

Участник № 93

Номинация: Уголовное право

1 задание

Суд рассмотрел уголовное дело в отношении Н. в особом порядке и назначил ему наказание по ст.ст. 30 ч. 3 - 158 ч. 2 п. «б» УК РФ - три года лишения свободы, по ст. 159 ч.1 УК РФ один год девять месяцев лишения свободы, на основании ст.69 ч. 3 УК РФ путем частичного сложения - три года шесть месяцев лишения свободы, с отбыванием наказания в воспитательной колонии.

Адвокат Н. обратился с апелляционной жалобой, в которой указал, что суд необоснованно назначил Н. отбывание наказания в воспитательной колонии, поскольку Н. ранее не отбывал наказание в виде лишения свободы, был признан виновным в совершении преступления средней тяжести и, следовательно, в соответствии со ст. 58 ч.1 УК РФ наказание он должен отбывать в колонии-поселении.

Государственный обвинитель в возражениях указал, что суд обоснованно определил вид исправительного учреждения, поскольку Н. на момент вынесения приговора исполнилось 16 лет.

- Правильное ли решение принял суд?

ОТВЕТ

В силу части 1 статьи 87 Уголовного Кодекса Российской Федерации (далее УК РФ) - несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось четырнадцать, но не исполнилось восемнадцати лет.

В части рассмотрения уголовного дела в отношении Н. в особом порядке судом нарушены нормы уголовно-процессуального закона

Согласно разъяснениям Пленума Верховного Суда РФ в Постановлении от 01.02.2011 N 1(ред. от 02.04.2013) "О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних" - правосудие в отношении несовершеннолетних правонарушителей должно быть направлено на то, чтобы применяемые к ним меры воздействия обеспечивали максимально индивидуальный подход к

исследованию обстоятельств совершенного деяния и были соизмеримы как с особенностями их личности, так и с обстоятельствами совершенного деяния, способствовали предупреждению преступлений среди несовершеннолетних, обеспечивали их ресоциализацию, а также защиту законных интересов потерпевших (Пункт 3 Постановления).

Согласно разъяснениям, содержащимся в пункте 15 Постановления - закон не предусматривает применение особого порядка принятия судебного решения в отношении несовершеннолетнего.

В силу ч. 2 ст. 420 УПК РФ производство по уголовному делу о преступлении, совершенном несовершеннолетним, осуществляется в общем порядке, что распространяется и на лиц, достигших совершеннолетия к моменту рассмотрения уголовного дела судом.

Если по уголовному делу обвиняется несколько лиц, хотя бы одно из которых является несовершеннолетним, то в случае заявления ходатайства о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства и невозможности выделить материалы дела в отношении лиц, заявивших это ходатайство, в отдельное производство, такое уголовное дело в отношении всех обвиняемых должно рассматриваться в общем порядке.

Таким образом, уголовное дело в отношении Н. рассмотрено с существенным нарушением норм уголовно процессуального закона, что в силу статьи Статья 389.15 УПК РФ является основанием для его отмены .

В части привлечения Н. к уголовной ответственности на основании ч.1 ст. 159 УК РФ судом нарушены нормы уголовно-процессуального закона

Согласно ст. 20 УК РФ уголовной ответственности подлежат лица, достигшие ко времени совершения преступления 16-летнего возраста, за исключением случаев, предусмотренных ч. ч. 2 и 3 ст. 20 УК РФ. Приведенный в ч. 2 ст. 20 УК РФ перечень уголовно наказуемых деяний, предусматривающих ответственность лица, которое ко времени совершения преступления достигло 14-летнего возраста и совершившего преступление, не включает в себя деяние, предусмотренное ст. ст. 159 УК РФ.

Поскольку Н. исполнилось 16 лет на момент вынесения приговора, можно предположить, что на момент совершения преступления, уголовная ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 159 УК РФ Н. хотя и достиг возраста 14 лет, но не достиг возраста 16 лет, и не подлежал

уголовной ответственности, поскольку Н. не обладает признаками субъекта указанного выше преступления, и таковым являться не может.

В соответствии с п. 3 статьи 27 УПК РФ - уголовное преследование в отношении лица, не достигшего к моменту совершения деяния, предусмотренного уголовным законом, возраста, с которого наступает уголовная ответственность, подлежит прекращению по основанию, указанному в пункте 2 части первой статьи 24 настоящего Кодекса, - в связи с отсутствием в деянии состава преступления.

В части привлечения Н. к уголовной ответственности за неоконченное преступление по ч.3 ст. 30, п. «б» ч. 2 статьи 158 УК РФ судом определено чрезмерно суровое наказание

Учитывая, что по условиям настоящего конкурсного задания несовершеннолетний Н. ранее был признан виновным в совершении преступления средней тяжести, в случае, если Н. не был освобождён от уголовной ответственности в установленном уголовным законом порядке, либо, если судимости Н. за ранее совершенное преступление не снята или не погашена в установленном законом порядке, - вновь совершенные преступные деяния могут повлечь за собой для Н. уголовное наказание в виде лишения свободы.

Лишение несовершеннолетних свободы на определенный срок заключается в изоляции несовершеннолетнего осужденного от общества путем помещения его в воспитательную колонию на срок от 2 месяцев до 10 лет.

Это наиболее строгое наказание, которое может быть назначено несовершеннолетнему. Возможность его назначения и его сроки дифференцируются в зависимости от возраста несовершеннолетнего, тяжести совершенного им преступления (категории преступления) и предшествующей противоправной (преступной) деятельности виновного.

В соответствии с ч. 6 ст. 88 УК РФ лишение свободы не может быть назначено лицам:

- впервые совершившим преступления небольшой или средней тяжести в возрасте от 14 до 16 лет;
- впервые совершившим преступления небольшой тяжести в возрасте от 16 до 18 лет.

И в первом, и во втором случае законодатель придает правоустанавливающее значение не возрасту осужденного на момент

рассмотрения дела в суде, а возрасту подростка на момент совершения преступления. Более молодых виновных, а следовательно, менее социально зрелых и более податливых в плане перевоспитания законодатель предполагает возможным исправить без изоляции от общества в случае совершения ими преступлений двух категорий, а более взрослых, социально зрелых, — только одной.

Вероятно, законодатель в этих случаях учитывал, что в таком возрасте подростки не всегда могут осознать уголовную противоправность и общественную опасность некоторых преступлений, позиционируемых в категориях соответственно небольшой и средней тяжести, хотя, среди преступлений небольшой и средней тяжести, наказуемых с 14 лет, фигурируют умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью, кража, предусмотренная ч. 1 и 2 ст. 158 УК РФ, основной состав грабежа, вымогательства и неправомерного завладения автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения, умышленное уничтожение или повреждение имущества, совершенное при отягчающих обстоятельствах, заведомо ложное сообщение об акте терроризма, вандализм, приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения, совершенное без отягчающих обстоятельств.

Особенности назначения наказания несовершеннолетним обусловлены не только требованиями ст. 89 УК, но и вытекают также из других уголовно-правовых норм и сложившейся судебной практики.

Назначаемое несовершеннолетнему наказание должно быть в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК, однако с учетом ограничений по видам и размерам наказаний, предусмотренных для несовершеннолетних нормами Общей части, а также с учетом иных положений Общей части, например, о снижении назначаемого наказания в случае неоконченного преступления, наличия смягчающих обстоятельств, перечисленных в п. «и», «к» ч. 1 ст. 61 УК и т.п.

В ст. 60 УК законодатель ориентирует суды на то, что более строгий вид наказания может быть назначен судом лишь тогда, когда менее строгое наказание не способно обеспечить достижение целей наказания.

Развивая эти положения, Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 11.01.2007 N 2 (ред. от 03.12.2013) "О практике назначения Судами Российской Федерации уголовного наказания" требует от нижестоящих судов в приговоре, постановленном в отношении несовершеннолетнего подсудимого, наряду с вопросами, указанными в статье 299 УПК РФ, как это определено в статье 430 УПК РФ, при наличии оснований решить вопрос о возможности освобождения

несовершеннолетнего от наказания в случаях, предусмотренных статьей 92 УК РФ, либо условного осуждения, либо назначения ему наказания, не связанного с лишением свободы, приведя мотивы принятого решения.

«Решая вопрос об уголовной ответственности несовершеннолетних и назначении им наказания, судам следует руководствоваться уголовным законом об особенностях их уголовной ответственности и учитывать положения соответствующих международных норм.

В связи с этим в каждом случае подлежит обсуждению вопрос о возможности применения к несовершеннолетнему положений статей 75 - 78 УК РФ (в том числе о примирении с потерпевшим по делам небольшой и средней тяжести) и статей 24 - 28 УПК РФ об освобождении от уголовной ответственности. Следует также учитывать сокращенные сроки давности и сроки погашения судимости, предусмотренные статьями 94 - 95 УК РФ» (Пункт 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1(ред. от 02.04.2013) "О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних").

При этом суд вправе принять решение о назначении несовершеннолетнему наказания в виде лишения свободы лишь тогда, когда его исправление невозможно без изоляции от общества, обязательно мотивировав в приговоре такое решение.

«Суды не должны назначать уголовное наказание несовершеннолетним, совершившим преступления небольшой или средней тяжести, если их исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных статьей 90 УК РФ.

Решая вопрос о возможности освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия в соответствии со статьей 90 УК РФ, необходимо учитывать, что в случае, когда суд придет к выводу о возможности его исправления путем применения мер воспитательного воздействия, уголовное дело по указанному основанию подлежит прекращению как на стадии подготовки к судебному заседанию по результатам предварительного слушания, так и по итогам судебного разбирательства с вынесением решения о применении к несовершеннолетнему таких мер» (Пункт 31 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1(ред. от 02.04.2013) "О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних").

При назначении наказания судом принимается во внимание характер и степень общественной опасности содеянного, категорию совершенного преступления, форму вины, характер и размер причиненного вреда, наступление дополнительных, не указанных в законе последствий, характер участия и роль подростка в совершении группового преступления, личность виновного (положительная или отрицательная характеристика по месту работы или учебы, совершение в прошлом преступлений или правонарушений, употребление спиртных напитков или наркотических средств, совмещение учебы и работы, наличие на иждивении у подростка больных или престарелых родителей и т.п.), обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, из числа перечисленных в ст. 61 и 63 УК. При этом перечень обстоятельств, смягчающих наказание, может быть расширен, а отягчающие обстоятельства носят исчерпывающий характер.

Статья 61 УК относит несовершеннолетие виновного к обстоятельствам, смягчающим наказание, что в соответствии с ч. 2 ст. 89 УК должно оцениваться в совокупности с другими обстоятельствами, смягчающими и отягчающими наказание.

Законодатель также требует от суда учитывать при назначении наказания его влияние на возможность исправления осужденного и на условия жизни его семьи.

Поэтому назначаемое наказание не должно нарушать получение подростком общего (среднего) или профессионального образования, существенно ухудшать положение лиц, находящихся на его иждивении, препятствовать его медицинской реабилитации и т.п.

Если суд решил назначить несовершеннолетнему исправительные работы или лишение свободы сроком не более 8 лет, то он должен обсудить вопрос о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания посредством условного осуждения.

Условный характер осуждения определяется тем, что при его назначении суд должен установить подсудимому испытательный срок, в течение которого он должен своим поведением доказать свое исправление.

Этот срок дифференцируется в зависимости от вида и размера назначенного наказания и является одинаковым как для взрослых, так и для несовершеннолетних. Его продолжительность должна лежать в пределах от 6 месяцев до 3 лет, если виновному назначены лишение свободы сроком до 1 года или исправительные работы, и от 6 месяцев до 5 лет — при назначении лишения свободы на срок свыше 1 года

В соответствии с частью 1 статьи 432 УПК РФ при рассмотрении уголовного дела о преступлении небольшой или средней тяжести суд вправе,

постановив обвинительный приговор, освободить несовершеннолетнего от наказания и применить к нему в силу части 1 статьи 92 УК РФ принудительные меры воспитательного воздействия.

В таком случае на основании пункта 3 части 5 статьи 302 УПК РФ суд постановляет обвинительный приговор без назначения наказания.

Если несовершеннолетний за совершение преступления средней тяжести, а также тяжкого преступления осужден к лишению свободы, суд вправе, на основании части 2 статьи 92 УК РФ, за исключением лиц, перечисленных в части 5 статьи 92 УК РФ, освободить его от наказания с помещением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием.

Такое решение принимается в порядке замены назначенного несовершеннолетнему осужденному лишения свободы другим видом наказания.

В части назначения Н. вида исправительного учреждения доводы адвоката Н. являются не состоятельными, а доводы государственного обвинителя, указанные в возражениях соответствуют закону.

В соответствии с ч. 3 ст. 58 УК РФ - лицу, не достигшему к моменту вынесения приговора восемнадцатилетнего возраста, при осуждении в соответствии с ч. 6 ст. 88 УК РФ к лишению свободы суд назначает отбывание наказания в воспитательной колонии. По достижении 18-летнего возраста лицо, в соответствии со ст. 140 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации переводится в исправительные колонии общего режима.

В воспитательных колониях в соответствии со ст. 88 УК РФ и ст. 74 УИК РФ отбывают наказание несовершеннолетние осужденные (с 14 до 18 лет), которым назначается срок не более десяти лет. В определенных законодательством случаях (ст. 74, 139 УИК РФ), разрешается оставление осужденных в воспитательных колониях после достижения ими совершеннолетия. Осужденные к лишению свободы, достигшие 18-летнего возраста, и имеющие отрицательные характеристики, переводятся для дальнейшего отбывания наказания из воспитательной колонии в исправительную колонию общего режима.

По правилам, предусмотренным пунктом "а" части 1 статьи 58 УК РФ, колония –поселения для отбытия наказания, связанного с лишением свободы назначается в случае осуждения:

а) лица за преступления, совершенные по неосторожности, независимо от срока наказания и предыдущих судимостей;

б) лица, ранее не отбывавшего лишения свободы, по совокупности преступлений, одни из которых совершены по неосторожности, а другие - умышленно, причем умышленные преступления относятся к категориям небольшой или средней тяжести;

в) лица, ранее не отбывавшего лишения свободы, по совокупности преступлений или совокупности приговоров за умышленные преступления небольшой и (или) средней тяжести, а также тяжкое преступление, за которое назначено наказание, не связанное с лишением свободы.

Хотя доводы адвоката Н основываются на том, что Н. ранее был признан виновным в совершении преступления средней тяжести и не отбывал наказание в виде лишения свободы, - назначение отбывания Н. срока лишения свободы в колонии –поселении будет являться нарушением пункта 3 статьи 58 ч. УК РФ.

Участник № 93 _____