

**ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ОРЕНБУРГСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ АГРАРНЫЙ
УНИВЕРСИТЕТ»**

**МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ ДЛЯ ОБУЧАЮЩИХСЯ
ПО ОСВОЕНИЮ ДИСЦИПЛИНЫ**

БЗ.В.ДВ.5.2 Теоретические основы квалификации преступлений

Направление подготовки:*400301 Юриспруденция*

Профиль образовательной программы:*уголовно-правовой*

Форма обучения:*очная*

СОДЕРЖАНИЕ

1.	Конспект лекций	3
1.1	Лекция № 1 Понятие, виды и значение квалификации уголовно-правовых деяний	3
1.2	Лекция № 2 Состав преступления – юридическое основание квалификации	12
1.3	Лекция № 3 Правила и процесс квалификации преступлений	22
1.4	Лекция № 4 Квалификация неоконченного преступления	35
1.5	Лекция № 5 Квалификация преступления, совершенного в соучастии	47
1.6	Лекция № 6 Квалификация нескольких преступлений	57
1.7	Лекция № 7 Квалификация при конкуренции уголовно-правовых норм. Изменение квалификации преступлений	63
2.	Методические указания по проведению практических занятий	73
2.1	Практическое занятие № ПЗ-1, 2 Понятие, виды и значение квалификации уголовно-правовых деяний	73
2.2	Практическое занятие № ПЗ-3, 4 Состав преступления – юридическое основание квалификации	74
2.3	Практическое занятие № ПЗ-5, 6 Квалификация преступления по объекту и объективной стороне преступления	76
2.4	Практическое занятие № ПЗ-7, 8 Квалификация по субъективной стороне и субъекту преступления	77
2.5	Практическое занятие № ПЗ-9, 10 Правила и процесс квалификации преступлений	79
2.6	Практическое занятие № ПЗ-11, 12 Квалификация неоконченного преступления	82
2.7	Практическое занятие № ПЗ-13, 14 Квалификация преступления, совершенного в соучастии	83
2.8	Практическое занятие № ПЗ-15, 16 Квалификация нескольких преступлений	85
2.9	Практическое занятие № ПЗ-17, 18 Квалификация при конкуренции уголовно-правовых норм. Изменение квалификации преступлений	86

1. КОНСПЕКТ ЛЕКЦИЙ

1.1 Лекция № 1.

Тема: Понятие, виды и значение квалификации
уголовно - правовых деяний

1.1.1 Вопросы лекции:

1. Понятие и виды квалификации уголовно - правовых деяний.
2. Социальное и правовое значение квалификации.
3. Место квалификации в процессе применения норм права.
4. Усвоение правильной квалификации преступлений.
5. Юридическое закрепление квалификации.
6. Общая теория квалификации преступлений в системе науки уголовного права.

1.1.2 Краткое содержание вопросов

1. Понятие и виды квалификации уголовно - правовых деяний.

Под квалификацией преступлений в уголовном праве понимается процесс установления сходства (соответствия) совершенного деяния элементам и признакам того или иного состава преступления и его закрепление юридическими символами (ссылкой на статью, часть, пункт).

Иными словами, квалификация есть юридическая оценка тех или иных поступков человека.

Из сказанного следует, что о квалификации можно говорить в двух значениях: 1) в смысле определенного процесса – деятельности, состоящей из ряда отдельных актов (операций) и протекающей в течение некоторого времени; 2) в смысле итога, результата этой деятельности, воплощенного в выводе о наличии или отсутствии состава преступления.

Когда, например, говорят, что, скажем, Иванов совершил кражу и его действия квалифицированы по ст. 158 ч. 1 УК РФ, то речь в этом случае идет о результате, об итоге познавательного процесса: что сделал Иванов и признакам какого состава соответствуют его действия.

А если же мы рассуждаем о том, как мы пришли к такому выводу, что мы принимали во внимание, какие обстоятельства учитывали, а какие посчитали не относящимися к делу, какому составу и почему отдали предпочтение при юридической оценке, то тогда мы имеем в виду под квалификацией сам процесс, саму систему действий, в которой выразилась квалификация.

Квалификация (юридическая оценка) производится на всех стадиях уголовного процесса. Первоначально она носит предварительный характер и может быть предположительной. В дальнейшем при получении более полной информации об обстоятельствах совершенного деяния квалификация уточняется.

Без квалификации невозможно принятие решения по уголовному делу. Так, для того, чтобы возбудить уголовное дело надо квалифицировать действия предполагаемого виновного по соответствующей статье. При предъявлении обвинения, судебном разбирательстве квалификация может измениться.

В зависимости от особенностей квалификации могут быть выделены ее разновидности.

По моменту развития

- 1) квалификация как процесс;
- 2) квалификация как результат этого процесса.

По субъекту

- 1) официальная;
- 2) неофициальная.

По степени завершенности

- 1) первоначальная;
- 2) предварительная;
- 3) окончательная.

По содержанию

- 1) квалификация по отдельным признакам состава;
- 2) квалификация по составу в целом.
- 3) квалификация отдельных преступлений;
- 4) квалификация групп преступлений;
- 5) квалификация различных форм преступления;
- 6) квалификация непреступных деяний.

По степени точности

- 1) правильная;
- 2) неточная;
- 3) неправильная.

Выше было рассмотрено, что представляет из себя квалификация как процесс и как результат.

Официальная квалификация - это квалификация, которая производится уполномоченными государственными органами (судом, следователем, прокурором, органом дознания). Ее отличительная особенность в том, что она влечет юридические последствия (наказание, другие формы ответственности, реабилитацию и т. п.).

Неофициальная квалификация – это квалификация, производимая любыми заинтересованными неуполномоченными государством лицами. Чаще всего – это ученые, преподаватели, специалисты, студенты, журналисты и т.п.

Неофициальная квалификация, естественно, не влечет юридических последствий.

Однако было бы серьезной ошибкой считать, что она не имеет никакого значения. Разбор тех или иных жизненных ситуаций, уяснение закона важны сами по себе независимо от того, кем производятся, тем более когда это делают высококвалифицированные специалисты. При этом

углубляются знания о социальных процессах, вырабатывается культура мышления, формируется правосознание в том числе и тех, кто производит официальную квалификацию.

В некоторых случаях выступления в печати могут послужить поводом для пересмотра дела, изменения квалификации.

Таким образом, неофициальная квалификация оказывает прямое влияние на квалификацию официальную.

Первоначальная квалификация – это квалификация, осуществляемая по первичной информации (при устных и письменных сообщениях, рассмотрении заявлений и жалоб, на стадии возбуждения уголовного дела).

Предварительная квалификация – это квалификация, осуществляемая на предварительном следствии (при предъявлении обвинения, назначении дела к рассмотрению и т.п.

Окончательная квалификация – это квалификация, совершаемая судебными инстанциями (в том числе верховными судами).

Квалификация по отдельным признакам состава преступления предполагает отдельную юридическую оценку по элементам и признакам состава (объекту, объективной стороне, субъекту и т.п.).

Квалификация по признакам состава требует оценки всех составных частей преступления в целом, в их единстве.

Квалификация отдельных преступлений представляет собой рассмотрение индивидуального акта поведения и сопоставление его с признаками конкретного состава преступления.

Квалификация групп преступлений предполагает оценку группы сходных индивидуальных актов, например, преступлений против личности.

Квалификация различных форм. подразумевает юридическую оценку стадий преступления, соучастия, множественности и т.п.

Квалификация непроступных деяний включает разбор деяний, образующих добровольный отказ, необходимую оборону и т.д.

Правильная квалификация – это квалификация точно соответствующая закону.

Неточная квалификация – это квалификация, которая верно отражает признаки основного состава (наличие оснований для ответственности), но не соответствует по факультативным признакам (наличию квалифицирующих или смягчающих обстоятельств).

Неправильная квалификация не соответствует закону по существенным признакам (основного состава).

Действительно, любое исследование ограничено объективными возможностями получения информации. Но ее значение для квалификации может быть различно. Если при оценке умышленного убийства не были установлены объективно имеющиеся данные о его особой жестокости, то такую квалификацию нельзя признать неправильной, ибо сущность юридической оценки убийства от этого не изменится, хотя квалификация будет неточной.

Однако если в деле недостает данных об участии подозреваемого в убийстве, то в этом случае нельзя делать какого – либо вывода и выносить юридическую оценку, ибо в таком случае речь идет о наличии самого основания для ответственности. Такое дело следует приостановить до получения необходимых данных. Возможно, они никогда не будут получены, значит юридическая оценка вообще не может быть дана.

Критикуемая позиция не исключает юридической оценки и в последнем случае, с чем нельзя согласиться.

2. Социальное и правовое значение квалификации.

Не следует забывать, что уголовно – правовая квалификация может послужить основанием для иных форм правовой ответственности, повлечь иные юридические последствия (в том числе и положительного характера). Вот почему квалификация по неполным данным, имеющим существенное значение, не допустима, хотя бы получение необходимых дополнительных данных было объективно невозможным.

Задачей правоприменителя является, естественно, правильная квалификация. Но поскольку в реальности имеют место и случаи отступления от закона и ошибки, то следует выделять и неправильную квалификацию.

Квалификация будет неправильной, если:

1. применена не та статья уголовного закона, которая предусматривает данный случай, а другая. Например, кража (ст. 158 УК РФ) квалифицирована как присвоение (ст. 160 УК РФ);
2. единичное преступление расценено как множественность.
3. множественность преступлений квалифицирована как единичное преступлений.

Неправильная квалификация искажает социальную сущность совершенного деяния (преувеличивает или занижает его опасность, необоснованно относит к социально опасным неопасные деяния или наоборот), влечет неосновательное усиление или снижение ответственности.

Неправильная квалификация не обеспечивает достижение целей, провозглашаемых уголовным законом, может вызвать крайне отрицательные социальные последствия (потерю работы, разрушение семьи и т. п.).

При определенных условиях неправильная квалификация может сама рассматриваться как преступление (привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности – ст. 299 УК РФ, незаконное освобождение от уголовной ответственности – ст. 300 УК РФ, вынесение заведомо неправосудного приговора – ст. 305 УК РФ).

Неточная квалификация не имеет столь негативных последствий как неправильная, однако она осложняет достижение целей наказания и может привести к нарушениям прав человека.

Наоборот, правильная квалификация верно отражает социальную сущность деяния, обеспечивает достижение целей уголовной ответственности, утверждает в обществе справедливость, укрепляет

законность и правопорядок, способствует упрочению морали и нравственности.

3. Место квалификации в процессе применения норм права.

Квалификация является одной из форм применения уголовного закона. Последняя представляет более широкую деятельность, чем квалификация, и включает (наряду с ней) назначение наказания, определение иных видов уголовной ответственности (условного осуждения, судимости). Применение уголовного закона охватывает также оценку неправомерных, а иногда и общественно полезных поступков, имеющих внешнее сходство с преступлениями (необходимая оборона).

4. Усвоение правильной квалификации преступлений.

Значение правильной квалификации преступления трудно переоценить. Мало раскрыть преступление и найти лицо, которое его совершило. Вникая во все обстоятельства совершения конкретного преступления, необходимо ответить на вопрос, кто совершил общественно опасное деяние; установить вину, мотив, которыми руководствовалось лицо; цель, способ, место и время исполнения деяния; наличие соучастников; обстановку, при которой оно (деяние) было выполнено. С учетом всех добытых в процессе следствия данных можно говорить о квалификации преступления. Правильность квалификации преступления означает прежде всего торжество принципов, закрепленных в уголовном законе: законности, равенства граждан перед законом, личной индивидуальной ответственности, справедливости.

Принцип справедливости (выделим его особо) означает, что уголовное наказание или иная мера уголовно-правового воздействия, применяемая к лицу, совершившему преступление, соответствует тяжести преступления, степени вины и личности преступника, проявившихся в совершенном деянии. Именно этот принцип служит залогом достижения общей и специальной превенции, исправления преступника. Правильная квалификация преступлений - это полное, правильное применение всех уголовных законов, охватывающих конкретное общественно опасное деяние. И это единственный вариант уголовно-правовой оценки совершенного деяния и юридическое основание для наступления правовых последствий, предусмотренных законом.

Правильная квалификация – это квалификация точно соответствующая закону.

Неточная квалификация – это квалификация, которая верно отражает признаки основного состава (наличие оснований для ответственности), но не соответствует по факультативным признакам (наличию квалифицирующих или смягчающих обстоятельств).

Неправильная квалификация не соответствует закону по существенным признакам (основного состава).

В теории уголовного права возник вопрос, можно ли считать квалификацию правильной, если она основана на неполных фактических данных. Куринов Б.А. полагал что, на этот вопрос нельзя дать однозначного

ответа. По его мнению, все дело в том, какова причины неполноты установления фактических обстоятельств дела. Если она связана с объективной невозможностью их получения, например, из-за уничтожения доказательств преступником, недостаточностью технических возможностей выявления следов преступления, когда следственные органы и суд сделали все необходимое для их обнаружения, тогда квалификация на основе добытых ограниченных данных не может считаться неправильной.

Однако если неполнота данных обусловлена недобросовестным сбором информации, то Куринов Б.А. считал такую квалификацию неправильной. На наш взгляд, с мнением Куринова Б.А. безоговорочно согласиться нельзя и оно требует уточнения.

Действительно, любое исследование ограничено объективными возможностями получения информации. Но ее значение для квалификации может быть различно. Если при оценке умышленного убийства не были установлены объективно имеющиеся данные о его особой жестокости, то такую квалификацию нельзя признать неправильной, ибо сущность юридической оценки убийства от этого не изменится, хотя квалификация будет неточной.

Однако если в деле недостает данных об участии подозреваемого в убийстве, то в этом случае нельзя делать какого – либо вывода и выносить юридическую оценку, ибо в таком случае речь идет о наличии самого основания для ответственности. Такое дело следует приостановить до получения необходимых данных. Возможно, они никогда не будут получены, значит юридическая оценка вообще не может быть дана.

Критикуемая позиция не исключает юридической оценки и в последнем случае, с чем нельзя согласиться.

Не следует забывать, что уголовно – правовая квалификация может послужить основанием для иных форм правовой ответственности, повлечь иные юридические последствия (в том числе и положительного характера). Лицо, признанное например виновным в совершении преступления, может быть уволено с работы, обязано возместить причиненный вред. Вот почему квалификация по неполным данным, имеющим существенное значение, не допустима, хотя бы получение необходимых дополнительных данных было объективно невозможным.

Задачей правоприменителя является, естественно, правильная квалификация. Но поскольку в реальности имеют место и случаи отступления от закона и ошибки, то следует выделять и неправильную квалификацию.

Квалификация будет неправильной, если:

1. применена не та статья уголовного закона, которая предусматривает данный случай, а другая. Например, кража (ст. 158 УК РФ) квалифицирована как присвоение (ст. 160 УК РФ);
2. единичное преступление расценено как множественность.
3. множественность преступлений квалифицирована как единичное преступлений.

Неправильная квалификация искажает социальную сущность совершенного деяния (преувеличивает или занижает его опасность, необоснованно относит к социально опасным неопасные деяния или наоборот), влечет неосновательное усиление или снижение ответственности.

Неправильная квалификация не обеспечивает достижение целей, провозглашаемых уголовным законом, может вызвать крайне отрицательные социальные последствия (потерю работы, разрушение семьи и т. п.).

При определенных условиях неправильная квалификация может сама рассматриваться как преступление (привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности – ст. 299 УК РФ, незаконное освобождение от уголовной ответственности – ст. 300 УК РФ, вынесение заведомо неправосудного приговора – ст. 305 УК РФ).

Неточная квалификация не имеет столь негативных последствий как неправильная, однако она осложняет достижение целей наказания и может привести к нарушениям прав человека.

Наоборот, правильная квалификация верно отражает социальную сущность деяния, обеспечивает достижение целей уголовной ответственности, утверждает в обществе справедливость, укрепляет законность и правопорядок, способствует упрочению морали и нравственности.

5. Юридическое закрепление квалификации.

Квалификация (юридическая оценка) производится на всех стадиях уголовного процесса. Первоначально она носит предварительный характер и может быть предположительной. В дальнейшем при получении более полной информации об обстоятельствах совершенного деяния квалификация уточняется.

Без квалификации невозможно принятие решения по уголовному делу. Так, для того, чтобы возбудить уголовное дело надо квалифицировать действия предполагаемого виновного по соответствующей статье. При предъявлении обвинения, судебном разбирательстве квалификация может измениться. Тем не менее предварительная квалификация необходима. Например, избрание меры пресечения в виде ареста на предварительном следствии допускается только в том случае, когда лицо подозревается в совершении преступления, за которое предусматривается наказание не ниже 2-х лет лишения свободы. Таким образом нельзя арестовать подозреваемого, не квалифицировав его действия по той или иной статье.

1. Квалификация преступлений не может иметь иного юридического основания, кроме как уголовного закона.

Уголовный закон РФ принимается Федеральным Собранием РФ (Государственной Думой и Советом Федерации) и подписывается Президентом РФ. Признаки преступления могут определяться только уголовным законом. Ни Указы Президента РФ, ни акты Правительства РФ, ни акты министерств не могут устанавливать преступность деяний. Такого рода устремления могут наблюдаться в не отлаженных правовых системах.

Уголовные законы могут иметь разные формы: кодекса (систематизированной и исчерпывающей совокупности юридических норм), законодательного акта, состоящего из нескольких норм, законодательного акта, включающего одну норму.

Спецификой российского уголовного законодательства является то, то что отдельно принимаемые уголовные законы начинают действовать только с момента включения их в Уголовный Кодекс РФ. До этого времени отдельно принятые уголовные законы не действуют и могут выполнять только информативную роль, то есть информировать граждан о грядущих изменениях в уголовном законодательстве. Следует отметить, что современная российская законодательная практика такова, что с принятием нового уголовного закона, одновременного вносятся изменения и в Уголовный Кодекс РФ. Так что реально принятие нового уголовного закона и действие содержащихся в нем норм по времени обычно совпадает. Однако в случае, если законодатель по каким – либо причинам принятый уголовный закон не включит в уголовный кодекс, действие его невозможно.

Необходимо учитывать, что принятие уголовного закона и начало его действия (даже в форме кодекса) как правило не совпадают. Все законы РФ вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении 10 дней после их официального опубликования, если в самом законе не установлен иной порядок вступления его в силу.

Так, действующий УК РФ был принят Государственной Думой 24 мая 1996 года, Одобрен Советом Федерации 5 июня 1996 года, подписан Президентом РФ 13 июня 1996 года, а вступил в действие с 1 января 1997 года.

1. Следует иметь в виду, что при квалификации преступлений иногда приходится применять закон уже не действующий на момент ее производства, то есть старый закон.

Такое положение объясняется установленным Кодексом РФ правилом, что преступность деяния определяется законом действовавшим во время его совершения (ст. 9 УК РФ).

Поэтому если сегодня мы квалифицируем действия виновного, совершившего преступление в 1996 году, то мы должны применять УК РСФСР 1960 г., при условии, что новый уголовный Кодекс (1996 г.) не отменил преступность рассматриваемого деяния или не установил более мягкую ответственность.

Так, если в результате ненадлежащего контроля за строительством со стороны прораба во время строительства моста, произведенного в 1996 году, произошел его обвал в 2000 году, то халатность прораба следует квалифицировать по новому УК РФ, поскольку новый закон ввел более мягкую ответственность (прежний предусматривал наказание до 3-х лет лишения свободы, а в новом самое строгое наказание за существенный ущерб – арест до 3 – х месяцев). Если же разрушение моста повлекло человеческие жертвы. то следует применять старый закон, поскольку новый повысил за это наказание до 5- лет лишения свободы.

2. С точки зрения квалификации важно определить, когда вновь принятый закон имеет обратную силу, то есть может распространяться на деяния, совершенные до его выхода, и когда он такой силы не имеет.

В частности возникает вопрос, какой закон следует считать смягчающим наказание. Возможны следующие виды смягчения наказания: 1) установление более мягкого вида наказания ; например, вместо лишения права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью - штрафа.

3. установление более мягкого по размеру наказания., например, снижение максимального размера с 5 до 3 – х лет лишения свободы или снижение минимального размера наказания с 2-х лет до 1 года при сохранении максимального размера.

4. включение в закон с альтернативной санкцией более мягкого вида наказания (к лишению свободы), включение более мягкого альтернативного наказания.

5. исключение из закона обязательного дополнительного наказания при сохранении в прежнем виде основных или основного наказания, например, прежний закон предусматривал лишение свободы со штрафом, а новый одно лишение свободы.

Следует обратить внимание, что УК РФ (1996 г.) в качестве основания для действия обратной силы предусмотрел не только устранение преступности деяния и смягчения наказания, но и иное улучшение положение лица, совершившего преступление.

Под иным улучшением положения лица, совершившего преступления, следует понимать:

- 1) снижение срока давности совершения преступления и исполнения приговора, а также судимости;
- 2) расширение оснований и смягчение условий освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Так, к лицу, совершившему впервые преступление небольшой тяжести не может применяться старый закон, поскольку новый улучшает положение лица, совершившего такое преступление, так как предусматривает возможность примирения с потерпевшим и освобождение от ответственности.

6. Общая теория квалификации преступлений в системе науки уголовного права.

Также надо иметь в виду, что правильная квалификация преступления имеет важное криминологическое значение, ибо на ее основе выделяется качественная структура преступности и разрабатываются меры по ее предупреждению. Неправильная квалификация может дать искаженную картину состояния и динамики преступности, что неизбежно повлечет ошибки в планировании Профилактической работы.

Правильная квалификация преступления имеет большое значение и для нормотворчества. Успехи или трудности в квалификации показывают

законодателью степень правоприменительной эффективности тех или иных уголовно-правовых норм и могут служить основанием для внесения в них соответствующих изменений и дополнений.

1.2 Лекция № 2.

Тема: Состав преступления – юридическое основание квалификации

1.2.1 Вопросы лекции:

1. Понятие и структура состава преступления.
2. Состав преступления и диспозиция статьи Уголовного закона.
3. Конструкция составов преступлений.
4. Понятие признака состава преступления. Виды признаков: позитивные и негативные, постоянные и временные, оценочные.
5. Уяснение содержания состава преступления.
6. Значение состава преступления.

1.2.2 Краткое содержание вопросов

1. Понятие и структура состава преступления.

Единственным основанием для вывода о совершении преступления является наличие в деянии состава преступления (ст. 8 УК РФ). При решении вопроса о наличии преступления производится сопоставление элементов установленного реального акта поведения человека с составом преступления. Обычно состав преступления раскрывают как набор строго определенных указанных в законе признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступное. Содержание состава преступления, таким образом, составляют различные признаки.

Однако такую характеристику состава нельзя признать точной. Во-первых, слово «признак» (знак) не является самостоятельным элементом мысли, а выступает лишь в качестве передаточного звена (посредника, представителя) мысли. Любой знак есть обозначение мысли, а не сама мысль, составляющая содержание понятия. Во-вторых, всякое понятие не просто мысль человека (смысл), но мысль, отражающая определенную реальность (предмет). Мысль не существует сама по себе. Она всегда является отражением чего-то (предмета). Таким образом, знак (признак) указывает на мысль, а мысль является отражением некоторого предмета. Эта цепочка образует единство трех элементов – знака (признака) – понятия (мысли, смысла) – реального предмета.

Всякое понятие мы используем как обозначение предмета. Точно также понятие состава преступления мы используем для обозначения состава преступления как определенной предметной реальности, сконструированной законодателем. Если же мы определяем состав преступления только как понятие об общественно опасном поведении, то наша характеристика ограничена исключительно мыслью (как таковой), а не самим реальным поступком.

Еще более неточным, естественно, является определение состава преступления как совокупности признаков, поскольку в этом случае мы даже не доходим и до мысленной основы понятия, оставаясь лишь на внешней, знаковой ее периферии.

Поэтому давая определение состава преступления, надо раскрывать его предметно, а не со стороны знаковой характеристики. В этом плане состав преступления представляет собой структурные элементы созданной законодателем модели преступления.

Для более четкого представления о составе преступления необходимо выяснить соотношение понятия состава преступления и понятия о преступлении, данного в ст. 14 УК РФ.

Некоторые юристы утверждают, что эти понятия тождественны, с чем нельзя согласиться. Само собой возникает вопрос, если понятия преступления и состава преступления тождественны, то почему они получают различное терминологическое (словесное) выражение. Различное словесное обозначение в отношении одного и того же предмета объяснимо в случае, если используемые слова обладают различной эмоциональной насыщенностью, а последняя имеет какое то значение для передачи мысли. Однако различное словоупотребление в данном случае никоим образом не связано с какими-либо эмоциональными оттенками передачи мысли.

Нельзя его объяснить и стремлением не повторять одни и те же слова, ибо закон требует ясности, четкости и определенности в обозначении одних и тех же предметов.

Различие в содержании понятий состава преступления и преступления состоит в том, что первое раскрывает структуру преступления, его внутреннее строение, а второе характеризует преступление не в развернутом виде, а как целостный акт поведения в единстве всех его сторон, в их концентрации.

Воспроизведение в составе основных внутренних элементов преступления, позволяет производить “идентификацию”, сличение их с элементами реального поступка. Состав таким образом служит средством первичной идентификации преступления.

Однако всякое расчленение органически целого на элементы искажает или может приводить к искажению сущности (так человека можно рассматривать по отдельным его органам, но сам по себе набор органов не тождественен человеку), поэтому законодатель “подстраховывается” указанием на недостаточность установления отдельных элементов и необходимости усмотрения в них строго определенной сущности – общественной опасности.

Таким образом, понятия состава преступления и преступления являются различными и соответственно выполняют разные функции, выражают разные степени познания преступления.

Слово «признак», «знак» включает два компонента:

1) определенное графическое обозначение в виде букв, слов озвучиваемых при произнесении), являющихся символами (обозначением) какой-либо мысли (о деянии, последствии и т.п.).

2) мыслимые, подразумеваемые явления (деяние, последствие и т.п.) или смыслы этих знаков.

Как и всякая мысль, она включает, предполагает отражаемый ею предмет. В данном случае предметом мысли является не какое-либо конкретное поведение человека, а некая модель такого поведения, сконструированная путем мысленного отбора, выборки из индивидуальных актов, тех их компонентов, которые наиболее часто повторяются в них, представляют их устойчивую часть, а следовательно – существо, главное.

В этой связи многие специалисты указывают на формальность состава преступления, то есть расхождение его с реальным поступком, называемым преступлением. Формальность состава создает известное неудобство при идентификации его с реальным преступлением, однако оно представляет неизбежные издержки понятийной (логической) формы мышления. Поэтому нельзя согласиться с Кудрявцевым В.Н. и другими специалистами, полагавшими, что формализм состава может быть нейтрализован другими уголовно-правовыми нормами (о добровольном отказе, необходимой обороне и т.п.). Бесспорно, названные нормы сужают число поступков, признаваемых преступлением, однако полностью устранить формализм состава нельзя, ибо это означало бы создание таких правовых конструкций, которые бы обозначали единичные явления, что невозможно в принципе.

Предметом мысли (понятия) состава преступления является сконструированная законодателем модель преступления. Строго говоря, состав преступления – это не понятие и не признаки, поскольку последние выражают лишь смысл данного словосочетания, его значение, а элементы сконструированной модели преступления.

Состав преступления – это совокупность элементов сконструированной законодателем модели преступления, словесно (понятийно, графически) выраженной в Уголовном законе и служащей образцом на основе которой правоприменитель обнаруживает наличие преступления в конкретных поступках людей.

Таким образом, состав преступления – это графически обозначенная мысль о преступлении.

При квалификации преступления мы сопоставляем, сравниваем то или иное поведение человека, составляющие его части, с элементами и частями предполагаемой законодателем модели преступления, производим как бы их мысленное наложение. При совпадении частей и элементов преступления с частями элементами законодательной модели преступления делается вывод о наличии в действиях состава преступления и, следовательно, о том, что совершено то или иное преступление.

Если хотя бы один элемент или его часть реального поступка и состава преступления не совпадают, то преступление отсутствует. В таких случаях принято говорить, что действия лица не образуют состава преступления.

Конечно, такая характеристика процесса квалификации является весьма приблизительной, но в общих чертах она отражает этот процесс правильно, хотя, разумеется, в реальности квалификация гораздо богаче предложенной схемы.

Прежде всего, нельзя представлять квалификацию как некое механическое наложение имеющегося шаблона (состава преступления) на реальный поступок. Во-первых, потому, что состав это не шаблон в буквальном понимании (как скажем у токаря или слесаря, изготавливающего из заготовки деталь), а шаблон мыслимый, “идеализированный”, сконструированный сознанием и существующий в нем. По этой причине квалификация преступления не шаблонное наложение одно на другое, а творческий акт сличения элементов общности реального поступка с идеализированным смыслом, понятием о нем. Этот творческий акт наполнен многообразными психическими процессами, в которых сливаются в единое начало сознание, элементы неосознаваемой психической деятельности, чувства.

Состав преступления, как и преступление состоит из четырех элементов:

1) объекта преступления; 2) объективной стороны; 3) субъективной стороны; 4) субъекта преступления.

Объект преступления – общественное отношение (социальная полезная связь, взаимодействие людей, поддерживаемое в обществе), нарушаемое или разрушаемое преступлением.

Объективная сторона преступления – внешняя сторона посягательства. Субъективная сторона преступления – внутренняя сторона посягательства, выражающаяся в различных психических процессах, происходящих в психике лица, совершающего деяние.

Субъект преступления – тот, кто совершает или может совершить преступление.

2. Состав преступления и диспозиция статьи Уголовного закона

Наряду с понятием состава преступления в уголовно – правовой литературе и практике используется понятие правовой нормы. Нередко эти понятия употребляют в одном значении (состава преступления). Однако они нетождественны и необходимо установить их соотношение для более четкого определения элементов и границ преступления. Поскольку понятие состава преступления нами рассмотрено, обратимся к уяснению понятия уголовно–правовой нормы.

Под правовой нормой принято понимать правило поведения, устанавливаемое нормативным актом. Исходя из этого уголовно–правовой нормой мы должны признать правило поведения, установленное уголовным законом (Уголовным Кодексом РФ).

Всякое правило есть определенная идея. Правило поведения – это идея о должном, допустимом поведении во взаимоотношениях людей. Однако

если это так, то возникает вопрос: каким же образом правило поведения (идея) может состоять из гипотезы, диспозиции и санкции. Очевидно, такое строение характерно для формы изложения этой идеи, способа словесного ее выражения.

Таким способом оформления идей (правил поведения) в праве являются статьи. Поэтому мы полагаем, что деление на гипотезы, диспозиции и санкции относятся к строению статей уголовного закона, а не норм. Это, во-первых.

Во-вторых, следует ответить на вопрос: где формулируются в законе нормы, в какой его части, общей? особенной?

В особенной части уголовного закона, как общепризнанно, содержатся признаки составов преступлений. Но идеи о преступлениях несовместимы с нормами. Наоборот, они являются антиподами, противоположностями. Но указывая на запрет совершать преступления посредством установления составов преступлений, законодатель тем самым требует правильного поведения, соблюдения нормы (не нарушать телесную неприкосновенность и т.п.). Таким образом, хотя нормы права в Особенной части не формулируются, они тем не менее подразумеваются. Однако подразумеваемая норма и сформулированная норма ни одно и то же. Если их отождествлять, то надо сделать вывод о совпадении нормы и состава преступления, что абсурдно. Поэтому изложение в диспозиции статьи признаков состава преступления не есть воспроизведение правовой нормы. Исходя из этого, следует признать неверными выражения типа «в диспозиции нормы, предусмотренной статьей, содержатся признаки состава преступления».

Итак, в статьях особенной части уголовного кодекса содержатся идеи о составах преступлений, а правовые нормы в них не представлены, но подразумеваются.

Однако сформулированные нами требования относятся только к нормам, адресованным к гражданам. Но статьи особенной части, подразумевая нормы, адресованные ко всем гражданам, в то же время формулируют нормы, обращенные к правоприменителю. Эти нормы содержатся в санкциях статей и касаются требований соблюдения видов и размеров наказаний. И хотя эти нормы не задействуются нами при квалификации они реально представлены в статьях уголовного закона. И это еще одно дополнительное свидетельство о необходимости отнесения гипотез, диспозиций и санкций не к структуре нормы, а к структуре статьи.

Нельзя рассматривать санкцию статьи как некую особую норму. Ее «особость» касается только предмета нормирования, а именно – назначения наказания.

3. Конструкция составов преступлений

Для более ясного понимания содержания понятия состава преступления необходимо определить, где в уголовном кодексе находятся составы преступления, совпадают ли признаки состава преступления с характеристиками, содержащимися в статьях, или признаки состава выходят

за пределы статей (могут содержаться в нескольких статьях) и в каких статьях, общей или особенной части? Может ли состав преступления находиться одновременно в статье (или даже нескольких статьях) общей и особенной части? Являются ли признаками одного или разных составов те, которые находятся в разных статьях одной и той же статьи?

Обычно говоря о составе преступления, имеют в виду ту или иную статью особенной части уголовного кодекса. Так, юристы нередко говорят, к примеру: “действия виновного квалифицируются по ст. 158 ч. 1 УК РФ”. Такие выражения оправданы в практическом смысле, поскольку не вызывает сомнений наличие в статьях особенной части значительного числа признаков состава. Однако достаточно легко убедиться, что рамки статьи особенной части узки для состава преступления. Крайне редко, например, в статьях особенной части указываются признаки субъекта преступления. Мы получаем их из статей 19 и 20 общей части УК РФ.

Следовательно, признаки состава находятся и в общей части уголовного закона.

Нет полной ясности в вопросе, как соотносятся в плане характеристики состава разные части одной и той же статьи. Можно ли считать, что в разных частях статей особенной части содержатся разные составы? Или это разновидности одного и того же состава?

На наш взгляд в решении этого вопроса следует исходить из функционального назначения состава преступления во-первых, служить основанием при решении вопроса об уголовной ответственности, во-вторых, дифференцировать ответственность, то есть по разному решать вопрос об ответственности за разные преступления, и в третьих, усиливать ответственность за наиболее опасные формы одного и того же преступления.

Следовательно, на поставленный вопрос мы должны дать следующий ответ: каждая отдельная статья (при отсутствии деления на части), каждая отдельная часть статьи, имеющая самостоятельную санкцию, содержат самостоятельные составы преступлений. Отдельные пункты статей самостоятельного состава не образуют.

По конструкции различают: формальный, материальный и усеченные составы преступлений. Главным критерием разграничения которых является отнесение общественно опасных последствий к обязательным или факультативным признакам объективной стороны того или иного преступления.

4. Понятие признака состава преступления. Виды признаков: позитивные и негативные, постоянные и временные, оценочные.

Поскольку состав преступления – это модель поведения, создаваемая законодателем, то, как и все создаваемое человеком, она несет отпечаток воли законодателя, выражает его творческий подход к созданию правовой нормы и вследствие этого несет элементы своеобразия сравнительно с реальными поступками людей.

Особенности законодательных моделей поведения в значительной мере предопределяются практической целесообразностью, например, требованием

рациональности, краткости изложения правовой нормы, удобства пользования законом и др. Все это приводит к тому, что составы преступления как законодательные модели могут иметь сочетание элементов, непривычное для реальных человеческих поступков. Так, например, реальный убийца, как правило, преследуют одну цель и двигателем его поведения является какое-либо определенное побуждение. Однако законодатель, создавая модель убийства должен охватить ей все наиболее распространенные и наиболее опасные варианты поведения, поэтому в состав убийства включен ряд мотивов и целей преступления (корысть, месть, национальная вражда и рознь и т.п.). В связи с этим элементы некоторых составов преступлений отличаются от реальных поступков многослойностью, известной причудливостью форм.

Изучение способов конструирования законодательных моделей позволяет правильно понять замысел законодателя, уточнить содержание и границы преступного поведения.

Практическую значимость для квалификации имеет деление составов преступлений по трем основаниям: 1) по степени опасности; 2) по их внутренней структуре; 3) по конструкции.

По степени опасности составы преступления делятся на: 1) основные; 2) квалифицированные; 3) привилегированные.

Основной состав – состав, выражающий среднюю степень опасности и представляющий набор наиболее типичных (распространенных) признаков. Характеристика основного состава дается в части первой статей Особенной части уголовного кодекса. Например, ст. 105 ч. 1 УК РФ.

Квалифицированный состав – состав, выражающий повышенную опасность деяния и соответствующие ей признаки.

Описание квалифицированного состава содержится в частях второй, третьей и последующих частях и пунктах статей Особенной части закона. Например, в ст. 162 ч. 2 и 3 УК РФ и их пунктах.

Привилегированный состав – состав, выражающий пониженную (наименьшую) степень опасности.

Обычно описание привилегированного состава дается в отдельной самостоятельной статье. Например, ст. 106, 107, 108 УК РФ – убийство матерью новорожденного ребенка, убийство в состоянии аффекта, убийство при превышении пределов необходимой обороны.

В учебной литературе квалифицированные составы иногда называют составами с отягчающими обстоятельствами, а привилегированные – составами со смягчающими обстоятельствами. Такое наименование названных составов не вполне удачно, поскольку смягчающими и отягчающими признаются обстоятельства, которые находятся за пределами состава.

Знание о подобном строении составов преступления ориентирует правоприменителя в плане точного определения элементов деяния и необходимости правильной ссылки на соответствующую статью, часть и пункт.

По структуре деяния выделяют простые и сложные составы.

Простой состав – это состав, состоящий из минимального количества элементов и минимального числа его составных частей (как правило, одного). Словесная (понятийная) характеристика простого состава одномерна.

Таким составом, например, является состав умышленного убийства (ст. 105 ч. 1 УК РФ). Модель этого преступления, описанная в ст. 105 ч. 1 УК РФ, включает один объект, одно деяние, одно последствие, одну форму психического отношения, минимальное число признаков субъекта.

Сложный состав – это состав, состоящий не из минимального, а большего количества элементов и частей (нескольких объектов, нескольких деяний, последствий, форм психического отношения и т.п.). Словесная понятийная характеристика сложного состава многомерна вследствие отражения в ней нескольких элементов и частей.

Примером сложного состава является состав, охарактеризованный в ст. 105 ч. 2 УК РФ. Состав убийства, представленный в этой части ст. 105, включает несколько деяний (особо жестокое и без особой жестокости), несколько способов (общепасный и без такового), ряд мотивов (корыстный, хулиганский, кровной мести и др.), несколько целей о его (скрыть преступление, облегчить его совершение, использовать органы и ткани потерпевшего).

Однако сложные составы неодинаковы. Они в свою очередь делятся на составы альтернативные и составы неальтернативные (составы с несколькими элементами или частями).

Такое разделение обусловлено различным значением, которое имеют несколько входящих в него элементов и их частей.

Альтернативный состав – это состав, который образуется любой комбинацией указанных в законе элементов и частей, в том числе и при наличии одного из них. Так, состав шпионажа (ст. 276 УК РФ) включает передачу, собирание, похищение или хранение различных сведений, составляющих государственную тайну, иностранной организации или ее представителям.

Альтернативность состава означает, что любой набор названных деяний мы должны квалифицировать как одно единое преступление по ст. 276 УК РФ. Например, передачу виновным указанных сведений иностранной организации следует квалифицировать по ст. 276 УК РФ. Точно такая же квалификация (ст. 276 УК РФ) сохранится, если виновный не только передавал, но и собирал сведения. Не изменится квалификация и тогда, когда виновный будет уличен наряду с передачей и собиранием сведений в их похищении. Квалификация останется прежней (по ст. 276 УК РФ как единого преступления) и в том случае, если совершены все из указанных действий.

5. Уяснение содержания состава преступления.

Для более ясного понимания содержания понятия состава преступления необходимо определить, где в уголовном кодексе находятся

составы преступления, совпадают ли признаки состава преступления с характеристиками, содержащимися в статьях, или признаки состава выходят за пределы статей (могут содержаться в нескольких статьях) и в каких статьях, общей или особенной части? Может ли состав преступления находиться одновременно в статье (или даже нескольких статьях) общей и особенной части? Являются ли признаками одного или разных составов те, которые находятся в разных статьях одной и той же статьи?

Неальтернативный состав (состав с несколькими элементами или частями) представляет органическое единство всех образующих его элементов и их частей. Данный состав будет только при полном наличии всех элементов и частей. Если же нет хотя бы одного из них, то либо вообще нет состава (при неосторожной вине), либо будет иметь место покушение (при умышленной вине).

Альтернативность или неальтернативность состава устанавливается грамматическим толкованием текста статей или логическим толкованием, используемых в них понятий. Применение разделительных союзов (или, либо, и) между словами, логических связок (а равно – ст. 239 УК РФ, а также – ст. 243 УК РФ) указывает на альтернативность состава.

Наоборот, употребление соединительных союзов (с, и и т.п.) свидетельствует о неальтернативности состава (составе с несколькими элементами или частями).

Таким образом, в альтернативном и неальтернативном составах один элемент или часть его играют разную роль. В альтернативном составе один элемент уже образует оконченное преступление (как, впрочем и любое сочетание этих элементов), а в неальтернативном составе наличие одного элемента из ряда указанных в законе либо вообще не образует состава либо образует состав неоконченного преступления.

Незнание конструктивных особенностей альтернативного и неальтернативного составов может привести в квалификации к ошибкам. Можно посчитать, например, что для наличия шпионажа (ст. 276 УК РФ) необходимы все указанные в законе действия (передача, собирание, похищение, хранение), а установление одного из них рассматривать как покушение. Между тем, поскольку состав шпионажа альтернативный, то фиксация любого из указанных действий образует состав оконченного преступления. Причем квалификация шпионажа (как оконченного единичного преступления) не изменится и в том случае, если в наличии будет несколько или даже все деяния, указанные в диспозиции ст. 276 УК РФ.

Таковы особенности влияния альтернативности состава на квалификацию предусмотренного им преступления.

6. Значение состава преступления.

Значение состава преступления многообразно. Оно неодинаково применительно к конкретному составу преступления и к общему понятию состава преступления. Конкретный состав преступления имеет преимущественно прикладное, практическое значение, а общее понятие

состава преступления – фундаментально-прикладное, теоретико-практическое значение.

Конкретный состав преступления имеет как общесоциальное, так и уголовно-правовое значение.

Общесоциальное значение заключается в том, что в совокупности признаков, образующей конкретный состав преступления, выражена отрицательная оценка обществом, государством и правом соответствующего поведения, то есть состав преступления — это норма-запрет, или антинорма поведения члена общества.

Уголовно-правовое значение конкретного состава преступления определяется рядом моментов. Во-первых, он представляет собой нормативную, преимущественно законодательную основу для уголовно-правовой оценки фактически совершенного деяния, в частности, для квалификации преступления. Конкретный состав преступления — это эталон, с которым сопоставляются признаки фактически содеянного.

Во-вторых, конкретный состав преступления играет ведущую роль в процессе квалификации преступления. Юрист, осуществляющий этот процесс, сопоставляет признаки фактически совершенного деяния именно с соответствующими признаками конкретного состава преступления и таким способом выбирает нужную, запрещающую содеянное норму, установленную УК РФ.

В-третьих, правильное, соответствующее закону определение конкретного состава преступления и всех его признаков обеспечивает точную квалификацию преступления, понимаемую как результат, поскольку позволяет сопоставить указанные признаки с признаками фактически совершенного деяния, установить и юридически закрепить соответствие между теми и другими.

В-четвертых, констатация тождества, с одной стороны, признаков конкретного состава преступления и, с другой — признаков фактически совершенного деяния, является одной из гарантий права лица, совершившего преступление, требовать квалификации его деяния точно в соответствии с законом.

В-пятых, установление конкретного состава преступления и всех его признаков является предпосылкой соблюдения принципа законности при применении уголовно-правовых норм в следственной и судебной практике.

Значение общего понятия состава преступления обусловлено относительно широким кругом обстоятельств. Основными из них являются следующие.

Первое. Общее понятие состава преступления отражает правовую структуру любого конкретного состава преступления и закономерности построения как этого состава в целом, так и каждого из составляющих его элементов и признаков.

Второе. Рассматриваемое понятие представляет собой теоретическую основу каждого отдельного конкретного состава преступления, его элементов и признаков, поскольку концентрирует свойственное им как

общее, так и конкретное.

Третье. Общее понятие состава преступления является научным фундаментом углубленного, конкретизированного познания каждого из элементов всех конкретных составов преступлений.

Четвертое. Данное понятие — методологическая предпосылка рационального изучения и усвоения сути отдельных конкретных составов преступлений и их элементов и признаков.

Пятое. Это понятие представляет собой научную основу, обеспечивающую формирование и реализацию интеллектуального момента квалифицированного и цивилизованного правотворчества, состоящего как в определении, формулировании уголовно-правовых норм, так и в их совершенствовании.

Шестое. Общее понятие состава преступления создает теоретическую предпосылку для уяснения содержания конкретных составов преступлений, их элементов и признаков при применении уголовного закона на практике.

Отмеченное позволяет констатировать высокую степень значимости категорий конкретного состава преступления и общего понятия состава преступления как для правотворческой и правоприменительной практики, так и для теории уголовного права.

1.3 Лекция № 3 .

Тема: Правила квалификации и процесс квалификации

1.3.1 Вопросы лекции:

1. Понятие и виды правил квалификации преступлений. 2. Общие правила квалификации преступлений:
 - а) общие правила квалификации преступлений, основанные на принципах, закрепленных в УК РФ и Конституции РФ.
 - б) общие правила квалификации преступлений, основанные на иных общих положениях, установленных в УК РФ.
3. Частные правила квалификации преступлений:
 - а) частные правила квалификации в рамках одного состава преступления;
 - б) частные правила квалификации множественности преступлений;
 - в) частные правила изменения квалификации
4. Понятие процесса квалификации преступлений.
5. Последовательность процесса квалификации преступлений.
6. Типы задач.
7. Поиск правовой нормы.
8. Критические особенности процесса квалификации.
9. Основные этапы квалификации.

1.3.2 Краткое содержание вопросов

1. Понятие и виды правил квалификации преступлений.

Правила квалификации преступлений – это приемы, способы применения

уголовного закона, предусмотренные в нем самом, руководящих Постановлениях Пленумов Верховных Судов РФ, а также выработанные иной судебной практикой и теорией уголовного права. Их особенность состоит в том, что в своей совокупности они не сконцентрированы ни в уголовном законодательстве, ни в каком-либо одном самостоятельном разделе теории уголовного права и рассматриваются применительно к отдельным положениям этой отрасли юридической науки.

В монографиях, посвященных проблемам квалификации преступлений, рассматриваются многие из этих правил, хотя и далеко не все. В частности, в них отсутствуют правила квалификации преступлений при ошибке в объекте, последствиях и т.д., при мнимой обороне и некоторые другие. В последние годы подготовлены и успешно защищены диссертации, в которых освещаются положения, связанные с правилами квалификации преступлений, или еще и формулируются отдельные из таких правил.

Содержанием правил квалификации преступлений являются положения об условиях и технологии применения уголовного закона при уголовно-правовой оценке содеянного. Эти правила разъясняют, как следует применять уголовный закон и тем самым способствуют обеспечению точной квалификации преступлений. Названные правила определяют как общие, так и отдельные требования, предъявляемые к применению уголовного закона. Они представляют собой связующее звено между уголовно-правовыми нормами, с одной стороны, и фактическими обстоятельствами содеянного – с другой, и тем самым придают динамику статичным нормам УК РФ, приводя их в действие, притом в направлении, соответствующем букве и духу закона, конкретизируя и детализируя идею законодателя. Поэтому соблюдение таких правил правоприменителем обеспечивает как точную квалификацию преступлений, так и посредством этого реализацию уголовной политики государства, выраженной и закрепленной в уголовном законодательстве.

Для официальной квалификации преступлений рассматриваемые правила имеют неодинаковую значимость в зависимости от их источника, то есть субъекта, определившего и сформулировавшего их.

Во всех случаях обязательными для применения являются правила квалификации преступлений, предусмотренные в уголовном законе, а поскольку он основывается на Конституции РФ и общепризнанных принципах и нормах международного права, постольку и те, которые вытекают из Конституции РФ и международных договоров РФ. Нормы УК РФ, в которых определены правила квалификации преступлений, относятся к дефинитивным, например, содержащиеся в ч. 1 ст. 3, ст. 8 этого УК, либо к разъяснительным, к примеру, предусмотренные ст. 10-12 данного УК.

Разъяснения Пленума Верховного Суда РФ не являются обязательными, они весьма содержательны, базируются на анализе и обобщении судебной практики и, как правило, научно обоснованны. Руководство ими оказывает неизмеримую помощь практическим работникам правоохранительных

органов и обеспечивает точное применение уголовного закона. Иная судебная практика, которую составляют решения, закрепленные в приговорах судов по отдельным уголовным делам, вступивших в законную силу, определениях и постановлениях вышестоящих судов и судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ, то есть судебные прецеденты, и на которой основаны отдельные правила квалификации преступлений, например, о правовой оценке негодного покушения, имеет, по нашему представлению, официально ориентирующий характер. Использование судебных прецедентов при формулировании правил квалификации преступлений является обоснованным, так как применяемый при этом метод индукции позволяет распространить впоследствии решение, принятое по одному конкретному уголовному делу, на все подобного вида уголовные дела и тем самым преодолеть трудности, возникающие в судебной практике, и исключить возможные ошибки при правовой оценке содеянного. Правила квалификации преступлений, выработанные теорией отечественного уголовного права, в зависимости от их значимости делятся на две группы: 1) закрепленные в уголовном законе либо отраженные в постановлениях Пленумов Верховного Суда РФ или в судебных прецедентах, и 2) иные. Правила первой группы имеют значимость, соответствующую обрисованной ранее. Правила же второй группы носят неофициальный – доктринальный – рекомендательный или ориентирующий характер. Научная обоснованность последних обеспечивает преодоление коллизий и других многочисленных трудностей, возникающих при применении уголовного закона в следственной и судебной практике.

Необходимо отметить, что правила квалификации преступлений не являются неизменными и зависят от изменения уголовного закона. Внесение в последний изменений и дополнений влечет или может повлечь и изменение правил квалификации преступлений.

2. Общие правила квалификации преступлений:

а) общие правила квалификации преступлений, основанные на принципах, закрепленных в УК РФ и Конституции РФ.

Общих правил квалификации преступлений, основанных на принципах, закрепленных в УК РФ и Конституции РФ, три.

Первое правило состоит в том, что содеянное должно быть непосредственно предусмотрено уголовным законом в качестве преступления. Это правило основывается на принципе законности, закрепленном в ст. 3 УК РФ, согласно ч. 1 которой «преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только настоящим Кодексом», а ч. 2 — «применение уголовного закона по аналогии не допускается»

В соответствии с этим правилом необходимо, чтобы совершенное деяние было описано в Особенной части УК РФ, в том числе со ссылкой на другой или другие - не уголовные - законы и (или) иные нормативные правовые акты либо международные договоры РФ, и отвечало

требованиям, установленным в нормах Общей части этого УК. В частности, на основании ч. 1 ст. 14 Общей части УК РФ «преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания». Необходимость такого признака преступления, как общественная опасность, подчеркивается в ч. 2 этой статьи, где предусмотрено, что «не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного настоящим Кодексом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности». Запрещенность деяния уголовным законом, то есть уголовная противоправность, применительно к приготовлению к преступлению высвечивается в ч. 2 ст. 30 Общей части УК РФ, согласно которой «уголовная ответственность наступает за приготовление только к тяжкому и особо тяжкому преступлениям». Суть виновности как признака преступления определена в ч. 1 ст. 24 Общей части УК РФ, в соответствии с которой «виновным в преступлении признается лицо, совершившее деяние умышленно или по неосторожности»

Второе правило заключается в том, что содеянное должно содержать конкретный состав преступления. Это правило базируется на норме, установленной в ст. 8 УК РФ, согласно которой «основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом». В этой статье, хотя она именуется «Основание уголовной ответственности» и в ее названии отсутствует слово «принцип», закреплён именно принцип, поскольку, с одной стороны, по своей значимости данная норма соответствует принципу законности и, с другой — она помещена вслед за принципами, будучи расположена с ними в одной главе 1 с наименованием «Задачи и принципы Уголовного кодекса Российской Федерации», причем задачи УК РФ в ней не предусмотрены.

Признаки каждого конкретного состава преступления, отличающие его от всех других составов преступлений, предусматриваются статьей Особенной части УК РФ, а если диспозиция статьи бланкетная, то и (или) в другом или других — не уголовных — законах и (или) иных нормативных правовых актах либо международных договорах РФ. Признаки конкретного состава преступления, общие для всех или ряда конкретных составов преступлений, предусматриваются в статьях Общей части УК РФ.

Приведенные положения позволяют детализировать рассматриваемое правило, определив, что квалификация преступления основывается на нормах Особенной и Общей частей УК РФ, а также на других — не уголовных — законах и (или) иных нормативных правовых актах либо международных договорах РФ, ссылки на которые содержатся в нормах УК РФ. При этом для квалификации преступления необходимо наличие всех позитивных и отсутствие всех негативных признаков конкретного состава преступления. Те и другие предусматриваются, как отмечалось ранее, в нормах Особенной части УК РФ об ответственности за отдельные

конкретные виды преступлений и в нормах Общей части этого УК.

Так, позитивные признаки, характеризующие объект преступления, содержатся в ч. 1 ст. 2 и названиях разделов и глав Особенной части УК РФ; субъект - ст. 19-21 этого УК, причем в ст. 21 определяется невменяемость как признак, исключающий вменяемость; субъективную сторону — ст. 24-27 данного УК; неоконченное преступление — приготовление к преступлению и покушение на преступление — в ст. 29, 30 названного УК; соучастие в преступлении — ст. 32-36 УК РФ. Негативные признаки составов преступлений, характеризующие отсутствие общественной опасности, предусмотрены в ч. 2 ст. 14 УК РФ; отсутствие вины — ст. 28 этого УК; отсутствие преступности приготовления к преступлениям небольшой тяжести и средней тяжести — в ч. 2 ст. 30 данного УК; отсутствие уголовной ответственности и, следовательно, преступности приготовления к преступлению и покушения на преступление, а также оконченного пособничества при добровольном отказе от преступления — в ст. 31 названного УК; отсутствие преступности деяния вследствие наличия таких обстоятельств, ее исключающих, как необходимая оборона, причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, крайняя необходимость, физическое или психическое принуждение, обоснованный риск, исполнение обязательного приказа или распоряжения, — соответственно в ст. 37-42 УК РФ.

Следует отметить, что позитивные и негативные признаки составов преступлений, относящиеся ко всем составам преступлений или ряду из них, предусмотренные в нормах Общей части УК РФ, это признаки, как бы выведенные за скобки норм Особенной части этого УК.

Третье правило выражается в том, что официальная квалификация преступления, лежащая в основе обвинения, должна базироваться на точно установленных фактических данных, доказанных по правилам, установленным УПК РСФСР. Эти данные являются той фактической основой, с которой сопоставляется состав преступления. При их недостаточности, спорности все неустранимые сомнения, в том числе и в части квалификации преступления, следует истолковать в пользу обвиняемого.

Данное правило основывается на норме, закрепленной в ч. 3 ст. 49 Конституции РФ, определяющей конституционный принцип, в соответствии с которой «неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого», и на разъяснении, содержащемся в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. № 1 «О судебном приговоре», в ч. 2 и 3 п. 4 которого указывается, что «следует неукоснительно соблюдать конституционное положение (ст. 49 Конституции Российской Федерации), согласно которому неустранимые сомнения в виновности подсудимого толкуются в его пользу.

По смыслу закона в пользу подсудимого толкуются не только неустранимые сомнения в его виновности в целом, но и неустранимые сомнения, касающиеся отдельных эпизодов предъявленного обвинения, формы вины, степени и характера участия в совершении преступления,

смягчающих и отягчающих ответственность обстоятельств и т.д.»

б) общие правила квалификации преступлений, основанные на иных общих положениях, установленных в УК РФ.

Общих правил квалификации преступлений, основанных на иных общих положениях, установленных в УК РФ, четыре.

Первое правило состоит в том, что преступление квалифицируется по уголовному закону, действовавшему во время его совершения. Уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется также на деяния, совершенные до его издания. Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Это правило закреплено в ч. 1 ст. 9 и ч. 1 ст. 10 УК РФ.

Вторым является правило, закрепленное в ч. 2 ст. 9 УК РФ, согласно которой «временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий».

Данное правило, в случаях изменения уголовного закона в период от совершения действия (бездействия) до наступления последствия, обуславливает квалификацию преступления по уголовному закону, наиболее благоприятному для лица, совершившего преступление, либо, если на момент совершения действия (бездействия) или на момент наступления последствия содеянное не признавалось преступлением,— исключение уголовной ответственности.

Иными словами, это правило увеличивает период выбора уголовного закона, наиболее благоприятного для лица, совершившего преступление, на промежуток времени от момента совершения деяния до момента наступления последствия.

При завершении содеянного на стадиях приготовления к преступлению или покушения на преступление временем совершения преступления является время совершения соответственно приготовления или покушения.

Третье правило заключается в том, что по УК РФ квалифицируется преступление, совершенное на территории РФ.

Данное правило основано на нормах, установленных ст. 11 УК РФ.

Это правило также необходимо рассматривать в качестве основы квалификации преступлений по закону места их совершения при наличии особенностей описания объективной стороны в диспозициях норм Особенной части УК РФ и в случаях применения норм Общей части этого УК о неоконченном преступлении и соучастии в преступлении, когда не все содеянное совершается целиком, в полном объеме и всеми соучастниками на территории РФ, то есть распространяется частично еще и за ее пределы. Исходя из указанных моментов, возможно выделить ситуации, когда частично на территории РФ, а частично за ее пределами

совершаются:

- деяние и последствие, составляющие объективную сторону одного и того же материального состава преступления; длящееся преступление; продолжаемое преступление; приготовление к преступлению, покушение на преступление и оконченное преступление; преступление, осуществляемое в соучастии.

В УК РФ отсутствуют нормы, которыми бы регулировалось применение или, наоборот, неприменение этого УК к каждой из таких ситуаций.

Согласно ч. 1 ст. 4 Конституции РФ «суверенитет Российской Федерации распространяется на всю ее территорию», а ч. 2 этой статьи «Конституция Российской Федерации и федеральные законы имеют верховенство на всей территории Российской Федерации». Поэтому норма, закрепленная в ч. 1 ст. 11 УК РФ и устанавливающая, что «лицо, совершившее преступление на территории Российской Федерации, подлежит уголовной ответственности по настоящему Кодексу», распространяется как на ситуации, когда все содеянное целиком, в полном объеме и всеми соучастниками совершено на территории РФ, так и на охарактеризованные ситуации, когда содеянное совершено на территории РФ частично или отдельными соучастниками. Следовательно, по УК подлежит квалификации и содеянное, если на территории РФ совершено: деяние или последствие, составляющие объективную сторону одного и того же материального состава преступления; хотя бы часть длящегося или продолжаемого преступления; только наказуемое приготовление к преступлению или только покушение на преступление; часть деяния, осуществляемая в соучастии, любым соучастником — исполнителем (соисполнителем), организатором, подстрекателем или пособником.

Четвертое правило выражается в том, что по УК РФ квалифицируется преступление, совершенное вне пределов Российской Федерации, во-первых, гражданами РФ и постоянно проживающими в РФ лицами без гражданства, если, с одной стороны, содеянное признано преступлением в государстве, на территории которого оно совершено, и, с другой — лицо не было осуждено в иностранном государстве, во-вторых, военнослужащими воинских частей РФ, дислоцирующихся за пределами РФ, если иное не предусмотрено международным договором РФ, и, в-третьих, иностранными гражданами и лицами без гражданства, не проживающими постоянно в РФ, если содеянное направлено против интересов РФ или в случаях, предусмотренных международным договором РФ, при условии, что лицо не было осуждено в иностранном государстве и привлекается к уголовной ответственности на территории РФ.

Это правило регламентировано ч. 1, 2 и 3 ст. 12 УК РФ.

Применение рассмотренных общих правил квалификации преступлений, основанных на принципах и иных общих положениях, предусмотренных в УК РФ, в их совокупности определяет процесс и, как его завершение,

результат квалификации любого преступления.

3. Частные правила квалификации преступлений:

а) частные правила квалификации в рамках одного состава преступления

Группу частных правил квалификации преступлений в рамках одного состава преступления образуют четыре подгруппы таких правил, а именно связанные: 1) с особенностями субъективных признаков преступления; 2) частично неоконченной преступной деятельностью; 3) соучастием; 4) мнимой обороной.

Подгруппу правил квалификации преступлений, связанных с особенностями субъективных признаков преступления, составляют следующие правила.

1. Совершенное лицом в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет общественно опасное деяние, содержащее признаки двух преступлений, за одно из которых уголовная ответственность наступает с шестнадцати лет, а за другое — с четырнадцати лет, квалифицируется только по статье Особенной части УК РФ, предусматривающей уголовную ответственность с четырнадцатилетнего возраста. Например, если оно совершит изнасилование или разбой при бандитизме, содеянное квалифицируется соответственно по ст. 131 или 162, а не по ст. 209 этого УК.

Приведенное правило основано на положениях, содержащихся в ч. 1 и 2 ст. 20 данного УК.

2. Лицо может нести ответственность за умышленное преступление, в состав которого включены объективные признаки, не являющиеся действием или последствием (например, характеризующие потерпевшего), лишь при условии, что оно осознавало наличие таковых.

б) частные правила квалификации множественности преступлений;

Под множественностью преступлений в уголовном праве понимается совершение нескольких самостоятельных преступлений. Факт совершения одним и тем же лицом сразу нескольких преступлений существенно меняет социальное и юридическое значение содеянного.

Во-первых, возрастает опасность совершенного деяния. Во-вторых, увеличивается опасность личности виновного. Изменение материального признака преступления (общественной опасности) по сравнению со случаями совершения одного преступления требует и специального подхода к юридической оценке множественности, установления специальных правил их квалификации, что соответственно влечет изменение и правил назначения наказания.

Все это вызывает необходимость четко определить основные элементы и пределы множественности, отграничить ее от единичного преступления. Основным элементом множественности преступлений является несколько самостоятельных преступлений. Во множественность входят только преступления, не утратившие юридического значения в силу снятия или погашения судимости, истечения сроков давности совершения преступления,

акта амнистии, помилования, освобождения от уголовной ответственности и наказания. Таким образом при множественности речь идет о преступлении не в фактическом, а юридическом смысле. Если виновный совершил два преступления, но за одно из них истек срок давности привлечения к уголовной ответственности, то множественность преступлений отсутствует и т.п.

Отграничение множественности от единичных преступлений. Поскольку преступление есть не только социальное и фактическое явление (поступок человека), но и юридическое, содержание и границы которого определены в законе (формально), то оно не имеет столь четких очертаний и границ как предметы, с которыми мы сталкиваемся в обыденной жизни. Иногда законодатель, определяя элементы и границы преступления, проявляет в известном смысле “произвол”, разбивая один (в социальном смысле) акт поведения на два или несколько преступлений, или, наоборот, составляя из нескольких актов одно единое преступление. В связи с этим возникает необходимость специального разбора, что представляет собой одно преступление в юридическом смысле и чем оно отличается от нескольких преступлений.

Единичное преступление может быть охарактеризовано с социальной и юридической сторон.

С социальной стороны единичное преступление обычно состоит в совершении одного действия либо одного действия и одного последствия. Однако, во-первых, и одно действие может иметь сложное строение (нередко оно состоит из нескольких актов, отдельных самостоятельных телодвижений), во-вторых, так бывает далеко не всегда. Так, при государственной измене (ст. 275 УК РФ) могут совершаться разнообразные действия (сбор сведений, их передача, выдача тайны и т.п.), но все они образуют одно преступление.

В науке справедливо отмечается, что важным признаком единичного преступления является то, что все его элементы, как бы разнообразны они ни были, обязательно находятся в определенной внутренней взаимосвязи, представляют собой звенья осуществления единого преступного плана.

Однако и этот признак не является решающим в единичном преступлении. Главной причиной объединения в единое преступление отдельных самостоятельных действий является их распространенность, повторяемость, типичность и повышенная общественная опасность именно такого комплекса действий.

С юридической стороны единичным признается преступление, образующее состав одного преступления.

Таким образом, под единичным (единым) преступлением следует понимать либо одно деяние (с последствием или без него), либо несколько отдельных взаимосвязанных актов поведения, образующих в силу их повторяемости, распространенности и типичности повышенную опасность в данном сочетании, и содержащее признаки одного состава преступления.

Как видно, на вопрос о единичности или множественности преступлений оказывают влияние две группы факторов: социальные и юридические. От них же зависит и разграничение единичного преступления и множественности. В одних случаях при разграничении множественности и единичного преступления следует учитывать механизм его формирования как социального явления (поступка), в других – особенности его законодательной модели, представленной в законе.

Отграничение единичного преступления от множественности преступлений.

В науке выделена группа единичных преступлений, имеющих либо в силу особенностей их формирования как социальных актов либо в силу особенностей их юридических составов сходство с несколькими преступлениями, то есть с множественностью преступлений. Эти преступления, являясь единичными, создают по названным причинам иллюзию множественности.

К их числу относятся продолжаемые, длящиеся, составные преступления, преступления со сложными составами, преступления, состоящие из ряда актов.

Продолжаемыми являются преступления, состоящие из ряда повторяющихся юридически тождественных актов, объединенных единым умыслом.

Природа продолжаемого преступления связана с поведением виновного. Продолжаемое преступление возникает в том случае, когда виновный совершает не сразу все преступление, а в несколько приемов, этапов. Поэтапное совершение преступления может быть продиктовано обстоятельствами его совершения (сложностью и т.п.) либо другими причинами. Примером продолжаемого преступления являются хищения, совершаемые по частям, например, похищение автомашины с автозавода по отдельным элементам конструкции (двигатель, кузов, шасси и т.п.) или получение взятки в несколько приемов.

4. Поиск правовой нормы.

1. Наряду с понятием состава преступления в уголовно – правовой литературе и практике используется понятие правовой нормы. Нередко эти понятия употребляют в одном значении (состава преступления). Однако они нетождественны и необходимо установить их соотношение для более четкого определения элементов и границ преступления. Поскольку понятие состава преступления нами рассмотрено, обратимся к уяснению понятия уголовно–правовой нормы.

Под правовой нормой принято понимать правило поведения, устанавливаемое нормативным актом. Исходя из этого уголовно–правовой нормой мы должны признать правило поведения, установленное уголовным законом (Уголовным Кодексом РФ).

Всякое правило есть определенная идея. Правило поведения – это идея о должном, допустимом поведении во взаимоотношениях людей. Однако если это так, то возникает вопрос: каким же образом правило поведения

(идея) может состоять из гипотезы, диспозиции и санкции. Очевидно, такое строение характерно для формы изложения этой идеи, способа словесного ее выражения.

Таким способом оформления идей (правил поведения) в праве являются статьи. Поэтому мы полагаем, что деление на гипотезы, диспозиции и санкции относятся к строению статей уголовного закона, а не норм. Это, во-первых.

Во-вторых, следует ответить на вопрос: где формулируются в законе нормы, в какой его части, общей? особенной?

В особенной части уголовного закона, как общепризнанно, содержатся признаки составов преступлений. Но идеи о преступлениях несовместимы с нормами. Наоборот, они являются антиподами, противоположностями. Но указывая на запрет совершать преступления посредством установления составов преступлений, законодатель тем самым требует правильного поведения, соблюдения нормы (не нарушать телесную неприкосновенность и т.п.). Таким образом, хотя нормы права в Особенной части не формулируются, они тем не менее подразумеваются. Однако подразумеваемая норма и сформулированная норма ни одно и то же. Если их отождествлять, то надо сделать вывод о совпадении нормы и состава преступления, что абсурдно. Поэтому изложение в диспозиции статьи признаков состава преступления не есть воспроизведение правовой нормы. Исходя из этого, следует признать неверными выражения типа “в диспозиции нормы, предусмотренной статьей, содержатся признаки состава преступления”.

Итак, в статьях особенной части уголовного кодекса содержатся идеи о составах преступлений, а правовые нормы в них не представлены, но подразумеваются.

Однако сформулированные нами требования относятся только к нормам, адресованным к гражданам. Но статьи особенной части, подразумевая нормы, адресованные ко всем гражданам, в то же время формулируют нормы, обращенные к правоприменителю. Эти нормы содержатся в санкциях статей и касаются требований соблюдения видов и размеров наказаний. И хотя эти нормы не задействуются нами при квалификации они реально представлены в статьях уголовного закона. И это еще одно дополнительное свидетельство о необходимости отнесения гипотез, диспозиций и санкций не к структуре нормы, а к структуре статьи.

Нельзя рассматривать санкцию статьи как некую особую норму. Ее “особость” касается только предмета нормирования, а именно – назначения наказания.

Следовательно, в статьях Особенной части УК РФ содержатся признаки преступлений, не являющиеся нормами, и одновременно находятся нормы о применении наказаний, адресованные судьям. Но вопросы назначения наказания имеют косвенное отношение к квалификации. Хотя абсолютное разделение этих двух вопросов произвести невозможно, и

юристы нередко аргументируют квалификацию ссылкой на санкции статей. Это естественно, учитывая неразрывную связь преступления и наказания.

Далее возникает вопрос: в каком соотношении с нормами находятся положения общей части уголовного кодекса?

Исходя из понимания нормы как идеи о должном (положительном) поведении, мы усматриваем в общей части как положения, не являющиеся нормативными, так и нормы в собственном смысле.

Степень “насыщенности” статей общей части нормативными положениями различна. Значительное число законодательных положений нормативных требований не содержит. Не носят нормативного характера определения разных понятий – преступления (ст. 14 УК РФ), совокупности преступлений (ст. 17 УК РФ), рецидива преступления (ст. 18 УК РФ), форм и видов вины (ст. ст. 24, 25, 26 УК РФ), приготовления и покушения (ст. 30 УК РФ), добровольного отказа (ст. 31 УК РФ), соучастия в преступлении (ст. 32 УК РФ) и другие.

Наиболее насыщена нормативными положениями Глава 8 УК РФ – “Обстоятельства, исключаящие преступность деяния”. В ст. 37 (необходимая оборона), 38 (причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление), 39 (крайняя необходимость), 40 (физическое или психическое принуждение), 41 (обоснованный риск), 42 (исполнение приказа или распоряжения) содержатся главным образом нормы, то есть описание таких форм поведения, которые допускаются законом. Хотя некоторая их часть содержит описание запрещенного поведения – антинормы (превышение пределов необходимой обороны и т.п.). В этой части законодательные положения отражают элементы некоторых составов преступлений (превышения пределов необходимой обороны, превышения мер задержания и др.).

Из этого следует, что признаки состава преступления не могут быть сведены лишь к определениям, даваемым в статьях особенной части уголовного кодекса. Их значительная часть содержится в положениях общей части уголовного закона, на что справедливо указывается в литературе.

5. Критические особенности процесса квалификации.

Процесс квалификации преступлений развивается в трех основных направлениях:

- 1) установлении фактических обстоятельств дела (то есть, выяснении что произошло, какое деяние и кем совершено);
- 2) подборе правовой нормы (состава преступления);
- 3) сопоставлении фактических обстоятельств дела и диспозиции правовой нормы (состава преступления).

Каждое из названных направлений обладает специфическим содержанием. Однако их разделение относительно. В реальном процессе квалификации они постоянно переплетаются и сочетаются. Сбор (установление) фактических обстоятельств дела о совершенном деянии никогда не является произвольным, ибо таких данных бесчисленное множество. Он производится как бы под соответствующую норму (состав

преступления). Смерть человека, например, имеет целый ряд биологических, химических, физических, психологических, социальных и иных параметров. Юриста же смерть интересует не как таковая, а лишь в той мере, в какой она явилась следствием виновных действий человека, то есть нашла отражение в признаках состава преступления и нормативных предписаниях. Поэтому, давая уголовно–правовую оценку такому событию, мы стремимся выяснить, не наступила ли смерть насильственно от противоправных действий человека. В связи с этим мы собираем факты, которые бы проясняли механизм наступления смерти, его связь с действиями каких–либо лиц, факты, характеризующие их поведение (следы единоборства, применения оружия и т.п.). Выявление реально существующих на месте преступления фактов происходит с учетом нескольких уголовно–правовых норм (составов преступлений), которые в подобных случаях могут быть применены (ст.105, 106, 107, 111, 37, 38 УК РФ).

Таким образом, установление фактических обстоятельств дела, подбор правовой нормы (состава преступления) и их сопоставление изначально взаимосвязаны и сливаются в единую оценочную деятельность общественно опасного поведения, где их расчленение возможно только в теоретическом, познавательном плане.

Квалификация (юридическая оценка) начинается с появления первых фактов. Затем, по мере накопления фактов, она уточняется и в окончательном виде находит отражение в постановлениях следственных органов и приговоре суда.

Юридическая оценка того или иного уже установленного факта проходит три основных этапа (ступени):

- 1) определение его общей противоправности;
- 2) выявление типа (характера) противоправности;
- 3) нахождение конкретной правовой нормы (состава преступления), соответствующей рассматриваемому случаю.

Реально это может выглядеть следующим образом. Представим, что в дежурную часть отдела милиции поступило сообщение, что из квартиры доносится шум, крики, плач и т.п.

Первый вопрос, который возникает в этом случае, есть ли что–либо противоправное в подобных действиях. Если все ограничилось ругательствами между членами одной семьи, то рассмотрение такого поведения не входит в компетенцию органов милиции, во всяком случае без заявления самого потерпевшего государственные органы вмешиваться в личные взаимоотношения не могут.

Однако если из поступившего сообщения видно, что дело дошло до оскорбления и рукоприкладства то общая противоправность таких действий очевидна, но характер противоправности требует уточнения. Не исключено, что сущность такого рода действий заключена в унижении чести и достоинства, и они не выходят за рамки гражданского правонарушения.

Если же имеются данные о причинении побоев, телесного повреждения, то должен быть сделан вывод о наличии уголовной

противоправности, но остается не ясным вопрос, какому составу преступления соответствуют эти действия. В зависимости от конкретных обстоятельств они могут быть квалифицированы либо как преступление против личности (причинение телесного повреждения) либо как преступление против общественной безопасности (хулиганство).

Данные о наличии в квартире во время конфликта соседей или других лиц, не относящихся к кругу близких жильцов этой квартиры, будут указывать на наличие нарушения общественного порядка. В противном случае речь, очевидно, будет идти о преступлении против личности.

1.4 Лекция № 4.

Тема: Квалификация неоконченного преступления

1.4.1 Вопросы лекции:

1. Понятие неоконченного преступления и его значение. Основание привлечения к уголовной ответственности при неоконченном преступлении.
2. Приготовление к преступлению: объективные и субъективные признаки. Отличие от покушения и от обнаружения умысла.
3. Покушение на преступление: объективные и субъективные признаки. Отличие от оконченного преступления.
4. Квалификация оконченного и неоконченного преступления.
5. Квалификация при добровольном отказе от доведения преступления до конца.

1.4.2 Краткое содержание вопросов

1. Понятие неоконченного преступления и его значение. Основание привлечения к уголовной ответственности при неоконченном преступлении.

Преступлением признается завершенное, выразившееся в полной реализации преступного намерения ООД, независимо от того, предшествовали или нет наступившим ООП (в преступлениях с материальным составом) или выполнению ООД (в преступлениях с формальным составом) какие-либо этапы общественно опасного поведения.

В реальной действительности часто бывает так, что при совершении умышленного преступления между возникновением преступного намерения и его практическим осуществлением проходит более или менее значительный период времени, в течении которого преступное намерение реализуется поэтапно: формирование умысла – обнаружение умысла (информирование окружающих) – воплощение в Д (Б). Далеко не всегда П в своем развитии проходит все этапы и доводится до конца. Уголовно-правовая оценка содеянного зависит от точного установления этапа, на котором ООД было прервано.

Стадии совершения преступления – это различающиеся по характеру

совершаемых Д (Б) и степени реализации преступного намерения определенные этапы в развитии умышленного преступления. Это приготовление к преступлению; покушение на преступление и оконченное преступление.

Действующее УЗ не признает уголовно-наказуемой стадией совершения П формирование и обнаружение умысла (Соборное Уложение 1649 –злой умысел подлежал наказанию (ст.1 гл.II). Возникновение преступного намерения – процесс, протекающий в сознательно-волевой сфере и предшествующий целенаправленным Д (Б) и поэтому не может быть этапом П.

Стадии совершения П имеют место только в П с прямым умыслом, в П совершаемых с КУ или по неосторожности, приготовление и покушение невозможны, т.к. наступившие ООП не являются желаемой целью преступного поведения.

Реализация преступного намерения влечет УО непосредственно по статьям ОсЧ УК, в которых СП сконструированы в виде оконченного П. Стадии приготовления и покушения образуют предварительную преступную деятельность, которая в УЗ называется неоконченным преступлением (ч.2 ст.29 – приготовление и покушение).

Понятие оконченного преступления. Оконченному П присуща полная реализация преступного намерения, выражающаяся в выполнении всех заранее запланированных ООД и в наступлении желаемых ООП. В соответствии с ч.1 ст.29 УК «Преступление признается оконченным, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом».

В ОсЧ УК конкретные СП сформулированы как оконченные П, поэтому момент окончания П зависит от конструкции его состава в УЗ. П с материальным составом (убийство (ст.105-108), кража (ст.158), грабеж (ст.161) и многие др) считается оконченным с момента наступления ООП, являющихся обязательным признаком его объективной стороны. П с ФС является оконченным с момента совершения ООД (ООБ), описанного в УЗ. ООП находятся за пределами объективной стороны ФС П, поэтому на момент его окончания не влияют, хотя учитываются при индивидуальном назначении наказания. П с ФС – контрабанда (ст.188), получение взятки (ст.290), дача взятки (ст.291), клевета (ст.129), оскорбление (ст.130) и др.

УЗ известны П с усеченным составом: разбой (ст.162), бандитизм (ст.209), организация преступного сообщества (ст.210) и др. Эти деяния, направленные на хищение чужого имущества, нападение на граждан и организации, совершение других тяжких и особо тяжких П, представляют повышенную ОО, поэтому момент их окончания связан не с достижением указанных целей, а с более ранним этапом преступной деятельности. Оконченный состав образуется: при разбое – в момент нападения, бандитизм – момента создания банды.

2. Приготовление к преступлению: объективные и субъективные признаки.

Приготовление к преступлению, его признаки. Отличие от обнаружения умысла. Согласно ч.1 ст.30 УК «Приготовление к преступлению признаются приискание, изготовление или приспособление лицом средств или орудий совершения преступления, приискание соучастников преступления, сговор на совершение преступления либо иное умышленное создание условий для совершения преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам».

Признаки приготовления к преступлению:

- 1) Приискание средств или орудий совершения П – приобретение (покупка, обмен, получение в долг и т.д.) их для совершения П.
- 2) Изготовление С или ОСП – создание С или ОСП, как самим лицом готовящим П, так и по его просьбе другими лицами.
- 3) Приспособление С или ОСП – такое изменение их внешних форм и конструктивных особенностей, которое необходимо для совершения П.
- 4) Приискание соучастников П – вовлечение другого лица (других лиц) в совершение П, в качестве исполните, организатора либо пособника (подкуп, предложение, шантаж и др.).
- 5) Сговор на совершение П – достижение соглашения между 2 или более лицами на совершение П.
- 6) Иное У создание условий совершения П – разнообразные Д (Б), необходимые для осуществления в будущем П (изучение местности, выключение охранной сигнализации и т.д.)

Приготовление чаще всего совершается путем Д, реже Б (кассир, уходя с работы, не запирает сейф).

Приготовление хар-ся прямым умыслом: виновный осознает ООП своих приготовительных Д (Б), образуя состав приготовления к конкретному виду преступления.

3. Отличие от покушения и от обнаружения умысла.

Преступление следует считать неоконченным, если лицом не выполнены все элементы, образующие объективную сторону состава преступления (не наступило последствие, не совершены все, предусмотренные как необходимые действия или не завершено действие).

Неоконченным преступлением признаются приготовление к преступлению и покушение на преступление (ст. 29 ч. 2 УК РФ).

Поскольку неоконченное преступление является незавершенным, оно причиняет меньший вред общественным отношениям, что в силу ст. 14 УК РФ вызывает определенные особенности квалификации.

Приготовлением к преступлению признаются приискание, изготовление или приспособление лицом средств или орудий совершения преступления, приискание соучастников преступления, сговор на совершение преступления либо иное умышленное создание условий для совершения преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам (ст. 30 ч. 1 УК РФ).

Уголовная ответственность наступает за приготовление только к тяжкому и особо тяжкому преступлениям (ст. 30 ч. 2 УК РФ).

Как видно, законом предусмотрено 6 форм приготовительных действий:

- 1) приискание средств или орудий совершения преступления;
- 2) изготовление средств или орудий совершения преступления;
- 3) приспособление средств или орудий совершения преступления;
- 4) приискание соучастников преступления;
- 5) сговор на совершение преступления;
- 6) иное умышленное создание условий для совершения преступления.

Орудием совершения преступления является то, чем совершается преступление (оружие, нож, топор, дубинка и т.п. при убийстве и нанесении телесных повреждений, специальные приспособления при хищении – крючки, арканы и т.д.).

Средством совершения преступления является то, с помощью чего совершается преступление, то, что облегчает совершение преступления, то есть, создает условие для последующего его совершения, в том числе с использованием орудия преступления. Например, при помощи лестницы проникает через забор во двор (средство совершения преступления), а затем специально изготовленным крючком через оконную форточку похищает бутылки со спиртными напитками.

Различие между орудием и средством совершения преступления состоит не в используемом предмете, а то, в каком качестве этот предмет используется (для непосредственного совершения преступления – орудие или для облегчения его совершения – средство).

Из этого следует, что один и тот же предмет при совершении преступления может быть использован и как орудие, и как средство совершения преступления. Например, совершено нападение с убийством путем наезда автомобилем на потерпевшего (орудие), а затем вещи (имущество) потерпевшего перевезены на “безопасное” для распоряжения ими место. (средство).

Приискание предполагает любые способы приобретения орудий и средств совершения преступления как законные, так и незаконные (покупка, получение в качестве долга, средства платежа, нахождение, получение во временное пользование, похищение; в последнем случае в наличие будет совокупность преступлений).

Изготовление предполагает создание того или иного предмета от начала и до конца (ключа, оружия, отмычки и т.п.).

Приспособление – это видоизменение уже существующего предмета (обрезание ствола ружья, заточка металлического прута, обработка ключа и т.д.).

Приискание соучастников преступления заключается в подборе лиц, которые будут помогать совершать преступление или непосредственно в нем участвовать, включая выяснение их “деловых” качеств, информированности, навыков и т.п.

Сговор на совершение преступления представляет собой обсуждение обстоятельств будущего преступления и достижение соглашения о взаимодействии при его совершении, в том числе определение объекта

преступления (нападения), раздела денег (имущества), добытого преступным путем, сокрытия следов преступления, распределения ролей и т.п. Сговор следует считать оконченным с момента начала обсуждения условий совершения преступления независимо от достижения соглашения, поскольку всякие контакты на этой почве создают условия для последующего совершения преступления.

Иное умышленное создание условий для совершения преступления. Эта форма приготовительных действий, обобщая все предыдущие, тем самым вскрывает сущность любого приготовления, указывая на то, что всякое приготовление в своей сути есть создание условий для совершения преступления.

Условие – это то, что является опорой, почвой, основой для совершения преступления. Условия могут быть необходимыми, обязательными и необязательными. Необходимое условие всегда выступает в качестве одной из причин преступления, становясь органической частью его развития как процесса, например, сговор в целях совершения преступления. Необязательным является такое условие, без которого преступление все равно бы было совершено, однако оно создает более благоприятную обстановку для этого. Например, изучение места предполагаемого преступления.

Создание условий для совершения преступления может заключаться, кроме того, в оказании различного рода помощи и содействия тем, кто непосредственно совершает преступление, оставление открытым сейфа, двери, окна, форточки и т.п. Все эти действия в случае неудавшегося пособничества образуют признаки приготовления к преступлению.

Приготовление может быть выражено и бездействием (ответственное лицо не закрывает склад, не принимает мер к устранению неполадок сигнализации и т.д.).

Следует иметь в виду, что преступление образует только приготовление к тяжкому или особо тяжкому преступлению. Фактическое создание условий для совершения преступления небольшой и средней тяжести преступным и приготовлением в юридическом смысле не является (ст. 30 ч. 2 УК РФ).

При квалификации приготовления обязательна ссылка на ст. 30 ч. 1 УК РФ и на статью Особенной части, предусматривающую ответственность за конкретное преступление. Например, приготовление к убийству следует квалифицировать по ст. 30 ч. 1 и ст. 105 ч. 1 (2) УК РФ.

Необходимо учитывать, что приготовление как самостоятельное преступление квалифицируется только в тех случаях, когда преступление было прервано на данной стадии. Если же преступление, пройдя стадию приготовления, перешло в стадию покушения или оконченого преступления, то стадия приготовления отдельно (специально) не квалифицируется и не выделяется, а содеянное должно квалифицироваться как покушение или оконченое преступление.

Приготовление следует отграничивать от обнаружения умысла, являющегося определенным этапом в развитии преступного намерения, но не образующего преступление, в силу того, что замысел при обнаружении умысла не находит объективного воплощения в действительность, хотя он становится известным, происходит как бы его утечка наружу, вовне из сознания лица. Обнаружение умысла – это этап, когда умысел уже сформировался, более того, он стал известен другим лицам (например, муж рассказывает жене о намерении совершить кражу). Однако хотя умысел имеется в наличии, его объективация (воплощение во вне) не происходит, поскольку никаких реальных действий по его реализации еще не совершается.

Обнаружение умысла может перейти в стадию приготовления, если вслед за этим последуют действия по его осуществлению (муж не только рассказывает жене о намерении совершить преступление, но и начинает готовиться к нему, изучает место предполагаемого преступления или уговаривает жену принять участие в его совершении). В этом случае уже начинают создаваться условия для совершения преступления.

В особенности обнаружение умысла сходно с преступлениями, которые имеют словесную форму (подстрекательство, угрозы и т.д.). Их сходство заключается в том, что они, как и обнаружение умысла, носят психологическую, информационную форму. Различие же состоит в том, что при обнаружении умысла информация носит нейтральный характер. Лицо сообщает о своих намерениях, но не воздействует на другого, не побуждает к каким-либо действиям. Сообщаемая информация не вызывает каких-либо негативных изменений во внешней среде, как, например, при клевете, когда умаляется, честь, достоинство и репутация человека.

4. Покушение на преступление: объективные и субъективные признаки.

Покушением на преступление признаются умышленные действия (бездействие) лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам (ст. 30 ч. 3 УК РФ).

Покушение, таким образом, имеет следующие признаки:

- 1) действие (бездействие);
- 2) непосредственная направленность на совершение преступления;
- 3) незавершенность действий, образующих объективную сторону состава преступления;
- 4) прерывание преступления по обстоятельствам, не зависящим от лица, начавшего его совершение.

Действие (бездействие). Характеристика этого признака дана нами ранее (см. стр.34). Возможность совершения покушения путем бездействия не исключена в тех случаях, когда лицо, обязанное действовать, не совершает требуемого действия. Тривиальный пример : мать не кормит ребенка с целью лишения его жизни.

Непосредственная направленность на совершение преступления. Понятие непосредственной направленности действия на

совершение преступления вызывает разноречивые толкования в литературе. Нередко его характеризуют как действия, ставящие под угрозу объект преступления. Такая характеристика неудовлетворительна, поскольку, объект нарушается при совершении любого преступления, в том числе и в случае приготовления (преступление без нарушения объекта немыслимо). Точнее было бы говорить об угрозе предмету преступления, как материальному (или иному) выражению объекта. Однако критерии этой угрозы достаточно расплывчаты. Кроме того, в ряде случаев предмет преступления как таковой может и не подвергаться негативным изменениям, а объект тем не менее окажется нарушенным посредством воздействия на другие его элементы (социальную взаимосвязь, субъектов и т.п.). Например, при незаконном изготовлении, хранении и т.п. оружия предмет никак не разрушается.

Нам представляется, что в определении покушения следует ориентироваться на те фактические элементы, которые образуют объективную сторону соответствующего состава преступления. Начало совершения того, что образует объективную сторону преступления и будет показателем непосредственности. Так, при убийстве покушающийся приступает к физическому воздействию на потерпевшего, при хищении начинает изымать имущество.

Таким образом, критерий покушения характеризуется двуединством:

- 1) лицо уже осуществило то, что входит в объективную сторону преступления (приступило к совершению действия, описанного в статье УК, полностью его совершило).
- 2) объективная сторона преступления полностью не завершена (действие начато, но не окончено, например, при незаконном аборте, действие совершено, а результат не наступил - по преступлениям с материальными составами, убийством, например, или совершена только часть деяния, образующего объективную сторону преступления - применена физическая сила, но половая неприкосновенность не нарушена, - при изнасиловании).

Возможность совершения покушения на то или иное преступление ограничена объективными характеристиками. Чем преступление является более сложным по строению, чем оно более протяженно в пространстве и растянуто во времени, тем больше почвы для наличия покушения. В тех преступлениях, которые по своему характеру одномоментны, возможность покушения сведена к минимуму или полностью отсутствует, например, при угрозе убийством (ст. 119 УК РФ).

Непосредственная направленность действия на совершение преступления не может быть определена без выяснения субъективного отношения виновного к совершаемым действиям. Только осознаваемые умышленные действия могут указывать на направленность действия. Лицо должно осознавать как фактический, так и социальный смысл совершаемого действия, предвидеть его последствия.

По нашему мнению, сложившееся разделение умысла на прямой и косвенный, не имеет реальной фактической основы, а носит исключительно

эмоциональный характер, поэтому автор не касается споров о том, возможно ли совершение покушения с косвенным умыслом, которые относятся больше к процессу установления умысла, а не к материально-правовому его основанию.

Прерывание покушения происходит по обстоятельствам, не зависящим от виновного, в противном случае налицо будет добровольный отказ от доведения преступления до конца.

Отграничение покушения от приготовления и оконченного преступления.

Покушение отличается от оконченного преступления своей незавершенностью. При этом следует учитывать, что речь идет о незавершенности в юридическом, а не фактическом смысле. Хотя факт и его юридическая характеристика могут и совпадать, но нередко они расходятся. Так в ряде случаев законодатель переносит юридический момент окончания преступления на начало совершения деяния (посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля – ст. 277 УК РФ). В таком случае преступление будет окончено юридически с момента его фактического покушения.

Ссылка на статьи УК РФ при квалификации покушения. Квалификация деяния как покушения требует ссылки на статьи Общей и Особенной частей УК РФ. В Общей части УК РФ делается ссылка на ст. 30 ч. 3, тем самым фиксируется факт покушения. Одновременно указывается та статья Особенной части УК РФ, в которой предусмотрено преступление, на которое покушался виновный. Например, имело место покушение на кражу. Оно должно быть квалифицировано по ст. 30 ч. 3 и ст. 158 ч. 1 (2, 3) УК РФ.

5. Отличие от оконченного преступления.

Виды покушения.

Покушение подразделяется на оконченное и неоконченное. Оконченным признается покушение, при котором виновный убежден, что он сделал все необходимое для окончания П, но преступный результат не наступил, по независящим от него обстоятельствам (выстрелил, но не убил, т.к. дробь застряла в телогрейке). Неоконченным признается покушение, при котором виновный по не зависящим от него обстоятельствам не выполнил всех Д (Б), которые считал необходимыми (вор проник в СБ, но был там задержан). Подразделение на О или Н покушение применимо только к П с материальным составом, т.к. в П с ФС выполнение всех Д означает стадию оконченного П.

Особый вид – негодное покушение, при котором причиной недоведения П до конца оказывается ошибка лица в объекте или средствах совершения П. 2 вида: покушение на негодный объект и покушение с негодными средствами. П на НО – возможность причинения ему вреда исключается из-за особых свойств или состояния объекта (попытка кражи из пустой квартиры, выстрел в труп). П с НС – лицо, не сознавая этого, использует предметы, которые по их свойствам или состоянию не могут привести к желаемому результату (выстрел из неисправного (незаряженного) оружия).

6. Квалификация оконченного и неоконченного преступления.

Согласно ст. 29 ч. 1 УК РФ, оконченным признается преступление, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом.

Такое определение оконченного преступления указывает лишь на его формально–юридическую сторону. Эта характеристика оконченного преступления, разумеется, важна. Она подчеркивает то обстоятельство, что момент окончания преступления устанавливается законом, и, как уже отмечалось, законодатель может смещать окончание преступления на более ранний или более поздний момент. Однако чисто формальная характеристика момента окончания недостаточна. Она оставляет неясным вопрос о том, каково материальное основание момента окончания, ведь не произвольно же законодатель подходит к его установлению.

Следует отметить, что чаще всего законодатель определяет оконченность исходя из социального значения, а в описание преступления стремится включить как само деяние (в узком смысле), так и весь круг социально значимых изменений, вносимых им. Такой подход понятен. Он позволяет представить преступление в его наиболее полном виде, что дает возможность как наиболее точной его социальной оценки, так и облегчает доказывание его наличия. Юридически это выражается в формулировании материальных составов.

Однако в целом ряде случаев из–за сложности установления нематериальных последствий, трудностей их формализации, из соображений усиления предупредительной роли нормы законодатель считает оконченным преступлением совершение деяние независимо от последствий, а иногда только его начало, формулируя формальные или усеченные составы. Это обстоятельство по–видимому и заставило законодателя определять оконченность преступления по формально–юридическому моменту, поскольку фактический момент всякий раз изменяется. Тем не менее, следует учитывать, что в основе оконченного преступления находится то отрицательное изменение, которое происходит в результате вторжения преступления в социальные отношения. Более раннее определение момента окончания преследует обычно какие–либо утилитарные цели (снизить, допустим, материальные и моральные издержки расследования преступления), а не направлено на выявление “чистой” социальной значимости поведения, являющейся решающим критерием преступления.

Оконченное преступление означает, что лицо совершило все то, что представлено в статье Особенной части УК РФ.

Ссылка на статьи УК РФ при квалификации оконченного преступления. При оконченном преступлении дается ссылка на статью Особенной части УК РФ. Например, оконченная кража квалифицируется по соответствующей части ст. 158 УК РФ.

7. Квалификация при добровольном отказе от доведения преступления до конца.

Добровольным отказом от преступления признается прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращения действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца.

Отказ от преступления, совершаемого действием, заключается в прекращении действия, то есть в бездействии. Например, лицо, начавшее подготовку к убийству (приобрело оружие), останавливает дальнейшие действия. Отказ от преступления может сопровождаться и активными действиями, направленными, например, на устранение условий, созданных для совершения ранее запланированного преступления (уничтожается оружие и т.п.).

Если преступление совершается путем бездействия, то отказ от его совершения выражается в прекращении бездействия и начале совершения активных действий, которое лицо обязано совершить. Например, мать, не кормящая ребенка с целью лишения жизни, возобновляет его кормление.

Добровольность отказа означает, во-первых, его волевой характер как акта поведения. Следовательно, не волевое прекращение преступления не может рассматриваться как отказ от преступления. Неловкое движение во время нападения: стрелявший оступился во время выстрела в жертву и промахнулся. Эти и подобные действия, в которых не выражена воля лица на прекращение преступления, не могут рассматриваться как отказ от доведения его до конца. Только волевое, или говоря привычным для уголовного права языком, умышленное прекращение преступления может рассматриваться как отказ от доведения преступления до конца.

Однако наряду с волевым признаком понятие добровольности отказа от доведения преступления до конца включает и другое основание – “добро”.

Добровольность не просто волимость, но добрая волимость. Доброта воли в данном случае означает отсутствие вынужденности в действиях лица, прекращающего преступление. О вынужденности здесь идет речь не в психологическом смысле, не в том смысле, что у лица не было иного выбора, такое требование исключало бы волевой характер действия как таковой, а в социальном смысле. Под вынужденностью прекращения преступления подразумевается практическая нецелесообразность доведения преступления до конца в силу неминуемого разоблачения или других аналогичных причин.

Таким образом, вынужденность прекращения преступления исключает его добровольность. Так, Б. пытался изнасиловать И., однако последняя нанесла ему несколько болезненных ударов, после которых у него отпала охота продолжать преступление. Суд не признал в действиях Б. добровольного отказа. Такое решение следует признать правильным, поскольку Б. вынужденно прекратил преступление из-за нежелания получить вред здоровью в ходе его совершения.

Пример добровольного отказа присутствует в следующем деле. Куликов, придя в дом к своей бывшей жене, которая к тому времени разошлась с ним, стал произносить в коридоре различные угрозы, затем вбежал в комнату и нанес Куликовой удар ножом по голове, причинив ей

резаную рану в области лба и трещину костей носа, что отнесено к легким телесным повреждениям, повлекшим кратковременное расстройство здоровья. После этого потерпевшая побежала в другую комнату, но Куликов догнал ее, ударил рукой по шее, свалил на пол и стал душить, спрашивая: “Будешь со мной жить или убью?” Когда она сказала: “А с кем останутся дети?”, - Куликов прекратил свои действия и, крикнув: “Что я наделал”, - выбежал из комнаты. Суд признал в действиях Куликова наличие добровольного отказа, поскольку отказ последовал в результате его внутренних побуждений.

Осложняется решение вопроса о вынужденности прекращения преступления, когда отсутствовало физическое воздействие на виновного, а имелась лишь угроза вмешательства посторонних лиц и разоблачения виновного.

Для правильного решения этого вопроса следует различать угрозу реальную и абстрактную. Угроза вмешательства (разоблачения, физического воздействия) как реальность является фактором принуждения (не в психологическом, а социальном смысле), диктующим практическую целесообразность прекращения преступления из-за невыгодности для виновного его продолжения в связи с разоблачением и т.п. Так, если лицо, начавшее преступление прекращает его, заметив, что на помощь потерпевшему спешит работник милиции, то прекращение преступления не может быть признано добровольным в силу вынужденности отказа от преступления.

Представим иную ситуацию. Лицо с целью кражи проникло в чужую квартиру, но вспомнило, что на этой же улице находится отдел милиции. Это воспоминание заставило задуматься о своем поведении и привело к решению прекратить преступление из-за нежелания подвергнуться ответственности. Такая ситуация хотя и придумана, но в каком-то подобном варианте не исключена в реальной жизни. В таких случаях угроза ответственности является не реальной, а абстрактной. Наличие в том или ином месте отдела милиции отнюдь не является реальной гарантией привлечения к ответственности. Если лицо в этой ситуации прекращает преступление, то это решение не может быть продиктовано угрозой разоблачения. Мотивом прекращения преступления в действительности является осознание ответственности как социальной ценности, необходимой для существования общества. А воспоминание послужило поводом к размышлению и реальной оценке своего поведения, поэтому прекращение преступления при данных обстоятельствах следует считать добровольным.

Добровольный отказ от доведения до конца преступления, совершаемого в соучастии, имеет определенные особенности. Они обусловлены своеобразной формой, которую приобретает преступление при соучастии. Поскольку в соучастии согласованно действуют несколько лиц, создающих само соучастие как своеобразный механизм преступления, то, как правило, соучастник, отказавшийся от преступления, не может просто “выйти из игры” пассивным неучастием в продолжении преступления, ибо

созданный соучастниками механизм работает сам по себе, а отказ от преступления предполагает его разрушение.

Особенности добровольного отказа соучастников могут быть сформулированы следующим образом:

- 1) отказ от продолжения преступления одного из соучастников преступления не означает отказа других соучастников;
- 2) отказ от преступления соучастника требует, как правило, совершения активных действий;
- 3) по времени отказ соучастников от преступления возможен до момента совершения действий исполнителем.

Особенности добровольного отказа предопределяются формой соучастия и видом соучастника. (с. 64).

При групповой форме соучастия (ст. 35 ч. 1 УК РФ) добровольный отказ может выражаться в том, что один из соисполнителей прекращает совместные действия. Это лицо освобождается от ответственности, остальные исполнители преступления, если они его не прекратили, подлежат ответственности.

В иных формах соучастия (группа с предварительным сговором, организованная группа) отказ исполнителя ведет к тому, что соучастие распадается. Исполнитель должен быть освобожден от ответственности. Усилия других участников оказываются неудавшимися, поэтому они должны нести ответственность за приготовление к преступлению.

Участники группы, не являющиеся исполнителями, могут отказаться от соучастия по-разному. Организатор и подстрекатель должны предотвратить последствия или те, действия, которые образуют оконченное преступление. Созданный и запущенный ими механизм соучастия должен быть остановлен. В противном случае их деяния равносильны приведению в действие средств и орудий, за которыми утрачен контроль, например, действиям террориста, который заложил бомбу, взорвавшуюся через определенное время, и заявившего, что в промежутке между моментом закладки бомбы и ее взрывом он отказался от преступления.

Пособник для добровольного отказа от преступления должен нейтрализовать, аннулировать свой вклад в преступление. Например, лицо, предоставившее оружие для совершения разбоя до начала преступления вернуло его обратно и т.п. Осложняется возможность отказа в случае интеллектуального пособничества, поскольку происходит воздействие на сознание. Однако она полностью не исключена. Так, если пособник, посоветовавший как лучше проникнуть на территорию охраняемого объекта, затем убедит исполнителя в ошибочности предложенного им варианта, то будет иметь место добровольный отказ. Если этого сделать не удастся, то пособничество налицо.

Следует отметить, что новый УК РФ (ст. 31 ч. 4) не требует от пособника (в отличие от организатора и подстрекателя) предотвращения преступления, достаточно, чтобы он принял все зависящие от него меры для предотвращения преступления. На наш взгляд, такое решение не совсем

удачно. Иногда действительно от пособника неразумно требовать предотвращения преступления (при физическом пособничестве). Он должен изъять лишь свой вклад. Однако при интеллектуальном пособничестве в большинстве случаев необходимо предотвращение преступления. Если пособник дал совет, которым воспользовался исполнитель, не смотря на последующие уговоры пособника не применять данный совет в ходе преступления и все для этого предпринятые усилия, отказываться от уголовной ответственности пособника нет никаких оснований.

При преступном сообществе добровольный отказ со стороны организатора возможен до момента создания сообщества, остальные лица могут отказаться до того, как они станут участниками сообщества.

При квалификации добровольного отказа необходима ссылка на ст. 31 УК РФ.

1.5 Лекция № 5.

Тема: Квалификация преступления, совершенного в соучастии

1.5.1 Вопросы лекции:

1. Понятие, признаки и значение соучастия в преступлении. Основание привлечения к уголовной ответственности соучастников преступления.
2. Виды соучастников: организатор, исполнитель (соисполнитель), подстрекатель, пособник.
3. Формы соучастия: простое и сложное, с наличием и без предварительного сговора.
4. Ответственность соучастников.
5. Прикосновенность к преступлению, ее виды и отличие от соучастия. Ответственность за прикосновенность к преступлению.

1.5.2 Краткое содержание вопросов

1. Понятие, признаки и значение соучастия в преступлении. Основание привлечения к уголовной ответственности соучастников преступления.

Совершение П несколькими лицами облегчает достижение преступного результата и сокрытие следов П, а, в конечном итоге, усложняет его раскрытие и установление виновных. Совершение П в соучастии составляет около 30% в структуре преступности.

Согласно ст. 32 УК «Соучастием в преступлении признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления». С, как особая форма совершения П обладает рядом объективных и субъективных признаков.

Объективные признаки С:

- 1) Участие в совершении П 2 или более лиц. С в П образуется лишь стечением деятельности нескольких (min – 2) физических лиц, которые обладают признаками субъекта П. Участники П должны достичь возраста, с

которого наступает УО и быть вменяемыми. Исключение, по разъяснению Пленума ВС РФ – групповое изнасилование, разбой, грабеж, которые рассматриваются, как групповые, даже если остальные участники не подлежат ответственности вследствие невменяемости или малолетства.

2) Совместность действий соучастников. Данный признак означает, что действия каждого из соучастников направлены на совершение общего для них П, взаимно дополняют и обуславливают друг друга. Объединив усилия для достижения единого для них преступного результата, лица, участвующие в П, могут внести разный вклад в его осуществление. Однако достигнутый совместными усилиями преступный результат будет единым для всех, поэтому каждый из соучастников подлежит УО независимо от выполняемой воли.

Действия каждого из соучастников находятся в причинной связи с наступившим преступным результатом (в П с МС) или функционально связаны с Д исполнителя, который выполнил объективную сторону общего для них П, благодаря помощи всех участников. По времени действия соучастников должны предшествовать или совпадать с Д исполнителя. Таким образом соучастие в П возможно на стадии приготовления или при покушении, но невозможно, когда П уже совершено.

Совместность Д отсутствует в случаях, когда несколько лиц независимо друг от друга причиняют вред одному и тому же объекту, если каждый самостоятельно выполняет соответствующий СП (хищение из открытого склада, разными лицами, не зависимо друг от друга).

Субъективные признаки С:

1) Соучастие возможно только в умышленных П. Невозможно соучастие в неосторожных П, поскольку тут лицо не просто не желает и не допускает наступления ООП, оно их попросту не предвидит как реально возможные.

2) Все участвующие в совершении П должны действовать умышленно.

Объединение физических условий для достижения единого результата, требует от соучастников также объединения и волевых устремлений.

Присоединение лица к преступному Д других может быть совершено как с ПУ, так и с КУ. Цель и мотив могут быть различны (один грабитель в корыстных целях, другой из солидарности с ним). Соучастие в П невозможно при наличии так называемой односторонней субъективной связи, т.к. в этом случае отсутствует слияние интеллекта и воли нескольких субъектов

Эксцессом исполнителя признается совершение исполнителем преступления, не охватываемого умыслом других соучастников (ст. 36 УК РФ).

Как отмечалось, обязательным признаком соучастия является совместность умысла соучастников. Если же один из соучастников совершает то, что не предусматривалось другими, то тем самым его действия выходят за пределы совместности, а, следовательно, лицо начинает действовать индивидуально, вне рамок соучастия. Естественно, за эти действия отвечать должен он один, что и закреплено в ст. 36 УК РФ.

Принято выделять эксцесс качественный и количественный. Качественный эксцесс предполагает совершение действий принципиально иных, чем оговаривались соучастниками (другого преступления, предусмотренного другой статьей УК РФ). Например, соучастники договорились о совершении кражи, а в процессе исполнения ее один из них лишил жизни владельца имущества. В результате кража переросла в разбой и дополнительно совершено убийство. За разбой и убийство должен нести ответственность исполнитель. Остальные участники преступления должны отвечать за соучастие в краже.

При количественном эксцессе совершается то же преступление, но с отягчающими обстоятельствами. Например, соучастники договорились совершить кражу телевизора, а один из исполнителей “прихватил” попутно золотую цепочку с медальоном, в результате кража из значительной переросла в крупную. За кражу в крупном размере должен отвечать ее автор, тот, кто совершил эксцесс.

Парадокс состоит в том, что лица, участвовавшие в краже хотя и совершают действия, образующие разные составы преступлений, в то же время являются соучастниками, поскольку квалификация этих действий как совершенно разрозненных и самостоятельных существенно искажала бы сущность преступления. Поэтому каждому из них надо вменить в вину и разные преступления и одновременно соучастие в преступлении. В данном случае действия одного надо квалифицировать как кражу по предварительному сговору в значительном размере (ст. 158 ч. 2 УК РФ), а действия второго как кражу по предварительному сговору, совершенную в крупном размере (ст. 158 ч. 3 УК РФ).

2. Виды соучастников: организатор, исполнитель (соисполнитель), подстрекатель, пособник.

Виды соучастников.

Виды соучастников П: исполнитель, организатор, подстрекатель, пособник.

Исполнитель П, согласно ч.2 ст.33 – это лицо, которое: а) непосредственно совершило П; б) непосредственно участвовало в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями); в) совершило преступление посредством использования других лиц, которые не подлежат УО в силу возраста, невменяемости или других установленных УЗ обстоятельств.

Исполнитель лично выполняет все действия, предусмотренные в статье ОсЧ УК, или совершает часть Д, охватываемых объективной стороной СП. Именно исполнитель совершает оконченное П или покушение на П (ст.30). Если исполнителей несколько – соисполнители.

Организатор – наиболее опасный из соучастников П, несмотря на то, что он чаще всего не принимает непосредственного участия в его совершении. Основная функция организатора – упорядочить совершение П, подготовить условия для успешного его завершения, а также для последующего сокрытия следов и обеспечения безнаказанности непосредственных исполнителей. В

этих целях нередко происходит подкуп представителей власти или вовлечение в преступную Д работников правоохранительных органов.

Чаще всего организатор является вдохновителем совершения наиболее тяжких преступлений, требующих особой подготовки, специальных способов, орудий и средств совершения посягательства. Однако и в менее опасных преступлениях один из исполнителей может взять на себя руководство другими соучастниками.

Подстрекателем признается лицо, которое склонило другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом (ч.4 ст.33). Подстрекатель самым непосредственным образом взаимодействует с исполнителем, воздействуя на его волю и вызывая у него решимость (намерение) совершить конкретное преступное Д. Наиболее типичные способы подстрекательства указаны в законе – уговор, подкуп, угроза. Другими способами являются: просьба, приказание, насилие, лесть, возбуждение ненависти, мести, ревности и др. Подстрекательство возможно путем мимики, жестов.

Пособником УЗ (ч.5 ст.33) признает лицо, которое:

- 1) Содействовало совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, С и ОСП, либо устранением препятствий.
- 2) Заранее обещало скрыть преступника, С и ОСП, следы П либо предметы добытые преступным путем.
- 3) Заранее обещало приобрести или сбыть такие предметы.

Пособник не принимает непосредственного участия в П, а только создает условия для его совершения исполнителем либо обеспечивает успешное окончание П и его сокрытие. Своими Д пособник укрепляет решимость исполнителя. В этом отличие пособника от подстрекателя, который создает у исполнителя решимость совершить П. Не исключено, что пособник может быть одновременно и подстрекателем. Действия пособника могут осуществляться в период предшествующий П, в момент осуществления П или после окончания, если были даны такие обещания исполнителю.

В преступления со специальным субъектом, соисполнителем может быть лицо обладающее таким специальным признаком, в противном случае оно выступает в качестве пособника (насилие с превышением полномочий частного охранника и простого лица).

Пособничество разделяют на 2 вида: физическое и интеллектуальное.

3. Формы соучастия: простое и сложное, с наличием и без предварительного сговора.

Понятие ФС в УЗ отсутствует, в науке УП оно характеризует различные способы совместного участия нескольких лиц в совершении П. О фактических ФС идет речь в ст.35 УК. Основными критериями классификации являются: 1) наличие соглашения между участниками П (особенность субъективной связи между соучастниками); 2) способ совместного совершения П (особенность объективного взаимодействия соучастников).

По первому критерию можно выделить 2 вида соучастия:

1) Соучастие без предварительного сговора.

2) Соучастие с предварительным сговором.

По второму критерию можно выделить 2 формы соучастия:

1) Соисполнительство. Означает, что несколько лиц совместно совершают Д, входящие в объективную сторону П.

2) Соучастие в собственном смысле этого слова. Означает наличие разделения (несовпадения) ролей между соучастниками: наряду с исполнителем имеется организатор, подстрекатель или пособник (по крайней мере кто-то из них).

Под формой соучастия следует понимать тип совместной деятельности нескольких лиц в процессе совершения П, которое определяется способом взаимодействия соучастников и наличия сговора между ними. Соучастия можно условно разделить на «простое» и «сложное».

К простому соучастию относится соисполнительство, когда группа лиц совместно совершает П как по предварительному сговору, так и без такового. Разновидностью простого участия является групповое преступление, если в нем участвовало несколько лиц без предварительного сговора (ч.1 ст.35). Каждый из участников частично или полностью совершает Д, составляющие объективную сторону данного П, отсутствует разделение ролей. Это наименее опасная форма соучастия в П, ее участники только помогают друг другу в совершении П.

Второй разновидностью простого соучастия является совершение П группой лиц по предварительному сговору (ч.2 ст.35). Судебная практика исходит из того. Что в ее составе несколько исполнителей, несмотря на то, что в УЗ на это не указано. Сговор признается предварительным, если участники П договорились о совместном его совершении на стадии приготовления к П.

К сложному соучастию относят:

1) Соучастие с разделением ролей (организатор, исполнитель, подстрекатель или пособник);

2) Организованная группа (ч.3 ст.35). Представляет собой разновидность сложного соучастия, отличительным признаком которого, является наличие устойчивости. Устойчивость – объединение участников организованной группы целью совместного многократного совершения П (как тождественных, так и разнородных) в течении продолжительного времени. По общему правилу даже в группе из 2 лиц должен быть руководитель (организатор). Характерно тщательное планирование П, распределение ролей, хорошее техническое оснащение. Участники группы могут быть исполнителями совершаемых П, но могут быть только организаторами и пособниками, что отличается от юридической оценки – с точки зрения УЗ – все участники исполнители.

3) Преступная организация. Наиболее сложная и опасная форма соучастия. Это сплоченная организованная группа, созданная для совершения тяжких или особо тяжких П, либо представляющая собой объединение преступных групп, созданное в тех же целях. Отличительными

признаками преступного сообщества выступают: 1) значительно более высокая, нежели в организованной группе, степень устойчивости и сплоченности ее членов; 2) гораздо более сложная внутренняя структура; 3) направленность на совершение тяжких и особо тяжких П; 4) во главе сообщества находится авторитетное в преступной среде лицо.

Отграничение соучастия от прикосновенности. Прикосновенностью называют действия, связанные с совершением преступления, но не содействующие ему. Разновидностями прикосновенности являются укрывательство, доноительство и попустительство. Общность укрывательства с соучастием заключается в том, что укрывательство касается именно того преступления, которое совершено другим лицом. Чисто внешне эти разные преступления имеют касательство к одному факту, убийству, например (один убивает, а другой убийство укрывает). Различие же состоит в том, что действия укрывателя не находятся в причинной связи с последствием (при убийстве - лишением жизни), поскольку они совершаются уже после наступления результата и не являются необходимым условием его наступления, что означает отсутствие признака совместности, необходимого для соучастия.

Товаровед базы горпромторга Г., зная о том, что работница магазина Б. получила путем мошенничества крупные денежные суммы от лиц, желающих приобрести вне очереди автомобиль, подтверждала обманутым покупателям возможность приобретения на базе машин. Суд квалифицировал действия Г. как соучастие в мошенничестве. Верховный Суд изменил приговор, признав действия Г. прикосновенностью к преступлению (заранее не обещанным укрывательством), поскольку они совершены по окончании мошенничества и не находились с ним в причинной и виновной связи.

То же относится к доночеству и попустительству.

Сложность разграничения прикосновенности и соучастия состоит в том, что при определенных условиях прикосновенность может “перетекать” в соучастие. Это происходит тогда, когда укрывательство, доноительство и попустительство заранее обещаются лицам, непосредственно выполняющим преступление. В этом случае действия прикосновенных лиц предшествуют преступлению и его последствиям, становятся необходимым условием его совершения и находятся в причинной связи, а вместе с тем осознается и совместность действий, поэтому налицо будут все признаки соучастия.

Отграничение соучастия от объективно связанных неосторожных преступных действий.

Ссылка на статьи УК РФ при квалификации соучастия. Действия соучастников могут квалифицироваться либо одновременно по статьям Общей и Особенной части УК РФ либо только по Особенной части УК РФ. Здесь можно сформулировать следующее правило: ссылка на статьи Общей части УК РФ делается постольку, поскольку признаки статьи Особенной части вообще либо в достаточной мере не отражают фактически имевшегося соучастия.

А вот квалификации кражи при тех же условиях не требует ссылки на ст.35 УК РФ, поскольку ст. 158 ч. 2 УК РФ предусматривает признак группы по предварительному сговору. В то же время в ст. 158 УК РФ отсутствует такой признак как группа лиц (соисполнительство – ст. 35 ч. 1 УК РФ), поэтому при его наличии, кроме ст. 158 ч. 1 УК РФ, необходима ссылка и на ст. 35 ч. 1 УК РФ.

Наиболее организованная форма соучастия – преступное сообщество (преступная организация) в силу ее повышенной опасности выделена в самостоятельный состав преступления (ст. 210 УК РФ), поэтому совершение любого преступления преступным сообществом требует квалификации по совокупности преступлений по ст. 210 УК РФ и соответствующей статье Особенной части УК РФ в зависимости от совершаемого преступления, например, ст. 105 ч. 2 и 210 ч. 2 УК РФ (участие в преступном сообществе). Основной состав преступления по ст. 210 УК РФ предусматривает организацию и руководство преступным сообществом безотносительно к совершению конкретных преступлений. Квалификация только по ст. 210 УК РФ должна применяться лишь в случаях, когда организация и руководство сообществом не сопровождалось совершением других (кроме самой организации и руководства) преступлений.

То же правило должно действовать и при учете роли соучастника. Если фактически исполненная роль соучастника не предусматривалась статьей Особенной части УК РФ, то необходима ссылка на ст. 33 УК РФ, где эта роль нашла отражение. Например, ст. 151 УК РФ предусмотрела ответственность взрослого за вовлечение несовершеннолетнего в антиобщественную деятельность. Вовлечение по своей сущности заключается в склонении несовершеннолетнего к антиобщественной деятельности, то есть в подстрекательстве. Что касается организационной деятельности, пособничества, то оно не нашло отражения в ст. 151 УК РФ, поэтому эти действия, кроме ст. 151 УК РФ, должны дополнительно квалифицироваться по ст. 33 ч. 3 (5) УК РФ.

4. Ответственность соучастников.

Основание УО за соучастие в П, согласно ст.8 является совершение Д, содержащего все признаки СП, предусмотренного конкретной статьей ОсЧ УК, с учетом положений ст.33 (виды соучастников П).

Поскольку соучастники совершают единое П, то и УО они подлежат на едином основании и в одинаковых пределах. В тоже время УЗ устанавливает (ч.1 ст.34), что УО соучастников определяется характером и степенью фактического участия каждого из них в совершении П. При назначении наказания также учитывается влияние Д участника на характер и размер причиненного или возможного ущерба. Суд должен учесть не только роль лица в совместно совершенных П, но и конкретные его Д и форму соучастия. Российское УП исключает коллективную ответственность соучастников за Д, которые не охватывались их умыслом, хотя в целом УО соучастников связана с УО исполнителя, от того какое П совершил исполнитель осуществляя коллективную волю.

Субъективные признаки (корысть, низменные побуждения, специальные цели) состава конкретного П вменяются другим участникам только при условии, что они разделялись или хотя бы осознавались ими.

Действия исполнителя (соисполнителя) квалифицируются по статье ОсЧ УК, охватывающей состав совместно совершенного П. Ссылки на ст.33 не требуется.

Организатор, подстрекатель и пособник (непосредственно не совершавшие Д) несут УО по статье ОсЧ УК, с ссылкой на ст.33. Если подстрекатель или организатор являются и исполнителями – без ссылки на ст.33.

Особенности эксцесса исполнителя (совершение исполнителем П, не охватываемого умыслом других участников): а) вместо одного задуманного П исполнитель совершает абсолютно другое; б) вместо задуманного П он совершает это же преступление, но при квалифицирующих обстоятельствах (вместо убийства по ч.1 ст.105, по ч.2); в) наряду с задуманным П совершает иное, не охватываемое умыслом других (кража и убийство охранника).

За эксцесс исполнителя соучастники П не отвечают. В 2 первых случаях соучастники несут УО либо за неоконченное П, либо за оконченное П которое охватывалось их умыслом. В последнем случае исполнитель по совокупности за оба П, соучастники – только за оконченное П, которое охватывалось их умыслом.

5. Прикосновенность к преступлению, ее виды и отличие от соучастия.

Ответственность.

Соучастием в преступлении признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления (ст. 32 УК РФ).

Когда преступление совершается не одним, а несколькими взаимодействующими лицами, оно приобретает своеобразную форму, которая не в полной мере согласуется с описанием действий одного лица, представленным в Особенной части УК РФ. В связи с этим возникает вопрос, как правильно оценивать и квалифицировать действия соучастников. Назначение норм о соучастии как раз и состоит в разрешении этих вопросов. Соучастие имеет три юридических признака:

1) 2 и более лица; 2) совместность их деятельности; 3) умышленный характер действий соучастников.

Первый признак является объективным. Второй содержит как объективные, так и субъективные моменты. Третий характеризует субъективную сторону соучастия.

Два и более лица. Под лицами в данном случае предполагаются физические вменяемые лица, достигшие возраста уголовной ответственности. Если один из участников достиг возраста ответственности, а другой нет, скажем, в преступлении участвуют взрослый и малолетний, то следует считать, что преступление совершено одним взрослым лицом. Аналогичная ситуация складывается, когда один из участников является невменяемым.

Совместность действий соучастников. Совместность означает, что лица совершают преступления сообща (вместе). Совместность по-разному проявляется в преступлениях с материальным и формальным составами. В преступлениях с материальными составами совместность выражается в наличии причинной связи между действиями каждого участника и общим результатом. В преступлениях с формальными составами совместность заключается в совершении каждым участником хотя бы части действий, образующих объективную сторону деяния. Возможен вариант, когда участники совершают все действия вместе от начала и до конца.

Умышленный характер действий соучастников означает, что каждый из участников должен осознавать как социальный смысл совершаемых действий, так и то обстоятельство, что эти действия совершаются им не одним, а вместе с другими лицами. Таким образом, умыслом соучастника должны охватываться следующие обстоятельства: 1) фактический и социальный смысл совершаемых им действий (сознание общественной опасности деяния);

2) понимание, что эти действия (хотя бы часть их) совершаются другим лицом; 3) понимание, что другое лицо, совершающее часть или все действия, сознает свое взаимодействие с ним.

При совершении преступления с материальным составом в сознание соучастника входит также понимание, что его собственные действия, а также действия другого лица находятся в причинной связи с последствиями, то есть наступивший результат является общим для каждого соучастника.

Отграничение соучастия от деяний, не образующих соучастие.

Отграничение соучастия от прикосновенности. Прикосновенностью называют действия, связанные с совершением преступления, но не содействующие ему. Разновидностями прикосновенности являются укрывательство, доноительство и попустительство. Общность укрывательства с соучастием заключается в том, что укрывательство касается именно того преступления, которое совершено другим лицом. Чисто внешне эти разные преступления имеют касательство к одному факту, убийству, например (один убивает, а другой убийство укрывает). Различие же состоит в том, что действия укрывателя не находятся в причинной связи с последствием (при убийстве - лишением жизни), поскольку они совершаются уже после наступления результата и не являются необходимым условием его наступления, что означает отсутствие признака совместности, необходимого для соучастия.

Товаровед базы горпромторга Г., зная о том, что работница магазина Б. получила путем мошенничества крупные денежные суммы от лиц, желающих приобрести вне очереди автомобиль, подтверждала обманутым покупателям возможность приобретения на базе машин. Суд квалифицировал действия Г. как соучастие в мошенничестве. Верховный Суд изменил приговор, признав действия Г. прикосновенностью к преступлению (заранее не обещанным укрывательством), поскольку они совершены по

окончании мошенничества и не находились с ним в причинной и виновной связи.

То же относится к недоносительству и попустительству.

Сложность разграничения прикосновенности и соучастия состоит в том, что при определенных условиях прикосновенность может “перетекать” в соучастие. Это происходит тогда, когда укрывательство, недоносительство и попустительство заранее обещаются лицам, непосредственно выполняющим преступление. В этом случае действия прикосновенных лиц предшествуют преступлению и его последствиям, становятся необходимым условием его совершения и находятся в причинной связи, а вместе с тем осознается и совместность действий, поэтому налицо будут все признаки соучастия.

Отграничение соучастия от объективно связанных неосторожных преступных действий.

Ссылка на статьи УК РФ при квалификации соучастия. Действия соучастников могут квалифицироваться либо одновременно по статьям Общей и Особенной части УК РФ либо только по Особенной части УК РФ. Здесь можно сформулировать следующее правило : ссылка на статьи Общей части УК РФ делается постольку, поскольку признаки статьи Особенной части вообще либо в достаточной мере не отражают фактически имевшегося соучастия.

А вот квалификации кражи при тех же условиях не требует ссылки на ст.35 УК РФ, поскольку ст. 158 ч. 2 УК РФ предусматривает признак группы по предварительному сговору. В то же время в ст. 158 УК РФ отсутствует такой признак как группа лиц (соисполнительство – ст. 35 ч. 1 УК РФ), поэтому при его наличии, кроме ст. 158 ч. 1 УК РФ, необходима ссылка и на ст. 35 ч. 1 УК РФ.

Наиболее организованная форма соучастия – преступное сообщество (преступная организация) в силу ее повышенной опасности выделена в самостоятельный состав преступления (ст. 210 УК РФ), поэтому совершение любого преступления преступным сообществом требует квалификации по совокупности преступлений по ст. 210 УК РФ и соответствующей статье Особенной части УК РФ в зависимости от совершаемого преступления, например, ст. 105 ч. 2 и 210 ч. 2 УК РФ (участие в преступном сообществе). Основной состав преступления по ст. 210 УК РФ предусматривает организацию и руководство преступным сообществом безотносительно к совершению конкретных преступлений. Квалификация только по ст. 210 УК РФ должна применяться лишь в случаях, когда организация и руководство сообществом не сопровождалось совершением других (кроме самой организации и руководства) преступлений.

То же правило должно действовать и при учете роли соучастника. Если фактически исполненная роль соучастника не предусматривалась статьей Особенной части УК РФ, то необходима ссылка на ст. 33 УК РФ, где эта роль нашла отражение. Например, ст. 151 УК РФ предусмотрела ответственность взрослого за вовлечение несовершеннолетнего в антиобщественную деятельность. Вовлечение по своей сущности заключается в склонении

несовершеннолетнего к антиобщественной деятельности, то есть в подстрекательстве. Что касается организационной деятельности, пособничества, то оно не нашло отражения в ст. 151 УК РФ, поэтому эти действия, кроме ст. 151 УК РФ, должны дополнительно квалифицироваться по ст. 33 ч. 3 (5) УК РФ.

1.6 Лекция № 6.

Тема: Квалификация нескольких преступлений

1.6.1 Вопросы лекции:

1. Понятие множественности. Отличие множественности от единичных сложных преступлений и от конкуренции уголовно-правовых норм.
2. Идеальная совокупность преступлений.
3. Реальная совокупность преступлений.
4. Рецидив: простой, опасный, особо опасный, специальный, пенитенциарный.

1.6.2 Краткое содержание вопросов

1. Понятие множественности. Отличие множественности от единичных сложных преступлений и от конкуренции норм.

Под множественностью преступлений в уголовном праве понимается совершение нескольких самостоятельных преступлений.

Факт совершения одним и тем же лицом сразу нескольких преступлений существенно меняет социальное и юридическое значение содеянного.

Во-первых, возрастает опасность совершенного деяния. Во-вторых, увеличивается опасность личности виновного. Изменение материального признака преступления (общественной опасности) по сравнению со случаями совершения одного преступления требует и специального подхода к юридической оценке множественности, установления специальных правил их квалификации, что соответственно влечет изменение и правил назначения наказания.

Все это вызывает необходимость четко определить основные элементы и пределы множественности, ограничить ее от единичного преступления. Основным элементом множественности преступлений является несколько самостоятельных преступлений. Во множественность входят только преступления, не утратившие юридического значения в силу снятия или погашения судимости, истечения сроков давности совершения преступления, акта амнистии, помилования, освобождения от уголовной ответственности и наказания. Таким образом при множественности речь идет о преступлении не в фактическом, а юридическом смысле. Если виновный совершил два преступления, но за одно из них истек срок давности привлечения к

уголовной ответственности, то множественность преступлений отсутствует и т.п.

Отграничение множественности от единичных преступлений. Поскольку преступление есть не только социальное и фактическое явление (поступок человека), но и юридическое, содержание и границы которого определены в законе (формально), то оно не имеет столь четких очертаний и границ как предметы, с которыми мы сталкиваемся в обыденной жизни. Иногда законодатель, определяя элементы и границы преступления, проявляет в известном смысле “произвол”, разбивая один (в социальном смысле) акт поведения на два или несколько преступлений, или, наоборот, составляя из нескольких актов одно единое преступление. В связи с этим возникает необходимость специального разбора, что представляет собой одно преступление в юридическом смысле и чем оно отличается от нескольких преступлений.

Единичное преступление может быть охарактеризовано с социальной и юридической сторон.

С социальной стороны единичное преступление обычно состоит в совершении одного действия либо одного действия и одного последствия. Однако, во-первых, и одно действие может иметь сложное строение (нередко оно состоит из нескольких актов, отдельных самостоятельных телодвижений), во-вторых, так бывает далеко не всегда. Так, при государственной измене (ст. 275 УК РФ) могут совершаться разнообразные действия (собираание сведений, их передача, выдача тайны и т.п.), но все они образуют одно преступление.

В науке справедливо отмечается, что важным признаком единичного преступления является то, что все его элементы, как бы разнообразны они ни были, обязательно находятся в определенной внутренней взаимосвязи, представляют собой звенья осуществления единого преступного плана. Однако и этот признак не является решающим в единичном преступлении. Главной причиной объединения в единое преступление отдельных самостоятельных действий является их распространенность, повторяемость, типичность и повышенная общественная опасность именно такого комплекса действий.

С юридической стороны единичным признается преступление, образующее состав одного преступления.

Таким образом, под единичным (единым) преступлением следует понимать либо одно деяние (с последствием или без него), либо несколько отдельных взаимосвязанных актов поведения, образующих в силу их повторяемости, распространенности и типичности повышенную опасность в данном сочетании, и содержащее признаки одного состава преступления.

Как видно, на вопрос о единичности или множественности преступлений оказывают влияние две группы факторов: социальные и юридические. От них же зависит и разграничение единичного преступления и множественности. В одних случаях при разграничении множественности и единичного преступления следует учитывать механизм его формирования

как социального явления (поступка), в других – особенности его законодательной модели, представленной в законе.

Отграничение единичного преступления от множественности преступлений.

В науке выделена группа единичных преступлений, имеющих либо в силу особенностей их формирования как социальных актов либо в силу особенностей их юридических составов сходство с несколькими преступлениями, то есть с множественностью преступлений. Эти преступления, являясь единичными, создают по названным причинам иллюзию множественности.

К их числу относятся продолжаемые, длящиеся, составные преступления, преступления со сложными составами, преступления, состоящие из ряда актов.

Продолжаемыми являются преступления, состоящие из ряда повторяющихся юридически тождественных актов, объединенных единым умыслом.

Природа продолжаемого преступления связана с поведением виновного. Продолжаемое преступление возникает в том случае, когда виновный совершает не сразу все преступление, а в несколько приемов, этапов. Поэтапное совершение преступления может быть продиктовано обстоятельствами его совершения (сложностью и т.п.) либо другими причинами. Примером продолжаемого преступления являются хищения, совершаемые по частям, например, похищение автомашины с автозавода по отдельным элементам конструкции (двигатель, кузов, шасси и т.п.) или получение взятки в несколько приемов.

С объективной стороны (внешней) продолжаемое преступление выглядит как отдельные повторяющиеся преступления, однако, поскольку эти акты поведения объединены единым умыслом, оно представляет единое преступление. Ошибочная разбивка единого преступления на несколько может иметь различные последствия для осужденного, как благоприятные, так и нет. Однако в любом случае неправильная квалификация искажает социальную и юридическую сущность содеянного, затрудняет достижение целей уголовной ответственности.

В практике правоохранительных органов Оренбургской области было уголовное дело, когда к ответственности была привлечена работница хлебозавода в течение ряда лет выносившая несколько булочек после смены, уходя домой. Возник вопрос, не являются ли эти действия единым продолжаемым преступлением. Если это преступление рассматривать как единое, то оно представляет хищение в крупном размере (по общей стоимости булочек похищенных за это время). Если каждый акт рассматривать как самостоятельное правонарушение, то мы имеем дело с повторяющимися административными правонарушениями. Правоохранительные органы не признали эти действия единым продолжаемым преступлением. С этим решением следует согласиться. В противном случае надо признать, что работница хлебозавода с момента

поступления на предприятия замыслила всю трудовую деятельность заниматься воровством, что, конечно, абсурдно. Очевидно, булочки похищались от случая к случаю по ситуации и единого умысла здесь не было.

На этом примере хорошо видно насколько высока цена правильной или ошибочной квалификации множественности преступлений.

Длящимся преступлением признается действие или бездействие, связанное с последующим невыполнением возложенной законом обязанности.

В отличие от продолжаемого преступления, порождаемого виновным, длящееся преступление связано с конструкцией состава преступления. Оно, если можно так сказать, “создается” законодателем, когда он в основу состава вводит неисполнение обязанности. Примером длящихся преступлений являются уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы (ст. 328 УК РФ), незаконное хранение оружия (ст. 222 УК РФ). Сходство длящегося преступления с множественностью определяется двумя обстоятельствами, во-первых, их длительностью (обязанность может не исполняться длительное время, что в обычном понимании сопровождается многими событиями и поступками), во-вторых, фактической наполняемостью этого времени отдельными поступками. Так, например, если призывник несколько раз не явился в течение нескольких дней по повестке в военкомат, то создается впечатление, что столько же раз он уклонился от прохождения военной службы. На самом деле все это время длится одно преступление, поскольку оно заключается в невыполнении обязанности, что и происходит. Особенностью длящегося преступления является то, что оно в любой момент находится в стадии оконченого преступления, но не прекращается, а длится до момента его прерывания.

Следует отметить, что на практике нередко смешивают длящиеся и продолжаемые преступления. Причем часто продолжаемые называют длящимися преступлениями. Общее у них только в известной временной продолжительности, длительности, однако природа и элементы, как видно из сказанного, совершенно иные.

Составными признаются такие преступления, которые включают в себя отдельные деяния, каждое из которых, совершенное по отдельности, является самостоятельным преступлением.

Составное преступление как бы состоит из нескольких отдельных и структурно может быть “разложено” на них. Как уже отмечалось, отдельные акты преступного поведения в случаях их повторения и распространенности в данном сочетании могут представлять повышенную опасность, тогда законодатель объединяет их в единое преступление, несмотря на то, что и по отдельности каждое из них образует преступление.

Примером составного преступления является разбой (ст. 162 УК РФ), который состоит, во-первых, в посягательстве на жизнь и здоровье, во-вторых, в посягательстве на собственность. Каждое из этих посягательств,

совершенное по отдельности, образует самостоятельное преступление (против личности или против собственности). Однако, поскольку завладение чужим имуществом нередко вызывает противодействие со стороны владельца и насильственное преодоление его, сочетание этих посягательств приобретает дополнительную опасность, что и побудило, по-видимому, законодателя рассматривать сочетание этих актов как единое преступление.

Составное преступление является единым, и возможная ошибка состоит в смешении этого преступления с множественностью.

Преступлениями со сложным составом являются такие преступления, в законодательной модели которых отдельные элементы удвоены, утроены и т.д.

Элементарная усложненность данной группы преступлений бывает двоякого рода – либо все эти элементы являются необходимыми, либо достаточно одного из них, что соответствует составам с несколькими признаками и альтернативным. В любом случае преступления со сложным составом являются одним единым преступлением. Пример, государственная измена или шпионаж (ст.ст. 275, 276 УК РФ).

Преступление, состоящее из ряда актов. В ранее действующем уголовном кодексе таковым являлся состав уклонения от уплаты налогов гражданином. Неподача декларации о доходах в первый раз признавалась административным правонарушением. Повторная неподача декларации образовывала преступление. Действующий УК РФ не содержит преступлений, составы которых строились бы по такой схеме, однако их появление в будущем не исключено.

2. Идеальная совокупность преступлений.

Идеальная совокупность (ч.2 ст.17) «Совокупностью преступлений признается и одно действие (бездействие), содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями настоящего Кодекса». Идеальное в чисто юридически-техническом смысле – одно Д составляет объективную сторону 2 П (виновный в изнасиловании, одновременно заражает потерпевшую венерической болезнью – ст.131 (изнасилование) и ст.121 (заражение ВБ)).

По своему УП значению ИС однородна с РС, обе они разновидности одной формы множественности П.

3. Реальная совокупность преступлений.

Совокупность П предполагает совершение 2 или более П, предусмотренных различными статьями ОсЧ УК, ни за одно из которых лицо не было осуждено (ч.1 ст.17). В теории и практике УП совокупность П подразделяют на реальную и идеальную.

При реальной совокупности каждое из П входящих в совокупность, совершается самостоятельным Д или Б (лицо совершает насильственный грабеж чужого имущества (п. «г» ч.2 ст.161), а затем вандализм (ст.214)). Между этими двумя Д всегда существует какой-то (пусть и самый краткий) промежуток времени. В РС одно П всегда будет первым, а за ним следует второе, третье и т.д. П, по которым сохраняются УП последствия. РС не

будет если по одному из двух П истек срок давности привлечения к УО. УО наступает за каждое П по соответствующей статье (части статьи) УК.

Реальную совокупность П (совершение одним лицом 2 или более самостоятельных П) нужно отличать от конкуренции УП норм (одно Д подпадает под действие 2 или более УП норм). Пример КУПН: получение взятки должностным лицом (ст.290 – получение взятки и ст.285 – злоупотребление должностными полномочиями).

4. Рецидив: простой, опасный, особо опасный, специальный, пенитенциарный

Рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление.

При рецидиве должно быть совершено два и более умышленных преступления, причем хотя бы одно из них совершается после осуждения до снятия или погашения судимости.

Сущность и повышенная опасность рецидива в продолжении совершения преступлений после официального от имени государства порицания виновного и назначения ему наказания, в игнорировании осужденным отрицательной реакции общества и государства на его поведение.

Рецидив не образуют преступления, совершенные до 18-летнего возраста, а также неосторожные преступления.

Ссылка на статьи УК РФ при квалификации рецидива. Если рецидив предусмотрен в статье Особенной части УК РФ, то следует сослаться на ту часть статьи, которая предусматривает этот признак. Следует учитывать, что признак рецидива может сформулирован в законе как судимость. Так, в ст. 158 части 3 п. “в” УК РФ предусмотрен следующий признак: “лицом, ранее два или более раза судимым за хищение либо вымогательство”. Здесь мы имеем дело хотя и с более узким (на третий раз), но тем не менее понятием рецидива.

Если признак рецидива в статье Особенной части УК РФ не предусмотрен, то он, согласно ст. 63 п. “а” УК РФ учитывается при назначении наказания.

Отграничение рецидива от совокупности преступлений и неоднократности.

Рецидив сближает с совокупностью преступлений то, что его, как и совокупность, могут образовывать различные преступления.

От совокупности преступлений рецидив отличается тем, что преступление, образующее рецидив, совершается после осуждения, а при совокупности до осуждения. Поэтому напрямую рецидив и совокупность преступлений никогда не пересекаются.

Более сложно отграничивать рецидив от неоднократности. Они могут совпадать и сочетаться, в связи с тем, что неоднократность, как и рецидив, могут образовывать и преступления, совершенные после осуждения, а рецидив будет в наличии и при совершении одинаковых преступлений. В

этом случае неоднократность и рецидив будут присутствовать одновременно, и оба признака должны быть отражены в квалификации. Например, лицо дважды было судимо за кражи и после отбытия наказания до погашения судимости вновь совершило кражу. Действия виновного должны квалифицироваться как кража, совершенная неоднократно, лицом два раза судимым за хищение, то есть по ст. 158 ч. 3 УК РФ.

Различия между совокупностью и рецидивом состоят в том, что совокупность могут составить преступления, совершенные до осуждения, тогда как рецидив только преступления, совершенные после осуждения.

В отличие от одиночного преступления, характеризующегося совершением лицом деяния, которое квалифицируется по одной статье Особенной части УК или ее части, множественность преступлений образует совершение лицом двух и более самостоятельных деяний, которые квалифицируются по различным статьям Уголовного кодекса. При этом необходимо, чтобы каждое из них являлось самостоятельным единичным преступлением, то есть каждое взятое в отдельности совершенное деяние характеризуется единством его объективных и субъективных признаков, содержащих конкретный состав преступления.

Законодательство Российской Федерации закрепляет несколько форм множественности: совокупность преступлений, рецидив преступлений. Федеральным законом РФ «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации» от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ из числа множественности была исключена неоднократность преступлений. Тем самым законодатель предоставил судам возможность определять виновным более справедливое наказание в соответствии с тяжестью совершенных преступлений и причиненного ими реального вреда.

1.7 Лекция № 7.

Тема: Квалификация при конкуренции уголовно-правовых норм. Изменение квалификации преступлений

1.7.1 Вопросы лекции:

1. Понятие и виды конкуренции.
2. Конкуренция общей и специальной нормы.
3. Конкуренция части и целого.
4. Конкуренция специальных норм.
5. Квалификация при иных видах конкуренции (коллизии) норм.
6. Общие положения. Действие уголовного закона во времени.
7. Квалификация при изменении уголовного закона.
 - а) уголовный закон, который имеет обратную силу;
 - б) уголовный закон, который не имеет обратной силы.
8. Квалификация при изменении фактических материалов дела.

1.7.2 Краткое содержание вопросов

1. Понятие и виды конкуренции.

Под конкуренцией составов преступлений (уголовно–правовых норм) понимается наличие одинаковых элементов у разных составов преступлений (уголовно–правовых норм). В связи с этим при квалификации преступления возникает вопрос: какому составу (норме) отдать предпочтение.

Конкуренция связана с конструкцией составов преступлений (уголовно–правовых норм).

По мнению Кудрявцева В.Н. конкуренция обусловлена разнообразием исторических причин принятия уголовно–правовых норм, вследствие чего они не образуют достаточно стройной логической системы.

Историческая обстановка, безусловно, не может не оказывать влияния на правовые нормы, в фундаменте которых всегда лежит социальная материя. Однако логические неувязки в системе законодательства так или иначе всегда связаны с недостатками законодательной техники. Кроме того, следует учитывать, что перекрещивание некоторых признаков в составах неизбежно в силу самого характера преступления. Как и любое явление, оно состоит из некоторых устойчивых, повторяющихся элементов или их частей. Эта общность может проявляться как в отдельных преступлениях, так и во всех преступлениях. Поэтому такие отдельные элементы могут воспроизводиться во всех составах преступлений. Например, признаки субъекта преступления одинаковы в большинстве составов. И это обстоятельство предопределено сущностью преступления и социальных отношений. Никто иной, кроме человека, преступления совершить не может. А люди в этом смысле мало чем отличаются друг от друга. Хотя, естественно, что могут быть и особенности, связанные с тем, что некоторые социальные отношения могут зависеть от их субъектного состава.

Таким образом, конкуренция составов преступления (норм) достаточно распространенное и в известном смысле естественное явление. Однако как практическая проблема конкуренция возникает в тех случаях, когда у составов преступления (норм) совпадает не один элемент, а несколько, в особенности относящихся к объективной стороне.

Разрешение конкуренции (выбор одного состава из нескольких) зависит от типа конкуренции и ее разновидности.

Различают два основных типа конкуренции: 1) общего и специального составов (норм); 2) двух специальных составов (норм).

2. Конкуренция общей и специальной нормы.

Конкуренция общего и специального составов (норм) заключаются в таком соотношении двух составов, при котором один из них является разновидностью, формой (частным случаем) другого.

Типичным примером данного вида конкуренции является соотношении различных составов должностных преступлений с составом злоупотребления должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ). Состав любого должностного преступления является разновидностью должностного злоупотребления.

Наряду с отдельными должностными преступлениями законодатель создал состав, охватывающий любое должностное преступление. В результате сложилось такое положение, при котором многие должностные преступления подпадают одновременно под признаки двух составов преступлений – ст. 285 УК РФ и какого-либо иного состава должностного преступления (ст. 286 УК РФ, например).

При конкуренции общего и специального состава (норм) применяется специальный состав (норма). Такое решение объясняется тем, что само существование и наличие в законе специального состава предполагает его применение при наличии соответствующих специальных признаков. Общий же состав должен применяться в тех случаях, когда рассматриваемое деяние не охватывается признаками специального состава, но соответствует признакам общего состава. На общий состав, следовательно, остается то, что не входит в специальные составы.

Не исключена ситуация, когда действия одного субъекта будут квалифицированы по совокупности, то есть со ссылкой на специальный состав (в части, образующей специальные признаки) и общий состав (в части, не подпадающей под специальные признаки, но соответствующей признакам общего состава).

3. Конкуренция специальных норм.

Конкуренция специальных составов преступлений (норм) есть соотношение двух (или более) составов, при котором ни один из них не является частным случаем, разновидностью другого, но в то же время отмечается их совпадение по отдельным элементам (объективной стороне, субъективной стороне и т.п.).

Такого рода конкуренция обычное явление в уголовном праве. Как уже отмечалось, очень часто составы совпадают по признакам субъекта, нередко составы бывают одинаковы и по субъективной стороне. Как правило, серьезных проблем в разграничении таких составов не возникает, если имеются различия в объективной стороне. Однако в случае совпадения объективных признаков конкуренция неизбежно приобретает практическую остроту. Это связано с тем, что объективные признаки составляют основу доказательственной базы совершения любого преступления.

Так, в случае незаконного лишения жизни человека, поскольку данное обстоятельство положено в основу ряда составов преступлений (ст. 105, 106, 107, 108, 109, 111 УК РФ), возникает необходимость разграничения их по другим элементам. Ни один из названных составов не является частью другого, поскольку совпадение усматривается по отдельным признакам, а не по всем. Но в то же время совпадение объективной стороны в указанных составах, требует их разведения, разграничения. Такое соотношение составов и есть то, что называют конкуренцией специальных составов (специальных норм).

Таким образом, конкуренция специальных составов возникает в результате такого законодательного их конструирования при котором,

происходит наложение отдельных элементов, частей, фрагментов составов преступлений.

Следует различать следующие разновидности конкуренции специальных составов: 1) конкуренция основных специальных составов; 2) конкуренция специальных составов со смягчающими обстоятельствами; 3) конкуренция составов с отягчающими обстоятельствами; 4) конкуренция составов, один из которых основной, а другой – с отягчающими обстоятельствами; 5) конкуренция составов, один из которых основной, а другой – со смягчающими обстоятельствами; 6) конкуренция составов, один из которых с отягчающими обстоятельствами, а другой со смягчающими обстоятельствами.

Практикой и наукой выработаны следующие правила разрешения конкуренции специальных составов (специальных норм).

Конкуренция основных специальных составов. При данном виде конкуренции предпочтение должно отдаваться тому составу, который наиболее полно выражает степень опасности совершенного деяния.

Конкуренция специальных составов со смягчающими обстоятельствами (квалифицированных). Следует отметить, что описание привилегированных составов дается, как правило, в отдельных статьях, а не в разных частях одной статьи. При конкуренции привилегированных составов применяется состав, предусматривающий наиболее мягкое из них. “Мягкость” обстоятельств, представленных в признаках составов следует определять по санкции статьи или ее части. Например, совершено убийство в состоянии аффекта при превышении пределов необходимой обороны. Убийство, совершенное в состоянии аффекта, предусмотрено в ст. 107 УК РФ. Убийство при превышении пределов необходимой обороны характеризуется в ст. 108 УК РФ. По ст. 107 ч. 1 УК РФ наказание установлено до 3-х лет лишения свободы, а в ст. 108 ч. 1 УК РФ – до 2-х лет лишения свободы. Следовательно, состояние необходимой обороны рассматривается как более мягкое обстоятельство в сравнении с аффектом. Значит убийство при превышении пределов необходимой обороны в состоянии аффекта должно квалифицироваться по ст. 108 ч. 1 УК РФ.

Если смягчающие обстоятельства, предусмотренные в соответствующих составах сравнительно одинаковы и санкции в соответствующих статьях и частях одинаковы, то следует рассмотреть иные формы уголовной ответственности, которые могут последовать за совершенные преступления (возможность освобождения от наказания, уголовной ответственности и т.п.).

Конкуренция составов с отягчающими обстоятельствами. Заметим, что составы с отягчающими обстоятельствами предусматриваются, как правило, в разных частях одной и той же статьи, хотя не исключается их характеристика в разных статьях. Конкуренция составов с отягчающими обстоятельствами разрешается в пользу состава с наиболее отягчающим обстоятельством. Так, кража, совершенная группой лиц по предварительному сговору (ст. 158 ч. 2 п. “а” УК РФ) в крупном размере (ст. 158 ч. 3 п. “б” УК

РФ) должна квалифицироваться по ст. 158 ч. 3 п. “б” УК РФ. Такой порядок можно объяснить тем, что квалификация по наиболее тяжкому признаку позволяет наиболее полно отразить степень общественной опасности совершенного. Однако ссылка при квалификации на наиболее тяжкий признак не снимает полностью вопрос об отражении в квалификации степени опасности совершенного деяния, поскольку менее тяжкий признак в этих случаях как бы поглощается и игнорируется. В практике сложился компромиссный вариант разрешения этого противоречия. Он заключается в том, что наряду со ссылкой на статью и часть, предусматривающую наиболее тяжкий признак, в словесной характеристики совершенного преступления при квалификации указывается и менее тяжкий признак. Таким образом, если быть точным то совершенное преступление должно иметь следующую квалификацию в ее полном виде – кража, совершенная по предварительному сговору группой лиц, в крупном размере – ст. 158 ч. 3 п. “б” УК РФ.

Конкуренция составов, один из которых основной, а другой с отягчающими обстоятельствами. Данный вид конкуренции возникает во всех случаях, когда в уголовном законе наряду с основным составом предусматривается квалифицированный состав. Конкуренция разрешается в пользу состава с отягчающими обстоятельствами, поскольку он более полно и точно выражает степень опасности наличного деяния. Так, кража, совершенная группой лиц по предварительному сговору, должна квалифицироваться только по ст. 158 ч. 2 п. “а” УК РФ без ссылки на ч. 1 ст. 158 УК РФ.

Конкуренция составов, один из которых основной, а другой со смягчающими обстоятельствами. Само существование состава со смягчающим обстоятельством указывает на необходимость его применения в подобных случаях. Убийство, совершенное в состоянии аффекта, должно квалифицироваться по ст. 107 УК РФ без ссылки на ст. 105 ч. 1 УК РФ.

Конкуренция составов, один из которых со смягчающими, а другой с отягчающими обстоятельствами. Судебной практикой выработано правило, что в подобных случаях должен применяться состав со смягчающими обстоятельствами. Например, убийство двух или более лиц при превышении пределов необходимой обороны содержит признаки двух составов преступлений – ст. 105 ч. 2 п. “а” УК РФ и ст. 108 ч. 1 УК РФ. Но конкуренция двух этих составов должна быть разрешена в пользу состава, предусмотренного ст. 108 ч. 1 УК РФ. Ссылка на ст. 105 ч. 2 УК РФ в подобных случаях не делается.

Такой подход к разрешению данного вида конкуренции разделяется и в научных работах.

Какое-либо рациональное объяснение такой позиции дать сложно. Обычно говорят, что смягчающее обстоятельство здесь является определяющим. Однако логическое противоречие при этом не устраняется, поскольку в наличии имеется и отягчающее обстоятельство. Трудно найти какой-либо веский довод в пользу такой позиции, кроме “дежурной” ссылки на гуманность.

4.Квалификация при иных видах конкуренции (коллизии) норм.

Конкуренцию следует отличать от коллизии правовых норм и от совокупности преступлений.

При конкуренции обе правовые нормы запрещают то или иное поведение, и вопрос стоит лишь о том, какая из них наиболее точно отражает рассматриваемое поведение. При коллизии возникает прямое противоречие между нормами, когда одна из них запрещает, а другая, наоборот, разрешает то же самое поведение. В кодифицированных отраслях права, единственным источником которых является кодекс, возникновение коллизий маловероятно, поскольку в систематизированном правовом акте противоречие, как правило, обнаруживается еще на стадии его подготовки. Еще менее вероятно появление коллизий в уголовных кодексах, учитывая, что они серьезно затрагивают жизненные интересы людей, а их статьи и правовые нормы тщательно выверяются. Но и здесь абсолютных гарантий исключения коллизий никто, конечно, дать не может.

Следует учитывать, что в силу прямого указания Конституции РФ, а также ст.ст. 1 ч. 2 и ст. 12 ч. 1 УК РФ в определенных случаях могут применяться как общепризнанные нормы международного права, так и нормы уголовного права других государств. При этом возникновение коллизий вполне вероятно.

Очевидно, коллизия норм международного и внутригосударственного права должна разрешаться в пользу международного права, а разрешение коллизии уголовно–правовых норм отдельных государств требует специального регулирования. Элементы такого регулирования мы находим в ст. 12 УК РФ. Согласно ч. 1 названной статьи, граждане РФ и постоянно проживающие в РФ лица без гражданства, совершившие преступления вне пределов РФ, подлежат уголовной ответственности по УК РФ, если совершенное ими деяние признано преступлением в государстве, на территории которого оно было совершено. Таким образом, не исключена ситуация, когда гражданин РФ совершает в иностранном государстве какие–либо действия, рассматриваемые там как преступление, но допустимые в РФ и наоборот. Тогда мы столкнемся с коллизией правовых норм. Ее разрешение в силу ст. 12 УК РФ может быть как в пользу УК РФ, так и в пользу уголовного законодательства иностранного государства.

При совокупности преступлений в отличие от конкуренции совершается не один поведенческий акт, охватываемый двумя составами преступлений, а два различных социально–правовых акта. Составы преступлений, предусматривающие их, являются различными. Они не являются ни разновидностями (частными вариантами друг друга), ни совпадающими (пересекающимися) в их основных частях.

Проблема конкуренции относится к вопросу построения составов (словесно–понятийных законодательных моделей преступления). А совокупность преступлений – это вопрос сложного строения поведенческого акта, а не состава преступления.

6. Общие положения. Действие уголовного закона во времени.

Действие во времени: УЗ действует вперед, со дня его вступления в силу. В соответствии со статьей 9 УК действует общий принцип, принятый в уголовном праве современных правовых государств, который означает, что применяется тот уголовный закон, который действовал во время совершения преступления. В Конституции РФ этот принцип нашел отражение в ч. 2 ст. 54, которая гласит: "Никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением". Такое законодательное установление запрещает применять новый уголовный закон к деяниям, совершенным в период, когда этого закона не было, что соответствует принципам справедливости и гуманизма.

Проблема, если преступление длительно (отравил в декабре, смерть наступила в январе, УЗ изменился с 01.01.97) – ч.2 ст.9: время совершения деяния, а не наступление последствий.

Есть общее правило «Закон обратной силы не имеет», но в соответствии со ст.10 УК уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление (принцип гуманизма), имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет. Если новый уголовный закон смягчает наказание за деяние, которое отбывается лицом, то это наказание подлежит сокращению в пределах, предусмотренных новым уголовным законом. Снижается тах наказание (ст. 96 УК).

7. Квалификация при изменении уголовного закона.

а) уголовный закон, который имеет обратную силу;

1.Квалификация преступлений не может иметь иного юридического основания, кроме как уголовного закона.

Уголовный закон РФ принимается Федеральным Собранием РФ (Государственной Думой и Советом Федерации) и подписывается Президентом РФ. Признаки преступления могут определяться только уголовным законом. Ни Указы Президента РФ, ни акты Правительства РФ, ни акты министерств не могут устанавливать преступность деяний. Такого рода устремления могут наблюдаться в не отлаженных правовых системах.

Уголовные законы могут иметь разные формы: кодекса (систематизированной и исчерпывающей совокупности юридических норм), законодательного акта, состоящего из нескольких норм, законодательного акта, включающего одну норму.

Спецификой российского уголовного законодательства является то, то что отдельно принимаемые уголовные законы начинают действовать только с момента включения их в Уголовный Кодекс РФ. До этого времени отдельно принятые уголовные законы не действуют и могут выполнять только информативную роль, то есть информировать граждан о грядущих изменениях в уголовном законодательстве. Следует отметить, что

современная российская законодательная практика такова, что с принятием нового уголовного закона, одновременного вносятся изменения и в Уголовный Кодекс РФ. Так что реально принятие нового уголовного закона и действие содержащихся в нем норм по времени обычно совпадает. Однако в случае, если законодатель по каким – либо причинам принятый уголовный закон не включит в уголовный кодекс, действие его невозможно.

Необходимо учитывать, что принятие уголовного закона и начало его действия (даже в форме кодекса), как правило, не совпадают. Все законы РФ вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении 10 дней после их официального опубликования, если в самом законе не установлен иной порядок вступления его в силу.

Так, действующий УК РФ был принят Государственной Думой 24 мая 1996 года, Одобрен Советом Федерации 5 июня 1996 года, подписан Президентом РФ 13 июня 1996 года, а вступил в действие с 1 января 1997 года.

1. Следует иметь в виду, что при квалификации преступлений иногда приходится применять закон уже не действующий на момент ее производства, то есть старый закон.

Такое положение объясняется установленным Кодексом РФ правилом, что преступность деяния определяется законом, действовавшим во время его совершения (ст. 9 УК РФ). Под временем совершения преступления следует понимать время совершения общественно опасного деяния, независимо от времени наступления общественно опасных последствий.

Поэтому если сегодня мы квалифицируем действия виновного, совершившего преступление в 1996 году, то мы должны применять УК РСФСР 1960 г., при условии, что новый уголовный Кодекс (1996 г.) не отменил преступность рассматриваемого деяния или не установил более мягкую ответственность или иным образом не улучшил положение лица, совершившего преступление.

Так, если в результате ненадлежащего контроля за строительством со стороны прораба во время строительства моста, произведенного в 1996 году, произошел его обвал в 2000 году, то халатность прораба следует квалифицировать по новому УК РФ, поскольку новый закон ввел более мягкую ответственность (прежний предусматривал наказание до 3-х лет лишения свободы, а в новом самое строгое наказание за существенный ущерб – арест до 3 – х месяцев). Если же разрушение моста повлекло человеческие жертвы. то следует применять старый закон, поскольку новый повысил за это наказание до 5- лет лишения свободы.

2. С точки зрения квалификации важно определить, когда вновь принятый закон имеет обратную силу, то есть может распространяться на деяния, совершенные до его выхода, и когда он такой силы не имеет.

В частности возникает вопрос, какой закон следует считать смягчающим наказание. Возможны следующие виды смягчения наказания: 1) установление более мягкого вида наказания; например, вместо лишения

права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью - штрафа.

3. установление более мягкого по размеру наказания, например, снижение максимального размера с 5 до 3 – х лет лишения свободы или снижение минимального размера наказания с 2-х лет до 1 года при сохранении максимального размера.

4. включение в закон с альтернативной санкцией более мягкого вида наказания (к лишению свободы), включение более мягкого альтернативного наказания.

5. исключение из закона обязательного дополнительного наказания при сохранении в прежнем виде основных или основного наказания, например, прежний закон предусматривал лишение свободы со штрафом, а новый одно лишение свободы.

Следует обратить внимание, что УК РФ (1996 г.) в качестве основания для действия обратной силы предусмотрел не только устранение преступности деяния и смягчения наказания, но и иное улучшение положение лица, совершившего преступление.

Под иным улучшением положения лица, совершившего преступления, следует понимать:

- 1) снижение срока давности совершения преступления и исполнения приговора, а также судимости;
- 2) расширение оснований и смягчение условий освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Так, к лицу, совершившему впервые преступление небольшой тяжести не может применяться старый закон, поскольку новый улучшает положение лица, совершившего такое преступление, так как предусматривает возможность примирения с потерпевшим и освобождение от ответственности.

б) уголовный закон, который не имеет обратной силы. Согласно ст. 10 УК РФ Уголовный кодекс не имеет обратной силы в случае если: 1) устанавливает преступность деяния; 2) усиливает наказание и 3) иным образом ухудшает положение лица, совершившего преступление. Данные понятия выступают как антиподы ранее рассмотренным понятиям.

8. Квалификация при изменении фактических материалов дела.

Квалификация является одной из форм применения уголовного закона. Последняя представляет более широкую деятельность, чем квалификация, и включает (наряду с ней) назначение наказания, определение иных видов уголовной ответственности (условного осуждения, судимости). Применение уголовного закона охватывает также оценку не преступных, а иногда и общественно полезных поступков, имеющих внешнее сходство с преступлениями (необходимая оборона).

Из сказанного следует, что о квалификации можно говорить в двух значениях: 1) в смысле определенного процесса – деятельности, состоящей из ряда отдельных актов (операций) и протекающей в течение некоторого времени; 2) в смысле итога, результата этой деятельности, воплощенного в

выводе о наличии или отсутствии состава преступления.

Когда, например, говорят, что, скажем, Иванов совершил кражу и его действия квалифицированы по ст. 158 ч. 1 УК РФ, то речь в этом случае идет о результате, об итоге познавательного процесса: что сделал Иванов и признакам какого состава соответствуют его действия.

А если же мы рассуждаем о том, как мы пришли к такому выводу, что мы принимали во внимание, какие обстоятельства учитывали, а какие посчитали не относящимися к делу, какому составу и почему отдали предпочтение при юридической оценке, то тогда мы имеем в виду под квалификацией сам процесс, саму систему действий, в которой выразилась квалификация.

Квалификация (юридическая оценка) производится на всех стадиях уголовного процесса. Первоначально она носит предварительный характер и может быть предположительной. В дальнейшем при получении более полной информации об обстоятельствах совершенного деяния квалификация уточняется.

Без квалификации невозможно принятие решения по уголовному делу. Так, для того, чтобы возбудить уголовное дело надо квалифицировать действия предполагаемого виновного по соответствующей статье. При предъявлении обвинения, судебном разбирательстве квалификация может измениться. Тем не менее предварительная квалификация необходима. Например, избрание меры пресечения в виде ареста на предварительном следствии допускается только в том случае, когда лицо подозревается в совершении преступления, за которое предусматривается наказание не ниже 2-х лет лишения свободы. Таким образом нельзя арестовать подозреваемого, не квалифицировав его действия по той или иной статье.

2. МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ ПО ПРОВЕДЕНИЮ ПРАКТИЧЕСКИХ ЗАНЯТИЙ

2.1 Практическое занятие №1, 2.

Тема: Понятие, виды и значение квалификации
уголовно - правовых деяний

2.1.1 Задание для работы:

1. Понятие и виды квалификации уголовно - правовых деяний.
2. Социальное и правовое значение квалификации.
3. Место квалификации в процессе применения норм права.
4. Усвоение правильной квалификации преступлений.
5. Юридическое закрепление квалификации.
6. Общая теория квалификации преступлений в системе науки уголовного права.

Темы индивидуальных домашних заданий.

2.1.2 Краткое описание проводимого занятия:

Решение задач осуществляется студентом самостоятельно до практического занятия. Предлагаемые ответы на поставленные в задаче вопросы должны обязательно обосновываться ссылками на нормы УК РФ. При этом студент обязан изучить все изменения и дополнения, внесенные в УК РФ на момент выполнения им задания. Если в постановлениях Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ), а также в решениях Конституционного Суда РФ есть разъяснения, касающиеся обстоятельств, изложенных в задаче, то необходимо привести их, указать название постановления или решения и соответствующий пункт.

При решении задач положительно будут оцениваться анализ студента теоретических источников по теме задачи, использование им материалов местной и общероссийской практики, сравнительный анализ УК РФ 2006 г. с УК РСФСР 1960 г.

2.1.3 Результаты и выводы:

В результате практического занятия студент получил знания, выработал умения и приобрел навыки по определению понятия и видов квалификации уголовно - правовых деяний, социального и правового значения квалификации, места квалификации в процессе применения норм права, правильной квалификации преступлений, юридическому закреплению квалификации, общей теории квалификации преступлений в системе науки уголовного права.

Кроме того осуществлено закрепление и углубление знаний, полученных на лекциях и приобретенных в процессе самостоятельной работы с учебной литературой, правовыми актами и материалами практики; сформированы у студентов умения и навыки работы с научной литературой и специальными документами, анализ различных источников знаний, подготовка выступлений.

2.2 Практическое занятие № 3,4.

Тема: Состав преступления – юридическое основание квалификации

2.2.1 Задание для работы:

1. Понятие и структура состава преступления.
2. Состав преступления и диспозиция статьи Уголовного закона.
3. Конструкция составов преступлений.
4. Понятие признака состава преступления. Виды признаков: позитивные и негативные, постоянные и временные, оценочные.
5. Уяснение содержания состава преступления.
6. Значение состава преступления.

Темы индивидуальных домашних заданий.

Задача 1

Студент медицинского Университета Кучер, узнав, что его любовница Маркова забеременела от него и отказывается делать аборт, испугался скандала с женой и решил Маркову убить. С этой целью он пригласил Маркову в квартиру своего друга Корниенко, где незаметно подсыпал сильнодействующее наркотическое средство в лимонад и дал выпить Марковой. Через час Кучер и Корниенко, с целью расчленения тела, начали с помощью хирургических инструментов отрезать ей ноги. Во время этих действий не кричала и не сопротивлялась, так как наркотическое опьянение ослабляло боль.

Подруга Марковой, ждавшая ее в подъезде дома, где жил Корниенко, почувствовав неладное, позвонила в милицию. Через 20 минут Кучер и Корниенко были задержаны, но они успели отрезать одну ногу Марковой. В тяжелом состоянии она была доставлена в больницу и ее жизнь была спасена. Дайте юридическую оценку действиям Кучера и Коваленко.

Задача 2

Тагиров, услышав поздно вечером шум на чердаке своего дома, взял ружье и вышел на улицу, что бы проверить, не забрался ли кто на чердак, из-за угла дома на него бросился Телегин, который решил из озорства попугать Тагирова. Восприняв действия Телегина как опасное для жизни нападение,

Тагиров выстрелил в него из ружья, причинив смерть. Квалифицируйте содеянное Тагировым.

Задача 3

Хабибулин знал, что его одинокий сосед Крылов хранит дома свои сбережения-деньги и драгоценности. Поздно вечером подкараулил на улице Крылова и ударом ножа убил его, оттащил труп в укромное место и замаскировал ветками. Подождав 3 дня, в течении которых исчезновением Крылова никто не заинтересовался, Хабибулин, подобрав ключи, проник в дом Крылова и забрал ценности. Квалифицируйте действия Хабибулина.

Задача 4

Директор муниципальной средней школы Мурина предоставила коммерческой организации спортзал для проведения занятий. Кроме договора аренды, Мурина заключила с этой организацией договор об оплате ей за уборку спортзала, в соответствии с которым получала в течение года зарплату. Фактически же уборку спортзала производили штатные уборщицы школы, получавшие за это заработную плату в школе.

Имеется ли в действиях Муриной состав преступления?

2.2.2 Краткое описание проводимого занятия:

Решение задач осуществляется студентом самостоятельно до практического занятия. Предлагаемые ответы на поставленные в задаче вопросы должны обязательно обосновываться ссылками на нормы УК РФ. При этом студент обязан изучить все изменения и дополнения, внесенные в УК РФ на момент выполнения им задания. Если в постановлениях Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ), а также в решениях Конституционного Суда РФ есть разъяснения, касающиеся обстоятельств, изложенных в задаче, то необходимо привести их, указать название постановления или решения и соответствующий пункт.

При решении задач положительно будут оцениваться анализ студента теоретических источников по теме задачи, использование им материалов местной и общероссийской практики, сравнительный анализ УК РФ 2006 г. с УК РСФСР 1960 г.

2.2.3 Результаты и выводы:

В результате практического занятия студент получил знания, выработал умения и приобрел навыки по определению понятия структуры состава преступления, состава преступления и диспозиции статьи Уголовного закона, конструкции составов преступлений, понятия признаков состава преступления, деления признаков на: позитивные и негативные, постоянные и временные, оценочные, уяснение содержания состава преступления, значение состава преступления.

Кроме того осуществлено закрепление и углубление знаний, полученных на лекциях и приобретенных в процессе самостоятельной работы с учебной литературой, правовыми актами и материалами практики; сформированы у студентов умения и навыки работы с научной литературой и специальными документами, анализ различных источников знаний, подготовка выступлений.

2.3 Практическое занятие № 5,6.

Тема: Квалификация преступления по объекту и объективной стороне преступления

2.3.1 Задание для работы:

1. Понятие и значение объекта преступления.
2. Виды объектов преступлений.
3. Обязательные и факультативные признаки объекта преступления.
4. Квалификация по объекту и предмету посягательства.
5. Понятие и значение объективной стороны состава преступления.
6. Деяние (действие и бездействие).
7. Последствие: понятие и виды.
8. Причинная связь между деянием и последствием.
9. Факультативные признаки объективной стороны состава преступления.
10. Квалификация по объективной стороне.

Темы индивидуальных домашних заданий.

Задача № 1

Милиционеры Бородин и Пухов патрулировали на перроне станции Окуловка. Когда они проходили мимо вагона № 8 пассажирского поезда, то увидели в служебном купе много людей и попросили проводника Гончарова открыть дверь вагона, но тот в грубой форме отказался это сделать. Войдя в поезд через дверь соседнего вагона, Бородин и Пухов предложили Гончарову пройти в линейное отделение милиции, но тот ответил, что никуда не пойдет. Тогда они стали избивать Гончарова резиновыми палками и вытолкнули его из тамбура на перрон. Падая, он ударился головой и от полученной черепно-мозговой травмы скончался.

Решите вопрос об ответственности Бородина и Пухова.

Задача № 2

Инспектор Волжской инспекции рыбоохраны Ракитин, следуя на моторной лодке по реке, заметил, что двое граждан с лодки ловят сетью рыбу. Ракитин решил задержать браконьеров. Несмотря на неоднократные требования Ракитина, граждане лодку не остановили, а наоборот, попытались скрыться. Ракитин из имевшейся у него малокалиберной винтовки произвел несколько выстрелов в воздух. Когда и это не оказало на граждан никакого

воздействия, Ракитин с целью помешать им маневрировать стал стрелять по обеим сторонам лодки. Всего он произвел 7 выстрелов. При последнем выстреле пуля, ударившись в металлическую часть лодки, срикошетила и попала одному из граждан в голову, от чего он сразу же скончался.

Дайте юридическую оценку действиям Ракитина.

2.3.2 Краткое описание проводимого занятия:

Решение задач осуществляется студентом самостоятельно до практического занятия. Предлагаемые ответы на поставленные в задаче вопросы должны обязательно обосновываться ссылками на нормы УК РФ. При этом студент обязан изучить все изменения и дополнения, внесенные в УК РФ на момент выполнения им задания. Если в постановлениях Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ), а также в решениях Конституционного Суда РФ есть разъяснения, касающиеся обстоятельств, изложенных в задаче, то необходимо привести их, указать название постановления или решения и соответствующий пункт.

При решении задач положительно будут оцениваться анализ студента теоретических источников по теме задачи, использование им материалов местной и общероссийской практики, сравнительный анализ УК РФ 2006 г. с УК РСФСР 1960 г.

2.3.3 Результаты и выводы:

В результате практического занятия студент получил знания, выработал умения и приобрел навыки по определению понятия объекта преступления его значения, видов объектов преступлений, обязательных и факультативных признаков объекта преступления, квалификации уголовно-правового деяния по объекту и предмету посягательства, понятия и значения объективной стороны состава преступления, деяния (действия и бездействия), последствий в уголовном праве и их видов, причинной связи между деянием и последствием, факультативных признаков объективной стороны состава преступления, квалификации по объективной стороне.

Кроме того осуществлено закрепление и углубление знаний, полученных на лекциях и приобретенных в процессе самостоятельной работы с учебной литературой, правовыми актами и материалами практики; сформированы у студентов умения и навыки работы с научной литературой и специальными документами, анализ различных источников знаний, подготовка выступлений.

2.4 Практическое занятие № 7, 8.

Тема:Квалификация по субъективной стороне и субъекту преступления

2.4.1 Задание для работы:

1 .Понятие и значение субъективной стороны состава преступления.

2. Понятие вины.
3. Установление форм вины в процессе квалификации преступления.
 - а) умысел и его виды;
 - б) неосторожность и ее виды;
 - в) двойная (сложная) форма вины.
4. Значение мотива, цели и эмоций для уголовно-правовой квалификации общественно опасного деяния.
5. Ошибка и ее значение для квалификации преступлений.
6. Понятие и значение субъекта преступления.
7. Учет возраста преступника в процессе квалификации преступления.
8. Вменяемость и невменяемость (ее виды).
9. Квалификация преступлений, совершенных специальными субъектами.

Темы индивидуальных домашних заданий.

Задача № 1

Бывший помощник прокурора района Останов, уволенный с работы за нарушение законности, преподавал в одной из муниципальных школ. Договорившись с Маниной, привлеченной к уголовной ответственности за хищение, он, одевшись в форменную одежду по ранее занимаемой должности, явился в канцелярию районного суда и отрекомендовался представителем областной прокуратуры, попросив секретаря канцелярии дать ему для ознакомления дело Маниной. Когда секретарь Борщева на несколько минут вышла из канцелярии. Останов, положив его в портфель, вышел. Как выяснилось, в деле имелось немало документов, подтверждающих вину Маниной. Остапов передал это дело Маниной, получив от нее 30 тыс. рублей, а Манина дело сожгла.

Дайте разграничение составов преступлений, предусмотренных ст. 294 и 288 УК. Как квалифицировать действия Остanova и Маниной?

Задача № 2

Черновец познакомился с Кирпичниковой, муж которой содержался в следственном изоляторе в связи с обвинением в совершении особо тяжкого преступления, и представился адвокатом. Обещая добиться вынесения ему условного осуждения, Черновец потребовал от Кирпичниковой 4 тыс. долл. США, из которых он якобы для себя возьмет четвертую часть, а остальное передаст судье. Получив требуемую сумму, Черновец скрылся. По заявлению Кирпичниковой, поданному в РОВД, он через месяц был задержан. В процессе следствия было установлено, что Черновец адвокатом не был, к судье не обращался, а деньги, полученные от Кирпичниковой, истратил на свои личные нужды.

Как квалифицировать содеянное? Изменится ли квалификация, если Черновец действительно был адвокатом?

2.4.2 Краткое описание проводимого занятия:

Решение задач осуществляется студентом самостоятельно до практического занятия. Предлагаемые ответы на поставленные в задаче вопросы должны обязательно обосновываться ссылками на нормы УК РФ. При этом студент обязан изучить все изменения и дополнения, внесенные в УК РФ на момент выполнения им задания. Если в постановлениях Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ), а также в решениях Конституционного Суда РФ есть разъяснения, касающиеся обстоятельств, изложенных в задаче, то необходимо привести их, указать название постановления или решения и соответствующий пункт.

При решении задач положительно будут оцениваться анализ студента теоретических источников по теме задачи, использование им материалов местной и общероссийской практики, сравнительный анализ УК РФ 2006 г. с УК РСФСР 1960 г.

2.4.3 Результаты и выводы:

В результате практического занятия студент получил знания, выработал умения и приобрел навыки по определению понятия субъективной стороны состава преступления его значения, вины, установлению форм вины в процессе квалификации преступления (умысла и его видов; неосторожности и ее видов), уяснению двойной (сложной) формы вины, значения мотива, целей и эмоций для уголовно-правовой квалификации общественно опасного деяния, ошибки и ее значения для квалификации преступлений, понятия и значения субъекта преступления, учета возраста преступника в процессе квалификации преступления, вменяемости и невменяемости (ее видов), квалификации преступлений, совершенных специальными субъектами.

Кроме того осуществлено закрепление и углубление знаний, полученных на лекциях и приобретенных в процессе самостоятельной работы с учебной литературой, правовыми актами и материалами практики; сформированы у студентов умения и навыки работы с научной литературой и специальными документами, анализ различных источников знаний, подготовка выступлений.

2.5 Практическое занятие № 9, 10

Тема: Квалификация по субъективной стороне и субъекту преступления

2.5.1 Задание для работы:

1. Понятие и виды правил квалификации преступлений. 2. Общие правила квалификации преступлений:

- а) общие правила квалификации преступлений, основанные на принципах, закрепленных в УК РФ и Конституции РФ.
- б) общие правила квалификации преступлений, основанные на иных общих положениях, установленных в УК РФ.

3. Частные правила квалификации преступлений:

- а) частные правила квалификации в рамках одного состава преступления;
 - б) частные правила квалификации множественности преступлений;
 - в) частные правила изменения квалификации
4. Понятие процесса квалификации преступлений.
 5. Последовательность процесса квалификации преступлений.
 6. Типы задач.
 7. Поиск правовой нормы.
 8. Критические особенности процесса квалификации.
 9. Основные этапы квалификации.

Темы индивидуальных домашних заданий.

Задача 1

Александров, желая избавиться от беременной жены, с которой у него не сложилась жизнь, пригласил ее в субботний вечер покататься на лодке по озеру. Заранее подобрав лодку, которая текла, Александров вывез жену на середину озера и там, имитировав несчастный случай, перевернул лодку. Александров и его жена оказались в воде и последняя, не умея плавать, стала захлебываться. Она умоляла Александрова-хорошего пловца спасти ее, обещая дать развод и никогда не беспокоить его заботами о ребенке. В последний момент, когда Александрова уже пошла ко дну, он, глубоко нырнув, спас ее. С помощью граждан удалось сделать искусственное дыхание, и Александрова была спасена. Через два дня она скончалась от преждевременных родов. Подлежит ли Александров уголовной ответственности?

Задача 2

Веденеев вызвал сантехника, чтобы заменить раковину на кухне. Сантехник Раков пришел с учеником Мокиным. Сменив раковину, Раков с Мокиным ушли, предварительно прихватив с собой из холодильника без ведома Веденева полбутылки «за работу». Во дворе дома Раков налил водки в стакан Мокину, а сам стал пить из горлышка. Сделав несколько глотков, они почувствовали себя плохо. Раков скончался в больнице, а Мокина врачам удалось спасти. Как оказалось, в бутылке была серная кислота.

Родственники Мокина потребовали привлечь Веденева к уголовной ответственности. Нарушил ли Веденеев правила предосторожности, поставив бутылку с кислотой в холодильник, и можно ли его привлечь к уголовной ответственности?

Задача 3

Масанов в своей квартире распивал спиртные напитки со своим знакомым Горшковым. Поздно вечером Масанов проводил домой пьяного Горшкова, но тот возвратился и стал стучать в дверь. Масанов вновь предложил Горшкову идти домой, но последний не хотел уходить, продолжая стоять на лестничной площадке второго этажа, прислоняясь спиной к перилам и держась за них.

Масанов пытался стащить Горшкова с площадки вниз и проводить домой. Во время борьбы крестовина перил сломалась, и Горшков упал в образовавшееся отверстие, причинив при падении тяжкий вред здоровью, от которого скончался.

Задача 4

На мосту возле села вечером были танцы. Двадцатилетний Орлов, отличавшийся большой физической силой, решил испугать Федорову. Он поднял ее над перилами моста, но затем поскользнулся, потерял равновесие и девушка упала в воду. Федорова была спасена, однако при падении она ударилась о старую сваю, в результате чего произошел перелом шейного позвоночника, отнесенный к тяжкому вреду здоровью. Определите наличие вины в действиях Орлова, ее форму и вид, раскройте содержание интеллектуального и волевого моментов.

2.5.2 Краткое описание проводимого занятия:

Решение задач осуществляется студентом самостоятельно до практического занятия. Предлагаемые ответы на поставленные в задаче вопросы должны обязательно обосновываться ссылками на нормы УК РФ. При этом студент обязан изучить все изменения и дополнения, внесенные в УК РФ на момент выполнения им задания. Если в постановлениях Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ), а также в решениях Конституционного Суда РФ есть разъяснения, касающиеся обстоятельств, изложенных в задаче, то необходимо привести их, указать название постановления или решения и соответствующий пункт.

При решении задач положительно будут оцениваться анализ студента теоретических источников по теме задачи, использование им материалов местной и общероссийской практики, сравнительный анализ УК РФ 2006 г. с УК РСФСР 1960 г.

2.5.3 Результаты и выводы:

В результате практического занятия студент получил знания, выработал умения и приобрел навыки по определению понятия и видов правил квалификации преступлений, общие правила квалификации преступлений (общих правил квалификации преступлений, основанных на принципах, закрепленных в УК РФ и Конституции РФ, общих правил квалификации преступлений, основанных на иных общих положениях, установленных в УК РФ, частных правил квалификации преступлений (частных правил квалификации в рамках одного состава преступления; частных правил квалификации множественности преступлений; частных правил изменения квалификации, процесса квалификации преступлений, последовательности процесса квалификации преступлений, типов задач, поиску правовой нормы, критических особенностей процесса квалификации, основных этапов квалификации).

Кроме того осуществлено закрепление и углубление знаний, полученных на лекциях и приобретенных в процессе самостоятельной работы с учебной литературой, правовыми актами и материалами практики; сформированы у студентов умения и навыки работы с научной литературой и специальными документами, анализ различных источников знаний, подготовка выступлений.

2.6 Практическое занятие № 11, 12

Тема:Квалификация неоконченного преступления

2.6.1 Задание для работы:

- 1.Понятие неоконченного преступления и его значение. Основание привлечения к уголовной ответственности при неоконченном преступлении.
- 2.Приготовление к преступлению: объективные и субъективные признаки. Отличие от покушения и от обнаружения умысла.
- 3.Покушение на преступление: объективные и субъективные признаки. Отличие от оконченного преступления.
- 4.Квалификация оконченного и неоконченного преступления.
- 5.Квалификация при добровольном отказе от доведения преступления до конца.

Темы индивидуальных домашних заданий

Задача 1

Абросимова после окончания мединститута была направлена на работу в больницу в качестве врача-гинеколога. Спустя месяц после того, как она приступила к работе, во время ночного дежурства Абросимовой у роженицы Осиповой началось послеродовое кровотечение. Абросимова, считая, что у Осиповой «атоническое кровотечение» приняла ряд мер, но остановить его ей не удалось и Осипова скончалась.

Вскрытие показало, что диагноз Абросимовой был поставлен неправильно. При верном диагнозе Осипову можно было бы спасти.

Проанализируйте субъективную сторону, совершенного Абросимовой преступления.

Задача 2

Сотрудник ГИБДД Солдатов ночью заметил автомобиль «Рено», который мчался с большой скоростью. Через мегафон Солдатов предложил водителю автомашины остановиться. Однако водитель на требование не реагировал. Тогда Солдатов из автомата выстрелил в сторону уезжающего автомобиля. В результате одной из пуль был смертельно ранен пассажир автомашины

Петрухин. Как выяснилось впоследствии, водитель «Рено» Кулаков перед случившимся выпил бутылку пива, поэтому боялся остановиться.

Установите субъективное отношение Солдатова к деянию и наступившими последствиями.

2.6.2 Краткое описание проводимого занятия:

Решение задач осуществляется студентом самостоятельно до практического занятия. Предлагаемые ответы на поставленные в задаче вопросы должны обязательно обосновываться ссылками на нормы УК РФ. При этом студент обязан изучить все изменения и дополнения, внесенные в УК РФ на момент выполнения им задания. Если в постановлениях Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ), а также в решениях Конституционного Суда РФ есть разъяснения, касающиеся обстоятельств, изложенных в задаче, то необходимо привести их, указать название постановления или решения и соответствующий пункт.

При решении задач положительно будут оцениваться анализ студента теоретических источников по теме задачи, использование им материалов местной и общероссийской практики, сравнительный анализ УК РФ 2006 г. с УК РСФСР 1960 г.

2.6.3 Результаты и выводы:

В результате практического занятия студент получил знания, выработал умения и приобрел навыки по определению понятия неоконченного преступления и его значения, основания привлечения к уголовной ответственности при неоконченном преступлении, приготовления к преступлению: объективных и субъективных признаков, отличия от покушения и от обнаружения умысла, покушения на преступление, его объективных и субъективных признаков, отличия покушения от оконченного преступления, квалификации оконченного и неоконченного преступления, квалификации при добровольном отказе от доведения преступления до конца.

Кроме того осуществлено закрепление и углубление знаний, полученных на лекциях и приобретенных в процессе самостоятельной работы с учебной литературой, правовыми актами и материалами практики; сформированы у студентов умения и навыки работы с научной литературой и специальными документами, анализ различных источников знаний, подготовка выступлений.

2.7 Практическое занятие № 13, 14

Тема: Квалификация преступления, совершенного в соучастии

2.7.1 Задание для работы:

1. Понятие, признаки и значение соучастия в преступлении. Основание привлечения к уголовной ответственности соучастников преступления.
2. Виды соучастников: организатор, исполнитель (соисполнитель), подстрекатель, пособник.
3. Формы соучастия: простое и сложное, с наличием и без предварительного сговора.
4. Ответственность соучастников.
5. Прикосновенность к преступлению, ее виды и отличие от соучастия. Ответственность за прикосновенность к преступлению.

Темы индивидуальных домашних заданий

Задача 1

Валеева еще до рождения ребенка имела намерение от него избавиться. Родив ребенка в ноябре, она позвала своего мужа Валеева, тот, положив ребенка в одеяло, отнес его в отдаленное место парка, положил под дерево и ушел. Ребенок умер от переохлаждения.

Задача 2

Тимофеева в начале декабря 1996 г. склонила своего любовника Пегова к убийству своего мужа. В конце декабря Тимофеева уехала в отпуск. В середине января 1997 г. Пегов, встретив Тимофееву поздно ночью на улице, ударом ножа убил его.

Приговором от 20 апреля 1997 г. Пегов был осужден по ч.1 ст. 105 УК РФ к 15 годам лишения свободы, а Тимофеева по ч.1 ст. 105 УК РФ 1996 г. к 12 годам лишения свободы.

Адвокат в жалобе, ссылаясь на то, что преступление Тимофеевой было совершено в период действия УК РСФСР 1960 г., просил о переквалификации действий Тимофеевой на ст. 15, ст. 103 УК РСФСР 1960 г., предусматривавшую наказание в виде лишения свободы сроком от 3 до 10 лет, и изменения ей меры наказания.

2.7.2 Краткое описание проводимого занятия:

Решение задач осуществляется студентом самостоятельно до практического занятия. Предлагаемые ответы на поставленные в задаче вопросы должны обязательно обосновываться ссылками на нормы УК РФ. При этом студент обязан изучить все изменения и дополнения, внесенные в УК РФ на момент выполнения им задания. Если в постановлениях Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ), а также в решениях Конституционного Суда РФ есть разъяснения, касающиеся обстоятельств, изложенных в задаче, то необходимо привести их, указать название постановления или решения и соответствующий пункт.

При решении задач положительно будут оцениваться анализ студента теоретических источников по теме задачи, использование им материалов

местной и общероссийской практики, сравнительный анализ УК РФ 2006 г. с УК РСФСР 1960 г.

2.7.3 Результаты и выводы:

В результате практического занятия студент получил знания, выработал умения и приобрел навыки по определению понятия, признаков и значения соучастия в преступлении, основания привлечения к уголовной ответственности соучастников преступления, видов соучастников (организатора, исполнителя (соисполнителя), подстрекателя, пособника), форм соучастия (простого и сложного; с наличием и без предварительного сговора), ответственности соучастников, прикосновенности к преступлению, ее видов и отличия от соучастия, ответственности за прикосновенность к преступлению.

Кроме того осуществлено закрепление и углубление знаний, полученных на лекциях и приобретенных в процессе самостоятельной работы с учебной литературой, правовыми актами и материалами практики; сформированы у студентов умения и навыки работы с научной литературой и специальными документами, анализ различных источников знаний, подготовка выступлений.

2.8 Практическое занятие № 15, 16

Тема: Квалификация нескольких преступлений

2.8.1 Задание для работы:

1. Понятие множественности. Отличие множественности от единичных сложных преступлений и от конкуренции уголовно-правовых норм.
2. Идеальная совокупность преступлений.
3. Реальная совокупность преступлений.
4. Рецидив: простой, опасный, особо опасный, специальный, пенитенциарный.

Темы индивидуальных домашних заданий

2.8.2 Краткое описание проводимого занятия:

Решение задач осуществляется студентом самостоятельно до практического занятия. Предлагаемые ответы на поставленные в задаче вопросы должны обязательно обосновываться ссылками на нормы УК РФ. При этом студент обязан изучить все изменения и дополнения, внесенные в УК РФ на момент выполнения им задания. Если в постановлениях Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ), а также в решениях Конституционного Суда РФ есть разъяснения, касающиеся обстоятельств, изложенных в задаче, то необходимо привести их, указать название постановления или решения и соответствующий пункт.

При решении задач положительно будут оцениваться анализ студента теоретических источников по теме задачи, использование им материалов местной и общероссийской практики, сравнительный анализ УК РФ 2006 г. с УК РСФСР 1960 г.

2.8.3 Результаты и выводы:

В результате практического занятия студент получил знания, выработал умения и приобрел навыки по определению понятия множественности преступлений, отличия множественности от единичных сложных преступлений и от конкуренции уголовно-правовых норм, идеальной совокупности преступлений, реальной совокупности преступлений, рецидива и его видов (простого, опасного, особо опасного, специального, пенитенциарного).

Кроме того осуществлено закрепление и углубление знаний, полученных на лекциях и приобретенных в процессе самостоятельной работы с учебной литературой, правовыми актами и материалами практики; сформированы у студентов умения и навыки работы с научной литературой и специальными документами, анализ различных источников знаний, подготовка выступлений.

2.9 Практическое занятие № 17, 18

Тема: Квалификация при конкуренции уголовно-правовых норм.
Изменение квалификации преступлений

2.9.1 Задание для работы:

1. Понятие и виды конкуренции.
2. Конкуренция общей и специальной нормы.
3. Конкуренция части и целого.
4. Конкуренция специальных норм.
5. Квалификация при иных видах конкуренции (коллизии) норм.
6. Общие положения. Действие уголовного закона во времени.
7. Квалификация при изменении уголовного закона.
 - а) уголовный закон, который имеет обратную силу;
 - б) уголовный закон, который не имеет обратной силы.
8. Квалификация при изменении фактических материалов дела.

Темы индивидуальных домашних заданий

2.9.2 Краткое описание проводимого занятия:

Решение задач осуществляется студентом самостоятельно до практического занятия. Предлагаемые ответы на поставленные в задаче вопросы должны обязательно обосновываться ссылками на нормы УК РФ. При этом студент обязан изучить все изменения и дополнения, внесенные в

УК РФ на момент выполнения им задания. Если в постановлениях Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ), а также в решениях Конституционного Суда РФ есть разъяснения, касающиеся обстоятельств, изложенных в задаче, то необходимо привести их, указать название постановления или решения и соответствующий пункт.

При решении задач положительно будут оцениваться анализ студента теоретических источников по теме задачи, использование им материалов местной и общероссийской практики, сравнительный анализ УК РФ 2006 г. с УК РСФСР 1960 г.

2.9.3 Результаты и выводы:

В результате практического занятия студент получил знания, выработал умения и приобрел навыки по определению понятия и видов конкуренции (конкуренции общей и специальной нормы, конкуренции части и целого, конкуренции специальных норм), квалификации при иных видах конкуренции (коллизии) норм, общих положений, действий уголовного закона во времени, квалификации преступления при изменении уголовного закона (уголовного закона, который имеет обратную силу; уголовного закона, который не имеет обратной силы, квалификации при изменении фактических материалов дела.

Кроме того осуществлено закрепление и углубление знаний, полученных на лекциях и приобретенных в процессе самостоятельной работы с учебной литературой, правовыми актами и материалами практики; сформированы у студентов умения и навыки работы с научной литературой и специальными документами, анализ различных источников знаний, подготовка выступлений.