

УДК 343.8

ОСНОВАНИЯ УСЛОВНОГО ОСУЖДЕНИЯ И ОТСРОЧКИ ОТБЫВАНИЯ НАКАЗАНИЯ ПО ПРАВИЛАМ СТ. 82 УК РФ: СРАВНИТЕЛЬНОЕ ИССЛЕДОВАНИЕ

*О. Ф. Сундурова, кандидат юридических наук,
доцент кафедры уголовного права и прокурорского надзора
Академии управления «ТИСБИ»*

Наряду с наказанием в уголовном законодательстве предусматриваются иные меры уголовно-правового характера. К ним, на наш взгляд, в первую очередь относятся условное осуждение и отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей.

Эти меры в известной мере являются родственными. Если условное осуждение регламентируется в отечественном уголовном законодательстве с 1918 г., то отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, впервые была предусмотрена в 1992 г.

С момента появления отсрочки отбывания наказания возникла проблема соотношения отсрочки и условного осуждения и оснований их применения.

Под основанием в Толковом словаре русского языка понимается «существенный признак, по которому распределяются явления, понятия»¹. А.И. Рарог указывает, что основанием применения условного осуждения служит установленная судом возможность исправления осужденного без реального отбывания назначенного наказания², И.А.Бурлакова считает, что формулировка закона нечеткая

и это позволяет говорить об условном осуждении с позиции оценочных категорий³, Е.В.Бушкова называет основанием применения условного осуждения совокупность фактических данных, которые позволяют суду сделать вывод о возможности достижения целей наказания без его реального отбывания виновным⁴, Ю.М.Ткачевский исходит из того, что его основания установлены в ч.2 ст. 73 УК РФ⁵, Г.А.Кригер выделял два основания применения условного осуждения: 1) объективное — небольшая общественная опасность и 2) субъективное — незначительная опасность личности виновного⁶. Как нам представляется, основанием применения условного осуждения является установленная судом совокупность обстоятельств, характеризующих преступление и личность виновного, свидетельствующая о возможности достижения целей наказания без реального его исполнения.

В уголовно-правовой литературе также по-разному определяется основание отсрочки отбывания наказания (ст. 82 УК РФ). Одни авторы таковым признают наличие возможности достичь целей уголовной ответственности без реального применения наказания⁷, другие — нецелесообраз-

ность дальнейшего отбывания наказания⁸, третьи — интересы ребенка⁹, четвертые — наличие малолетних детей¹⁰ и проявление гуманизма к матери и ее ребенку¹¹. В ч. 1 ст. 82 УК РФ, на наш взгляд, указано только одно основание отсрочки, а именно: беременность женщины или наличие у нее малолетних детей.

В ст. 82 УК РФ речь идет о применении отсрочки к женщинам, имеющим малолетних детей. Думается, возможно применение отсрочки и к женщине, имеющей одного ребенка. Мы исходим из того, что в ст. 82 УК РФ законодатель применил тот же прием законодательной техники, что и в п. «г» ч.1 ст.61 УК РФ. Поэтому, положения как и п.«г» ч.1 ст.61, так и ст.82 УК РФ должны применяться в отношении женщин, имеющих и одного малолетнего ребенка. Собственно говоря, судебная практика идет именно по этому пути.

В науке российского уголовного права относительно юридической природы условного осуждения и отсрочки высказываются самые различные мнения. А между тем без уяснения их природы не представляется возможным соотнести основания их применения. Одни ученые относят его к числу наказаний¹². Н.Д.Дурманов пришел к выводу, что это не наказание и не освобождение от него, а условное неприменение наказания¹³. Г.А.Кригер обосновывал мнение, что в основе условного осуждения заключается идея неприменения реальных мер уголовного наказания⁶, Ю.М.Ткачевский считает условное осуждение освобождением от реального отбывания наказания, поскольку судом наказание уже назначается¹⁴, С.И.Комарницкий рассматривает его как разновидность санкции уголовно-правовой нормы, имеющей самостоятельный характер, хотя и близкий к уголовному наказанию¹⁵, и др. Нам

представляется, что юридическая природа условного осуждения заключается в освобождении от отбывания назначенного судом основного вида наказания под угрозой его реального исполнения в случае невыполнения осужденным условий (требований) в течение испытательного срока.

Нет единства среди ученых и в вопросе о юридической природе отсрочки отбывания наказания. Так, Ю.М.Ткачевский отмечает, что если суд при рассмотрении уголовного дела о преступлении, совершенном беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетних детей, придет к выводу о нецелесообразности исполнения лишения свободы, то он может принять решение об отсрочке отбывания наказания — разновидности условного осуждения. В тех же случаях, когда это решение принимается по отношению к женщинам, отбывающим наказание — это разновидность условно-досрочного освобождения от отбывания лишения свободы⁵. А.В.Жуков подчеркивает, что отсрочку отбывания наказания не следует рассматривать в качестве разновидности условного осуждения или условно-досрочного освобождения, поскольку, предоставляя отсрочку, закон не обязывает суд устанавливать возможность исправления осужденной без отбывания наказания, как при условном осуждении (ч. 2 ст. 73 УК РФ) или признавать ненужным для исправления полное отбытие назначенного судом срока наказания, как при условно-досрочном освобождении (ст. 79 УК РФ)¹⁶. С.Г. Келина признает ее как специфическую разновидность условного осуждения¹⁷. Высказывается и мнение, согласно которому отсрочка отбывания наказания является видом освобождения от наказания, в основе которого лежит идея гуманизма по отношению к женщине и еще более по отношению

к ребенку¹⁹. Как нам представляется, отсрочку отбывания наказания нельзя сводить ни к условному осуждению, ни к условно-досрочному освобождению. Отсрочка отбывания наказания — это одна из мер уголовно-правового характера, предоставляемая беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, назначаемая в соответствии со ст. 82 УК РФ.

По мнению некоторых авторов, практика применения отсрочки отбывания наказания по правилам ст. 82 УК РФ доказала ее эффективность, в связи с чем законодатель не только включил этот вид освобождения в УК РФ 1996 г., но и в 2001 г. расширил сферу его применения за счет повышения возраста детей, имеющих у осужденных женщин¹⁹. Согласно ч. 1 ст. 82 УК РФ осужденным беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет, кроме осужденных к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности, суд может отсрочить реальное отбывание наказания до достижения ребенком четырнадцати лет. Таким образом, фактический срок испытания при ней растягивается более чем на 14 лет (срок беременности и плюс достижение ребенком 14-летнего возраста).

Как нам представляется, анализ положений ст. 73 и 82 УК РФ приводит к выводу, что в случае если совершает преступление беременная женщина или женщина, имеющая малолетних детей, в случае применения к ней отсрочки она оказывается в менее выигрышном положении (например, при назначении ей наказания менее восьми лет лишения свободы), чем другая женщина при совершении аналогичного преступления, когда к ней будет применено условное осуждение. Как отмечают некоторые авторы, нельзя признать недостаточно

правильным и справедливым то, что закон не дифференцирует продолжительность срока отсрочки в зависимости от тяжести совершенного преступления. Мы предлагаем в ч. 1 ст. 82 УК РФ предусмотреть иное основание дифференциации сроков отсрочки: «При назначении лишения свободы на срок до одного года срок отсрочки должен быть не менее одного года и не более трех лет, а в случае назначения лишения свободы свыше одного года — не менее одного года и не более пяти лет».

Некоторые авторы предлагают ввести ограничение на применение отсрочки отбывания наказания, запретив ее применение к женщинам, осужденным к лишению свободы на срок свыше пяти лет за все преступления, относящиеся к тяжким и особо тяжким⁵. С введением ограничений на применение отсрочки отбывания наказания можно согласиться, а что касается запрета, то, на наш взгляд, более уместным является запрет на применение отсрочки в отношении осужденных женщин к лишению свободы на срок свыше пяти лет, совершивших особо тяжкие преступления, а также в отношении женщин, которые дважды или более совершили менее тяжкие преступления.

Возникает и проблема целесообразности применения отсрочки к женщинам, страдающим алкоголизмом или наркоманией. В законе, как известно, нет в этом отношении каких-либо ограничений. Суд поэтому формально может применить отсрочку. Однако нецелесообразность ее применения в таких случаях вполне очевидна.

Согласно ч. 1 ст. 6 УК РФ наказание и иные меры уголовно-правового характера применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, т.е. соответствовать характеру и степени общественной

опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. При назначении наказания лицу, совершившему преступление, суд в соответствии с ч. 3 ст. 60 УК РФ должен также исходить из этих требований. При назначении отсрочки отбывания наказания по правилам ст. 82 УК РФ законодатель не указывает, какие положения закона необходимо учитывать. Суды при вынесении приговора восполняют этот пробел законодательства и в каждом случае применения отсрочки учитывают характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного, обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание. Думается, целесообразно указанные выше обстоятельства регламентировать и в ст. 82 УК РФ, как они регламентированы в ч. 3 ст. 60 УК РФ, в целях назначения справедливой меры.

Согласно ч. 1 ст. 74 УК РФ условное осуждение в порядке поощрения может быть досрочно отменено, а в отношении отсрочки такого решения не предусмотрено. Было бы целесообразным дополнить ст. 82 УК РФ частью 1.1 следующего содержания: «При заботливом отношении к воспитанию своего ребенка и соблюдении осужденной общественного порядка суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осужденной, может постановить об отмене отсрочки и снятии с осужденной судимости. При этом отсрочка может быть отменена по истечению не менее половины ее срока».

Сравнивая положения ч.1 ст.73 и ч.1 ст. 82 УК РФ мы приходим к выводу, что законодатель не упоминает при применении отсрочки отбывания наказания, об исправлении осужденной женщины. Как отмечает Ю.М.Ткачевский, цели отсрочки отбывания наказания, несомненно, те же, что и при реализации уголовной

ответственности при обычном условном осуждении⁵. С этим высказыванием нельзя согласиться, поскольку законодатель не ставит такую цель перед женщинами, совершившими преступление. Условное осуждение назначается только в случае, когда суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания. С одной стороны, при применении правил ст. 82 УК РФ суду нет необходимости приходить к таким выводам, поскольку основной функцией отсрочки является воспитание матерью своих малолетних детей, а с другой – и при применении отсрочки отбывания наказания по правилам ст. 82 УК РФ возможно достижение целей наказания, но законодатель не ставит ее под условие их достижения.

Тем самым при современной регламентации условного осуждения и отсрочки представляется более предпочтительным применение к беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, условного осуждения.

Согласно ч.3 ст. 82 УК РФ по достижению ребенком четырнадцатилетнего возраста суд освобождает осужденную от отбывания наказания или оставшейся части наказания либо заменяет оставшуюся часть наказания более мягким видом наказания. По нашему мнению, если осужденная женщина соблюдает в период отсрочки отбывания наказания предъявленные к ней требования, в законе следовало бы предусмотреть только освобождение от отбывания наказания или оставшейся неотбытой его части.

При регламентации отсрочки в порядке ст. 82 УК РФ законодатель, с одной стороны, как бы облегчает ее применение, не увязывая решение этого вопроса с убеждением суда о возможности исправления осужденной

женщины без реального отбывания наказания, а с другой — он предусматривает более продолжительный срок испытания по сравнению с условным осуждением. Преодолеть такое

противоречие можно было бы путем дифференциации и сокращения продолжительности срока отсрочки, не увязывая его с достижением детей четырнадцатилетнего возраста.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ *Ожегов, С.И.* Толковый словарь русского языка / С.И.Ожегов, Н.Ю.Шведова. — М., 1995. — С. 454.

² Российское уголовное право: в 2 т. Общая часть / под ред. А.И.Рарога. — М., 2003. — Т. 1. — С. 498.

³ *Бурлакова, И.А.* Условное осуждение: теоретико-правовые и практические проблемы: дис. ... канд. юр. наук / И.А.Бурлакова. — М., 2003. — С. 50.

⁴ *Бушкова, Е.В.* Правовой статус несовершеннолетних при условном освобождении от отбывания наказания (условном осуждении и отсрочке исполнения приговора): автореф. дис. ... канд. юр. наук / Е.В.Бушкова. — Казань, 1993. — С. 15.

⁵ Курс уголовного права. Общая часть. Учение о наказании / под ред. Н.Ф.Кузнецовой, И.М.Тяжковой. — М.: Зерцало-М, 2002. — Т. 2. — С. 213, 250–252.

⁶ *Кригер, Г.А.* Условное осуждение и роль общественности в его применении / Г.А.Кригер. — М., 1963. — С. 20.

⁷ *Тюшнякова, О.В.* Отсрочка отбывания наказания женщинам как мера уголовно-правового воздействия: дис. ... канд. юр. наук / О.В.Тюшнякова. — Тольятти, 2002. — С. 114–115.

⁸ Уголовное право России. Общая часть / под ред. А.Н.Игнатова, Ю.А.Красикова. — М., 2000. — Т. 1. — С. 500.

⁹ Комментарий к УК РФ / под ред. А.В.Наумова. — М.: Юрист, 2000. — С. 224.

¹⁰ *Назаренко, Г.В.* Русское уголовное право. Общая часть: курс лекций / Г.В.Назаренко. — М., 2000. — С. 219.

¹¹ *Сабанин, С.* Отсрочка отбывания наказания по ст. 46.1 УК / С.Сабанин // Советская юстиция. — 1993. — № 13. — С. 19.

¹² *Якубович, М.И.* О правовой природе условного осуждения / М.И.Якубович // Советское государство и право. — М., 1946. — № 11/12. — С. 59; *Карпец И.И.* Индивидуализация наказания в советском уголовном праве / И.И.Карпец. — М., 1961. — С. 27.

¹³ *Дурманов, Н.Д.* Уголовное законодательство Союза ССР и уголовное законодательство союзных республик / Н.Д.Дурманов // Советское государство и право. — М., 1959. — № 7. — С. 87.

¹⁴ *Ткачевский, Ю.М.* Освобождение от отбывания наказания / Ю.М.Ткачевский. — М., 1970. — С. 20–21.

¹⁵ *Комарницкий, С.И.* Условное осуждение с обязательным привлечением к труду, условное осуждение и отсрочка исполнения приговора как санкции уголовно-правовых норм / С.И.Комарницкий // Проблемы совершенствования законодательства об исполнении уголовного наказания. — М., 1985. — С. 99.

¹⁶ *Жуков, А.В.* Некоторые проблемы применения отсрочки отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей / А.В.Жуков // Вестник Волжского университета им. В.Н.Татищева. — Тольятти, 2002. — Вып. 9. — С. 151. — (Серия «Юриспруденция»).

¹⁷ *Келина, С.Г.* Освобождение от уголовной ответственности и наказания / С.Г.Келина — М., 2000. — С. 190.

¹⁸ Уголовное право Российской Федерации. Общая часть / под ред. Б.В.Здравомыслова. — М., 1996. — С. 454.

¹⁹ *Дуюнов, В.К.* Уголовно-правовое воздействие: теория и практика / В.К.Дуюнов. — М.: Научная книга, 2003. — С. 413.

Summary

The article presents the analysis of forms of the criminal statute about the possibility of conditional conviction and adjournment of the service of term for pregnant ladies and the ladies who have little children.