

1 Тема. Понятие квалификации преступлении, виды и ее значение

1.Понятие квалификации преступлении.

2.Правила и процесс квалификации преступлении.

3.Квалификация преступлении и объективная истина.

4.Значение правильной квалификации преступлении.

Единственным основанием уголовной ответственности является совершение преступления, то есть деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным кодексом РК (ст. 3). Следовательно, уголовной ответственности подлежит лишь лицо, совершившее деяние, прямо предусмотренное одной из норм Особенной части УК. Совершенное лицом преступление должно быть правильно квалифицировано.

Вопрос как квалифицировать совершенное общественно опасное деяние, есть ли в нем состав того или иного преступления, - повседневный вопрос в работе дознавателя, следователя, прокурора, адвоката, судьи. Разрешение его предполагает умение как анализировать отдельные составы преступлений, указанные в Особенной части УК, так и выделить в каждом конкретном уголовно деле те признаки, которые имеют уголовно-правовое значение для установления в действиях лица определенного состава преступления. Неправильное применение закона, что может выражаться и в нарушении квалификации преступления, представляет одно из оснований отмены судебного приговора в соответствующих судебных инстанциях.

Понятие каждого состава преступления включает типичные признаки определенного круга общественно опасных деяний, что представляет собой абстрактное понятие о том или ином преступлении. Процесс квалификации преступлений представляет собой мысленно-логический процесс, который проходит определенные стадии по установлению и юридическому закреплению необходимых признаков конкретного состава преступления.

Только при квалификации могут быть достигнуты цели наказания (ст. 52 УК). Ошибочная квалификация может повести к назначению либо необоснованно мягкого или чрезмерно сурового наказания. В судебной практике встречаются случаи произвольной квалификации совершенного деяния. Так, если убийство при превышении пределов необходимой обороны (ст. 99 УК) ошибочно будет квалифицировано как убийство при отягчающих обстоятельствах (ст. 96 ч. 2 УК), то виновный может быть приговорен к лишению свободы на срок от 10 до 20 лет и другим более жестким мерам наказания, тогда как санкция соответствующей совершенному деянию ст. 99 УК не превышает лишение свободы на срок до 2-х лет или ограничение свободы на тот же срок.

Для правильной квалификации содеянного необходимо обратиться не только к соответствующей норме Особенной части УК, описывающей признаки данного преступления, но и к нормам Общей части. Именно в них даются ответы на такие вопросы, которые необходимы для правильной квалификации, например является ли совершенное деяние оконченным или имело место приготовление или покушение (ст. ст. 24, 25 УК), совершено ли преступление одним лицом или в соучастии (ст. ст. 27, 28 УК), не действовало ли лицо в состоянии необходимой обороны (ст. 32 УК) или крайней необходимости (ст. 34 УК) и т.д.

Применение ошибочно избранной нормы Особенной части УК может повлечь за собой не только назначение несправедливого по тяжести и виду наказания, но и породить немало других отрицательных для виновного последствий (в частности, неприменение условно-досрочного освобождения от наказания, амнистии либо назначение более строгого режима отбывания лишения свободы и т.п.). Ошибочная квалификация может исказить действительный уровень и динамику отдельных видов преступлений, усложнить

разработку и проведение в жизнь мер борьбы с преступностью в отдельных регионах, так в стране в целом.

Важнейшее условие правильной квалификации преступления – установление полного соответствия признаков содеянного общественно опасного деяния всем признакам конкретного состава преступления, предусмотренного определенной нормой Особенной части, а в некоторых случаях и нормой Общей части УК. Точное и неуклонное установление каждого из четырех элементов состава (объекта, объективной и субъективной сторон, субъекта) данного преступления, являющегося единственным основанием уголовной ответственности, – неперемное требование, без соблюдения которого нельзя говорить об обоснованном и верном применении закона.

Процесс применения Уголовного закона не есть нормотворческий процесс. При применении уголовного закона к конкретному жизненному случаю суд не создает каких-либо новых норм права. Судебно-следственная работа во всех своих проявлениях есть подзаконная деятельность следственных органов и суда есть один из основополагающих принципов правового государства.

При установлении содержания признаков конкретного состава преступления существенное значение имеет тщательное изучение самих уголовных законов, условий, породивших их создание, выяснение логического содержания употребляемых в них понятий, грамматического значения тех или иных слов, взаимной связи отдельных законов, места данной нормы в системе уголовного законодательства и т.д.

Эффективность выполнения задач уголовного законодательства во многом зависит от ясности, определенности, внутренней согласованности юридических понятий, используемых в нем. От четкости юридических понятий, определений и конструкций составов зависит и качество практической работы по применению уголовно-правовых норм, зависит успех борьбы за укрепление законности.

2 Тема. Уголовный закон– юридическая основа квалификации преступлений

1. Уголовный закон юридическая база квалификации преступлений.
2. Понятие толкование уголовного закона.
3. Структура уголовного закона и состав преступления.
4. Значение Уголовного кодекса для квалификации преступлений.
5. Структура уголовно-правовой нормы и уголовно-правовая квалификация общественно опасного деяния.

Уголовный закон – это нормативный правовой акт, принимаемый Парламентом (в случаях, предусмотренных п. 2 статьи 45 и п. 2 статьи 61 Конституции, – Президентом) РК, устанавливающий общие положения уголовного права, определяющий какие общественно опасные деяния являются преступлениями и устанавливающий за них наказания, регламентирующий основания освобождения от уголовной ответственности и наказания. Уголовный кодекс Республики Казахстан был принят 16 июля 1997 года и вступил в силу с 1 января 1998 г. В соответствии со ст. 1 УК РК, иные законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат применению только после их включения в настоящий Кодекс. Уголовное законодательство состоит из двух частей – Общей и Особенной. Обе части представляют в совокупности органическое единство, но вместе с тем существенно различаются по характеру норм. Общая часть состоит из 7 разделов, статьи которых раскрывают общие положения, понятия преступления, наказания, его цели и виды. Общая часть регулирует также вопросы освобождения от уголовной ответственности и наказания, особенности уголовной ответственности несовершеннолетних, а также принудительных мер медицинского характера к лицам, нуждающимся в их применении. Особенная часть включает 16 глав, в которых описываются конкретные преступления с точным указанием видов и сроков (размеров) наказания за них. Как Общая, так и Особенная части делятся на статьи. Каждая

статья в свою очередь содержит одну или несколько частей с соответствующей нумерацией. Части статей отличаются и по содержанию, и по мере наказания. Поэтому в процессуальных документах очень важно указывать не только статью, но и её часть и даже пункт. Структурно статьи Общей части отличаются от статей Особенной части. В структуре правовой нормы выделяют три элемента: *гипотезу*, *диспозицию* и *санкцию*. Уголовно-правовые нормы в этом смысле отличаются некоторой спецификой их построения. Гипотеза как часть уголовно-правовой нормы лишь презюмируется при описании конкретных преступлений. Такой «технический» прием позволяет избежать излишней громоздкости в статьях Особенной части. Однако это не означает, что гипотезы в уголовно-правовых нормах не существуют. Её роль выполняют нормы Общей части, содержащие указание на достижение необходимого возраста уголовной ответственности, формы вины, установление вменяемости и др. В статьях Особенной части выделяют диспозицию и санкцию.

Диспозиция – это часть статьи, называющая преступление и раскрывающая его признаки. В зависимости от особенностей построения диспозиции подразделяются на четыре вида: простые, описательные, бланкетные и ссылочные.

Простая диспозиция только называет преступное деяние, не раскрывая его признаков: ст. 101 УК – «Причинение смерти по неосторожности»; ст. 134 УК – «Подмена ребенка»; ст. 351 – «Заведомо ложный донос». Существование простых диспозиций оправдано очевидностью признаков преступного деяния, доступностью их уяснения.

Описательная диспозиция называет преступление и раскрывает его признаки: ст. 177 УК – «Мошенничество»; ст. 209 УК – «Экономическая контрабанда»; ст. 367 УК – «Неповиновение или иное неисполнение приказа». В уголовном законодательстве наиболее предпочтительны диспозиции данного вида, поскольку они являются максимально формализованными.

Бланкетные диспозиции представляют собой специфический способ формулирования уголовно-правовых предписаний. Они являются наиболее ярким свидетельством взаимосвязи уголовного права с иными отраслями. Бланкетной является диспозиция, которая в самом уголовном законе не определяет признаков преступного деяния, а отсылает к другим законам или нормативным правовым актам. Примерами статей, содержащих бланкетные диспозиции, являются ст. 152 УК – «Нарушение правил охраны труда»; ст. 221 УК – «Уклонение гражданина от уплаты налога»; ст. 300 УК – «Нарушение правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта».

Ссылочной называется диспозиция, которая не содержит признаков преступления, а отсылает к другой статье или части статьи уголовного закона, где эти признаки названы или раскрываются. Такой способ законодательной техники присутствует в п. «н» ч. 2 ст. 96 УК – «Убийство»; ст. 209 УК – «Экономическая контрабанда»; ст. 297 УК – «Оставление места дорожно-транспортного происшествия».

Санкция – часть статьи, предусматривающая описание вида и срока (размера) наказания. Она содержит указание на ту меру воздействия, которая применяется судебными органами к лицам, совершившим преступления. Согласно ст. 52 УК, суд избирает наказание в пределах, установленных соответствующей статьей Особенной части.

В уголовном праве выделяют абсолютно-определенные, относительно-определенные и альтернативные санкции.

Абсолютно-определенная санкция определяет конкретный вид и размер наказания. В действующем УК такие санкции отсутствуют.

Относительно-определенная санкция указывает на вид наказания, устанавливая его размер, в определенных пределах. Такая санкция предоставляет суду возможность широкой индивидуализации. Она в свою очередь может быть двух видов: санкция, определяющая как минимум, так и максимум наказания, и санкция, определяющая только высший предел наказания. Примером санкций первого вида являются санкции ч. 3 ст. 120 УК, ст. 180 УК, ч. 1 и 2 ст. 241 УК. В санкциях ч. 2 ст. 116 УК, ст. 213 УК, ч. 2 ст. 322 УК указан только высший предел наказания. При этом низшим пределом наказания является тот минимальный срок или

размер наказания, который установлен законом в статьях Общей части для данного вида наказания.

Альтернативная санкция содержит указание на два или более основных видов наказаний, из которых суд избирает лишь одно. Например, самоуправство, совершенное с применением насилия или с угрозой его применения (ч. 2 ст. 327 УК), наказывается ограничением свободы либо лишением свободы. За проявление неуважения к суду (ч. 1 ст. 342 УК) судом может быть назначен штраф либо привлечение к общественным работам, либо арест.

Действие уголовного закона во времени

Действие уголовного закона во времени регулируется ст. 4 УК, которая гласит: «Преступность и наказуемость деяния определяются законом, действовавшим во время совершения этого деяния. Временем совершения преступления признается время осуществления общественно опасного действия (бездействия), независимо от времени наступления последствий». Под совершением деяния понимают случаи как оконченного преступления, так и действий (бездействия), образующих предварительную преступную деятельность. Действующим признается закон, вступивший в юридическую силу и не утративший её в установленном законом порядке. Введению уголовного закона в силу предшествует принятие, подписание и опубликование. Эта процедура определяется Законом РК от 24 марта 1998 г. «О нормативных правовых актах» (ст.ст. 29, 31, 36). Вступивший в силу уголовный закон действует до его отмены или замены новым законом. С этого момента старый уголовный закон считается утратившим силу и применению не подлежит (на примере УК КазССР, прекратившим действие с 1 января 1998 г.).

Временем совершения преступления в соучастии признается время совершения деяния исполнителем. Специального рассмотрения заслуживает вопрос об обратной силе уголовного закона (ст. 5 УК). В соответствии с принципом обратной силы закон, устраняющий преступность или наказуемость деяния, смягчающий ответственность или наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, распространяется на лиц, совершивших преступление до вступления такого закона в силу. (, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость.)

Устраняющим преступность или наказуемость считается закон, который декриминализирует деяние, т.е. не признает его преступлением. или отменяющий наказуемость за это деяние.

Смягчающим признается закон, по которому, например, сокращаются минимальный и (или) максимальный пределы наказания; один вид наказания заменяется на другой, более мягкий, или когда санкция нового закона предусматривает альтернативу выбора мер наказания, дающую право суду избрать более мягкое. Этот вопрос должен решаться в каждом конкретном случае путем сопоставления диспозиции и санкции двух законов.

Иное улучшение положения лица, совершившего преступление, может быть связано с сокращением сроков для УДО; сроков давности в порядке ст.ст. 69 и 75 УК; сроков погашения судимости.

Закон, устанавливающий преступность или наказуемость деяния, усиливающий ответственность или наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Действие уголовного закона в пространстве

Действие уголовного закона всегда ограничено определенной территорией.

В нормах о действии Уголовного закона в пространстве последовательно осуществляются два принципа – *территориальности и гражданства*.

Принцип территориальности сводится к тому, что лицо, совершившее преступление на территории РК, подлежит ответственности по настоящему кодексу. Согласно ч. 2 ст. 6 УК, преступлением, совершенным на территории РК, признается деяние, которое начато или продолжилось, либо было окончено на территории РК.

Территория РК в существующих границах является целостной, неделимой и неприкосновенной.

Статья 1 Закона «О государственной границе РК» от 13 января 1993 г. следующим образом определяет пределы этой границы: «Государственная граница РК есть линия и проходящая по ней вертикальная плоскость, определяющие пределы территории – суши, вод, недр и воздушного пространства Казахстана. Государственная граница определяется международными договорами Республики Казахстан, ратифицированными Парламентом Республики Казахстан».

Государственная граница устанавливается:

на суше – по характерным точкам и линиям рельефа или ясно видимым ориентирам;

на море – по внешнему пределу территориального моря Республики Казахстан.

Территориальные воды – морской пояс, прилегающий к побережью или внутренним водам страны и составляющий часть государственной территории. Ширина прибрежных морских вод определяется международными договорами Республики Казахстан, ратифицированными Парламентом Республики Казахстан. Режим территориальных вод регулируется Конвенцией о территориальном море и прилегающей зоне 1958 г., а также внутренним законодательством государств. На Каспийском море акватория, относящаяся к внутренним водам, определяется международными договорами РК, ратифицированными Парламентом Республики Казахстан. Уголовный закон действует и в случае совершения деяний на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне РК (ч. 2 ст. 6 УК). Границей воздушного пространства является вертикальная поверхность, проходящая над сухопутной и водной территориями, в том числе и над территориальными водами. Часть 3 ст. 6 УК регулирует порядок ответственности за совершение преступлений на судах, осуществляющих плавание или полет под флагом РК. Если совершается преступление на судне, приписанном к порту РК и находящемся в открытом водном или воздушном пространстве, ответственность наступает по УК РК. Под открытым морем понимают водную поверхность, расположенную за пределами территориальных вод какого-либо государства и находящуюся в общем пользовании государств. Военные воздушные суда и военные корабли РК всегда рассматриваются частью её территории, независимо от места их нахождения, т.е. как во время пребывания их в открытом море или воздушном пространстве, так и в территориальных водах другого государства либо во время стоянки в иностранном порту. В случае совершения преступления на территории РК уголовной ответственности подлежат граждане РК, иностранцы и лица без гражданства. Исключением из этого общего положения следует считать вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом. В ч. 4 ст. 6 УК определено, что вопрос об уголовной ответственности таких лиц в случае совершения ими преступления на территории РК, разрешается в соответствии с нормами международного права. Согласно ст. 28 Указа Президента РК, имеющего силу Закона, от 19 июня 1995 г. «О правовом положении иностранных граждан в Республике Казахстан», такие лица выдворяются за пределы РК. Иммунитет представительства иностранного государства заключается в том, что неприкосновенными являются помещения дипломатического представительства. Власти государства пребывания не имеют права проникать в эти помещения не иначе как с разрешения главы дипломатического представительства. Дипломатический иммунитет представителя иностранного государства состоит в том, что он пользуется личной неприкосновенностью: он не может быть задержан или арестован, его нельзя привлечь к ответственности в судебном порядке. К лицам, пользующимся правом дипломатического иммунитета, относятся послы, поверенные в делах, советники, военные атташе, их помощники и заместители. Личная неприкосновенность и иммунитет от уголовной юрисдикции распространяется также на членов семей этих лиц при условии, что они проживают с ними совместно и не являются гражданами страны пребывания. Территориальный принцип действия уголовного закона в пространстве дополняется принципом гражданства, в соответствии с которым, если граждане РК совершают преступления вне пределов РК, они отвечают по уголовному законодательству РК, если за содеянное они не понесли наказание по приговору суда государства, где было совершено преступление. Законом «О гражданстве Республики Казахстан» от 20 декабря 1991 г. определено, что гражданами РК являются лица, которые постоянно проживают в РК на день вступления в силу настоящего закона, родились на территории Республики Казахстан и не состоят в гражданстве иностранного государства и которые обрели гражданство в соответствии с настоящим законом. Лицами без гражданства признаются лица, не имеющие доказательств принадлежности к гражданству какого-либо государства. Если граждане РК, а также лица без гражданства, совершившие преступление за пределами РК, не были осуждены в государстве, на территории которого совершено деяние признано преступлением, то они подлежат уголовной ответственности по законодательству РК. Согласно ч. 1 ст. 7 УК, наказание в этом случае не может превышать верхнего предела санкции, предусмотренного законом государства, на территории которого было совершено преступление. Часть 3 ст. 7 УК регулирует вопрос об ответственности военнослужащих воинских частей, дислоцирующихся за

пределами РК. Совершение преступления такими лицами на территории иностранного государства влечет уголовную ответственность по законодательству РК. Иностранцы, совершившие преступление за пределами РК, подлежат ответственности по УК РК в случаях, если преступление направлено против интересов РК, и в случаях, предусмотренных международным договором РК, если они не были осуждены в другом государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории РК (ч. 4 ст. 7 УК). Такие уголовно-правовые последствия совершения преступления, как судимость, неоднократность, признание рецидива, имевшие место на территории другого государства, не имеют уголовно-правового значения в случае совершения преступления на территории РК, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 7 УК. **Выдача лиц, совершивших преступление**

Статья 8 УК закрепляет, что не подлежит выдаче иностранному государству гражданин РК, совершивший преступление на территории этого государства, если иное не установлено международными договорами. Иностранцы и лица без гражданства, совершившие преступления вне пределов Республики Казахстан и находящиеся на территории Республики Казахстан, могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания в соответствии с международными договорами Республики Казахстан.

В выдаче отказывают, если преступник является гражданином запрашиваемой страны. В этом случае, согласно Конвенции, страны-участницы осуществляют в соответствии со своим законодательством уголовное преследование против собственных граждан, подозреваемых в том, что они совершили на территории запрашивающей стороны преступление. **Толкование уголовного закона**

Под толкованием в праве понимают уяснение и разъяснение смысла закона.

Толкование зависит от того, какой орган или лицо дает толкование, является ли оно обязательным или нет, какой способ применен при толковании, каким оно может быть по объему.

По субъекту толкование бывает: легальным, судебным и доктринальным.

Легальным называется толкование, даваемое органом, который в силу закона управомочен это делать. Данный вид толкования носит обязательный характер.

Судебное толкование даётся судом при применении нормы закона по конкретному делу. Оно может быть двух видов:

1. Даваемое в приговоре суда по конкретному делу. Указанное в нем толкование имеет обязательную силу, но только по данному делу (казуальное толкование).

2. Судебное толкование, содержащееся в виде разъяснений в нормативных постановлениях Верховного Суда РК. Оно основано на обобщении судебной практики по определенным категориям дел, и является обязательным в случаях применения той нормы уголовного закона, в отношении которой было дано разъяснение (легальное толкование).

Доктринальное (научное) толкование дается в учебниках, монографиях, в выступлениях на конференциях, в докладах научных и практических работников. Обязательной силы не имеет.

По приемам толкование бывает грамматическим, историческим, систематическим.

Грамматическое толкование заключается в уяснении смысла закона путем этимологического и синтаксического разбора текста.

Систематическое толкование состоит в сопоставлении анализируемого положения уголовного закона с положениями того же или иного закона.

Историческое толкование предполагает выяснение причин, побудивших принятие соответствующей уголовно-правовой нормы, обстановки, в которой она создавалась.

По объему толкование делится на буквальное, ограничительное и распространительное.

Буквальное толкование означает толкование в соответствии с точным смыслом текста закона.

Ограничительное толкование придает более узкий смысл, чем это вытекает из текста.

Распространительное толкование придает закону более широкий смысл, что позволяет применить его и к более широкому кругу случаев.

3 Тема. Состав преступления и квалификация по объекту и объективной стороне преступления

1. Понятие объекта преступления и ее значение для квалификации преступления.

2. Классификация объекта (по вертикали и горизонтали).

3. Отличие объекта преступления от предмета посягательства и ее значение для некоторых составов преступления.

4. Значение объекта преступления.

5. Общественно опасное последствие и ее значение для квалификации преступления.

6. Структура объективной стороны преступления в уголовном законе.

Совокупность установленных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих конкретное общественно опасное деяние как преступление, в уголовном праве называется составом преступления.

Если преступление, вернее его совершение, является фактическим основанием уголовной ответственности, то состав преступления – ее юридическим основанием. Эти два основания взаимосвязаны и, по сути, составляют единое целое: без законодательно закрепленного состава преступления общественно опасное деяние не может быть признано преступлением, наличие же уголовно-правовой нормы, предусматривающей признаки какого-либо состава преступления, не является основанием уголовной ответственности, если лицо не совершило деяния, подпадающего под эти признаки.

Таким образом, без состава преступления уголовная ответственность не может быть реализована. Наряду с этой важнейшей, стержневой ролью состав преступления решает и другие, можно назвать их «служебными», но крайне необходимые задачи. Только на основе состава преступления может осуществляться процесс квалификации преступления, ибо он выступает тем необходимым уголовно-правовым образцом (эталонном), сверяя с которым правоприменитель выбирает соответствующую уголовно-правовую норму, которая наиболее полно и точно отражает содержание и свойства совершенного преступления.

Проблема квалификации преступления – одна из наиболее сложных и значимых в уголовном праве, причем не только в теоретическом, но и в практическом отношении, ибо от того, как будет квалифицировано то или иное деяние, зависит и эффективность уголовного закона, и судьба человека, к которому этот закон применен.

Термин «квалификация» происходит от двух латинских слов: «*qualis*» – качество и «*facere*» – делать. Применительно к уголовному праву это означает дать качественную оценку общественно опасного деяния, позволяющую отграничить его от смежных деликтов. Иными словами, под квалификацией преступления понимается установление и юридическое закрепление точного соответствия фактических признаков совершенного лицом деяния признакам конкретного состава преступления, предусмотренного уголовно-правовой нормой.

Признаки состава преступления описаны не только в диспозициях статей Особенной части, но и в соответствующих статьях Общей части УК. В статьях Особенной части УК описывается большая часть признаков того или другого состава преступления. Признаки же, общие для всех преступлений или для отдельной группы преступлений, обычно называются в статьях Общей части УК (формы вины, возраст, с которого наступает ответственность, неоконченная преступная деятельность, соучастие и др.).

В статьях Особенной части УК обычно содержатся признаки составов оконченных преступлений или совершенных непосредственно исполнителем. Элементы и признаки состава преступления

Теория уголовного права выработала на основе выявления и обобщения признаков конкретных составов преступлений общее понятие состава преступления, которое включает в себя характеристику элементов, присущих всем составам преступлений, предусмотренных Особенной частью УК.

В юридической литературе общепризнанно, что в каждом составе преступления имеется четыре его обязательных элемента: объект, объективная сторона, субъект и субъективная сторона. Элементы состава преступления тесно взаимосвязаны. Если в содеянном отсутствует хотя бы один из них, то это значит, что нет и состава преступления в целом, а значит отсутствует и основание уголовной ответственности.

Под объектом преступления понимается то благо (социальная ценность), которое защищено уголовным законом и которому преступление причиняет вред. В качестве

такого блага отечественная уголовно-правовая наука признает общественные отношения, охраняемые уголовным законом.

Совокупность признаков, характеризующих внешнюю сторону поведения человека, составляет объективную сторону преступления. К этим признакам относятся общественно опасные действие (активное поведение) или бездействие (пассивное поведение) лица, например, кража – тайное похищение чужого имущества или бездействие по службе.

Объективная сторона многих составов преступлений включает в себя помимо действия или бездействия преступные последствия, причинную связь между ними и деянием лица.

Помимо названных признаков к объективной стороне относятся обстановка, время, место, способ, орудия и средства совершения преступления.

Субъектом преступления признается физическое лицо, совершившее преступление и наделенное признаками, предусмотренными уголовным законом. К таковым относятся вменяемость, достижение лицом определенного возраста, а в ряде случаев и специальные признаки (должностное положение, профессия и пр.).

Субъективную сторону преступления составляют признаки, характеризующие внутреннюю психическую сторону поведения человека: вина, мотив и цель преступления.

В теории различают основные (обязательные, общие) признаки состава преступления и признаки специальные (факультативные, дополнительные). Основные признаки – это такие признаки, которые присутствуют в каждом составе преступления, отсутствие хотя бы одного из них свидетельствует об отсутствии состава преступления. К основным признакам относятся: в объекте преступления – общественные отношения, охраняемые уголовным законом; в объективной стороне – деяние (действие или бездействие); в субъекте – физическое лицо, вменяемость, возраст; в субъективной стороне – вина.

Специальные признаки состава преступления – это признаки, которые используются законодателем при конструировании не всех, а отдельных составов преступлений, как бы в дополнение к основным признакам. Специальными признаками в: объекте являются его структура, содержание, в том числе предмет преступления; объективной стороне – последствия, причинная связь, обстановка, время, место, способ, орудия и средства совершения преступления; субъекте – должностное или служебное положение, судимость и др.; субъективной стороне – мотив, цель. Виды составов преступлений

В основу классификации составов преступлений кладутся обычно такие критерии, как степень общественной опасности деяния, способ описания в законе состава преступления и конструкция объективной стороны преступления.

В зависимости от степени общественной опасности деяния составы преступлений подразделяются на основные, квалифицированные (с отягчающими, квалифицирующими признаками), особо квалифицированные и привилегированные (со смягчающими признаками).

Основной состав преступления – это состав, который содержит совокупность основных, постоянных признаков деяния определенного вида и не предусматривает дополнительных признаков, повышающих или понижающих степень общественной опасности содеянного.

Если в составе преступления помимо основных признаков деяния данного вида указываются еще и отягчающие ответственность и наказание обстоятельства, то такой состав преступления называется квалифицированным. Такими квалифицирующими признаками могут быть самые разнообразные обстоятельства: неоднократность, способ (особая жестокость, насилие и пр.), судимость, организованная группа, корыстные мотивы и т.п.

Состав преступления, в котором наряду с основными признаками имеются смягчающие ответственность и наказание обстоятельства, называется привилегированным составом.

В зависимости от способа описания в законе признаков состава преступления различают простой и сложный составы преступления.

Простой состав преступления – это состав, в котором нет усложнения какого-либо элемента состава. В нем дано описание одного деяния, части или стадии которого не образуют самостоятельного преступления, то есть каждый из элементов состава представлен в единственном экземпляре.

Сложный состав – это состав преступления, в котором имеется усложнение какого-либо элемента состава (объекта, объективной стороны, субъекта, субъективной стороны).

Разновидностью сложного состава является альтернативный состав преступления, который содержит несколько вариантов преступного действия (бездействия), каждое из которых может быть основанием уголовной ответственности.

Важное практическое значение имеет классификация составов преступлений в зависимости от конструкции их объективной стороны. По этому критерию различаются материальные, формальные и усеченные составы преступлений.

Составы, в которых последствия выступают как необходимый признак оконченного преступления, называются материальными составами преступлений. Если же в результате совершения деяния последствие, предусмотренное таким составом преступления, не наступило, то содеянное либо не признается преступлением (например, в неосторожных деликтах), либо квалифицируется как приготовление или покушение на преступление (в умышленных деяниях, направленных на достижение указанного последствия).

Формальные составы преступлений – это такие составы, в которых для признания преступления оконченным достаточно совершить деяние, предусмотренное уголовным законом. Последствия же не выступают здесь в качестве обязательных признаков преступления.

В ряде случаев законодатель момент окончания преступления переносит на одну из стадий предварительной преступной деятельности – на приготовление или покушение. Для признания такого преступления оконченным не требуется не только наступления преступных последствий, но и доведения до конца действия, способного вызвать их наступление. Подобные составы преступлений называют усеченными (разбой, бандитизм и др.).

Объект преступления

Понятие объекта преступления

Объектом преступления являются общественные отношения, за посягательство, на которые предусмотрена ответственность нормами уголовного права.

Общественные отношения, могущие быть объектом преступных посягательств, с формальной точки зрения отличаются от всех других общественных отношений тем, что ответственность на них предусмотрена нормами уголовного права. Указание на данный признак обязательно при определении понятия объекта преступных посягательств. С социальной точки зрения преступными признаются только наиболее общественно опасные посягательства на охраняемые уголовным законом отношения. Степень общественной опасности посягательства зависит от значимости общественного отношения, от характера и размера ущерба, причиняемого этому отношению, от распространенности посягательств, от данных, характеризующих деяние и лицо, виновное в его совершении. Вопрос об отнесении посягательства на охраняемые уголовным законом общественные отношения решается законодателем на основании всех обстоятельств, влияющих на степень общественной опасности деяния в целом. Именно степень общественной опасности является единственным критерием, на основе которого проводится разграничение криминального деликта от иных правонарушений, регулируемых другими отраслями права.

Виды объектов преступления

В уголовно - правовой теории преобладает деление объектов на общий, родовой (специальный) и непосредственный.

Перечень общественных отношений, охраняемых уголовным законом от преступных посягательств и, следовательно, представляющих собой общий объект посягательств, в действующем законодательстве дается в связи с определением задач уголовного законодательства (ст. 2 УК РК).

Каждое преступление причиняет ущерб тем или иным конкретным отношениям, охраняемым уголовным законом. Однако преступления могут быть совершены в различных сферах жизни общества, следовательно могут наносить ущерб различным по содержанию и значению для государства общественным отношениям. Это обстоятельство имеет важное значение, так как характер опасности преступления прежде всего зависит от сравнительной ценности тех отношений, на которые оно посягает. Поэтому основным критерием для классификации всех преступлений в Особенной части уголовного права служат родовые и непосредственные объекты посягательства.

Под родовым объектом понимается более или менее широкий круг однородных общественных отношений, на которые посягает целый ряд преступлений, причиняющих ущерб этим отношениям, именно родовый объект охраны, понимаемый как группа однородных общественных отношений, используется законодателем как основа при построении системы норм Особенной части Уголовного кодекса РК и распределения всех составов преступлений по отдельным главам. В самом названии глав Особенной части УК по общему правилу указывается родовый объект преступлений, ответственность за которые предусмотрена в статьях этой главы.

Непосредственный объект посягательства – это общественные отношения, которые охраняются от преступлений, подпадающих под признаки данного состава.

Выделение видов объектов (общий, родовый, непосредственный) имеет своей целью: во-первых, подчеркнуть, что любое преступление посягает на общественные отношения (общий объект), а во-вторых, уточнение вопроса о том, против каких именно общественных отношений направлена та или иная группа преступлений или конкретное преступление (родовой и непосредственный объект).

Некоторые преступления одновременно посягают на два или более разнородных непосредственных объектов. При раздельной оценке причинения ущерба ценностям создается как бы неправильное представление о характере и степени общественной опасности содеянного в целом. Поэтому законодатель в подобных случаях прибегает к конструированию составов с несколькими непосредственными объектами, так называемым сложным или двуобъектным составом. Они охватывают посягательство на несколько разнородных общественных отношений. Так, разбой - нападение с целью хищения чужого имущества, соединенное с насилием, опасным для жизни или здоровья лица, подвергшегося нападению, или с угрозой непосредственного применения такого насилия (ст.179 УК), рассматривается как единое сложное (двуобъектное) преступление, одновременно посягающее и на личность, и на собственность.

В данном случае в качестве основного непосредственного (и родового) объекта выступают отношения собственности, поскольку целью виновного является хищение чужого имущества, а нападение на потерпевшего средством - достижения цели виновного, то есть личность (жизнь и здоровье) - выступает как вспомогательный (дополнительный) объект.

В теории уголовного права принято различать наличие так называемого факультативного объекта. В отличие от дополнительного (вспомогательного) объекта он в ряде случаев выступает в роли второго объекта посягательства, а может и отсутствовать.

Предмет преступления.

Если преступление совершается путем воздействия не на субъекты, а на другие элементы общественного отношения, представляющие собой предметы или вещи, они называются предметами посягательства.

Воздействуя на предмет посягательства, преступник может причинить физический или иной ущерб отдельным вещам либо изменить положение вещей, нарушив общественные отношения.

В литературе существует мнение, что любое преступление предполагает наличие определенного предмета, что «беспредметных» преступлений не существует. Согласно этой точке зрения предметом посягательства может быть и деятельность субъектов общественного отношения. При этом общественные отношения нарушаются путем видоизменения действия либо самого преступника, либо других лиц по воле преступника. Нарушение общественного отношения путем воздействия на предмет посягательства не означает вместе с тем, что предмет всегда терпит ущерб. Напротив, при хищении чужого имущества виновный принимает все меры для сохранения материальной ценности похищенного. Результаты всякого преступления внешне проявляются в изменениях предмета посягательства (имущество перемещено при хищении, потерпевшему причинен вред здоровью, должностное лицо не совершило действий, которые надлежало совершить, охотничье оружие приспособлено в обрез и т.д.)

При совершении ряда преступлений преступник, посягая на участников общественных отношений (потерпевшего) или на предмет посягательства, использует подчас различные орудия и средства, облегчающие ему достижение преступного результата (оружие при убийстве, всякого рода инструменты при квартирных кражах, поддельные документы при совершении банковских преступлений и т.д.)

Орудия и средства совершения преступления следует отличать от предмета посягательства. Предмет посягательства всегда является элементом общественных отношений, необходимым условием, материальной предпосылкой или формой выражения конкретного отношения, в то время как орудия и средства совершения преступления не являются элементами общественного отношения, находятся вне его сферы. Это обстоятельство необходимо иметь в виду, так как в зависимости от соотношения с теми общественными отношениями, которые нарушены, одни и те же вещи в различных условиях могут выступать в качестве или предмета либо средства совершения преступления. Например, автомашина при ее хищении является предметом посягательства, а при использовании автомашины для транспортировки похищенного имущества она может быть и средством совершения преступления; оружие может быть орудием совершения преступления при убийстве, но оно может быть и предметом посягательства, например, при незаконном его хранении (ст.251) или хищении (ст. 255). Соответственно орудия преступления всегда подлежат конфискации, в то время как конфискация предметов посягательства возможно, по общему правилу, в случаях, специально предусмотренных в законе (ст. 51 УК).

Объективная сторона преступления

Объективная сторона состава преступления заключается в совокупности внешних признаков преступного деяния, указанных в диспозиции уголовно-правовой нормы.

Объективная сторона конкретного состава преступления содержит совокупность лишь таких признаков, которые необходимы для отнесения его к разряду общественно опасного и уголовно - противоправного, а также отграничения его от смежных составов преступлений.

Объективная сторона состава преступления включает в себя: действие или бездействие, общественно опасное последствие, причинную связь между действием или бездействием и последствием; время, место, обстановку, способ, орудия и средства совершения преступления.

Действие или бездействие человека — обязательный признак любого состава преступления.

Общественно опасное последствие, причинная связь, время место, обстановка, способ, орудия и средства совершения преступления называются факультативными признаками объективной стороны состава преступления, поскольку они могут выступать в

роли обязательных только в случаях, когда они указаны в диспозиции уголовно-правовой нормы.

Общественно опасное действие или бездействие

Действие — это активное поведение. Подавляющее большинство преступлений, предусмотренных УК, может совершаться только путем действия. Конкретные формы преступного поведения весьма разнообразны. Они рассматриваются Особенной частью уголовного права. Особенности форм (способов), действий во многих случаях признаются необходимой чертой объективной стороны соответствующего состава преступления. Почти все составы преступления, предусмотренные УК, отличаются друг от друга главным образом по способу общественно опасного поведения. Действие человека является внешним выражением его воли. Следовательно, оно должно быть осознанным и направлено на достижение определенных целей. Характеристика действия как волевого поведения еще не предопределяет наличие или отсутствие вины лица. Вопрос о вине решается в зависимости от предвидения или возможности предвидения лицом конкретных вредных последствий, вызванных его действием, либо от осознания или возможности осознания определенных свойств совершенного действия, которые образуют объективную сторону того или иного состава преступления. Исходя из этого, нельзя отнести к действиям человека его рефлекторные телодвижения, а также телодвижения больных, пребывающих в бредовом состоянии, ибо они не подконтрольны сознанию. Лишено уголовно-правового значения иногда даже осознаваемое поведение человека, если он действует под влиянием непреодолимой силы природы или непреодолимого физического принуждения. Действие или бездействие, совершенное лицом при этих условиях, не являются его поступком, и, следовательно, не есть преступление, потому что оно действует (или бездействует) против своей воли. Например, лицо не выполняет возложенных на него обязанностей, будучи лишенным физической возможности действовать (связано, лишено свободы действия). Физическое принуждение может быть признано непреодолимым и, следовательно, может стать обстоятельством, устраняющим уголовную ответственность лица, совершившего общественно опасное действие или бездействие, под влиянием физического насилия, только при том условии, когда оно было лишено физической возможности действовать согласно своей воле.

Поэтому совершение лицом общественно опасного действия (или бездействия) под влиянием нанесенных побоев не должно исключать уголовную ответственность, так как физическое воздействие подобного рода не способно устранить возможность лица действовать по своей воле.

Иное значение имеет психическое принуждение. Совершение деяния под влиянием психического принуждения, по общему правилу, не исключает уголовной ответственности. Психическое принуждение при определенных условиях может вызвать состояние крайней необходимости. Так, кассир не подлежит уголовной ответственности за растрату вверенных ему по службе денежных сумм, если он их отдал вооруженному разбойнику под угрозой немедленного лишения жизни.

Преступное бездействие — это пассивное поведение, выражающееся в несовершении тех или иных действий, которые лицо должно было и могло совершить. Составы преступлений, которые предусматриваются бездействием, сравнительно немногочисленны. Из преступлений, совершаемых путем бездействия, можно выделить преступления, выражающиеся в упущении или в так называемом чистом бездействии. Они имеют место лишь тогда, когда закон не связывает состав преступления с наступлением вредных последствий. Например, оставление в опасности, неоказание помощи больному и т.д. Другую группу преступлений, совершаемых путем бездействия образует так называемое смешанное бездействие. Например, заведующий складом не принял мер к сохранности вверенных ему материальных ценностей, в результате чего они подверглись порче. Для состава таких преступлений требуется наступление вредных последствий в результате бездействия лица.

Бездействие приобретает уголовно-правовое значение лишь в случае, если оно противоправно, т.е. обязанность действовать вытекает из требований уголовно-правовой нормы.

Обязанность к совершению активных действий может иметь различные основания.

Ответственность за бездействие, помимо обязанности, предполагает наличие у лица возможности действовать. При установлении возможности действовать следует учитывать возможность данного лица, находящегося в данной конкретной обстановке. Нередко выполнение обязанностей зависит от определенных внешних условий, иногда и от чисто субъективных качеств виновного. В отдельных случаях в самом законе особо устанавливаются обстоятельства, ограничивающие обязанность действовать. Так, обязанность оказания помощи лицу, находящемуся в опасном для жизни или здоровья состоянии (ст. 119 УК), связывается с возможностью ее оказания.

Понятие общественно опасного последствия

Уголовный закон может связывать состав преступления с совершением непосредственно самого действия (или бездействия) либо с наступлением вследствие этого определенного преступного последствия.

Под преступным последствием следует понимать те изменения в окружающем мире, которые обусловлены действием (или бездействием) лица и которые относятся к объективным признакам состава преступления.

Вред, причиняемый предмету посягательства, может выражаться в разных формах. Они могут заключаться в причинении материального ущерба (хищение, уничтожение чужого имущества и т.п.), физического вреда (вред здоровью). Материальный ущерб не всегда связан в уголовном праве с уничтожением или повреждением предметов посягательства. Хищение причиняет материальный ущерб, тем не менее оно не связано ни с уничтожением, ни с повреждением имущества.

Преступный результат может носить и нематериальный характер. Например, нарушение неимущественных субъективных прав граждан — политических, трудовых и иных, нарушение нормальной работы организаций, учреждений и предприятий.

Законодатель пользуется различными техническими приемами описания вредных последствий. Значительное количество умышленных составов преступлений описаны в законе таким образом, что для оконченого состава требуется наступление определенных преступных последствий — умышленное убийство, хищение и т.п. Наступление указанных в законе последствий в подобных случаях означает наличие лишь покушения на совершение преступления. Иной раз состав преступления будет иметь место при наступлении тяжких последствий (например, загрязнение, повреждение или уничтожение леса — ст. 292 УК). В отдельных составах преступлений наступление тяжких последствий повышает степень опасности содеянного, соответственно меняет квалификацию совершенного преступления (например, незаконное производство аборта ст. 117 УК).

Причинная связь и ее значение в уголовном праве

При совершении так называемых материальных преступлений возникает вопрос о наличии или отсутствии причинной связи между действием (бездействием) лица и наступившим вредным последствием. Современное уголовное право твердо придерживается принципа, согласно которому вредное последствие может быть инкриминировано лицу только при том условии, если оно находится в причинной связи с его действием и бездействием. Наличие причинной связи должно быть признано лишь в отношении необходимых последствий данного действия человека, здесь речь идет о тех последствиях, которые были реально возможны при совершении этого действия в данной конкретной обстановке и закономерно вытекали из него. Все случайные последствия данного действия лица не представляют интереса для уголовного права. Причинная связь исследуется и определяется именно такой, какой она была в объективной действительности. Действия человека находятся в связи с наступившими во внешнем мире последствиями не только тогда, когда эти последствия непосредственно вызваны его

действиями, например, при нанесении тяжкого телесного повреждения, опасного для жизни, вследствие которого наступила смерть потерпевшего, но и в том случае, когда причинение результата вызывается исключительными особенностями либо свойствами потерпевшего или предмета посягательства, или своеобразным развитием действия, или особенностями обстановки совершения действия. Причинная связь между действием и вредным результатом существует лишь тогда, когда действие предшествует наступлению результата. Преступный результат является случайным последствием действия человека, если его наступление не являлось закономерным последствием данного действия. Вредные последствия могут быть вызваны не только действием, но и бездействием лица. Бездействие лица должно состоять в необходимой связи с наступившим результатом, что имеет место, когда преступное поведение лица выражается в невыполнении им специальной обязанности. Поэтому лишь при наличии такой обязанности к совершению активных действий можно говорить вообще о преступном бездействии и, в частности, о совершении материального преступления путем бездействия. В теории уголовного права зарубежных стран определенной популярностью пользуются две концепции причинности: концепция «*conditio sine qua non*» и концепция «адекватной причинности». Согласно концепции «*conditio sine qua non*», действие человека признается причиной наступившего преступного результата, когда оно было одним из необходимых условий, приведших к наступлению этого результата, и, следовательно, без него данный преступный результат не мог бы наступить. Криминалисты, придерживающиеся этого взгляда, признают равенство всех предшествующих условий данного события. Каждое из этих условий они рассматривают как причину наступившего события. Эта концепция не отводит места для случайности как объективной категории. Она рассматривает причинную связь как внешнее сцепление событий, игнорируя наличие внутренних закономерностей причинно-следственных связей. Порочность данной концепции заключается в том, что она дает возможность карательным органам обосновывать уголовную ответственность за самые отдаленные последствия совершенного действия. Согласно концепции «адекватной причинности» причиной результата могут быть лишь те действия лица, которые вообще, а не только в данном конкретном случае способны повлечь наступление данного преступного результата. Этот результат является типичным для данного действия, которому он соответствует и которому он адекватен. С точки зрения «адекватной причинности», нужно было бы признать отсутствие причинной связи между действием и наступившим результатом в приведенном выше примере по делу С., когда в результате относительно легких ударов ладонью по голове К. смерть могла наступить лишь потому, что у потерпевшего имелись воспалительные процессы среднего уха. Факультативные признаки объективной стороны состава преступления Любое преступление совершается в определенное время, в определенной обстановке и определенным способом. В отдельных случаях особенности времени, места, обстановки и способа совершения преступления могут существенным образом влиять на степень вредности содеянного, что дает законодателю право признавать отдельные из этих обстоятельств в качестве обязательных признаков того или иного состава преступления. В статьях УК особо указывается на военное время как обстоятельство, повышающее степень вреда воинских преступлений (ч. 3 ст. 367 УК, ч. 3 ст. 368 УК и др.). В ряде случаев в качестве признака состава преступления признается место совершения преступления. В статье 385, например, установлена суровая ответственность за мародерство, т.е. похищение на поле сражения вещей, находящихся при убитых и раненых. Значительно чаще в конкретных составах преступлений в качестве признака объективной стороны называется способ совершения преступления. Так, по способу совершения законодатель проводит различие между посягательствами на отношения собственности (кража, грабеж, разбой и т.д.). Иногда определенный способ совершения преступления, использование определенных орудий или средств свидетельствует о повышенной его тяжести. В части второй статьи 187 УК предусматривается в качестве квалифицированного состава преступления умышленное

уничтожение или повреждение чужого имущества путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом. Разбой, совершенный с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, является квалифицированным составом и наказывается по части второй статьи 179 УК.

4 Тема. Особенности квалификации по субъекту и субъективной стороне преступления

1. Понятие субъекта преступления.

2. Понятие невменяемости и его критерии определения .

3. Квалификация преступлений совершенных со специальным субъектом преступления.

4. Вина обязательный элемент субъективной стороны преступления.

5. Формы вины.

6. Умысел и его виды.

7. Неосторожность и его виды

8. Двойная формы вины.

Понятие субъекта преступления и его признаки

Субъект преступления является одним из обязательных элементов состава преступления, без которого не может наступить уголовная ответственность.

Уголовно-правовые признаки субъекта преступления закреплены в ч. 1 ст. 14 УК РК: «уголовной ответственности подлежит только вменяемое физическое лицо, достигшее возраста, установленного настоящим Кодексом».

Доктринальное определение субъекта преступления и законодательно закрепленные признаки практически совпадают, и в обоих случаях обязательно ссылка идет на три его признака: вменяемость, физическое лицо, достигшее определенного законом возраста.

Одним из общих обязательных признаков субъекта преступления является то, что общественно опасное и противоправное деяние может совершить только физическое лицо, т.е. человек.

Субъект преступления и личность преступника – это взаимосвязанные понятия, так как нельзя анализировать личность преступника в отрыве от субъекта преступления, и наоборот. Но в то же время следует различать, что субъект преступления - это уголовно-правовое понятие, а личность преступника есть криминологическое понятие. Если соотнести эти два понятия по объему, то, конечно, личность преступника намного шире, чем субъект преступления, поэтому более подробно личность преступника изучается в криминологии.

Вместе с тем отдельные качества, признаки личности преступника, также имеют существенное уголовно-правовое значение. Например, в ст.ст. 53, 54 УК предусмотрены обстоятельства, смягчающие и отягчающие уголовную ответственность.

Исходя из вышеизложенного можно дать следующее определение. Субъектом преступления может быть признано вменяемое физическое лицо, достигшее определенного возраста, с которого наступает уголовная ответственность, при условии, что он совершил виновное общественно-опасное деяния (действие или бездействие), запрещенное уголовным законом под угрозой наказания.

Вменяемость, как один из признаков субъекта преступления

Обязательным признаком субъекта преступления является его вменяемость в момент совершения общественно опасного и уголовно наказуемого деяния.

Вменяемость следует рассматривать как в узком, так и в широком смысле. В узком смысле, как уголовно-правовой признак состава преступления, как субъективную предпосылку вины и уголовной ответственности. В широком смысле этого многогранного понятия и, как один из его аспектов, юридический признак личности преступника,

вменяемость есть как критерий ограничения виновного и преступного поведения от совершенных без вины деяний.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, под вменяемостью следует понимать способность лица осознавать общественную опасность деяния (действие или бездействие) и руководить ими – следовательно, нести уголовную ответственность за совершенное преступление.

Понятие невменяемости и ее критерии

Невменяемость – сложная и многогранная проблема, которая занимает особое место в уголовном праве, так как она тесно связана с категориями «вменяемость», «ограниченная вменяемость», «ненаказуемость психически больных», а также с непоставлением содеянного в вину, исключением уголовной ответственности в отношении невменяемых лиц, возможностью назначения и применения принудительных мер медицинского характера к таким лицам.

Часть 1 ст. 16 УК содержит определение понятия невменяемости: «Не подлежит уголовной ответственности лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния, предусмотренного настоящим Кодексом, находилось в состоянии невменяемости, то есть не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) или руководить ими вследствие хронического психического заболевания, временного психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики».

Невменяемость в основе своей характеризуется двумя критериями: медицинским (биологическим) и юридическим (психологическим).

Медицинский критерий заключается в наличии у лица психического расстройства. Юридический критерий определяет способность лица осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Для того, чтобы лицо признать невменяемым, суду необходимо наличие обоих критериев, при том на момент совершения общественно опасного деяния. Почему недостаточно установление одного медицинского критерия. При большинстве психических расстройств происходит улучшение психического здоровья больного, так называемая ремиссия и болезни имеют разные степени тяжести.

Сущность медицинского (биологического) критерия раскрывается исходя из положений науки психиатрии.

В уголовном праве используются только отдельные аспекты понятия невменяемости. Медицинский критерий заключается в наличии у лица психического расстройства или иного болезненного состояния психики. Ч. 1 ст. 16 устанавливает четыре признака рассматриваемого критерия, а именно наличие у лица:

- а) хронического психического заболевания;
- б) временного психического расстройства;
- в) слабоумия;
- г) иного болезненного состояния психики.

Хроническое психическое заболевание является следствием трудноизлечимых душевных болезней, которые характеризуются длительным протеканием и имеют тенденцию к прогрессированию, практически они неизлечимы. Данные заболевания бывают внутреннего или внешнего происхождения. К заболеваниям внутреннего характера относятся: шизофрения, эпилепсия, маниакально-депрессивный психоз и др. К заболеваниям внешнего характера относятся такие психические заболевания, в происхождении которых большую роль играют внешние факторы. Например, это связано с травмами головного мозга, осложнения на мозг после перенесенного сифилиса и т.д.

Временное психическое расстройство протекает по типу, «короткого замыкания», т.е. на некоторое время (минуты, часы, дни, недели или месяцы) психически здоровое лицо может находиться в состоянии психического расстройства, однако, если такое лицо соответствующим образом подвергнуть лечению, то это лицо может выздороветь. Такими

состояниями являются: патологическое опьянение, патологический аффект, т.е. расстройство психики, вызванное тяжким душевным потрясением, алкогольные, наркотические и психотропные психозы.

Слабоумие проявляется в стойком снижении интеллектуальной деятельности. Слабоумие может быть врожденным (олигофрения) либо приобретенным (деменция). Олигофрения в свою очередь делится на три группы: тяжелая – идиотия, средняя – имбецильность, легкая – дебильность. Тяжелая форма слабоумия практически не встречается в судебной практике, потому что идиоты совершенно беспомощны. Средняя форма слабоумия, т.е. имбецилы, если они таковыми признаны, могут быть признаны вменяемыми.

Проблемы невменяемости встают при легкой форме слабоумия – дебильности. Лица, страдающие дебильностью при совершении отдельных преступлений (убийство, изнасилование, разбой и т.д.), могут быть признаны вменяемыми, в то же время при совершении ими таких преступлений как государственная измена, подлог документов и др. их могут признать невменяемыми.

Иными болезненными состояниями психики являются все другие заболевания, которые не вошли под признаки вышеперечисленных трех групп. К ним следует отнести тяжкие формы психопатии. Невменяемыми могут быть признаны только глубоко психопатические личности с бредовыми отклонениями, а также лица, получившие психические расстройства вследствие заболевания: брюшным тифом, тяжелой формой болезни внутренних органов и др. Всегда, когда перед судом возникает вопрос о психической неполноценности подсудимого, в обязанность суда входит получение заключения судебно-психиатрической экспертизы. Обладая специальными познаниями в этой области эксперты-психиатры дают заключение о наличии или отсутствии психического расстройства у обследуемого. Для признания лица невменяемым судьей, помимо медицинского, обязан установить юридический критерий невменяемости, который согласно ч.1 ст.16 УК заключается в том, что лицо не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) (интеллектуальный момент) либо руководить своими поступками (волевой момент). Лицо, страдающее психическим расстройством, как было указано, лишено способности осознавать характер своего деяния и одновременно также лишено способности руководить им. Возможны случаи, когда имеются болезненные импульсные влечения и при этом имеется интеллектуальный юридический признак, т.е. лицо осознает характер своего действия, однако отсутствует волевой признак. Примерами таких отклонений в психике могут служить: kleptomания, пиромания и драмомания. В целом, такие лица осознают общественную опасность своих действий, но не способны руководить ими. Если общественно опасное деяние совершено в состоянии невменяемости, такое лицо не может быть привлечено к уголовной ответственности и наказанию, так как оно не является субъектом преступления. Согласно ч. 2 ст. 16 УК к лицу, признанному невменяемым, судом могут быть применены принудительные меры медицинского характера, предусмотренные в разделе VII УК. **Уголовная ответственность лиц с психическими расстройствами, не исключающими вменяемости (ст. 17 УК РК)** Часть 1 ст. 17 предусматривает, что вменяемое лицо, которое во время совершения преступления в силу психического расстройства не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, подлежит уголовной ответственности. Данная норма в уголовном законодательстве РК на сегодняшний день является одной из проблемных. Во-первых, это связано с противоречивыми суждениями в отношении наиболее важных положений, касающихся вменяемости, ее степеней и признаков. Во-вторых, сложное соотношение уголовно-правовых категорий «вменяемость», «ограниченная вменяемость» и «невменяемость». В-третьих, соотношение «вменяемости с виной» и т.д.

В юридической литературе ответственность лиц с психическими расстройствами не исключают вменяемости, одни определяют как «ограниченная вменяемость», другие как «уменьшенную вменяемость».

Ограниченная вменяемость – это разновидность вменяемости, которая отличается от полной вменяемости тем, что ограниченно вменяемое лицо неполностью отдает отчет в своих действиях и не может ими полностью руководить во время совершения преступления, так как имеет психическое расстройство, ограничивающее его интеллектуально-волевые возможности. Ограниченная вменяемость не должна рассматриваться как часть вменяемости, потому что отличается от нее качественно и количественно в своей биологической основе, хотя юридически имеет с ней много общего. Этот вид вменяемости не является ее частью точно также, как психическое расстройство не является частью психического здоровья.

Вменяемость лица с психическим расстройством и вменяемость без него по отношению к уголовной ответственности юридически равнозначны, так как субъекты в том и другом случаях подлежат ответственности. Однако способность субъекта действовать осознанно и способность руководить своими действиями в случаях полной и уменьшенной вменяемости неодинаковы. В этой связи законодатель предусматривает необходимость учета этого обстоятельства при назначении наказания. Согласно УК психическое расстройство, не исключает вменяемости, учитывается судом при назначении наказания как смягчающее обстоятельство и может служить основанием для назначения принудительных мер медицинского характера.

Ограниченная вменяемость имеет два критерия медицинский и юридический. Медицинский в законе обозначен как психическое расстройство, не исключает вменяемости. Юридический критерий содержит также интеллектуальный и волевой моменты. В законе интеллектуальный момент обозначен, тем, что лицо не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия), волевой – в полной мере руководить ими.

Возраст как один из общих признаков субъекта преступления

Возраст наряду с вменяемостью является одним из общих условий уголовной ответственности.

В уголовном законодательстве и в юридической литературе возраст, как признак субъекта преступления обозначается различными словосочетаниями. Например: «возраст установленный настоящим Кодексом» (ч. 1 ст. 14 УК РК), «возраст, с которого наступает уголовная ответственность» (ст. 15 УК РК), «не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность» (п. «д» ч. 1 ст. 54 УК РК), «в возрасте до четырнадцати лет» (ч. 1 ст. 72 УК), «достигшим восемнадцатилетнего возраста» (ч. 1 ст. 131 УК РК) и т.д.

Словосочетание «возраст, установленный настоящим Кодексом», используется законодателем для обозначения общего условия уголовной ответственности, которое в свою очередь конкретизируется в ст. 15 УК РК, характеризующей возрастными критериями наступления уголовной ответственности: 16 лет – по общему правилу (ч. 1 ст. 15 УК РК) и 14 лет в соответствии с законодательным перечнем, который включает в себя двадцать один вид преступлений (ч. 2 ст. 15 УК РК).

При отсутствии документов, подтверждающих возраст, либо при наличии сомнений в достоверности этих документов, необходимо в соответствии в пункте 2 статьи 241 Уголовно-процессуального Кодекса Республики Казахстан назначить экспертизу. В таких случаях днем рождения считается последний день того года, который назван экспертами. При определении экспертами возраста минимальным и максимальным количеством лет (например от 14 до 15 лет), следует исходить из предлагаемого экспертизой минимального возраста.

Специальный субъект преступления, его классификация и значение Вопрос об ответственности субъекта преступления, обладающего еще дополнительными признаками, возникает, когда без установления специальных признаков, лицо нельзя привлечь к

уголовной ответственности. Довольно значительное количество статей Особенной части УК имеет указания на дополнительные признаки субъекта преступления. Общие признаки субъекта преступления не указываются в диспозициях норм Особенной части УК, для установления их необходимо обратиться к статьям Общей части, которые, как известно, выполняют роль гипотезы уголовно-правовых норм Особенной части. Дополнительные признаки, характеризующие субъект преступления, обычно устанавливаются из анализа диспозиции статей особенной части, также они выделяются в отдельные главы, создавая тем самым целые системы норм. Например, глава 13. Коррупционные и иные преступления против интересов государственной службы и государственного управления и глава 16. Военские преступления. В примечании к ст. 307 УК установлены признаки, характеризующие должностное лицо. Дополнительные признаки субъекта преступления можно классифицировать по различным основаниям. В юридической литературе имеется ряд таких классификаций.

1. Признаки, характеризующие правовое положение лица – военнослужащий, военнообязанный (ст. 366 УК), родители, супруги, дети (ст. ст. 136, 140 УК и др.).

2. Демографические признаки, физические свойства личности виновного – пол (мужчина – ст. 120 УК), возраст (несовершеннолетний – ст. ст. 131, 132 УК), состояние здоровья (лицо, больное венерической болезнью – ст. 115 УК), лицо, больное вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ/СПИД – ст. 116 УК) и т.д.

3. Признаки, характеризующие должностное положение, характер выполняемой работы, и признаки, характеризующие профессию лица, – судья, работник железнодорожного, морского, воздушного, речного транспорта, врач, медицинский работник и т.д. (ст. ст. 114, 117, 295, 307, 350 УК и др.).

4. Признаки, характеризующие лицо с прошлой антисоциальной деятельностью или неоднократностью совершения преступления – наличие судимости (лицо, ранее судимое за хулиганство, - п. «в» ч. 2 ст. 257 УК и др.), кража, совершенная неоднократно (п. «б», ч. 2 ст. 175 УК), грабеж, совершенный неоднократно (п. «б», ч. 2 ст. 178 УК) и др.

Следующая классификация специальных субъектов преступления:

- По правовому положению:

- ✓ должностные лица;
- ✓ военнослужащие;
- ✓ осужденные
- ✓ гражданин РК
- ✓ иностранный гражданин
- ✓ лицо без гражданства
- ✓ обязанные лица

- По демографическим факторам:

- 1) пол (мужской или женский);
- 2) родственные отношения;
- 3) обязанность заботиться о потерпевшем.

- Антисоциальная деятельность

1. неоднократность
2. судимость.

Уголовная ответственность лиц, совершивших преступление в состоянии опьянения Согласно ст. 18 УК РК «лицо, совершившее преступление в состоянии опьянения, вызванного употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ, не освобождается от уголовной ответственности».

Законодатель включил в группу психоактивных веществ, вызывающих физиологическое опьянение, алкоголь, наркотические средства или другие одурманивающие вещества, употребление которых вызывает опьянение.

Рассмотрим этот перечень:

Под алкоголем следует понимать концентрированный или разбавленный этиловый, метиловый, бутиловый и др. спирты, а также разные спиртосодержащие и самодельные напитки, к примеру самогон.

Под наркотическими и психотропными средствами имеется ввиду перечень наркотических средств и психотропных веществ соответствующий трем критериям: во-первых, медицинскому; во-вторых, социальному и в третьих, юридическому.

Медицинский означает что наркотические и психотропные вещества оказывают специфическое одурманивающее воздействие на центральную нервную систему человека.

Социальный критерий означает, что наркотические и психотропные вещества опасны для здоровья населения в процессе немедицинского употребления.

Юридический – означает включение их в специальный перечень наркотических средств, утвержденный Постановлением Правительства РК.

К другим одурманивающим веществам относятся токсикологические вещества, это в основном средства бытовой химии, иначе – психоактивные вещества, которые относятся к списку наркотиков.

Опьянение следует различать по характеру и степени; по характеру опьянение различается:

- алкогольное
- наркоманическое
- токсиманическое.

По степени:

- легкая
- средняя
- тяжелая.

Опьянение по уголовному законодательству, не во всех случаях, является отягчающим обстоятельством. Согласно (п. «м» ч. 1 ст. 54 УК РК), суд вправе, в зависимости от характера преступления, не признавать это обстоятельство отягчающим.

Часто не проводят различия между алкогольным опьянением и алкоголизмом, что приводит к ошибкам в правоприменительной практике. Между этими внешне схожими понятиями есть существенная разница. Так, алкогольное опьянение, есть алкогольная интоксикация и при этом в любой степени лицо, находящееся в таком состоянии, признается вменяемым, ибо опьяневший субъект сохраняет контакт с окружающими в соответствии с обстоятельством. В теории это состояние называют – физиологическим опьянением. Алкоголизм является болезнью, патологией. Патологическое опьянение исключает вменяемость лица, совершившего опасное деяние, такое состояние характерно к временному психическому расстройству, соответственно лицо может быть признано невменяемым.

Субъективная сторона преступления

Понятие, признаки и значение субъективной стороны преступления

Субъективная сторона преступления является одним из четырех обязательных элементов состава преступления. В науке уголовного права под субъективной стороной преступления понимается психическая деятельность лица, непосредственно связанная с совершением преступления. Психическое содержание преступления, есть внутренняя часть в отличие от объективной стороны преступления. Если объективная сторона может непосредственно восприниматься органами чувств человека, то субъективную сторону составляют процессы, происходящие в психике виновного и не поддающиеся восприятию окружающих.

Юридически значимыми признаками субъективной стороны преступления являются вина, мотив и цель.

Вина есть обязательный признак любого преступления, однако вина тем не менее не дает исчерпывающего ответа на вопрос, почему виновный совершил преступление. При выяснении данного вопроса также необходимо определить мотив и цель, которые в отличие от вины являются во многих случаях факультативными признаками

субъективной стороны преступления.

Мотив преступления есть внутреннее побуждение, которым руководствуется лицо при совершении преступления.

Цель есть конечный результат, модель, к достижению которой стремится лицо при совершении общественно опасного и противоправного деяния.

Понятие вины

В ч. 2 ст. 19 УК установлено, что «объективное вменение, то есть уголовная ответственность за невиновное причинение вреда не допускается». Это положение означает, что вина является необходимой субъективной предпосылкой уголовной ответственности и наказания, т.е. уголовное законодательство РК четко придерживается только субъективного вменения.

Вина, есть психическое отношение лица к совершаемому им общественно опасному деянию и к его общественно опасным последствиям, в форме умысла или неосторожности.

Элементами вины, как психического отношения являются сознание и воля, которые в разных сочетаниях образуют ее содержание. Вина состоит из двух моментов интеллектуального и волевого.

Интеллектуальный момент вины включает осознание общественной опасности своих действий (бездействия) и предвидения всех юридически значимых свойств совершаемого деяния, характера и тяжести вредных последствий и др.

Волевой момент вины определяется отношением воли субъекта к возможным последствиям в реальной действительности от совершенного преступления. При умышленной форме вины волевой момент проявляется в сознательной направленности действия на достижение результатов. Особенность волевого элемента при неосторожности заключается в том, что лицо должным образом не прилагает надлежащих психических усилий для того, чтобы не причинить общественно опасных последствий.

Вина - это психическое отношение лица к совершаемому им общественно опасному деянию в форме умысла или неосторожности, в котором проявляется отрицательная установка лица, совершившего преступление, в отношении социальных ценностей.

Формы вины, ее значение

В уголовном законодательстве предусмотрены две основные формы вины – умысел и неосторожность. Закон также выделяет двойную форму вины.

Форма вины – это установленное уголовным законом различное соотношение психических элементов сознания и воли, образующих содержание вины, которые протекают в психике субъекта преступления. Виновным в преступлении признается лишь лицо, совершившее деяние умышленно или по неосторожности. Каждая форма вины подразделяется на виды. Умысел может быть прямой и косвенный (ст. 20 УК). Неосторожность может быть в виде самонадеянности или небрежности (ст. 21 УК). **Преступление, совершенное умышленно** В ч. 2 ст. 20 определено, что «Преступлением признается совершенным с прямым умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность общественно опасных последствий и желало их наступления». Интеллектуальный момент прямого умысла характеризуется двумя моментами: во-первых, осознанием общественной опасности своих действий (бездействия), во-вторых, предвидением возможности или неизбежности наступления общественно-опасных последствий. Осознание общественной опасности своих действий (бездействия) означает, что лицо должно понимать социальное значение и фактическое содержание совершаемого им деяния. Это предполагает наличие у лица представления об объекте преступления, на которое совершается посягательство, а также о тех фактических обстоятельствах (время, место, способ, обстановка), при которых происходит преступление.

Предвидение общественно опасных последствий означает мысленное представление виновным какой может быть причинен вред общественным отношениям. При прямом умысле предвидение означает представление о конкретном фактическом содержании и социальной вредности предстоящих изменений в объекте посягательства, а также осознание причинной зависимости между противоправным действием и общественно опасными последствиями.

Волевой момент прямого умысла означает направленность воли субъекта на достижение каких-либо результатов. В законе волевой элемент прямого умысла напрямую связан с желанием наступления общественно опасных последствий.

Желание – есть воля, направленная на достижение поставленной цели, т.е. стремление к определенному результату. Желание заключается в стремлении к определенным последствиям, на достижение которых нацелено действие виновного.

Преступление признается совершенным с косвенным умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало наступление этих последствий либо относилось к ним безразлично (ч. 3 ст. 20 УК РК).

Интеллектуальный момент косвенного умысла аналогичен прямому умыслу: во-первых, осознанием общественной опасности совершаемого деяния, во-вторых, предвидением возможности наступления общественно опасных последствий.

Предвидение при косвенном умысле связано только с возможностью, но никак не с неизбежностью наступления общественно опасных последствий.

Волевой момент косвенного умысла обозначен в законе, тем, что лицо не желало, но сознательно допускало наступление этих последствий либо, относилось к ним безразлично.

Основное различие между прямым и косвенным умыслом проводится по волевому моменту.

Сознательное допущение означает, что лицо своими волевыми действиями вызывает взаимосвязанные события сознательно, т.е. допускает развитие причинной взаимосвязи, которая приводит к наступлению общественно опасных последствий. В отличие от абстрактного пожелания, которое означает негативное отношение к общественно опасным последствиям, при сознательном допущении есть положительно одобрительное отношение к последствиям.

При косвенном умысле безразличное отношение есть разновидность волевого отношения субъекта к общественно опасным последствиям. При этом лицо, действующее с этим видом умысла, не испытывает никаких эмоциональных переживаний в связи с наступлением вредных последствий, как бы не обращает своего внимания.

В теории уголовного права имеются и другие виды умысла: во-первых, по моменту возникновения преступного намерения, могут быть внезапно возникшим и заранее обдуманым; во-вторых, в зависимости от степени определенности представлений субъекта о возможных общественно опасных последствиях совершаемого деяния умысел подразделяется на определенный и неопределенный (*determinatus* и *indeterminatus*).

Внезапно возникший умысел может быть двух видов: простой и аффектированный.

Простой внезапно возникший умысел характеризуется тем, что он возникает у виновного в стабильном психическом состоянии и реализуется сразу же или через короткое время после возникновения.

Заранее обдуманый умысел характеризуется тем, что намерение совершить преступление возникает заблаговременно, т.е. происходит определенный промежуток времени в течение которого у лица формируется решимость совершить преступление.

В зависимости от степени конкретизации виновным преступных последствий и представлений субъекта о фактических и социальных свойствах совершаемого деяния,

умысел делится на определенный (конкретизированный) и неопределенный (неконкретизированный).

Определенный умысел, когда у виновного лица имеется представление о характере и объеме возможного вреда объекту. Определенный умысел может быть простым и альтернативным.

Простой, когда у лица имеется четкое представление о каком-то одном индивидуально определенном результате. Например, при убийстве наносит удар ножом в сердце. В случае ненаступления замышляемого результата, лицо несет ответственность за покушение на преступление, которое им замышлялось.

Альтернативный умысел - виновное лицо предвидит возможность наступления двух или более определенных последствий. На практике в таких случаях квалификация осуществляется в зависимости от фактически наступивших последствий.

Неопределенный умысел характеризуется тем, что у виновного лица нет видения конкретного последствия, т.е. индивидуально определенного последствия, а есть только видение отдельных признаков.

Преступление, совершенное по неосторожности

Согласно ч. 1 ст. 21 УК, преступлением, совершенным по неосторожности, признается деяние, совершенное по самонадеянности или небрежности.

Таким образом законодатель закрепил два вида неосторожности: самонадеянность и небрежность.

В ч. 2 ст. 21 УК определено, что преступление признается совершенным по самонадеянности, если лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований легкомысленно рассчитывало на предотвращение этих последствий. Интеллектуальный момент самонадеянности характеризуется предвидением возможности наступления общественно опасных последствий совершаемого деяния. По данному признаку самонадеянность имеет схожесть с косвенным умыслом. Однако, если при косвенном умысле виновный предвидит реальную возможность наступления общественно опасных последствий, то при самонадеянности эта возможность предвидится, скорее всего, как абстрактная вероятность. Для лиц, совершивших преступления по самонадеянности, характерно рискованное поведение.

Волевой момент самонадеянности характеризуется легкомысленным, без достаточных к тому оснований, расчетом на предотвращение общественно опасных последствий совершаемого деяния.

Согласно ч. 3 ст. 21 УК преступление признается совершенным по небрежности, если лицо не предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при должной внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

Суть преступной небрежности заключается в том, что лицо, имея реальную возможность предвидеть наступление общественно опасных последствий своего деяния, не проявляет необходимой внимательности и предусмотрительности для предотвращения последствий.

Интеллектуальный момент небрежности характеризуется двумя признаками: отрицательным и положительным.

Отрицательный означает непредвидение лицом возможности наступления общественно опасных последствий, т.е. отсутствием осознания и предвидения. Таким образом, небрежность есть единственная разновидность вины, когда виновный не предвидит последствий ни в форме неизбежности, ни в форме реальной или абстрактной возможности их наступления.

Положительный признак интеллектуального момента небрежности вытекает из самого закона и заключается в том, что виновный должен был и мог проявить необходимую внимательность и предусмотрительность в предвидении фактически

причиненных вредных последствий. Наличие этих признаков характеризует небрежность как уголовно-правовое понятие.

Для уяснения содержания небрежности необходимо определиться с его критериями; где «должно было» есть объективный критерий, а «могло» есть субъективный критерий (некоторые авторы эти критерии именуют масштабами).

Объективный критерий небрежности носит нормативный характер, т.е. обязанность лица предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий своего деяния при условии соблюдения обязательных мер внимательности и предусмотрительности, установленных нормативными актами или правилами общежития.

Обязанность лица может исходить, во-первых, из прямого указания закона; во-вторых, из специально установленных правил, инструкций; в-третьих, из профессиональных и иных функций виновного; в-четвертых, из общеобязательных правил общежития. Отсутствие таких обязанностей исключает вину данного лица, даже в случае применения вреда.

Однако, одного объективного критерия недостаточно для установления вины, необходимо установить еще и субъективный критерий, только в совокупности этих двух критериев возможно установление преступной небрежности.

Субъективный критерий небрежности прежде всего связан со способностью лица в конкретной обстановке, с учетом его индивидуальных качеств, при проявлении необходимой внимательности и предусмотрительности, предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий своего деяния. Индивидуальные качества, т.е. физические данные, уровень развития, профессиональный опыт, образование, здоровье и т.д., должны дать возможность делать правильные оценки создавшейся ситуации и сообразно действовать в создавшейся обстановке.

Преступления, совершенные с двумя формами вины

Согласно статье 22 УК, если в результате совершения умышленного преступления причиняются тяжкие последствия, которые по закону влекут более строгое наказание и которые не охватывались умыслом лица, уголовная ответственность за такие последствия наступает только в случае, если лицо предвидело возможность их наступления, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение, или в случае, если лицо не предвидело, но должно и могло предвидеть возможность наступления этих последствий. В целом, такое преступление признается совершенным умышленно.

Преступления с двумя формами вины в законе сконструированы из следующих двух типов: во-первых, в материальных составах в роли квалифицирующего признака выступает более тяжкое последствие, чем при основном составе. Например, ч. 1 ст. 187 УК устанавливает ответственность за умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества, причинившего значительный ущерб, а п. «а» ч. 3 этой же статьи – за те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть человека. В данном случае имеет место умышленная вина по отношению к уничтожению или повреждению имущества, а к смерти человека – неосторожная форма вины. Второй тип с двумя формами вины характеризуется неоднородным психическим отношением к действию или бездействию. К такому типу относятся квалифицированные виды преступлений, основной состав которых является формальным, а в квалифицированном имеются тяжкие последствия. Например, ст. 117 УК РК «Незаконное производство аборта». Из законодательного определения преступления, совершаемые с двумя формами вины, в целом должны быть признаны умышленными. **Невиновное причинение вреда**

В соответствии с ч. 1 ст. 19 УК лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные деяния (действия или бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина, соответственно за невиновное причинение вреда уголовная ответственность не наступает.

В уголовном законодательстве Республики Казахстан предусмотрены две разновидности невиновного причинения вреда.

Согласно ч. 1 ст. 23 УК деяние признается совершенным невиновно, если действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия не охватывались умыслом лица, его совершившего, а уголовная ответственность за совершение такого деяния и причинение общественно опасных последствий по неосторожности не предусмотрена. В теории уголовного права данная ситуация именуется субъективным случаем или «казусом». Часть 2 ст. 23 является определением субъективного случая, который в свою очередь состоит из двух частей и связан с конструкцией состава преступления, т.е. с признаками объективной стороны. Одна часть ориентирована на преступления с формальным составом, в законе это обозначено, тем, что лицо не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия). Вторая часть ориентирована на преступления с материальным составом, в законе это обозначено, тем, что лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть. В обеих частях в отличие от небрежности отсутствуют объективные или субъективные критерии, в этом есть различие невиновного причинения вреда от небрежности.

Вторая разновидность невиновного причинения вреда – это, когда лицо не могло предотвратить наступление общественно опасных последствий. Деяние признается совершенным невиновно, если лицо, предвидевшее при его совершении наступление общественно опасных последствий, рассчитывало на их предотвращение с достаточным на то основанием либо не могло предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам. **Мотив и цель преступления**

Мотив преступления – это те внутренние побуждения, которые вызывают у лица решимость совершить преступление, и оно руководствуется ими при совершении преступления.

Мотивы формируются из потребностей, те в свою очередь, в определенной мере способствуют уяснению цели, а цель совместно с мотивом порождает желание определенными способами в достижении результатов.

Цель преступления - это мысленная модель будущего желаемого результата, к достижению которого стремится виновный посредством совершения преступления.

Цель преступления отличается от мотива тем, что в ней определены направления, т.е. имеется представление о будущем результате.

Цель преступления в отдельных составах преступлений является обязательным признаком, соответственно, если нет такой цели, т.е. если не будет установлено, то нет и субъективной стороны преступления. Это значит, что нет оснований для привлечения лица к уголовной ответственности. **Ошибка и ее виды**

Ошибка – это заблуждение (неверное представление, неверная оценка) лица относительно юридических или фактических свойств совершаемого им деяния.

Юридическая ошибка – это заблуждение лица относительно юридической сущности и правовых последствий совершаемого им деяния.

В уголовном праве выделяют следующие виды юридических ошибок:

- 1) заблуждение лица относительно совершаемого деяния, т.е. лицо считает, что в его действиях имеется преступление («мнимое преступление»), тогда как в уголовном законе нет такого состава преступления.
- 2) Заблуждение относительно непротивности деяния, на самом деле оно предусмотрено уголовным законом в качестве преступления. В данном случае должен действовать принцип «незнание закона не освобождает от уголовной ответственности».
- 3) Заблуждение субъекта о юридических свойствах совершаемого преступления:
 - а) о виде и размере наказания (санкциях)

б) о его квалификации.

Эти обстоятельства не входят в содержание вины и поэтому не должны охватываться сознанием виновного, поэтому их неверная оценка не исключает ни умысла, ни уголовной ответственности.

Фактическая ошибка – это заблуждение лица относительно фактических обстоятельств, связанное с признаками объективной стороны преступления.

Видами фактических обстоятельств является:

- 1) Ошибка в объекте;
- 2) Ошибка в предмете посягательства;
- 3) Ошибка относительно характера совершенного деяния;
- 4) Ошибка относительно общественной опасности последствий;
- 5) Ошибка относительно причинной связи;
- 6) Ошибка в обстоятельствах, отягчающих ответственность.

Ошибка в объекте – это заблуждение лица о социальных и юридических свойствах объекта посягательства, которым фактически причиняется вред. Например, лицо полагает, что оно совершает посягательство на частную собственность, но фактически вред причинен государственной собственности. Когда имеются такие ошибки, преступление должно квалифицироваться в соответствии с направленностью умысла виновного.

Ошибка в предмете – вред причиняется предполагаемому объекту, хотя фактически вред причинен другому предмету. Например, лицо похищает пистолет, при этом думает, что это огнестрельное оружие, а фактически пистолет оказывается газовым. Такая ошибка также будет квалифицироваться по направленности умысла.

Ошибка относительно характера совершенного деяния - лицо оценивает свои действия как преступления, фактически они таковыми не являются, и наоборот. В таких случаях уголовная ответственность наступает за покушение на преступление, а когда наоборот – только если будет установлена небрежность лица.

Ошибка относительно общественной опасности последствий – это заблуждение лица по поводу качественной либо количественной характеристики размера причиненного им вреда.

Если причиненный вред окажется большим, то уголовная ответственность наступает, только если совершенное преступление предусматривает неосторожную форму вины. В случае когда причиненный вред окажется меньшим, как предполагало лицо, то он будет отвечать за покушение на преступление с отягчающими обстоятельствами.

Ошибка относительно причинной связи это заблуждение лица о причинно-следственной связи между его действием (бездействием) и общественно опасным последствием. Такой вид ошибки имеет уголовно-правовое значение лишь в том случае, если приводит к наступлению другого результата, нежели того, что он ожидал.

Ошибка в обстоятельствах, отягчающих ответственность, это заблуждение лица о наличии или отсутствии данных обстоятельств. В таких случаях деяние должно квалифицироваться в соответствии с содержанием и направленностью умысла.

5 Тема. Особенности квалификации при множественности преступлении

1. Понятие множественности преступления и его формы и признаки.
2. Понятие неоднократности совершения преступления, признаки и его виды.
3. Понятие совокупности преступлении, признаки и его виды.
4. Понятие рецидива преступлении, признаки и его виды.

В уголовном праве под множественностью понимается совершение лицом двух или более преступлений, по которым не истекли сроки давности уголовного преследования, либо не погашена и не снята судимость, либо уголовное преследование не было

прекращено в соответствии с законом. Действующее уголовное законодательство различает следующие виды множественности преступлений: 1) неоднократность преступлений; 2) совокупность преступлений; 3) рецидив преступлений.

Специфическим признаком множественности является наличие не менее двух преступлений, совершенных одним и тем же лицом, то есть деяний (или одного деяния при идеальной совокупности), содержащих признаки самостоятельных составов преступлений. Не составляют множественность преступлений деяния, являющиеся административными правонарушениями, дисциплинарными проступками, гражданско-правовыми деликтами, а также действия или бездействие, в силу части второй статьи 9 УК не являющиеся преступными.

Не будут входить в множественность преступлений и деликты, по которым истекли сроки давности уголовного преследования или погашена (снята) судимость. Не образуют множественность также деяния, совершенные при других обстоятельствах, исключающих уголовно-правовые последствия. Речь идет о случаях, когда лицо освобождалось или подлежит освобождению от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (статья 65 УК), при превышении пределов необходимой обороны (статья 66 УК), в связи с примирением с потерпевшим (статья 67 УК), на основании акта амнистии (часть вторая статьи 76 УК) либо в силу обстоятельств, указанных в статьях Особенной части УК (примечания к статьям 125, 165, 231, 233, 312 и др.).

Множественность преступлений следует отличать от единичного преступления, то есть деяния, содержащего признаки одного состава преступления. Если преступление выражается в одном акте преступного поведения, содержащего признаки простого состава, то трудностей при отграничении единичного преступления от множественности преступлений обычно не возникает.

Однако в судебной практике нередки случаи, когда единичное преступление внешне весьма сходно с множественностью преступлений. Это бывает, когда совершаются сложные (составные), длящиеся, продолжаемые преступления.

Сложными (составными) признаются такие преступления, которые слагаются из двух или нескольких действий, каждое из которых могло бы содержать признаки самостоятельного состава преступления, но в силу внутреннего единства рассматриваются как одно преступление.

Наиболее типичным примером таких преступлений является разбойное нападение, при котором цель завладения чужим имуществом достигается с помощью применения насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего.

К единичным сложным преступлениям относятся и преступления с двумя, в том числе альтернативными, действиями. Так, в статье 202 УК речь идет об одном преступлении, которое может выражаться в альтернативных действиях: в утверждении проспекта эмиссии ценных бумаг, содержащего заведомо недостоверную информацию, а также в утверждении заведомо недостоверного отчета по выпуску ценных бумаг. Независимо от того, совершено ли виновным одно из указанных действий или несколько, содеянное содержит в себе один состав преступления.

Длящиеся преступления характеризуются непрерывным осуществлением состава определенного преступного деяния, являются действиями или бездействием, сопряженным с последующим длительным невыполнением обязанностей, возложенных на виновного законом под угрозой уголовного преследования.

К длящимся преступлениям относятся также дезертирство (статья 373 УК), злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (статья 195 УК), невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (статья 213 УК) и др.

Продолжаемое преступление согласно части четвертой статьи 11 УК состоит из ряда одинаковых преступных деяний, которые охватываются единым умыслом и целью и образуют в целом одно преступление. Как правило, продолжаемые преступления совершаются действиями, но могут выражаться и в бездействии (бездействие по службе –

статья 315 УК). Каждое в отдельности деяние, составляющие в совокупности с другими продолжаемое преступление, может быть как самостоятельным преступлением, так и не являться таковым (влечь административную или дисциплинарную ответственность или вообще не влечь никакой юридической ответственности). Однако в любом случае каждое из таких деяний в отдельности не должно получать самостоятельной юридической оценки, поскольку оно выступает в качестве этапа единого деяния, являющегося продолжаемым преступлением. Неоднократность преступлений

Неоднократность преступлений в широком смысле слова – это совершение одним и тем же лицом двух или более преступлений, независимо от того, было ли лицо за них осуждено или нет.

В теории и практике различают два вида неоднократности: общую и специальную.

Под общей неоднократностью понимается любое повторение преступлений, независимо от их характера и степени общественной опасности. Общая неоднократность не влияет на квалификацию преступлений, но может учитываться судом при назначении наказания как отягчающее ответственность и наказание обстоятельство (пункт «а» части первой статьи 54 УК).

Под специальной неоднократностью понимается совершение виновным двух и более тождественных или однородных преступлений. Именно о такой неоднократности идет речь в части первой статьи 11 УК: «Неоднократностью преступлений признается совершение двух или более деяний, предусмотренных одной и той же статьей или частью статьи Особенной части настоящего Кодекса».

Тождественными (аналогичными) следует считать такие преступления, которые хотя и отличаются между собой по фактическим обстоятельствам, но содержат признаки одного и того же состава преступления.

Так, два убийства, совершенные одним и тем же лицом, отличаются по месту, времени и другим фактическим обстоятельствам, но являются тождественными (аналогичными) по признакам состава преступления, предусмотренного статьей 96 УК.

В ряде норм Особенной части УК наличие неоднократности тождественных преступлений выступает в качестве квалифицирующего обстоятельства (пункт «н» части второй статьи 96, часть вторая статьи 120 УК и др.)

В случаях, прямо предусмотренных законом, учитывается и неоднократность однородных преступлений. Однородными признаются преступления, посягающие на один и тот же или сходный объект, имеющие одинаковую форму вины, а также другие сходные объективные и субъективные признаки (например, кража, грабеж, разбой и пр.). Возможность учета неоднократности однородных преступлений прямо предусмотрена примечанием 3 к статье 175 УК, в котором говорится, что «неоднократным в статьях 175-181 настоящего Кодекса признается совершение преступления, если ему предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных этими статьями, а также статьями 248, 255, 260 настоящего Кодекса». Следовательно, кража чужого имущества будет признана неоднократной не только тогда, когда ей предшествовал другой эпизод кражи, но и в случаях, когда виновный ранее совершил любое из перечисленных выше преступлений.

Понятием неоднократности охватываются как преступления, за которые виновный уже был судим, так и деяния, за которые он еще не привлекался к уголовной ответственности. Деяния признаются неоднократными независимо от того, квалифицированы ли они как оконченные или неоконченные преступления, был ли виновный исполнителем этих преступлений или выступал в качестве соучастника. Совокупность преступлений

В части первой статьи 12 УК совокупность преступлений определяется как «совершение двух или более деяний, предусмотренных различными статьями или частями статьи настоящего Кодекса, ни за одно из которых лицо не было осуждено или не было освобождено от уголовной ответственности по основаниям, установленным законом».

Иными словами, при совокупности совершенных виновным общественно опасных деяний имеются признаки двух или более составов преступлений. Деяния, совершенные виновным, должны подпадать при этом под признаки преступлений, предусмотренных различными статьями Особенной части УК либо различными частями или пунктами одной и той же статьи. Совокупность преступлений будет и в случаях совершения лицом однородных действий, из которых одни квалифицируются как оконченное преступление, а другие – как приготовление, покушение или соучастие в преступлении.

Совокупность преступлений имеет место лишь в тех случаях, если ни за одно из входящих в нее деяний лицо не было осуждено. В противном случае это будет уже не совокупность, а неоднократность или рецидив преступлений. На практике весьма распространены случаи, когда в поведении субъекта можно усмотреть сразу несколько видов множественности: неоднократность и совокупность преступлений, совокупность и рецидив преступлений.

Различают два вида совокупности преступлений: идеальную и реальную.

Идеальная совокупность имеет место в тех случаях, когда виновный одним деянием совершает сразу два или более преступления, квалифицируемых по различным статьям (или частям, пунктам одной статьи) уголовного закона. Этот вид совокупности преступлений прямо предусмотрен частью второй статьи 12 УК. Идеальная совокупность может образовываться как действием, так и бездействием. Для наличия идеальной совокупности не имеет значения носит ли совершенное виновным деяние разовый характер или развивается на протяжении более или менее длительного промежутка времени.

Под реальной совокупностью преступлений понимается совершение лицом разными деяниями нескольких преступлений, подпадающих под различные статьи (части или пункты одной статьи) уголовного закона.

Совокупность преступлений следует отличать от конкуренции норм, когда одно преступление одновременно охватывается несколькими статьями Особенной части УК. При конкуренции норм в отличие от совокупности совершается одно преступление и суду необходимо из нескольких статей УК избрать одну, по которой следует квалифицировать содеянное.

При конкуренции общей и специальной норм должна применяться специальная норма. В части третьей статьи 12 УК говорится, что «Если одно и то же деяние подпадает под признаки общей и специальной норм соответствующих статей настоящего Кодекса, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по статье Особенной части настоящего Кодекса, содержащей специальную норму». Так, убийство судьи, совершенное с целью воспрепятствования его законной деятельности, должно квалифицироваться по статье 340 УК, предусматривающей ответственность за посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, а не по пункту «б» части второй статьи 96 УК, которым предусмотрена ответственность за убийство лица в связи с осуществлением им служебной деятельности, поскольку первая норма является специальной по отношению ко второй.

Если конкурируют между собой специальные нормы, то приоритет должен отдаваться в пользу наиболее специальной независимо от того, какое в ней предусмотрено наказание. При конкуренции норм, содержащих квалифицированный и особо квалифицированный составы, применяться должна норма, содержащая особо квалифицированный состав преступления. Так, кража, совершенная неоднократно организованной группой, не должна квалифицироваться по совокупности части второй статьи 175, предусматривающей в качестве квалифицирующего признака неоднократность, и части третьей этой же статьи, предусматривающей в качестве особо квалифицирующего признака совершение преступления организованной группой. Действия виновного в таком случае квалифицируются только по части третьей данной статьи, содержащей более квалифицированный состав, хотя формулировка обвинения

должна содержать все квалифицирующие признаки, образующие как квалифицированный, так и особо квалифицированный составы.

В случае конкуренции двух привилегированных составов (со смягчающими обстоятельствами), приоритет отдается наиболее привилегированному. Например, действия лица, в состоянии аффекта превысившего пределы необходимой обороны и убившего в связи с этим нападавшего, подпадают под действие сразу двух статей УК: 98 и 99. Применяться должна статья 99 УК, поскольку ее санкция предусматривает более мягкое наказание.

Конкуренция норм, содержащих квалифицированный и привилегированный составы, разрешается в пользу нормы, содержащей привилегированный состав. Так, если в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, вызванного противоправными действиями потерпевших, субъект совершает убийство двух лиц, то его действия следует квалифицировать не по пункту «а» части второй статьи 96, а по части второй статьи 98 УК.

Отсутствует совокупность преступлений и в случаях конкуренции части и целого (когда одно преступное деяние выступает в качестве обязательного признака другого преступления).

Типичным примером может служить разбой (статья 179 УК), одним из обязательных признаков которого является применение при нападении насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего. Если в процессе разбойного нападения виновный причиняет потерпевшему вред здоровью, то квалификации его действий по совокупности статей УК, предусматривающих ответственность за причинение такого вреда, не требуется. Здесь применяется норма, наиболее полно дающая юридическую оценку всего содеянного, то есть статья 179 УК.

Если же деяние, являющееся способом совершения другого преступления, не является обязательным, предусмотренным законом признаком состава последнего, то такое деяние следует признать самостоятельным преступлением и все содеянное квалифицируется по совокупности соответствующих статей Особенной части УК.

Например, служебный подлог, являющийся способом присвоения или растраты чужого имущества, не охватывается признаками статей УК, предусматривающих ответственность за хищение такого имущества (статьи 176, 180 УК), и должен квалифицироваться дополнительно по статье 314 УК. Рецидив преступлений

Разновидностью неоднократности преступлений является рецидив, под которым согласно части первой статьи 13 УК понимается «совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление». В соответствии с частью четвертой этой же статьи УК «судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до восемнадцати лет, а также судимости, снятые или погашенные в порядке, установленном настоящим Кодексом, не учитываются при признании рецидива». Рецидив преступлений свидетельствует о повышенной общественной опасности преступника, ибо цели примененного к нему наказания за предыдущее преступление оказались не достигнутыми. Наличие рецидива преступлений должно обязательно учитываться при привлечении виновного к уголовной ответственности.

По характеру совершаемых преступлений рецидив принято подразделять на общий и специальный.

Общий рецидив – это совершение лицом, имеющим судимость, любого нового преступления. Например, лицо, имеющее судимость за мошенничество, совершает хулиганство.

Специальным рецидивом признается совершение лицом, имеющим судимость, нового тождественного или однородного преступления.

По степени общественной опасности рецидив подразделяется на простой, опасный и особо опасный.

Простой рецидив – это рецидив, не подпадающий под признаки опасного или особо опасного рецидива.

Согласно части второй статьи 13 УК рецидив признается опасным:

«а) при совершении лицом умышленного преступления, за которое оно осуждается к лишению свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено к лишению свободы за умышленное преступление;

б) при совершении лицом тяжкого преступления, если ранее оно было осуждено за тяжкое преступление».

Особо опасным рецидив в соответствии с частью третьей статьи 13 УК признается:

«а) при совершении лицом умышленного преступления, за которое оно осуждается к лишению свободы, если ранее это лицо не менее трех раз осуждалось к лишению свободы за тяжкие преступления или умышленные преступления средней тяжести;

б) при совершении лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к лишению свободы, если ранее это лицо дважды осуждалось к лишению свободы за совершение тяжкого преступления или было осуждено за особо тяжкое преступление;

в) при совершении лицом особо тяжкого преступления, если ранее оно было осуждено за тяжкое или особо тяжкое преступление».

6 Тема. Состав преступления и некоторые вопросы учения о преступлении в связи его квалификацией.

1. Состав преступления и обстоятельства, исключающие уголовную ответственность.

2. Понятие необходимой обороны.

3. Понятие мнимой обороны.

4. Квалификация действий виновного при превышении пределов необходимой обороны.

5. Понятие крайней необходимости

6. Причинение вреда при задержании лица, совершившего посягательство.

Соучастие — это умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления (ст. 27 УК).

Для наличия соучастия необходимо, чтобы в совершении преступления приняло участие не менее двух вменяемых и достигших установленного законом для уголовной ответственности возраста (16, а по некоторым — 14 лет) лиц. Это означает, что в качестве соучастников не могут выступать невменяемые и лица, не достигшие к моменту совершения опасного действия возраста, с которого наступает уголовная ответственность.

Помимо участия в преступлении двух или более лиц соучастие в качестве неперенного объективного признака предполагает совместность их деятельности. Совместность участия в преступлении выражается в том, что действия каждого участника являются необходимым условием совершения действий другими участниками преступления и существенно способствуют достижению единого вредного результата. При этом характер участия в преступлении отдельных лиц может быть различным.

С субъективной стороны соучастие предполагает умышленную деятельность двух или более лиц.

Умышленная деятельность соучастника заключается в том, что он сознает вредный характер своих действий, предвидит, что его действия способствуют исполнителю в совершении преступления, и желает или сознательно допускает в результате этого наступление определенных вредных последствий.

Соучастие возможно лишь в совершении умышленного преступления. Признание возможности соучастия в неосторожных преступлениях противоречит законодательной формуле соучастия, непосредственно указывающей на умышленный характер

деятельности соучастников. Несколько лиц, действовавших неосторожно, не могут умышленно участвовать в совершении преступления, так как при неосторожности лицо не предвидит наступления вредных последствий, хотя оно должно и могло предвидеть либо предвидит, но легкомысленно рассчитывает на их предотвращение.

Не образует соучастия и неосторожное способствование преступлению, совершаемому умышленно другими лицами, ибо здесь отсутствует взаимная осведомленность о результатах их совместных усилий.

Уголовное право Республики Казахстан отвергает учение о так называемой акцессорной природе соучастия и исходит из индивидуальной ответственности каждого соучастника за совместно совершенное преступление.

Учение об акцессорности соучастия основано на положении, согласно которому действия соучастников имеют вспомогательный характер, они якобы лишь участвуют в чужом преступлении. Отсюда сторонники акцессорной теории соучастия приходят к выводам, что и ответственность соучастника не носит самостоятельного характера, а всецело зависит от характера действий исполнителя и его ответственности, причем при отпадении ответственности исполнения отпадает и ответственность всех участников.

Виды соучастников В уголовном праве принято деление соучастников на организаторов, исполнителей, подстрекателей и пособников. В основе этой классификации лежит объективный критерий, т.е. характер участия в преступлении.

Деление соучастников на *организаторов, исполнителей, подстрекателей и пособников* относится лишь к так называемому соучастию в узком смысле слова, которое связано с распределением ролей и разграничением функций. Практический смысл такого деяния заключается в установлении особого порядка ответственности для лиц, которые в соответствии с отведенной им ролью не принимают непосредственного участия в преступлении.

Различая виды соучастников, необходимо учитывать, что одно и то же лицо может выступать одновременно в нескольких ролях, например, подстрекатель помогает совершению преступления как пособник или организатор принимает непосредственное участие в преступлении как исполнитель.

Организатор. Фигура организатора с учетом его особой роли в выполнении преступления является наиболее значительной по сравнению с другими соучастниками. Организаторами признается лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его исполнением, а равно лицо, создавшее организованную преступную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими (ч. 3 ст. 28 УК).

С объективной стороны деятельность организатора может выразиться в вербовке участников преступления, составлении плана его подготовки и совершения, поддержания определенной дисциплины, распределении обязанностей между соучастниками, а также в непосредственном руководстве соучастниками в процессе совершения преступления.

Во всех случаях организатор, готовя преступление или руководя им, возглавляет и объединяет участников, направляет их преступную деятельность и чаще всего является вместе с тем ее инициатором. Иной раз организатор может сочетать организаторскую деятельность также с непосредственным участием в совершении преступления. Однако это ни в коей мере не устраняет в нем качества организатора, ибо деятельность организатора по степени своей опасности стоит выше действий исполнителя.

Организатор действует с прямым умыслом. Он сознает, что объединяет и направляет преступные деяния других лиц, предвидит наступление соответствующих преступных последствий и желает их наступления.

Исполнитель. Согласно части второй статьи 28 УК исполнителем признается лицо, непосредственно совершившее преступление либо непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнительство), а также лицо, совершившее преступление посредством исполнения преступления другими лицами, не

подлежащими уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств, предусмотренных настоящим Кодексом, а равно посредством использования лиц, совершивших деяние по неосторожности.

Исполнитель — это лицо, которое полностью или частично выполняет действия, описанные в диспозиции статьи Особенной части уголовного закона. Поэтому исполнителем убийства является не только тот, кто нанес жертве смертельный удар, но и тот, кто лишь держал ее руки в момент нанесения ранения, т.е. лишил возможности сопротивляться.

Разновидностью исполнения является посредственное исполнение. Посредственное исполнение возможно при наличии двух ситуаций: лицо, выполнившее своими действиями признаки состава преступления, предусмотренного в Особенной части УК, не обладает общими свойствами субъекта преступления — вменяемостью и необходимым для уголовной ответственности возрастом, или же оно действовало невиновно либо по неосторожности. Так, лицо, склонившее душевнобольного убить человека, является исполнителем преступления, ибо душевнобольной явился лишь орудием совершения преступления.

Содержание умысла исполнителя заключается в следующем:

а) лицо сознает, что преступление совершается им при содействии других (хотя бы одного) лиц; б) предвидит общий преступный результат; в) желает (возможно, не желает, но сознательно допускает) его наступления.

Подстрекатель. Подстрекателем признается лицо, склонившее кого-либо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом (ч. 4 ст. 28). Опасность подстрекателя заключается в том, что он является инициатором преступления.

С субъективной стороны подстрекательство состоит в возбуждении в другом лице решимости совершить определенное преступление. Возбуждением этой решимости устанавливается причинная связь между действиями подстрекателя и преступлением, совершенным исполнителем.

Способы, которые использует подстрекатель для возбуждения в другом лице решимости совершить преступление, могут быть разнообразными: угроза, подкуп, предложение, убеждение, просьба и т.п. Их характер не имеет значения для признания подстрекательства, но может оказать влияние при определении наказания как подстрекателю, так и исполнителю.

Подстрекательство всегда совершается только путем активных действий.

Подстрекательство необходимо отличать от интеллектуального пособничества в тех случаях, когда лицо одобряет уже сложившееся у исполнителя намерение совершить преступление.

Подстрекательство может иметь место только в отношении лица, способного сознавать характер совершаемого действия и принимать решения.

Следовательно, подстрекательство невменяемого или несовершеннолетнего, не достигшего соответствующего возраста, рассматривается не по правилам о соучастии, а как посредственное причинение. Аналогичным образом решается также вопрос в тех случаях, когда лицо умышленно вводит в заблуждение другое лицо, чтобы, используя ошибку последнего, добиться осуществления преступления его руками.

С субъективной стороны подстрекательство характеризуется наличием прямого умысла. Во-первых, умысел подстрекателя должен заключать в себе предвидение всех фактических обстоятельств, которые образуют объективные признаки состава данного преступления, и, во-вторых, предвидение общего развития причинной связи между его действиями и преступным результатом. Следовательно, подстрекательство предполагает возбуждение у другого лица решимости совершить определенное преступление. Поэтому не будет подстрекательства, если кто-либо, не возбуждая решимости на совершение конкретного преступления, развивает в других лицах нездоровые взгляды и настроения.

При определенных условиях такая деятельность может составить самостоятельное преступление (ст. 131 УК).

Пособник преступления. В соответствии с частью пятой статьи 28 УК Республики Казахстан пособник определяется как «лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, орудий или средств совершения преступления либо устранением препятствий к совершению преступления, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, орудия или иные средства совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы».

С объективной стороны пособничество выражается в содействии совершению преступления указанными выше способами. Перечень способов пособничества, содержащийся в статье 28 УК, пожалуй, является исчерпывающим, так как он охватывает все возможные формы содействия совершению преступления.

Участие пособника в причинении преступного результата имеет свои специфические особенности, которые обуславливают выделение из числа соучастников его фигуры.

Пособники отличаются от исполнителя тем, что помощь их, как правило, предшествует факту совершения преступления, или если и совпадает с ним по времени, то не выражается в непосредственном участии в выполнении действий, описанных в диспозиции статьи Особенной части УК.

От подстрекательства пособничество отличается тем, что содействие при пособничестве не выражается в склонении исполнителя совершить преступление, в возбуждении у него такой решимости. Деятельность пособника присоединяется к деятельности других лиц уже после возникновения у них намерения совершить определенное преступление.

В теории уголовного права принято различать две формы пособничества: интеллектуальное и физическое.

Интеллектуальное пособничество обычно выражается в укреплении у исполнителя решимости совершить преступление. Как интеллектуальное пособничество следует рассматривать советы, указания и обещания скрыть преступника, орудия и средства совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем.

Физическое пособничество, как правило, связано с совершением определенных активных действий — предоставление оружия, средств передвижения, наведение справок, отвлечение охраны, устранение иных помех и т.д.

С субъективной стороны пособник должен охватывать своим умыслом все фактические обстоятельства, которые образуют объективные признаки состава преступления, совершаемого исполнителем, и причинную связь между собственными действиями и действиями исполнителя. Таким образом, пособник должен иметь представление о характере преступления, совершению которого он способствует. Поэтому нельзя признать пособничеством в убийстве действия А., давшего лом Б. для того, чтобы тот вскрыл несгораемый шкаф, в том случае, если Б. совершит этим ломом убийство.

Как известно, уголовное право не связывает степень ответственности соучастников принадлежностью их к тому или иному виду, поэтому наказание пособнику определяется обычно в тех пределах, которые указаны в Особенной части Уголовного кодекса за преступление, совершенное исполнителем.

Однако при назначении меры наказания суд всегда учитывает степень участия пособника в преступлении в сравнении с ролью исполнителя и часто назначает ему менее тяжкое наказание, чем исполнителю.

Формы соучастия

По способу взаимодействия виновных, по характеру выполняемых каждым из них действий принято различать *соучастие простое* (соисполнительство) и *соучастие сложное* (с распределением ролей).

При простом соучастии каждый из соучастников выполняет полностью или частично непосредственно те действия, которые описаны в диспозиции статьи Особенной части УК.

При сложном соучастии действия, полностью или частично соответствующие признакам состава преступления, предусмотренного в Особенной части УК, выполняют некоторые из соучастников или один из них, в то время как другие совершают действия, лежащие за пределами этого состава преступления (организационная деятельность, подстрекательство и пособничество).

Другим критерием, который также используется при классификации форм соучастия, является степень согласованности преступной деятельности. С учетом степени согласованности преступной деятельности следует различать две основные формы: соучастие с предварительным сговором и без предварительного сговора.

Соучастие без предварительного сговора есть совместное участие двух или более лиц в совершении преступления без предварительной договоренности.

Отсутствие предварительного сговора, однако, не следует понимать в том смысле, что при этом между соучастниками может даже отсутствовать согласованность действий. При отсутствии согласованности действий нескольких лиц нельзя называть их соучастниками и они рассматриваются как самостоятельные участники преступления.

Соучастие без предварительного сговора чаще всего сопровождается однородной преступной деятельностью всех соучастников, т.е. налицо бывает соисполнительство, когда каждый из соучастников непосредственно принимает участие в выполнении состава преступления. Примером такого соучастия может быть преступление, совершенное группой, нанесение телесных повреждений или убийство в драке, где участвовало несколько лиц.

Предварительный сговор между соучастниками по своему характеру может быть самым различным. Сговор может состояться относительно места, времени или способа совершения преступления, т.е. касаться лишь отдельных моментов совершения преступления. Сговор может быть и более подробным, придающим соучастникам характер организованной группы или преступной организации.

Для обозначения наиболее организованных видов соучастия с предварительным соглашением ныне действующее законодательство пользуется понятиями — «организованная группа», «преступное сообщество», «преступная организация».

Совершение преступления в организованной группе рассматривается как отягчающее обстоятельство (п. «в» ч.1 ст. 54).

Под *организованной группой* следует понимать лишь такую группу, которая в процессе предварительного сговора разрабатывает план, предусматривающий распределение ролей, и действия, которые необходимы для достижения общей цели — преступного завладения социалистическим или личным имуществом.

Преступление признается совершенным по предварительному сговору группой лиц, если в нем участвовали исполнители, заранее договорившиеся о совместном его совершении (ч. 2 ст. 31 УК). Преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено заранее объединившейся устойчивой группой лиц (ч. 3 ст. 31 УК).

Более того, совершение преступления организованной группой в ряде норм Особенной части УК (ч. 3 ст. 175, ч. 3 ст. 176 и т.д.) отнесено к числу признаков особо квалифицированных составов ряда преступных посягательств.

Наиболее опасная форма соучастия *преступная организация (сообщество)*. Преступление признается совершенным преступным сообществом (преступной организацией), если оно совершено сплоченной организованной группой (организацией), созданной для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, либо объединением организованных групп, созданных в тех же целях (ч. 4 ст. 31 УК).

Порядок и пределы ответственности соучастников

Поскольку преступный результат является плодом совместной деятельности всех соучастников, то и каждый из соучастников должен нести ответственность за все

содеянное в целом. При этом соучастник, отвечая за содеянное в целом, несет ответственность не за других, а лично за себя, ибо каждый из них является виновником совершенного преступления. Однако это не означает, что все они будут приговорены к одинаковой мере наказания. Разумеется, при определении наказания суд учитывает степень участия и конкретную роль каждого участника в совершении преступления.

Специальные вопросы о порядке и пределах ответственности возникают при любой форме соучастия. Дело в том, что общий результат вменяется во всех случаях каждому соучастнику как последствие его действия.

Проиллюстрируем это на примерах. Трое наносят потерпевшему по одной - две ножевых раны, при этом каждая рана в отдельности образует легкое телесное повреждение. Но все же действия каждого из соинициаторов не могут быть квалифицированы по статье 105 УК, если окажется, что в общей сложности нанесенные ранения причинили потерпевшему тяжкие телесные повреждения. Аналогично решается вопрос и при хищении чужого имущества, когда похищенное соучастниками имущество в общей сложности достигает крупного размера, несмотря на то, что размер похищенного каждым из них в отдельности не является таковым.

Таким образом, каждый соучастник несет ответственность за весь вред в целом, а не за часть его.

Вышеприведенные примеры относятся к простому соучастию (соинициаторство). При соучастии в тесном смысле слова вопрос об основании ответственности соучастников имеет некоторые свои особенности, заключающиеся в том, что только исполнитель совершает действия, непосредственно образующие состав преступления. Другие же участники этих действий непосредственно не совершают. Их действия, взятые изолированно, вне связи с деятельностью исполнителя, еще не причиняют непосредственно вреда объекту, на который совершается посягательство. Опасность действий организатора, подстрекателя и пособника заключается в той роли, которую каждый из них выполняет, создавая реальные условия для совершения преступления исполнителем. Следует отметить, что основание их ответственности определяется не только тем, что они содействуют исполнителю, но также и тем, что каждый соучастник в то же время реализует свои преступные намерения и совместно с другими соучастниками достигает общего преступного результата. Именно поэтому часть третья статьи 29 УК требует, чтобы при квалификации действий организатора, подстрекателя и пособника указывалась не только статья Особенной части УК, предусматривающая наказание за совершенное преступление, но и делалась ссылка на статью 28 УК, за исключением случаев, когда они одновременно являлись соисполнителями преступления.

7 Тема. Квалификация преступлений при соучастии преступлений.

1. Понятие соучастия преступлений в уголовном праве.

2. Формы и виды соучастия преступлений.

3. Основание и пределы уголовной ответственности соучастников преступления.

4. Акцессорность соучастников и дифференциация ответственности соучастников.

5. Проблемы квалификации преступлений соучастников со специальным субъектом преступления.

6. Акцесс соучастника и проблемы квалификации.

Преступления против личности принято классифицировать в зависимости от их непосредственного объекта, степени важности защищаемых прав и интересов личности. Наряду с этим при классификации необходимо учитывать, что за некоторые преступления против личности наступает ответственность в случае, если деяния виновного создавали опасность причинения вреда жизни или здоровью. С учетом

указанных критериев преступления против личности можно разделить на следующие группы:

1) преступления против жизни: убийство, доведение до самоубийства и неосторожное причинение смерти.

2) преступления против здоровья: причинения вреда здоровью: заражение венерической болезнью (статья 115 части 2 и 3 УК) заражение заболеванием ВИЧ (ч. 2 ст.116 УК);

3) преступления, ставящие в опасность жизнь и здоровье: незаконное производство аборта, злоупотребление опекунами обязанностями, разглашение тайны усыновления, оставление в опасности, неоказание помощи больному, поставление в опасность заражения венерической болезнью, (ч.1 ст.116).заведомое поставление в опасность заражения заболеванием ВИЧ злостное уклонение от уплаты алиментов или от содержания детей, злостное уклонение от оказания помощи родителям.

4) половые преступления: имеющие своим объектом половую свободу взрослых лиц, посягающие на половую неприкосновенность и нормальное развитие несовершеннолетних, а также иные преступления в области половых отношений:

5) преступления против личной свободы: незаконное лишение свободы, захват заложников, незаконное помещение в психиатрическую больницу, подмен ребенка, похищение человека:

а. преступления против чести и достоинства личности: клевета, разглашение сведений, составляющих врачебную тайну, и оскорбление.

8 Тема. Квалификация преступлений против личности

1.Понятие и виды преступлений против личности.

2.Квалификация преступлений против жизни.

3. Квалификация преступлений против здоровья.

4.Квалификация преступлений ставящих жизнь и здоровья человека.

5. Квалификация преступлений половых преступлений.

6.Квалификация преступлений против лишения свободы личности.

7.Квалификация преступлений против чести и достоинства личности.

Под убийством принято понимать противоправное умышленное причинение смерти другому человеку.

Объектом убийства является жизнь другого человека. Жизнь любого человека, больного и здорового, новорожденного и престарелого в равной степени охраняется уголовным правом.

Начальным моментом жизни человека следует считать начало нормальных физиологических родов, и с учетом этого следует разграничивать убийство и незаконный аборт, который представляет собой действия совершенные по изгнанию плода до начала нормальных физиологических родов.

Отсюда, умерщвление ребенка, совершенные не только непосредственно после рождения, но и в процессе родов, должно рассматриваться как убийство. Конечным моментом преступления следует считать наступление биологической смерти, при которой прекращается деятельность нервной системы и в коре головного мозга наступает необратимый распад белковых тел, после чего восстановить жизнедеятельность организма уже невозможно. Уголовно-правовой охране подлежит жизнь любого человека независимо от его возраста, физического и морального состояния и качеств от начала рождение и до момента смерти.

Объективная сторона убийства состоит в противоправном лишении жизни другого человека. Указания законом на противоправность рассматриваемого деяния имеет существенное значение. Например, не может рассматриваться как убийство причинение

смерти в состоянии необходимой обороны (ст.32 УК), приведение в исполнение приговора к смертной казни (ст.49 УК).

Убийство может быть совершено как путем действия, так и путем бездействия. Во всех случаях между действием или бездействием виновного и смерти потерпевшего должна быть обязательно установлена причинная связь.

При убийстве лицо сознает, что совершенное им действие или бездействие может причинить смерть другому лицу, желает либо сознательно допускает такой исход.

Действие при убийстве обычно заключается в физическом воздействии на организм человека, влекущим за собой смерть (нанесение ран, удушение, отравление и т.п.). При этом виновный может использовать природные явления (убийство путем утопления, воздействие низких или высоких температур и т.п.), а также созданные наукой и техникой различные источники повышенной опасности (ток высокого напряжения, отравляющие газы, различные механизмы и т.п.). Убийство путем бездействия предполагает особую заботу и обязанность виновного совершить действия, устраняющие смерть потерпевшего (например, мать не кормит или не лечит своего ребенка; машинист не принимает мер, чтобы остановить машину, не выключает ток, газ и т.п.), если он имел возможность совершить эти действия, но не сделал их.

Убийство относится к преступлениям с так называемым материальным составом. Поэтому окончание убийства имеет место в тех случаях, когда в результате такого деяния последовала смерть потерпевшего.

С субъективной стороны действия виновного предполагает только вину умышленную. Умысел может быть прямым и косвенным. Лицо, совершая действие или бездействие предвидит наступления смерти, желает, либо сознательно допускает такой исход.

Весьма важное значение имеет, установление по делам данной категории установление мотива и цели лишения потерпевшего жизни. Только тщательное выявление всех обстоятельств преступного поведения потерпевшего и виновного, их взаимоотношения во многом помогает установлению подлинного мотива и направления умысла, что на практике нередко остаются далеко не выявленными, что может привести к неправильной квалификации содеянного.

Убийство делится на три вида:

1) убийство без отягчающих и смягчающих обстоятельств, указанных в законе (ч.1.ст.96УК)

2) убийство при отягчающих обстоятельствах (ч.2.ст. 96 УК).

3) убийство при смягчающих обстоятельствах (ст. ст. 97-100 УК)

В том случае, если убийство было совершено при наличии признаков как отягчающих, так смягчающих, следует квалифицировать как убийство, совершенное при смягчающих обстоятельствах /по правилам конкуренции общих и специальных норм/.

В зависимости от степени причиненного здоровью вреда эти преступления делятся на три вида: тяжкие, средней тяжести и легкие.

Посягательство на собственное здоровье по общему правилу по уголовному праву ненаказуемо. Лишь в отдельных случаях эти деяния образуют самостоятельный состав преступления ч.2 ст.326 или ст.374 УК.

Объективная сторона данного преступления выражается в причинении вреда здоровью, опасного для жизни или повлекшего за собой потерю зрения, слуха или какого-либо органа утрату его функций или выразившегося в неизгладимом обезображении лица, а также причинение иного вреда здоровью, опасного для жизни или вызвавшего расстройство здоровья, соединенное со значительной стойкой утратой трудоспособности не менее чем на одну треть или заведомо для виновного полной утратой профессиональной трудоспособности, либо повлекшей за собой прерывание беременности, психическое расстройство, заболевание наркоманией или токсикоманией.

Предусматривая причинение вреда здоровью по видам, законодатель в основу их классификации положил объективный вред здоровью человека. ОБЪЕКТИВНАЯ сторона преступления, предусмотренного ч.1 ст. 103, УК, прежде всего, характеризуется опасностью для жизни. К опасным для жизни телесным повреждениям относят проникающие раны черепа, позвоночника, груди, живота, пищевода даже без поражения внутренних органов. Это и закрытые трещины, и переломы костей черепа, тяжелая степень сотрясения мозга, перелом тела позвоночника, подкожные разрывы внутренних органов грудной и брюшной полости, повреждения крупных кровеносных сосудов, большая потеря крови, термические ожоги I - IV степени с площадью поражения, превышающей 15 % поверхности тела, ожоги III степени более 20% поверхности тела, ожоги II степени выше 30% поверхности тела, сдавливание органов шеи и другие виды механической асфиксии.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, представляющие опасность для жизни, подлежат квалификации по ст. 103 УК независимо от степени последующей утраты трудоспособности. Опасные для жизни повреждения при оказании своевременной помощи могут не повлечь вреда для здоровья человека, потому опасность для жизни рассматривается на момент ранения.

Под причинением вреда здоровью, повлекшим потерю зрения, может выражаться в полной стойкой слепоте человека на оба глаза или в таком состоянии, когда имеется пониженное зрение до счета пальцев на расстоянии двух метров и менее.

Утрата зрения на один глаз влечет стойкую утрату трудоспособность свыше одной трети и по этому признаку относится к нанесению тяжкого вреда здоровью.

Потеря слуха как признак тяжкого повреждения выражается в полной глухоте и отсутствии слышимости потери разговорной речи на расстоянии 3-5 см. от ушной раковины. Потеря слуха на одно ухо относится к менее тяжкие телесным повреждениям. Умышленное телесное повреждение, повлекшее за собой потерю какого-либо орган и его функций, является также признаком тяжкого телесного повреждения.

К органам относятся части человеческого организма, выполняющие одну или несколько функций, имеющих существенное значение для жизнедеятельности всего организма.

Потеря или необратимая утрата функций руки, ноги, производительной способности, потеря языка (речи) позволяет содеянное отнести к рассматриваемому преступлению.

К признакам тяжкого вреда здоровью относится и душевная болезнь, которая явилась следствием физической или психической травмы, инфекции, отравления и т.д. Душевная болезнь представляет собой любое заболевание независимо от его тяжести, продолжительности или излечимости или неизлечимости. Однако к тяжкому вреду здоровья нельзя относить расстройство нервной деятельности (неврозы, психопатия, истерия и т. п.).

Утрата трудоспособности - наиболее распространенное последствие рассматриваемого преступления. Данный признак обусловлен расстройством здоровья, соединенное со стойкой утратой трудоспособности не менее чем на одну треть. В этих случаях речь идет об утрате общей трудоспособности.

К стойкой трудоспособности относится постоянная, необратимая утрата. Размер утраты трудоспособности определяется в соответствии с таблицей для определения процента постоянной утраты общей трудоспособности от несчастных случаев.

Прерывание беременности, причинно связанное с причинением телесных повреждений, также относится к причинению тяжкого здоровью. Причинение тяжкого вреда здоровью является неизгладимое обезображивание лица. Это обусловлено тем, что такое повреждение придает лицу потерпевшего отталкивающий, безобразный вид. Оно может выражаться в удалении носа, губ, ушей, в ожогах лица горячей водой, кислотами, щелочью и т.д. Данные повреждения порой не причиняют серьезного вреда здоровью, однако обрекают потерпевших на душевные переживания.

Правила Судебно-медицинской оценки тяжести вреда здоровью, утвержденные 4 мая 1998 г. приказом Комитета здравоохранения Министерства образования, культуры и здравоохранения РК.

Как признак тяжкого телесного повреждения эти повреждения должны быть, во первых, неизгладимыми и, во вторых, обезображивать лицо. Под неизгладимостью следует понимать такое повреждение, которое неизгладимо не может быть устранено обычными методами лечения.

Нарушение асимметрии лица, причинение глубоких шрамов и т.п. на основе общепринятых эстетических представлений о нормальной внешности человека могут отнесены судом к обезображению лица. Вопрос об обезображении лица не медицинский в основе его лежат эстетические моменты, а юридические следовательно не нуждается в проведении экспертизы. Вопрос об изгладимости или неизгладимости данного повреждение - решает суд на основе заключения Судебно-медицинской экспертизы.

9 Тема. Квалификация преступлений против собственности

1.Понятие и виды преступлений против собственности.

2.Понятие и виды хищения.

3.Формы хищения

4.Квалификация преступлений не связанных с хищениям преступлений против собственности.

Понятие собственности закрепляет одно из прав человека и гражданина право владеть, пользоваться и распоряжаться законно приобретенным имуществом. Таким образом, собственность не только экономическая категория, ибо, будучи закрепленной, в нормах права она представляет собой экономико-правовое явление, в котором правовая форма неразрывно связано с экономическим содержанием.

Под преступлением против собственности следует понимать опасные деяния, посягающие на общественные отношения собственности, предусмотренные ст. 175-188, объединенными в главе шестой Уголовного законодательства Республики Казахстан.

Родовым объектом преступлений против собственности являются общественные отношения, обеспечивающие нормальное функционирование всех форм собственности.

Непосредственным объектом преступлений против собственности могут выступать различные виды собственности, существующие в нашем обществе.

Предметом являются любое имущество, которое в соответствии с гражданским законодательством относится к объектам право собственности, за исключением отдельных видов, которые не могут принадлежать гражданам или юридическим лицам.

Объективная сторона данной группы преступлений характеризуется в основном активными общественно опасными действиями.

Из 14 составов преступлений, предусмотренных в главе шестой Уголовного Кодекса Республики Казахстан, 10 из них образуют по конструкции объективной стороны материальный состав, т.е. обязательно наличие трех признаков: действие (или бездействие), и наступления преступных последствия и причинной связи между ними.

Разбой - ст.179 и вымогательство - ст.181 являются усеченными составами, т.е. эти составы считаются, оконченными с момента совершения действия, которое с точки зрения положений стадий совершения преступления относятся к покушению на преступление.

Некоторые из них приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст.183) и неправомерное завладение автомобилем или иным

транспортным средством без цели хищения (ст.185) являются формальными составами, т.е. достаточно для окончания приобретения имущества или сбыт его другому лицу (ст.183) и с момента начала физического перемещения транспортного средства в пространстве (ст. 185).

Субъективная сторона большинства преступлений против собственности характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла.

Статья 188 УК неосторожное уничтожение или повреждение чужого имущества могут быть совершены по самонадеянности или по небрежности.

Преимущественно для данной группы преступлений характерно корыстный мотив и цель извлечения незаконной наживы.

Субъектом преступлений против собственности могут быть лица подлежащие уголовной ответственности. Согласно ч.2 ст.15 УК лица, достигшие ко времени преступления четырнадцатилетнего возраста подлежат ответственности за кражу (статья 175), грабеж (статья 178), разбой (статья 179), вымогательство (статья 181), неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения при отягчающих обстоятельствах (статья 185 части вторая, третья, четвертая), умышленное уничтожение или повреждение имущества при отягчающих обстоятельствах (статья 187, части вторая, третья). В остальных случаях уголовная ответственность за преступления против собственности наступает с 16 лет.

В ряде составов имеется и дополнительные признаки субъекта, т.е. эти преступления могут быть совершены специальными субъектами. Например, присвоение или растрата вверенного чужого имущества (статья 176).

Исходя из способов, мотивов совершенных деяний, их юридических свойств и признаков можно разделить на три вида: 1. Хищение чужого имущества: - кража (статья 175), присвоение или растрата вверенного чужого имущества (статья 176), мошенничество (статья 177), грабеж (статья 178), разбой (статья 179), хищение предметов , имеющую особую ценность (статья 180).

2. Иные виды корыстных посягательств на собственность, не связанные с хищением: - вымогательство (статья 181), причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием (статья 182), приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем. (статья 183). Нарушение прав интеллектуальной собственности (статья 184), неправомерное завладение автомобилем или иными транспортным средством без цели хищения (статья 185), нарушение вещных прав на землю (статья 186).

3. Умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества (статья 187) и неосторожное уничтожение или повреждение чужого имущества (ст. 188).

Общее понятие хищения чужого имущества, его формы и виды.

Хищение чужого имущества представляют повышенную опасность в силу своей распространенности и характеру опасности.

Под хищением понимаются совершенные с корыстной целью противоправные безвозмездные изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества”.

Анализ этих определений позволяет выявить ряд объективных и субъективных признаков относящихся ко всем формам хищения. Центральным признаком является изъятие имущества, которое должно быть противоправным, безвозмездным и преследовать корыстную цель.

Объектом хищения являются общественные отношения по поводу собственности.

Предметом хищения является имущество не находящееся в собственности или законном владении виновного. Данное обстоятельство характеризует юридическое свойство предмета хищения и означает, что у виновного не должно быть ни действительного, ни предполагаемого права на изымаемое имущество.

Помимо юридических свойств, предмет хищения должен обладать физическими и экономическими свойствами. Физическое свойство проявляется в том, что предметом хищения могут быть только вещи материального мира, полученные в процессе общественного производства. Экономическое свойство предмета означает вещь должна обладать определенной экономической ценностью и в него должен быть вложен человеческий труд.

Объективная сторона хищения характеризуется активными действиями.

Под изъятием имущества следует понимать противоправное физическое извлечение и перемещение чужого имущества в какое-то другое место, из владения собственника, а также лица во владении которого оно находится, в фактическое незаконное обладание субъектом без требуемого согласия собственника или другого законного владельца с использованием в дальнейшем этого имущества в интересах виновного лица либо других лиц.

Хищение должно быть противоправным деянием - это означает что, оно запрещено уголовным законом, т.е. у виновного лица отсутствуют какое-либо право на завладевшее имущество.

Хищение представляет собой безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или в пользу других лиц. Именно безвозмездность изъятия чужого имущества влечет за собой причинение ущерба собственнику или иному владельцу имущества.

Безвозмездность, есть бесплатность приобретения чужого имущества, то есть без компенсации, без эквивалентности его стоимости.

Безвозмездность может иметь место и в случае неадекватного возмещения причиненного собственнику ущерба, т.е. частичное возмещение или замена его менее ценным имуществом не означает отсутствие состава хищения.

Особое значение имеет ущерб, причиняемый собственнику или иному законному владельцу, как категория непосредственно связанная с такой характеристикой хищения, как безвозмездность. Таким образом, ущерб можно определить как прямые убытки, выраженные в стоимости похищенного имущества.

Размер ущерба положен в основу классификации видов хищения по уголовному законодательству Республики Казахстан можно выделить следующие виды хищения: Мелкое хищение, предусматривающее только административную ответственность. Примечание 5 к статье 175 УК "Мелкое хищение чужого имущества, принадлежащего на праве собственности организации или находящегося в ее ведении, совершенное путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты, не влечет уголовной ответственности. Лицо, виновное в его совершении, несет административную ответственность в соответствии с законом. Хищение признается мелким, если стоимость похищенного имущества не превышает десятикратного размера месячного расчетного показателя, установленного законодательством Республики Казахстан на момент совершения деяния; Хищение в крупных размерах. Примечание 2 статьи 175 УК "Крупным размером или крупным ущербом в статьях настоящей главы признается стоимость имущества или размер ущерба, в пятьсот раз превышающие месячный расчетный показатель, установленный законодательством Республики Казахстан на момент совершения преступления. Хищение предметов имеющих особую ценность (статья 180 УК).

Кража(статья 175 УК)

Непосредственным объектом является – отношение конкретных видов собственности. Предметом, кражи может быть только чужое имущество, анализ которых дан в общем понятии хищения. Объективная сторона кражи характеризуется активными действиями, совершаемыми тайным способом. Тайный способ является обязательным признаком кражи и именно этот способ отличает его от других форм хищений. Тайность при краже анализируется исходя из его объективных и субъективных признаков. Когда

решается вопрос о том является ли хищение тайным решающим должны быть субъективные признаки, т.е. исходя из восприятия ситуации самим виновным к факту похищения чужого имущества, убежденностью в том, что его действия остались незаметными. Похищение имущества надлежит считать тайным (кражей) если оно совершено в отсутствии потерпевшего или посторонних лиц, либо хотя и в их присутствии, но, как полагает субъект незаметно для них. Если потерпевший или посторонние лица видели, что происходит похищение, но виновный, исходя из окружающей обстановки, считал что действует тайно, содеянное следует квалифицировать как кражу. Объективный признак тайности при краже означает, что потерпевший и другие лица не осознавали преступного характера действия виновного. Разумеется, хищение является тайным, когда она совершается при полном отсутствии очевидцев. Например, при квартирной краже в присутствии любых лиц, не осознающих факта хищения из-за своего состояния (малолетний возраст, глубокий сон, сильное алкогольное опьянение и т.д.). Хищение также следует считать кражей при изъятии чужого имущества в присутствии потерпевших, но незаметно для них. Например, при карманной краже, если в присутствии большого количества людей, но они не воспринимают происходящее как неправомерное. При коллизии объективного и субъективного признака предпочтение отдается субъективному признаку. Например, виновный убежден, что изъятие чужого имущества им совершается тайно, т.е. по его мнению, незамеченным, а в действительности его преступные действия были замечены потерпевшими, т.е. своего рода происходит ошибка со стороны виновного лица то в соответствии с направленностью умысла содеянное должно квалифицироваться как кража. Кража по законодательной конструкции относится к преступлениям с материальным составом, т.е. при анализе данного состава необходимо иметь ввиду три обязательных с объективной стороны его признака: общественно опасное деяние, наступление преступных последствий, наличие причинной связи между деянием и наступившими последствиями в виде причинения имущественного ущерба потерпевшему. Следует обратить внимание, что при краже уголовная ответственность установлена, дифференцировано в отношении юридических и физических лиц. Так “признание кражи преступным или наказуемым деянием на основании законодательства об административной ответственности зависит от того, кому принадлежит похищаемое имущество и какова его стоимость. Если оно принадлежит организации или находится в ее ведении, а стоимость не превышает десяти месячных расчетных показателей, наступает административная ответственность за мелкое хищение. Уголовная ответственность путем кражи в отношении физических лиц наступает независимо от стоимости похищенного имущества. Кража считается оконченным преступлением с момента изъятия виновным чужого имущества и получения реальной возможности распорядиться им по своему усмотрению независимо от того, удалось ли ему возможность реализовать. Субъективная сторона, кражи выражается умышленной формой вины и только с прямым умыслом, т.е. субъект осознает, что тайно, незаконно и безвозмездно изымает чужое имущество, предвидит, что законному владельцу будет причинен ущерб, желает причинить этот вред. Обязательным признаком кражи также является корыстный мотив и цель незаконного извлечения наживы. Субъект кражи общий, уголовная ответственность установлена с 14 лет. Статья 175 УК РК устанавливает три вида состава кражи:

1. Основной (простой – ч. 1).
2. Квалифицированный (часть 2).
3. Особо квалифицированный (часть 3).

Квалифицированная кража часть 2 ст.175 УК предусматривает три признака отягчающих кражу, совершенную:

- а) группой лиц по предварительному сговору;
- б) неоднократно;

в) с незаконным проникновением в жилое, служебное или производственное помещение либо хранилище.

При краже, совершенной группой лиц по предварительному сговору, должны участвовать лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления. При этом следует иметь в виду, что все соучастники одновременно выполняют объективную сторону преступления, т.е. являются соисполнителями.

В примечании к статье 175 УК указано, что неоднократно в статьях 175-181 признается совершение преступления, если ему предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных этими статьями, а также статьями 248,255,260.

Кража признается совершенной при специальной неоднократности, т.е. когда лицо совершило одно из указанных преступлений. Признак неоднократности будет в случае, когда еще не истек срок давности уголовного преследования, если за первое преступление не был вынесен приговор, либо не истек срок погашения судимости, если за первое преступление виновный был осужден.

При квалификации по квалифицирующему признаку следует выяснить такие понятия как “проникновение”, “помещение” и “хранилище”. Здесь следует воспользоваться соответствующими разъяснениями Пленума Верховного суда Республики Казахстан от 28 июня 1995 года № 5 с изменениями, внесенными постановлением Пленума от 20 декабря 1996 г. №11 “О судебной практике по делам о хищениях”³, и Постановлением Пленума Верховного суда СССР от 26 апреля 1984 года № 2 с изменениями внесенными постановлением пленума от 21 июля 1985 года № 8 “О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при применении Указов Президиума Верховного Совета СССР от 26 июля 1982 года “О дальнейшем совершенствовании уголовного и исправительно-трудового законодательства и от 15 октября 1982 года “О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты СССР”⁴.

В части третьей ст. 175 УК предусматривается более строгая ответственность за кражу совершенную при особо отягчающих обстоятельствах.

Организованная группа это более опасная форма соучастия, понятие, которому дано в ч.3 статьи 31 УК Республики Казахстан. Кражей совершенной организованной группой означает, что ее участники объединились в устойчивую группу для совершения для совершения нескольких преступлений, либо одного, но более сложного по исполнению, а также требующее тщательной, длительной и организационной подготовки.

При этом следует иметь в виду, что действия всех ее участников квалифицируются, одинаково – по п. “а” ч.3 ст.175 УК. Но ответственность наступает, дифференцированно – для организатора преступной группы и для остальных ее участников. Лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими, несет ответственность за все совершенные организованной группой или преступным сообществом преступления, если они охватывались его умыслом. Другие участники организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) несут уголовную ответственность за те кражи, в подготовке или в совершении которых они участвовали.

Крупный размер кражи определен в примечании 2 к статье 175 УК. Крупным размером или крупным ущербом признается стоимость имущества или размер ущерба, в пятьсот раз превышающие месячный расчетный показатель, установленный законодательством Республики Казахстан на момент совершения преступления.

³ Сборник Постановлений Пленума Верховного суда Республики Казахстан (Казахской ССР) 1961-1997. Алматы; Санат, 1997, Т.1, с.267-270.

⁴ Сборник постановлений пленума Верховного суда СССР (1924-1986) с.568-575.

Размер кражи должен определяться исходя из стоимости похищенного, а при определении стоимости имущества, ставшего предметом преступления следует учесть разъяснение, которое дается в постановлении Пленума Верховного суда Республики Казахстан № 9 от 25 июля 1996 года пункт 13.

При определении месячного расчетного показателя следует исходить из закона Республики Казахстан “О республиканском бюджете за соответствующий год”

Лицом, ранее два и более раз судимым за хищение либо вымогательство, (п. “в” части 3 статьи 175 УК), предполагается, что лицо имеет как минимум две непогашенные и не снятые судимости к моменту совершения последней кражи, а также то что он имеет судимость не только за хищение либо вымогательство, т.е. по ст.ст.175-181 УК, но также за хищения либо вымогательство радиоактивных материалов, оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, а также наркотических средств или психотропных веществ, т.е. по статьям 248,255,260 (примечание 4 к статье 175 УК). В целом данный особо квалифицирующий признак свидетельствует о повышенной опасности множественности преступлений и в частности его вид - специальный рецидив.

Различие кражи от присвоения или растраты вверенного чужого имущества (статья 176 УК) состоит в том, что при краже субъект не наделен никакими правомочиями в отношении имущества, которое он противоправно и безвозмездно изымает помимо и вопреки воле собственника, т.е. субъектом преступления по статье 176 УК может быть только специальный субъект. Разграничение кражи от мошенничества (статья 177 УК), также проводится по предмету при мошенничестве, кроме вещи может быть и право на чужое имущество.