

**Конспект лекции по элективному курсу
«Преступления против личности, интересов семьи и
несовершеннолетних» для студентов 3 курса после школы,
2 курса после колледжа, р/о
специальности «юриспруденция – 5В030100»**

Тема 1. Квалификация преступлений против личности и ее значение

План лекции

- 1.1. Общие положения о квалификации отдельных видов преступлений
- 1.2. Понятие и виды преступлений против личности

1.1. Общие положения о квалификации отдельных видов преступлений

Понятие квалификации преступлений используется в теории и практике в 2-х значениях:

1. Квалификация преступления - логический процесс, как деятельность того или иного лица по установлению соответствия (тождества) конкретно рассматриваемого случая признакам состава преступления, указанного в норме Особенной части Уголовного Кодекса;
2. Квалификация преступления - определенная правовая оценка общественно опасного деяния.

В теории уголовного права различают два вида квалификации преступлений:

- официальная (легальная)
- неофициальная (доктринальная)

Официальная квалификация – это уголовно-правовая квалификация преступления, осуществляемая по конкретному уголовному делу лицами, специально уполномоченными на это государством: работниками органа дознания, следователя, прокурора, судьями, порождая определенные правовые последствия.

Неофициальная квалификация – это соответствующая правовая оценка преступного деяния, даваемая научными работниками, авторами монографий, учебников, учебных пособий, студентами и т.д. отражая правовые взгляды, мнения отдельных граждан, формируя общественное мнение.

Квалификация отдельных видов преступлений основана как на ее общих и частных, так и на единичных правилах. Последние базируются на общих и

частных правилах, вытекают из них и определяются применительно к квалификации отдельных конкретных видов преступлений. Единичные правила квалификации преступлений представляют собой правила, содержанием которых являются критерии разграничения отдельных видов преступлений, отграничения данного конкретного вида преступлений от других, имеющих с ними смежные составы преступлений. В теории уголовного права высказано мнение об отнесении к составам преступлений, которые “можно в полном смысле слова назвать смежными” составов, имеющих “все общие признаки, кроме одного”, однако при иллюстрации этого мнения к смежным отнесены, в частности, составы преступлений убийства без привилегирующих признаков (ст. 96 УК РК) и убийства матерью новорожденного ребенка (ст. 97 этого УК), отличающиеся друг от друга тремя разграничительными признаками, характеризующими потерпевшего (новорожденный ребенок), объективную сторону (время родов или сразу после них) и субъект (мать и ее психологическое или психическое состояние). Поэтому представляется правильным и обоснованным рассматривать в качестве смежных составы преступлений, различающиеся между собой по одному или нескольким признакам и нуждающиеся в разграничении.

Единичные правила квалификации преступлений по своей сути и значению - это правила разграничения смежных составов преступлений. Важность единичных правил квалификации преступлений обусловлена в первую очередь тем, что их наличие и применение обеспечивают обоснованное, соответствующее уголовному закону и теоретическим концепциям уголовного права отграничение данного конкретного состава преступления от смежных с ним и тем самым точную квалификацию каждого вида преступлений.

Необходимость отграничения каждого конкретного состава преступления от смежных с ним определяется сущностью построения системы норм уголовного законодательства и формулирования диспозиций норм его Особенной части. Как показывает анализ уголовного законодательства, совокупность норм его Особенной части об ответственности за отдельные конкретные виды преступлений представляет собой сложную и специфически взаимосвязанную систему, которую пронизывает и стержнем которой является смежность составов преступлений, предусмотренных указанными нормами. По такому основанию, как смежность составов преступлений, данная система может быть теоретически подразделена на микросистемы, концентрирующие в себе группы смежных составов преступлений. Эти микросистемы объединяют составы преступлений независимо от того, помещены предусматривающие их нормы в одной и той же или в разных разделах и главах Особенной части уголовного законодательства. Вся система смежных составов преступлений и соответствующих им норм дифференцируется на множество таких микросистем. Каждому конкретному составу преступления, за редчайшими исключениями, сопутствуют смежные составы преступлений, хотя бы один, и потому соответственно любой конкретный состав имеет свою собственную

подобную микросистему.

Выделение микросистем имеет практическое значение, поскольку позволяет составить для каждого конкретного состава преступления перечень смежных с ним составов, что в свою очередь может явиться для следственных и судебных работников определенной “программой” осуществления их деятельности по квалификации преступлений.

Составы преступлений, объединяемые в одну микросистему, предусмотренные нормами, помещенными в разные главы Особенной части уголовного законодательства, нередко имеют больше общих признаков, чем составы преступлений, находящиеся в разных микросистемах, хотя нормы, их предусматривающие, содержатся в одной и той же главе Особенной части УК РК.

Отдельные составы преступлений оказываются в разных микросистемах и тем самым связывают последние друг с другом. Следует отметить, что подобными микросистемами пронизана вся Особенная часть уголовного законодательства и единичные правила квалификации преступлений обеспечивают выделение, обособление, индивидуализацию конкретных составов преступлений в каждой из таких микросистем.

Любое единичное правило квалификации преступлений определяется на основе анализа и сопоставления уголовно-правовых норм, предусматривающих, с одной стороны, данный конкретный состав преступления и, с другой — смежный с ним состав преступления. Каждое единичное правило квалификации преступлений включает в себя все признаки, отграничивающие конкретный состав преступления от смежного с ним, то есть слагается из совокупности, комплекса таких признаков. Во всякой микросистеме смежных составов преступлений столько единичных правил квалификации преступлений, сколько составов преступлений являются смежными с тем, от которого они отграничиваются.

В следственной и судебной практике единичные правила квалификации преступлений применяются чаще всего при квалификации преступлений против личности как наиболее распространенных видов преступлений, совершаемых в нашей стране, причем их применение нередко вызывает трудности и ошибки.

Отмеченное обуславливает целесообразность, с одной стороны, рассмотреть единичные правила квалификации преступлений против личности, с другой - при освещении вопросов квалификации этих преступлений, во-первых, охарактеризовать понятие и виды всех преступлений против личности, что является одной из основных предпосылок такой квалификации, во-вторых, раскрыть содержание составов данных преступлений и отграничить их друг от друга.

1.2. Понятие и виды преступлений против личности

Конституция Республики Казахстан в статье 1 провозглашает, что высшими ценностями является человек, его жизнь, права и свободы.

В отличие от УК КазССР 1959 года в Уголовном кодексе Республики Казахстан глава «Преступления против личности» является первой, с нее начинается Особенная часть УК.

Преступлениями против личности признаются общественно опасные деяния, посягающие на жизнь и, здоровье, половую неприкосновенность, свободу, честь и достоинство человека. В результате совершения такого рода преступлений человеку причиняется существенный вред либо создается угроза причинения такого вреда жизни, здоровью, законным правам и свободам. Родовым (видовым) объектом такого рода преступлений является личность, а непосредственными объектами такие блага личности, как жизнь, здоровье, свобода, честь и достоинство. В зависимости от непосредственного объекта преступления этой главы можно подразделить на следующие группы:

1. Преступления против жизни (статьи 96-102 УК).
2. Преступления против здоровья (статьи 103 - 111, 114 – 116 УК).
3. Преступления, ставящие в опасность жизнь и здоровье (статьи 112, 113, 117-119 УК).
4. Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы человека (статьи 120 -124 УК).
5. Преступления против личной свободы человека и гражданина (статьи 125 -128 УК).
6. Преступления против чести и достоинства человека и гражданина (статьи 129, 130 УК).

Законодателем в главу «Преступления против личности» введены новые составы, предусматривающие ответственность за преступления против личности, в которых конкретизированы уголовно-правовые признаки такого рода общественно опасных деяний, предусмотрены с учетом судебной практики виды уголовных наказаний за конкретные деяния.

Тесты по теме 1

1. Квалификация преступления - это

- 1) Установление и юридическое закрепление точного соответствия между признаками совершенного деяния (правильно)
- 2) Фактические признаки совершенного деяния
- 3) Субъективная категория
- 4) Уголовно-правовая норма

2. Виды квалификации преступлений

- 1) Официальная и неофициальная (правильно)
- 2) Правовая и специальная
- 3) Легальная и правовая
- 4) Доктринальная и специальная

3. Применение уголовного закона – это:

- 1) Деятельность осуществляемая всеми гос. правоохранительными органами (правильно)
- 2) Деятельность осуществляемая должностными лицами
- 3) Деятельность осуществляемая судом
- 4) Деятельность осуществляемая прокурором

4. Квалификация преступлений является основанием для:

- 1) Все ответы верны (правильно)
- 2) Назначения наказания
- 3) Освобождение от уголовной ответственности и наказания
- 4) Применение принудительных мер воспитательного характера

5. Процесс квалификации преступлений определяется в теории уголовного права как:

- 1) процесс установления признаков того или иного преступления в действиях лица (правильно)
- 2) мыслительный процесс, связанный с решением определенной задачи
- 3) мыслительных приемов, подчиненных законам логического мышления
- 4) 2 и 3

6. Официальная квалификация осуществляется

- 1) все перечисленные (правильно)
- 2) работники органов дознания
- 3) прокуроры
- 4) судьи

7. Неофициальная квалификация осуществляется

- 1) все перечисленные (правильно)
- 2) научными работниками
- 3) авторами монографий
- 4) авторами учебников

8. Преступлениями против личности признаются:

- 1) общественно опасные деяния, посягающие на жизнь, здоровье, половую неприкосновенность, свободу, честь и достоинство человека (правильно)
- 2) общественно опасные деяния, посягающие на половую неприкосновенность, свободу, честь и достоинство человека
- 3) общественно опасные деяния, посягающие на жизнь, здоровье, честь и достоинство человека
- 4) общественно опасные деяния, посягающие на жизнь и, здоровье, половую неприкосновенность человека

9. Преступления против личности имеют единый родовый объект:

- а) экономическая деятельность
- б) общественная безопасность
- в) личность (правильно)

10. Субъектами преступлений против личности могут быть:

- а) вменяемые лица, достигшие к моменту совершения преступления 14 и 16-летнего возраста (правильно)
- б) все ответы верны
- в) должностные лица

Тема 2. Квалификация преступлений против жизни

2.1. Классификация преступлений против жизни

Квалификация преступлений:

«Убийство»,

«Убийство матерью новорожденного ребенка»,

«Убийство, совершенное в состоянии аффекта».

2.2. Квалификация преступлений:

«Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны»,

«Убийство, совершенное при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление».

2.3. Квалификация преступлений:

«Причинение смерти по неосторожности»,

«Доведение до самоубийства».

2.1. Классификация преступлений против жизни

По действующему УК РК к преступлениям против жизни относятся: убийство (ст. 96 УК); убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 97 УК); убийство, совершенное в состоянии аффекта (ст. 55 УК), убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны (ст. 99 УК), убийство, совершенное при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 100 УК); причинение смерти по неосторожности (ст. 101 УК), доведение до самоубийства (ст. 102 УК) Все перечисленные преступления против жизни, за исключением последних двух, относятся к убийствам.

Квалификация преступлений:

Убийство (ст. 96 УК)

Убийство наиболее тяжкое преступление против личности. Часть первая статьи 96 УК определяет, что убийством является противоправное умышленное причинение смерти другому человеку. Жизнь человека представляет собой важнейшую, от природы данную социальную ценность, которая принадлежит каждому от рождения.

Объектом убийства является жизнь человека независимо от его гражданства национальной и расовой принадлежности, происхождения и возраста, социального положения, рода занятий, состояния здоровья, образования, интеллекта и т.п. Уголовный закон в равной степени считает убийством не только случаи умышленного причинения смерти другому

человеку помимо воли потерпевшего, но и с его согласия (эвтаназия). Ошибка в личности потерпевшего не может повлиять на ответственность за умышленное убийство

Для решения вопроса о наличии или отсутствии объекта посягательства на жизнь необходимо установить ее начальный и конечный момент. В уголовно-правовом смысле жизнь существует тогда, когда человек родился и еще не умер. Лишить жизни человека, который еще не родился или уже умер, невозможно. В медицине с началом жизни связывают оплодотворение мужской половой клеткой женской яйцеклетки, т. е. момент зачатия. Однако, в науке уголовного права большинство ученых считает моментом начала жизни человека начале физиологических родов. Умышленное умерщвление плода ребенка до начала физиологических родов без медицинских на то показаний следует считать криминальным абортom.

Моментом наступления смерти человека в уголовном праве является биологическая смерть, т.е. полное прекращение деятельности мозга в результате необратимых процессов распада клеток коры головного мозга. В отличие от биологической смерти существует понятие «клиническая смерть», которое характеризуется ПРИОСТАНОВКОЙ РАБОТЫ сердца современное развитие медицины таково, что оживить сердце можно и через несколько часов после его остановки, не говоря уже о пересадке сердца другого человека. Жизнь в таких случаях еще может быть восстановлена путем реанимационных мероприятий. Кора головного мозга погибает в течение 4 - 7 минут после остановки сердца и человека невозможно реанимировать.

Причинение клинической смерти лицу, которому позже работа сердца будет восстановлена, квалифицируется как покушение на убийство. В свою очередь убийством можно признать посягательство на жизнь человека, находящегося в состоянии клинической смерти.

Убийство - это лишение жизни другого человека. Самоубийство или покушение на самоубийство не считается преступлением

Общественно опасное посягательство на мертвого человека, ошибочно принятого за живого, рассматривается как покушение на убийство (ошибка в объекте).

Убийство признается окончанным преступлением с момента наступления смерти потерпевшего вне зависимости от того, последовала она сразу же, немедленно за совершением виновным преступного деяния, или она наступила спустя какой-то промежуток времени после этого.

Объективная сторона Убийство может быть совершено как путем действия, так и путем бездействия. Лишение жизни человека может быть выражено как в физическом (нанесение ранений, удушение, отравление и др.), так и в психическом воздействии на жертву (угрозы, запугивание, ложная информация и др.). Убийство путем бездействия может иметь место лишь в тех случаях, когда виновное лицо обязано было заботиться о потерпевшем и когда оно должно было и могло совершить определенные действия, направленные на

предотвращение смерти. Ответственность за убийство путем бездействия наступает лишь при наличии объективных и субъективных предпосылок: специально возложенными на лицо обязанностями по охране жизни законом, родственными отношениями, профессией, договором и имеющейся у лица реальной возможностью предотвратить наступление смерти. Например, мать с целью убийства не кормит своего новорожденного ребенка, медицинский работник, с целью причинения смерти больному не применяет необходимого лечения.

Способы совершения убийства многообразны. В отдельных случаях способ образует квалифицированный вид убийства (см. пункты «д» и «е» части 2 статьи 96 УК). Нередко он учитывается при назначении наказания

Общественно опасное последствие - смерть потерпевшего - обязательный признак объективной стороны убийства. Все виды убийства выражаются в лишении потерпевшего жизни (материальный состав). Без наступления смерти человека это преступление не может признаваться оконченным. Еще одним признаком убийства является наличие причинной связи между деянием виновного и наступившей смертью потерпевшего. Определяющим является то, что преступный результат - не случайное, а необходимое последствие деяния виновного.

Убийство - это противоправное причинение смерти другому человеку. Если лишение жизни носило правомерный характер, то оно не может рассматриваться как убийство. Таковыми, например, являются причинение смерти при исполнении наказания смертной казни, причинение смерти посягающему в состоянии необходимой обороны, когда не были превышены ее пределы (ст. 32 УК), при задержании опасного преступника, когда имело место вынужденное причинение смерти (ст. 33 УК).

Субъективная сторона Убийство характеризуется умышленной формой вины. Лицо осознает, что совершает деяние, в результате которого наступит смерть другого человека, реально предвидит возможность или неизбежность этого последствия и желает его наступления - прямой умысел, а если сознательно допускает наступление смерти либо безразлично относится к наступлению такого последствия - косвенный умысел. По новому УК республики неосторожное причинение смерти другому человеку не относится к убийству, а относится к иным преступлениям против жизни.

Большое значение для характеристики субъективной стороны убийств имеют такие признаки, как мотив и цель. Мотивы и цели действий виновного при убийстве могут носить различный характер и влиять на квалификацию содеянного (пункты «б», «з», «и», «к», «л», «м» части 2 статьи 96 УК) или учитываются при назначении наказания.

Субъектом убийства (ст. 96 УК) может быть физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста. За остальные преступления против жизни уголовная ответственность наступает с шестнадцати лет (ч. 2 ст. 15 УК)

Убийство, предусмотренное частью 1 статьи 96 УК, относится к так называемому простому виду убийства. К этому виду относятся убийство при отсутствии как смягчающих (статьи 97, 100 УК), так и квалифицирующих признаков (часть 2 статьи 96). Судебная практика к такому виду убийства относит причинение смерти в драке, ссоре, из ревности, мести, на почве неприязненных отношений, из зависти, а также по просьбе потерпевшего из сострадания, при мнимой обороне. Так как более 50 % убийств, квалифицируются именно по части 1 статьи 96 УК, то необходимо остановиться подробнее на наиболее типичных видах такого убийства.

Убийство на почве обоюдной ссоры. При таком убийстве обычно отсутствует заранее обдуманый умысел на причинение смерти потерпевшему. Мотив может быть самый различный (зависть, злоба и т.п.). Но не каждое убийство во время ссоры образует состав преступления, предусмотренный частью 1 статьи 96 УК. Следует иметь в виду, что причинение смерти при ссоре может быть и по неосторожности, при превышении пределов необходимой обороны, а также при квалифицирующих обстоятельствах, например, с особой жестокостью, двух или более лиц и т.п. Убийство в драке или ссоре при отсутствии отягчающих обстоятельств, указанных в части 2 статьи 96 УК, может квалифицироваться как простое убийство, независимо от того, по чьей инициативе началась драка или ссора.

В постановлении Пленума Верховного Суда Республики Казахстан «О применении судами законодательства регламентирующего ответственность за посягательство на жизнь и здоровье граждан» от 23 декабря 1994 года № 7 с изменениями, внесенными постановлением от 20 декабря 1996 года № 11, отмечено: «Судам следует различать умышленное убийство из хулиганских побуждений и убийство, совершенное на почве личных неприязненных отношений, в ссоре или драке. При решении этого вопроса необходимо учитывать взаимоотношения виновного и потерпевшего, повод и причину ссоры и драки выявлять, кто был инициатором конфликта, активность и характер действий обоих и другие обстоятельства».

Убийство из ревности Словарь С.И. Ожегова слово «ревность» толкует как мучительное сомнение в чьей-нибудь верности и любви. Степень общественной опасности преступлений из ревности по своему содержанию образует состав простого убийства. Потерпевшим при причинении смерти из ревности может быть как лицо, подозреваемое или уличенное в неверности, так и другие лица, пробуждающие у виновного чувство ревности. Следует иметь в виду, что убийство по необоснованной (из-за сомнительной или ложной информации) ревности также может квалифицироваться по части 2 статьи 96 УК, Убийство из ревности при определенных обстоятельствах (например, потерпевший застигнут в момент измены) может совершаться в состоянии аффекта.

Убийства, предусмотренные частью 2 статьи 96 УК, относятся к преступлениям более общественно опасным и за их совершение предусмотрены более строгие меры наказания. В зависимости от целого ряда обстоятельств,

законодатель выделил тринадцать пунктов, определяющих виды квалифицированного убийства. Их можно классифицировать по признакам, характеризующим потерпевшего от убийства лица, и по элементам состава данного преступления следующим образом:

1) по особенностям потерпевшего лица - убийство двух или более лиц (п. «а»), убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности либо выполнением профессионального или общественного долга (п. «б»), убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека либо захватом заложника (п. «в»), женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. «г»);

2) по объективной стороне преступления - убийство, совершенное с особой жестокостью (п. «д»); совершенное способом опасным для жизни многих людей (п. «е»);

3) по субъективной стороне преступления - убийство из корыстных побуждений, а равно по найму (п. «з»), из хулиганских побуждений (п. «и»), совершенное с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием или другими насильственными действиями сексуального характера (п. «к»), по мотиву социальной, национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды либо кровной мести (п. «л»), совершенное с целью использования органов или тканей потерпевшего (п. «м»);

4) по субъекту преступления - убийство, совершенное организованной группой (п. "ж"); лицом, ранее совершившим убийство, за исключением деяний, предусмотренных статьями 97-100 УК.

Данное деление квалифицирующих обстоятельств в основном носит теоретический характер. Наличие одного из указанных пунктов является условием для квалификации по части 2 статьи 96 УК.

Если убийство совершено при отягчающих обстоятельствах, предусмотренных в двух или более пунктах части 2 статьи 96 УК, то содеянное надлежит квалифицировать по всем пунктам, хотя при этом наказание по каждому пункту в отдельности не назначается.

Рассмотрим каждый пункт в отдельности.

Убийство двух и более лиц (п. "а" ч. 2 ст. 96 УК). В Постановлении Пленума Верховного Суда Республики Казахстан от 23 декабря 1994 г. № 7 с изменениями, внесенными Постановлением Пленума от 20 декабря 1996 г. №11 «О применении судами законодательства, регламентирующего ответственность за посягательство на жизнь и здоровье граждан» указано, что по п. «а» ч.2 ст. 96 УК должны квалифицироваться случаи умышленного лишения жизни двух или более лиц, когда деяние выполнено одним или несколькими действиями в короткий промежуток времени и свидетельствует о прямом или косвенном умысле виновного на причинение смерти нескольким лицам. При направленности умысла виновного на лишение жизни двух и более лиц

убийство одного лица и покушение на другого не может рассматриваться как оконченное преступление - убийство двух или более лиц, - поскольку результат преступного намерения - смерть нескольких лиц - не наступил по обстоятельствам, не зависящим от воли субъекта преступления». В этом случае действия виновного следует квалифицировать по статье 24 УК и пункту «а» части 2 ст. 96 УК РК и по соответствующему пункту части 2 статьи 96 УК, в зависимости от наличия других квалифицирующих признаков. При этом последовательность действий виновного при одновременном убийстве одного лица и покушении на убийство другого значения для квалификации преступления не имеет.

В случаях, если несколько исполнителей, распределили роли между собой, и имели умысел на убийство нескольких лиц, притом каждый виновный выполнял преступление, не содействуя другому исполнителю, и участвовал в лишении жизни только одного человека, действия каждого из них следует квалифицировать по пункту «а» части 2 статьи 96 УК. В тех случаях, когда убийство двух или более лиц совершено в разное время и не охватывалось единым преступным намерением виновного, содеянное квалифицируется как неоднократное убийство по пункту «и» части 2 статьи 96 УК.

Действия виновного, совершившего одновременно убийство одного лица и неосторожное убийство другого, не содержат состава рассматриваемого преступления и должны квалифицироваться как совокупность преступлений: убийство и причинение смерти по неосторожности.

Если убийство двух и более лиц совершено способом, опасным для жизни многих людей, содеянное следует квалифицировать по пунктам «а» и «е» части 2 статьи 96 УК.

Пункт «а» части 2 статьи 96 УК не может применяться, если из двух одно убийство совершено при смягчающих обстоятельствах (статьи 97-100 УК).

Убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности либо выполнением профессионального или служебного долга (п. 'б' ч. 2 ст. 96 УК). Потерпевшими по этому виду преступлений могут быть граждане, осуществляющие служебную деятельность (должностные или иные лица), а также выполняющие профессиональный или общественный долг, либо их близкие. При данном виде убийства виновный действует с целью воспрепятствования правомерной деятельности потерпевшего, но осуществлению служебной деятельности или выполнению профессионального или общественного долга либо из мести за такую деятельность. Например, убийство браконьером лица, его задержавшего, убийство свидетеля за дачу показаний на следствии или в суде.

Ответственность за убийство по данному пункту части 2 статьи 96 УК наступает независимо от того, когда были совершены действия, послужившие поводом для убийства. Не требуется, чтобы убийство было совершено именно в момент осуществления потерпевшим служебной деятельности либо выполнением профессионального или общественного долга.

Действия виновного квалифицируются по указанному пункту лишь в том случае, если убийство совершено в связи с осуществлением самим потерпевшим (но не другими лицами, например, его родственниками) служебной деятельности либо выполнением им профессионального или общественного долга.

В постановлении Пленума Верховного Суда Республики Казахстан от 23 декабря 1994 г. «О применении судами законодательства, регламентирующего ответственность за посягательство на жизнь и здоровье граждан» отмечено, что при квалификации совершенного в связи с выполнением потерпевшим своего служебного или общественного долга закон предполагает осознание виновным того, что он действует против лица, выполняющего свой собственный или служебный долг, и именно в связи с этим посягает на его жизнь, поэтому необходимо выявить, какие правомерные действия потерпевшего, связанные с выполнением им служебного или общественного долга, побудили виновного к совершению преступления.

Под осуществлением служебной деятельности следует понимать действия лица, входящие в круг его служебных обязанностей, независимо от того, в государственных или иных предприятиях, организациях работает потерпевший.

Под выполнением общественного долга понимается осуществление любыми гражданами как социально возложенных на них обязанностей, так и совершение любых других действий в интересах общества или отдельных лиц (пресечение правонарушений, задержание преступника и др.).

Посягательство на жизнь (в том числе и убийство) судьи прокурора, следователя, лица, производящего дознание защитника, эксперта, судебного пристава, а равно их близких в связи с рассмотрением уголовных, гражданских дел, а также материалов в суде, производством предварительного расследования либо исполнения приговора, решения суда или иного судебного акта влечет ответственность по специальной норме - статье 340 УК. Посягательство на жизнь лица, фактически не являющегося работником правоохранительных органов, но представившегося перед виновным таковым и выполнявшего действия, направленные на защиту общественного порядка, надлежит квалифицировать по пункту «б» части 2 статьи 96 УК.

Новый уголовный закон в данный состав наряду с общественным долгом вводит новый признак - профессиональный долг. Под профессиональным долгом следует понимать выполнение лицом обязанностей, возлагаемых на него его профессиональным статусом

Уголовный закон охраняет не только лиц, осуществляющих служебную деятельность либо выполняющих профессиональный или общественный долг, но и их близких. Термин "близкие" охватывает широкий круг лиц, включающий не только родственников по восходящей и нисходящей линиям, но и других лиц, интересы которых дороги потерпевшему из-за дружбы, любви (невеста, жених, друзья и др.). Убийство близких совершается именно в связи со служебной, профессиональной или общественной деятельностью

потерпевшего с целью заставить отказаться от своей деятельности или из мести за такую деятельность.

Убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека либо захватом заложника (п. «в» ч. 2 ст. 96 УК). Рост случаев похищения людей и захвата заложников, переоценка обществом фактов посягательства на человека, находящегося в беспомощном состоянии, послужили основанием для включения в число квалифицирующих убийство обстоятельств нового признака.

Беспомощное состояние означает, что потерпевший в силу определенных физиологических или иных причин (малолетнего возраста, старости, болезни, физических недостатков: слепота, глухота, отсутствие рук, ног и т.п.) не имеет возможности оказать эффективное сопротивление преступнику. К этому виду убийства можно отнести убийство человека, находящегося в состоянии сна или сильной степени опьянения, а также лишившегося сознания по другим причинам. При этом беспомощное состояние потерпевшего должно быть известно виновному.

Беспомощное состояние потерпевшего может быть как следствием действий виновного, так и помимо его усилий. Убийство похищенного или взятого в качестве заложника человека имеет сходство с рассмотренным признаком, поэтому они объединены в один пункт 2 статьи 96 УК. Похищенный или взятый в заложники человек также оказывается в беспомощном состоянии. Убийство такого человека квалифицируется по пункту «в» части 2 статьи 96 и по статье 125 или статье 234 УК.

Рассматриваемый пункт части 2 статьи 96 УК применяется независимо от того, в какой момент потерпевший был лишен жизни - в процессе его похищения (захвата) или по истечении определенного времени. Пунктом «в» части 2 статьи 96 УК охватывается убийство не только похищенного человека или заложника, но и убийство других лиц в связи с похищением человека или захватом заложника (например, убийство препятствующего похищению или пытающегося освободить заложника человека).

Убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. «г» ч. 2 ст. 96 УК). Ответственность за данный вид убийства усиливается, так как оно представляет собой повышенную общественную опасность ввиду того, что виновный лишает жизни не только женщину, но и ее плод - зародыш будущей человеческой жизни.

Для применения данного пункта обязательное условие - осведомленность виновного о беременности потерпевшей. В Постановлении Пленума Верховного Суда Республики Казахстан от 23 декабря 1994 года «О применении судами законодательства, регламентирующего ответственность за посягательство на жизнь и здоровье граждан» отмечено «достаточно установления, что виновный знал о бессменности потерпевшей на момент ее убийства, при этом не имеет значения срок ее беременности, жизнеспособность

плода, нахождение женщины на учете по поводу беременности с соответствующем лечебном учреждении». Осведомленность виновного может базироваться по нескольким данным потерпевшей или ее сообщению либо на основании ознакомления с медицинскими документами. В любом случае сведения о состоянии беременности должны быть достоверными, лицо, не знавшее о беременности потерпевшей, по данному пункту не несет уголовной ответственности. Убийство женщины, находящейся в состоянии беременности, может быть совершено как с прямым умыслом по отношению к смерти потерпевшей, так и с косвенным. Мотивы убийства могут быть различные и для квалификации значения не имеют. Например, лицо, убившее беременную женщину из ревности, несет ответственность по пункту «г» части 2 статьи 96 УК.

Убийства, совершенное с особой жестокостью (п. «д» ч. 2 ст. 96 умышленное причинение смерти потерпевшему с особой жестокостью предусматривает особую, "нечеловеческую" жестокость, проявление исключительной безжалостности, садизма.

Об особо жестоких преступлениях должны содействовать следующие обстоятельства:

- способ убийства (причинение потерпевшему большого числа телесных повреждений, закапывание, лишение воды, пищи, использование мучительно действующего яда, кислоты и т.п.);
- проявление садизма перед лишением жизни или в процессе совершения убийства (применение пыток, истязаний, глумление над жертвой);
- моральное причинение страданий близким потерпевшего, в присутствии которых совершается убийство.

Постановление Пленума Верховного Суда Республики Казахстан от 23 декабря 1994 года «О применении судами законодательства, регламентирующего ответственность за посягательство на жизнь и здоровье граждан» отмечает, что: «При оценке обстоятельств, характеризующих умышленное убийство как совершенное с особой жестокостью, необходимо иметь в виду, что особая жестокость может выражаться не только в объективных действиях, но и в психическом отношении виновного к своему деянию. Признак особой жестокости имеется, в частности, когда перед лишением жизни или в процессе совершения убийства к потерпевшему применялись пытки, истязания или совершалось глумление над ним, либо когда убийство совершено способом, который заведомо для виновного связан с причинением потерпевшему особых страданий (нанесение потерпевшему большого количества телесных повреждений, использование мучительно действующего яда, сожжение заживо). Обезображивание трупа или надругательство над ним после убийства потерпевшего также свидетельствует об особой жестокости виновного и служит основанием для квалификации по пункту «д» части 2 статьи 96 УК.

В этом же постановлении указывается, что особая жестокость может выражаться и в «совершении убийства – в присутствии близких потерпевшему лицу своими действиями причиняет особые мучения и страдания присутствующим при этом близким потерпевшего. В этом случаях субъективное отношение виновного характеризуется прямым умыслом. При этом судам рекомендовано устанавливать не только факт присутствия близких потерпевшего, во время убийства, но и осведомленность виновного о том, что он совершает преступление в их присутствии.

Поочередное убийство нескольких лиц, находящихся между собой в близких отношениях, в присутствии друг друга должно также рассматриваться как совершенное с особой жестокостью, поскольку перед смертью каждому потерпевшему, в присутствии которых совершалось убийство близких лиц, причинялись особые моральные страдания.

Близкими могут быть признаны не только лица, стоящие в родстве с потерпевшим, но и те, кто в связи со сложившимися взаимоотношениями являются таковыми (супруги, не состоящие в юридическом браке, жених и невеста, опекуны и попечители, и их подопечные и т.п.).

При причинении смерти с особой жестокостью виновный должен сознавать особо жестокий характер деяния, а также желать либо сознательно допускать именно такой характер убийства. Как отмечалось выше, особая жестокость выражается не только в объективных действиях, но и в психическом отношении виновного. Но понятие «особой жестокости» - не медицинское, а правовое. Вопрос жестокости или отсутствия данного квалифицирующего признака убийства решают следственные или судебные органы в соответствии с нормами морали, нравственности, устоявшимися в цивилизованном обществе. К компетенции экспертов-медиков относится решение вопроса о том, испытывал ли потерпевший перед смертью особые страдания при конкретном действии. Необходимо отметить, что уничтожение трупа или его расчленение не всегда следует рассматривать как глумление над трупом и проявление особой жестокости. Если указанные действия совершены с целью сокрытия убийства, а также убийство с целью употребления мяса потерпевшего (Каннибализм) не образуют признака особой жестокости.

Мотивы особой жестокости могут быть различными: злоба, ревность, месть, корысть и др. Они не влияют на квалификацию убийства по пункту «д» части 2 статьи 96 УК.

Убийство, совершенное способом, опасным для жизни многих людей (п.«е» ч.2 ст.96 УК). Постановление Пленума Верховного Суда Республики Казахстан от 23 декабря 1994 года «О применении судами законодательства, регламентирующего ответственность за посягательство на жизнь и здоровье граждан» указывает: «Для квалификации умышленного убийства, как совершенного способом, опасным для жизни многих людей, необходимо установить, что, осуществляя умысел на убийство определенного лица, ви-

новный сознавал, что он применяет способ, представляющий реальную опасность для жизни и здоровья других лиц».

Следовательно, важен сам способ убийства - общепасный, т.е. в большинстве случаев применение такого способа причинения смерти путем поджога, взрыва, стрельбой очередями из автоматического оружия в толпу, затопления, устройства аварии автомобиля, а котором находилось несколько человек и т. п.) является опасным для жизни многих граждан.

К этому же виду убийства следует относить лишение жизни с помощью различного рода автоматических приспособлений, которые создают угрозу для жизни любого лица, могущего войти в соприкосновение с такими приспособлениями. Прежде всего, это означает, что в процессе посягательства на жизнь используются такие орудия и средства, которые создают угрозу не только конкретному человеку, но еще хотя бы одному человеку. При квалификации умышленного убийства по пункту «е» ч. 2 статьи 96 УК не имеет значения количество лиц, подвергнувшихся опасности и реально пострадавших в результате избранного виновным способа убийства потерпевшего, получили или не получили вред здоровью лица, находившегося возле потерпевшего, в отношении которого виновный имел умысел на убийство, только одного человека не исключает применения пункта «е» части 2 статьи 96 УК, если сам способ убийства был опасен для жизни нескольких лиц. Опасность причинения смерти другим лицам должна быть при этом реальной, а не мнимой, существовать в действительности, а не быть лишь предполагаемой.

При рассматриваемом виде убийства виновный действует с прямым умыслом на убийство определенного лица.

Отношение виновного к причинению смерти или вреда здоровью других лиц выражается в форме косвенного умысла. Если убийство одного лица способом, опасным для жизни других людей, повлекло гибель нескольких лиц, действия виновного надлежит квалифицировать по пунктам «а», «е» части 2 статьи 96 УК. Если указанные действия повлекли смерть одного человека и причинение вреда другому лицу квалификация должна производиться по совокупности статей УК: по пункту «е» части 2 статьи 96 УК и соответствующим статьям УК, предусматривающим ответственность за причинение вреда здоровью.

В случае, когда при убийстве способом, опасным для жизни многих людей, смерть причинена другому лицу, а не тому, кого желал убить виновный, содеянное следует квалифицировать по пункту «е» части 2 статьи 96 УК.

Убийство, совершенное организованной группой (п. «ж» ч. 2 ст. 96 УК). Согласно статье 31 УК организованной группой признается устойчивая группа лиц (два и более), заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Данный вид убийства представляет повышенную общественную опасность для общества. Организованная группа заранее объединяется с преступной целью, убийство тщательно готовится (уточняется место, время, способ, орудие, выясняется распорядок дня предполагаемой

жертвы), имеет место четкое распределение ролей. Раскрытие данного вида убийства - сложный процесс. Как убийство, совершенное организованной группой, следует квалифицировать действия соисполнителей убийства, если эта группа обладает признаками, характерными для этой формы соучастия ч. 2 и 3 ст. 31 УК, если отсутствует хотя бы один из признаков организованной группы (устойчивость или цель объединения членов этой группы - для совершения преступления), то квалификация такого группового убийства не может осуществляться по пункту «ж» части 2 статьи 96 УК.

По данному пункту части 2 статьи 96 УК возможна квалификация действий и одного исполнителя убийства, если имели место организатор, подстрекатель или пособник этого убийства, которые вместе с исполнителем входили в состав организованной группы.

Лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество либо руководившее ими, в соответствии с частью 5 статьи 31 УК несет ответственность по пункту «ж» части 2 статьи 96 УК со ссылкой на статью 28 УК, если участники организованной группы или преступного сообщества совершили убийство. Привлечение к ответственности лица, не участвовавшего в убийстве, лишь по одному факту принадлежности к конкретной организованной группе, совершившей убийство, недопустимо.

Убийство из корыстных побуждений, а равно по найму (п. «з» часть 2 ст.96). Из корыстных побуждений следует квалифицировать такое убийство, которое совершено с целью получения любого рода материальной выгоды для себя или для других лиц (денег, вещей, имущественных прав и т. п.) либо избавление от материальных затрат (возврата имущества, долга, оплаты услуг, выполнения имущественных обязательств, платежа алиментов и т.п.), а также за вознаграждение от третьих лиц.

Убийство из хулиганских побуждений (п. «и» часть 2 ст.96 УК) следует квалифицировать как, совершенное на почве неуважения к обществу, грубого нарушения морали и нравственности, когда поведение виновного является открытым вызовом общественному порядку и обусловлено желанием противопоставить себя окружающим, показать свое чувство превосходства или пренебрежительное отношение к ним. Нередко оно совершается без повода или с использованием незначительного повода как предлога для убийства. Совершение убийства хотя и в общественном месте, в присутствии посторонних граждан, но на почве ревности, мести или др. побуждений, возникших из личных отношений, не может рассматриваться как убийство из хулиганских побуждений.

Убийство, совершенное с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера (п. «к» ч.2 ст.96 УК).

Данное убийство означает, что виновный преследует цель скрыть как уже оконченное, так и неоконченное преступление, совершенное как скрывающим, так и др. лицами. О цели скрыть преступление можно говорить лишь до той

поры, пока оно не будет известно правоохранительным органам. Если произошло убийство, после того как стало известно о преступлении, то налицо убийство из мести.

Если виновный сам совершил преступление, которое стремится скрыть, то ответственность наступает по совокупности.

Убийство, сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера, выступают как разновидность убийства «с целью сокрытия данных преступных деяний, либо совершенное по мотивам мести за оказанное сопротивление при изнасиловании».

Учитывая, что при этом совершаются два самостоятельных преступления, содеянное следует квалифицировать по совокупности.

Убийство по мотиву социальной, национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, либо кровной мести (п. «л» ч.2 ст. 96 УК).

Мотивом этого убийства выступает стремление виновного подчеркнуть неполноценность потерпевшего в силу принадлежности его к той или иной национальности (расе) или наоборот, пропагандировать исключительность своей нации. Сюда же относится желание возбудить, спровоцировать соответствующую вражду или рознь. Так называемые «ритуальные» убийства, мотивом которых явились национальная, расовая или религиозная ненависть, квалифицируются по данному пункту.

Основанием для кровной мести всегда выступает кровная обида, являющаяся следствием, например, убийства, надругательства над женщиной, грубых оскорблений. Субъект данного преступления специальный, то есть могут быть лица тех национальностей и народностей, у которых до настоящего времени сохранился данный обычай. По обычаям кровной мести может быть лишен жизни не только сам обидчик, но и его родственники, однако в основе убийства должна лежать кровная, а не иная месть.

Убийство, совершенное с целью использования органов или тканей потерпевшего (п. «м» ч. 2 ст. 96 УК). Научно-технический прогресс в медицине (возможность пересадки органов или тканей одного человека другому) породил потребность в соответствующем донорском материале, стоимость и спрос на которые весьма высоки. Это может привести к совершению убийства с целью продажи каких-либо органов или тканей потерпевшего для последующей – трансплантации. Мотивом данного убийства часто является корысть, однако не исключены и «благородные» мотивы (обоснованного риска статьи 35 УК), стремление спасти жизнь одного человека. В данном пункте указано, что целью убийства является использование органов или тканей потерпевшего. Это не означает, что использование органов или тканей потерпевшего может быть только в медицинских целях. Цель убийства может быть и иной: каннибализм, половой Фетишизм и т.д.

Убийство, совершенное лицом, ранее совершившим убийство за исключением деяний, предусмотренных статьями 97-100 УК (п. «н» ч. 2 ст. 96

УК). Убийство, совершенное лицом, ранее совершившим убийство, означает противоправное лишение жизни не в первый раз. В данном случае применяется признак неоднократности преступлений; статья 11 УК, т.е. не требуется, чтобы за предыдущие преступления лицо было осуждено, достаточно, чтобы не истек срок давности привлечения к уголовной ответственности, либо не погашена или не снята судимость в установленном законом порядке. Исключения оговорены в самой норме. Если виновный совершил ранее убийства, ответственность за которые предусмотрена статьями 97-100 УК, то вновь совершенное убийство не составляет данного квалификационного признака. Если виновный за ранее совершенное убийство или покушение на него, а также если он был соучастником убийства, но не был за это осужден, то это деяние подлежит самостоятельной квалификации по пункту «н» части 2 статьи 96 УК.

В случае, когда виновным совершены в разное время два покушения на убийство при отягчающих обстоятельствах и ни за одно из них не был осужден, то второе деяние должно квалифицироваться по пункту «н» части 2 статьи 96 УК со ссылкой на часть 3 статьи 24 УК.

Неоднократным убийство будет независимо от того, что первое преступление лицо совершило не в качестве исполнителя, а иного участия или не сумело довести первое убийство до конца, поэтому как ранее совершенное убийство (как при отягчающих обстоятельствах или простое убийство) могут образовать признак неоднократности.

Убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 97 УК)

В новом Уголовном кодексе законодатель счел необходимым выделить в отдельную статью убийство матерью новорожденного в условиях психотравмирующей ситуации или в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемости. Данный вид убийства ранее классифицировался как простое убийство (без смягчающих и отягчающих обстоятельств).

Общественная опасность данного преступного деяния выражается в нарушении абсолютного права человека на жизнь, принадлежащего ему от рождения. Особенностью этого вида убийства является то, что закон связывает его с наличием определенных объективных и субъективных факторов, которые могут быть смягчающими обстоятельствами.

Беременность (чаще нежелательная) и физиологические роды могут оказать негативное воздействие на психику женщины. Патологическое состояние роженицы в момент совершения данного преступного деяния дает основание рассматривать их как смягчающие обстоятельства

Объектом данного убийства является жизнь новорожденного.

Потерпевшим является новорожденный, которым в судебной медицине признается младенец с момента начала физиологических родов.

Объективная сторона деяния выражается в противоправном причинении смерти новорожденному младенцу. Преступные деяния могут быть совершены

как активными действиями, так и бездействием, например, отказ от кормления. Смягчающим обстоятельством может быть убийство ребенка матерью в патологическом состоянии, в период времени во время родов или сразу после них в течение суток, так как за это время роженица может находиться в состоянии психотравмирующей ситуации, возникшей в связи с родами, так и по другим причинам (отказ отца от ребенка, рождение ребенка вне брака, материальные затруднения, отсутствие жилищных условий и пр.)

Субъективная сторона деяния рассматриваемого преступления характеризуется умышленной виной. Умысел прямой или косвенный.

Субъектом данного преступления может быть женщина - мать новорожденного младенца, достигшая 16-летнего возраста (субъект специальный). Иные лица, если они являются соисполнителями такого убийства, подлежат ответственности по статье 96 УК, так как те обстоятельства, на основании которых смягчается ответственность матери, на них не распространяются.

Убийство матерью двух и более новорожденных влечет ответственность по п. «а» ч.2 ст.96 УК.

Убийство, совершенное в состоянии аффекта (ст. 98 УК)

Убийство, совершенное в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта), вызванного насилием, издевательством или тяжким оскорблением, либо иным противозаконным или аморальным действиями потерпевшего, а равно длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего, относится к убийству со смягчающими обстоятельствами. Поскольку причинение смерти потерпевшему спровоцировано им самим, сильное душевное волнение (физиологический аффект) значительно снижает способность к самообладанию, восприятию окружающей обстановки, потеря контроля над своими действиями и руководство над ними. При этом следует тщательное выяснение вопросов: Имел ли место физиологический аффект; какова причина его возникновения, был ли он внезапным и в течение какого времени. Для выяснения этих вопросов необходимо проведение судебно-психиатрической, психологической экспертизы в комплексном объеме.

В рассматриваемой статье УК речь идет о физиологическом аффекте, от которого следует отличать аффект патологический, который рассматривается одним из видов временного психического расстройства, и влечет признание лица невменяемым (ст. 16 УК).

Следует обратить внимание на то, что в законе (ст. 98 УК) речь идет не просто о состоянии волнения, а о сильном душевном волнении.

Для признания физиологического аффекта обстоятельством, смягчающим ответственность за убийство необходимо, чтобы аффект возник внезапно как

реакция на неправомерное поведение потерпевшего. Внезапность сильного душевного волнения следует понимать как возникновение его неожиданно для самого виновного.

Состояние сильного душевного волнения у человека может возникнуть в результате различных обстоятельств. Например, насильственные действия со стороны потерпевшего (под этим понимается не только физическое, но психическое воздействие на человека, его родных и близких применяемое в отношении виновного насилие обязательно должно быть противозаконным. Так, не будет расцениваться как убийство в состоянии сильного душевного волнения причинение хулиганом смерти гражданину, пытавшемуся связать его и доставить в органы.

Для квалификации деяния по ст.ст. 98, 108 УК РК необходимым условием является внезапность сильного душевного волнения, которая определяется на основании анализа совокупности действий виновного, явившихся ответной реакцией на противозаконные действия со стороны потерпевшего. Длительный промежуток во времени между этими обстоятельствами исключает применение названных статей УК РК. Например, отец - пьяница систематически издевается над женой и детьми здесь возникает длительная психотравмирующая ситуация, влекущая состояние физиологического эффекта у кого-то из членов семьи. Если же внезапно возникший в результате физиологического аффекта умысел совершить убийство был реализован не сразу, а через определенный промежуток времени, статья 98 УК не применяется, потому что виновный в таких случаях действует уже не в состоянии аффекта, а по мотивам мести.

Равным образом нет состава данного преступления и тогда, когда убийство, совершенное в состоянии аффекта, было виновным задумано заранее, и этот умысел был реализован с использованием создавшейся ситуации.

Статья 98 УК применяется и в тех случаях, когда противозаконное насилие, издевательство, тяжкое оскорбление, иные противозаконные, аморальные действия (бездействие) потерпевшего были направлены не в адрес виновного, а в отношении третьих лиц. Главное - нужно установить, что такое поведение потерпевшего вызвало состояние сильного душевного волнения у виновного.

Субъективная сторона рассматриваемого характеризуется виной в виде внезапно возникшего прямого или косвенного умысла. Чаще мотивом данного убийства является месть или ревность, но могут быть и другие мотивы.

Субъект - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста на момент совершения преступления.

Часть 2 статьи 98 УК предусматривает квалифицированный состав данного преступления - убийство двух и более лиц, совершенное в состоянии аффекта. Виновный одновременно или на протяжении короткого промежутка времени лишает жизни нескольких потерпевших, причастных к возникновению у него сильного душевного волнения. Убийство одного лица в состоянии аффекта и

покушение на жизнь другого лица при тех же обстоятельствах квалифицируются по части 1 статьи 98 и статье 24 УК.

Убийство, совершенное должностным лицом в состоянии аффекта во время исполнения им своих служебных обязанностей следует квалифицировать только по статье 98 УК. Дополнительная квалификация по статье 308 УК здесь не требуется, так как деяния, предусмотренные этой статьей УК РК не должны совершаться в состоянии аффекта.

Необходимо отличать данное преступление от убийства, совершенного при превышении пределов необходимой обороны (ст. 99 УК) при убийстве в состоянии аффекта, вызванного насилием со стороны потерпевшего, опасность должна отсутствовать. В то же время виновный находится в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, вызванного противоправным насилием со стороны потерпевшего.

2.2. Квалификация преступлений:

Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны (ст. 99 УК)

«Причинение смерти» нападающему при отражении нападения не является преступлением, если при этом не были превышены пределы необходимой обороны. Убийство при превышении пределов необходимой обороны, хотя и предусматривает уголовную ответственность, но смягчает ее (понятия превышения пределов необходимой обороны дано законодателем в ч.3 ст.32 УК РК).

Превышением пределов необходимой обороны признается явное несоответствие защиты характеру и степени общественной опасности посягательства, в результате чего посягающему причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред.

Это означает, что виновный, защищая свои права и законные интересы, права иных лиц, интересы общества, государства от общественно- опасного посягательства, без необходимости лишает жизни нападающего (например, убийство лица, совершившего кражу, причинение смерти огнестрельным оружием не вооруженному хулигану и др.).

При решении вопроса о том, были ли превышены пределы необходимой обороны, нередко встречаются судебные ошибки, например, Ч., находясь у себя в квартире, в целях самообороны, защищаясь от нападения сыновей М. и И. применил нож. От полученных ран оба нападавших скончались на месте. Карагандинский областной суд признал Ч. виновным в совершении убийства двух лиц при превышении пределов необходимой обороны и осудил его к трем годам лишения свободы. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Республики Казахстан приговор в отношении Ч. отменила, а уголовное

дело прекратила в связи с отсутствием в действиях осужденного состава преступления по следующим основаниям. На момент описываемых событий осужденному исполнилось 66 лет, а напали на него двое здоровых мужчин, одному из которых было 43 года, а второму - 40 лет, нападавшие были физически более развитыми, чем он. Осужденный, согласно судебно-медицинского освидетельствования, получил ссадины и кровоподтеки. Нападавшие не прекратили свое посягательство даже после того, как Ч., вооружившись ножом, просил их успокоиться. Из обстоятельств описанного в приведенном примере дела видно, что здесь не было превышения пределов необходимой обороны.

В случаях убийства с помощью различных предупредительных, охранных средств, применяемых для предотвращения возможных посягательств на собственность (использование электрического тока, взрывчатых веществ и т.п.). Лица, пользующиеся такими средствами в момент установления, не находятся в состоянии необходимой обороны и поэтому не могут ее превысить.

О превышении пределов необходимой обороны можно говорить лишь тогда, когда убийство совершено при защите во время общественно- опасного посягательства. В тех случаях, когда посягательство еще не началось, отсутствовала реальная угроза его осуществления, а также когда оно закончилось, состояния необходимой обороны нет, поэтому и не может быть превышения пределов необходимой обороны.

Верховным Судом Республики Казахстан в постановлении Пленума от 23 декабря 1994 года указывает, что состояние необходимой обороны возникает не только в самый момент общественно- опасного посягательства, но и при наличии реальной угрозы нападения, а также и тогда, когда защита последовала непосредственно за актом, хотя бы и для обороняющегося не был ясен момент его окончания.

Убийство совершенное с превышением пределов необходимой обороны при наличии признаков указанных в пунктах «а», «д», «е», «и» части 2 статьи 96 УК, должно квалифицироваться не как убийство при отягчающих обстоятельствах, а по статье 99 УК.

Пленум Верховного Суда Республики Казахстан обращает внимание на то, что суды должны отграничивать убийство, причинение телесных повреждений при превышении пределов необходимой обороны от таких же деяний, совершенных в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, имея в виду, что при превышении пределов необходимой обороны подсудимый, причиняя вред нападающему, руководствуется стремлением обеспечить защиту от общественно опасного посягательства, тогда как для преступлений, совершенных в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, характерно причинение вреда потерпевшему именно под влиянием такого волнения (физиологического аффекта), а не с целью защиты.

Если обороняющийся превысил пределы необходимой обороны и при этом находился в состоянии внезапно возникшего сильного душевного

волнения, то его деяния в зависимости от последствий надлежит квалифицировать как убийство или умышленное причинение такого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны.

Для правильной квалификации убийства, совершенного при превышении пределов необходимой обороны, важное значение имеет установление субъективной стороны этого преступления. Непосредственно в норме закона определено, что уголовная ответственность за превышение пределов необходимой обороны может последовать только в случаях умышленного причинения вреда, т. е. вина в форме умысла (прямого или косвенного). Причинение смерти по неосторожности при превышении пределов необходимой обороны исключает уголовную ответственность. При этом следует иметь в виду положения статьи 66 УК, предусматривающей возможность освобождения от уголовной ответственности за причинение смерти или тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны вследствие страха, испуга или замешательства, вызванного общественно опасным посягательством

Субъект - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Убийство, совершенное при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 100 УК)

До принятия нового Уголовного кодекса Республики Казахстан причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, оценивалось по правилам необходимой обороны. Но, несмотря на черты сходства, между необходимой обороной и задержанием преступника имеются существенные различия, что обусловило включение этого вида обстоятельства, исключающего преступность деяния, в ст. 33 УК.

Причинение вреда при задержании появляется тогда, когда преступник не подчиняется законным требованиям задерживающего: пытается скрыться, оказывает сопротивление. В таких случаях задержание может быть достигнуто посредством причинения вреда здоровью или жизни.

Причинение вреда будет оправданным, если задержать лицо, совершившее преступление, иными средствами не представлялось возможным, и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер.

Объективная сторона убийства, предусмотренного ст. 100 УК, заключается в совершении действий, при которых задерживаемому причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред. Характер причиняемого вреда должен зависеть от тяжести преступления, личности преступника, его поведения, обстановки задержания. Поскольку целью задержания является доставление виновного государственным органам, причинение смерти при задержании преступника допустимо лишь при соблюдении требований ч. 2 ст. 33 УК.

Если целью задержания являлось не стремление доставить виновного в органы власти, а месть или расправа, то ответственность за причиненный вред наступает за соответствующее преступление против личности на общих основаниях

Субъективная сторона - умышленная вина.

Субъектом рассматриваемого убийства может быть как представитель власти, так и любое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

2.3. Квалификация преступлений:

Причинение смерти по неосторожности (ст. 101 УК)

Причинение смерти по неосторожности является результатом грубой недисциплинированности, нарушения нормальных правил в быту невнимательности, неосмотрительности виновного лица. Уголовной ответственности подлежит лицо только в случаях наступления смерти потерпевшего, т.е. данный состав преступления относится к материальным - признается оконченным с момента наступления смерти потерпевшего.

Объектом данного преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность жизни человека.

Объективная сторона преступления заключается в действии или бездействии, нарушающих те или иные правила предосторожности и причиняющих в результате смерть другому человеку, При этом последствие деяния причинения смерти потерпевшему должно быть в причинной связи с деянием виновного.

Если в результате падения от толчка и удара потерпевшего о какой-либо предмет (камень, бордюр и др.) наступает его смерть, то виновный несет ответственность за причинение смерти по неосторожности, при условии, что у виновного отсутствовал умысел на причинение тяжкого вреда здоровью и лишения жизни потерпевшего.

Субъективная сторона преступления предполагает два вида неосторожной формы вины преступной самонадеянности (легкомыслием) и преступной небрежностью.

Неосторожное причинение смерти в результате преступной самонадеянности необходимо отграничивать от убийства с косвенным умыслом, когда виновный, предвидя возможность наступления смерти, сознательно допускает наступление такого последствия своего деяния, либо относится к этому последствию безразлично.

При причинении смерти по небрежности, лицо не предвидит возможности ее наступления в результате своих действий (бездействия), хотя при должной внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия. Причинение смерти по неосторожности в форме преступной

небрежности следует отличать от случайного причинения смерти, когда лицо не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия) либо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть. Как невиновное причинение смерти следует признавать и случаи, когда лицо, предвидевшее при совершении деяния возможность наступления последствий в виде смерти потерпевшего, рассчитывало на предотвращение этих последствий с достаточным на то основанием либо не могло предотвратить их в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психологическим перегрузкам (ст. 23 УК).

Для применения статьи 101 УК необходимо установить наличие неосторожной вины в отношении преступного результата - смерти другого человека. Само же деяние, причинившее данный результат, может быть как неосторожным, так и умышленным.

Часть 2 статьи 101 УК предусматривает ответственность за неосторожное причинение смерти двум и более лицам. Для квалификации деяний виновного по части 2 необходима гибель не менее двух лиц (например, нескольких человек при пожаре из озорства, группы туристов по вине ее руководителя и др.).

Субъект данного деяния - общий, физическое вменяемое лицо достигшее 16-лет.

Неосторожное лишение жизни в процессе совершения преступлений, предусмотренными статьями 103, 113, 114, 117 - 121, 125 - 127, 133, 152, 233, 234, 238 - 240, 244 - 247, 249, 256, 266 - 269, 278, 279, 282, 283, 285, 286, 295 - 304, 306, 390 - 393, охватывается составами указанных видов преступлений и дополнительной квалификации по статье 101 УК не требует.

Доведение до самоубийства (ст. 102 УК)

Самоубийство как таковое не относится к проблемам уголовного права. Но доведение до самоубийства является общественно опасным деянием, нарушается одно из основных прав человека - право на жизнь.

Объектом данного преступления является жизнь человека.

Объективная сторона характеризуется как действием, так и бездействием, приведшим к смерти другого человека. Преступное деяние считается оконченным не только в случаях суицидального исхода, но при покушении на него, т. е. состав данного преступления формально-материальный.

Способы доведения до самоубийства оговорены в норме закона: а) угрозы; б) жестокое обращение; в) систематическое унижение человеческого достоинства.

Под угрозой, следует понимать психическое воздействие на потерпевшего, послужившее толчком к самоубийству например, угроза лишить жилища, материальной помощи, средств к существованию, угроза физической расправы или распространения позорящих сведений и др.). При этом определенное значение имеет не только сама угроза, но и ее субъективное восприятие потерпевшим.

Жестокое обращение представляет собой безжалостное, грубое поведение, причиняющее потерпевшему физические, психические страдания. Оно выражается в причинении физических или психических страданий потерпевшему (побои и истязания, принуждение к бессмысленной работе, отказ в пище, медицинской помощи, издевательства и др.). Доведением до самоубийства может стать единичный факт.

Понятие жестокости базируется на принятых в обществе принципах морали и нравственности.

Систематическое унижение человеческого достоинства - это длительное проявление унижительного обращения с потерпевшим. Оно выражается в совершении неоднократных аналогичных действий: оскорбление, глумление, клевета травля, необоснованная критика и др. При этом состав преступления доведения до самоубийства возможен только в случаях систематического унижения человеческого достоинства. Единичный случай оскорбления не образует состава данного преступления.

Перечисленные способы доведения лица до самоубийства нередко сочетаются с обязательным признаком данного состава преступления является причинная связь между фактом самоубийства и покушения) и деянием виновного, т.е. должно быть установлено, что именно противоправные действия (бездействие) лица послужили той непосредственной причиной, которая толкнула потерпевшего на самоубийство. Если потерпевший покончил жизнь самоубийством по иным причинам, то уголовная ответственность исключается. Так, законное лишение свободы лица совершившего преступление, либо отказ от заключения брака, повлекшие самоубийство потерпевшего, не образуют состава рассматриваемого преступления.

Статья 102 УК применяется не только тогда, когда потерпевший покончил жизнь самоубийством, но и тогда, когда имело место покушение на самоубийство (попытка лишить себя жизни). Причем требуется установить, что эта попытка была реальной, а не с целью испугать кого-либо или добиться поставленной перед собой цели. Таким образом, состав рассматриваемого вида преступления является формальным.

Для привлечения к ответственности по рассматриваемой статье УК необходимо установить, что потерпевший, лишая себя жизни, действовал умышленно. Если он причинил себе смерть по неосторожности, то он не был доведен до самоубийства.

Требуется также установить, что виновный не совершал действий, которые могут причинить смерть потерпевшему. Например, если потерпевшая, спасаясь

от изнасилования, выпрыгнула из окна третьего этажа и разбилась, то виновного следует привлекать за покушение на изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей (если будет установлено, что она не собиралась покончить жизнь самоубийством, а хотела спастись от преследований виновного).

Покушение на самоубийство уголовной ответственности не влечет. Также не наказуемы подстрекательство к самоубийству или пособничество в самоубийстве, если они не сопровождались угрозами, жестоким обращением или систематическим унижением человеческого достоинства потерпевшего. Подстрекательство к самоубийству или пособничество в самоубийстве лица, которое в силу возраста либо состояния психики не могло осознавать свои действия или руководить ими, должно расцениваться как убийство при условии, если самоубийство имело место.

Субъективная сторона доведения до самоубийства характеризуется косвенным умыслом либо неосторожностью по отношению к последствиям.

В теории уголовного права является спорным вопрос о допустимости прямого умысла виновного в данном преступлении. На наш взгляд, если у виновного есть прямой умысел на доведение до самоубийства (когда он, жестоко обращаясь или систематически унижая потерпевшего, предвидел, что в результате потерпевший совершит самоубийство и желал его смерти), то налицо убийство, а не доведение до самоубийства.

Субъект - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 предусматривает квалифицированный состав доведения до самоубийства - нахождение потерпевшего в материальной или иной зависимости от виновного. Доведение до самоубийства потерпевшего из-за материальной или иной зависимости от виновного признается более общественно опасным деянием и предусматривает более строгие меры наказания. Потерпевшими в данном случае выступают лица, находящиеся на иждивении, опекаемые, неработающие супруги должники и другие.

Жизнь, здоровье, свобода и достоинство человека, его права и законные интересы обеспечиваются и охраняются всей системой общественных отношений, установленных Республикой Казахстан. Свобода личности, право человека на жизнь, достоинство человека - все это неприкосновенно и защищено Конституцией Республики Казахстан.

Тесты по теме 2

1. Какое преступление против жизни не относится к категориям убийств?

- 1) Причинение смерти по неосторожности (правильно)
- 2) Убийство, совершенное в состоянии аффекта
- 3) Убийство матерью новорожденного ребенка
- 4) Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны

2. Противоправное, умышленное причинение смерти другому человеку – это...

- 1) Убийство (правильно)
- 2) Доведение до самоубийства
- 3) Самоубийство
- 4) Исполнение наказания в виде смертной казни

3. Субъективная сторона убийства?

- 1) Умысел (правильно)
- 2) Прямой умысел
- 3) Косвенный умысел
- 4) Самонадеянность

4. Субъектом преступления состава убийства может быть вменяемое физическое лицо, достигшее ко времени совершения преступления?

- 1) 14 лет (правильно)
- 2) 15 лет
- 3) 16 лет
- 4) 17 лет

5. Какой из признаков не относится к квалифицирующим признакам убийства?

- 1) Убийство в драке или ссоре (правильно)
- 2) Убийство из хулиганских побуждений
- 3) Убийство из корыстных побуждений
- 4) Убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности

6. Какое обстоятельство не относится к смягчающим при умышленном убийстве?

- 1) Убийство из ревности (правильно)
- 2) Убийство матерью новорожденного ребенка
- 3) Убийство, совершенное в состоянии аффекта
- 4) Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны

7. Период времени после родов, являющейся смягчающим обстоятельством для состава убийства матерью новорожденного ребенка

- 1) В течение суток (правильно)
- 2) В течение трех суток
- 3) В течение семи суток
- 4) В течение пяти суток

8. Субъектом преступления убийства матерью новорожденного ребенка является...

- 1) Женщина – мать, достигшая 16 лет (правильно)
- 2) Женщина – мать, достигшая 14 лет
- 3) Акушер-гинеколог и женщина – мать, достигшая 16 лет
- 4) Физическое вменяемое лицо, достигшее 16 летнего возраста

9. Уголовной ответственности за убийство, совершенное в состоянии аффекта подлежит вменяемое физическое лицо, достигшее ко времени совершения преступления?

- 1) 16 лет (правильно)
- 2) 14 лет
- 3) 18 лет
- 4) 21 года

10. Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны по конструкции состава является?

- 1) Материальным (правильно)
- 2) Формальным
- 3) Усеченным
- 4) Формально-материальным

Тема 3. Квалификация преступлений против здоровья

3.1. Уголовно-правовая характеристика преступлений против здоровья

3.2. Квалификация преступлений:

«Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью»,
«Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью»,
«Умышленное причинение легкого вреда здоровью»,
«Истязание».

3.3. Квалификация преступлений:

«Причинение вреда здоровью в состоянии аффекта»,
«Причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны»,
«Причинение тяжкого вреда здоровью при задержании лица, совершившего преступление»,
«Неосторожное причинение вреда здоровью».

3.1. Уголовно-правовая характеристика преступлений против здоровья

Конституция Республики Казахстан статья 99 гарантирует охрану здоровья каждого человека. Одной из форм реализации этого конституционного положения является предусмотренная ответственность за преступления против здоровья.

К преступлениям против здоровья относятся различные виды причинения вреда здоровью, ответственность за которые предусмотрена статьями 103 - 111 УК.

Существенное значение для унификации судебно-медицинских критериев оценки видов и тяжести причиненного вреда здоровью имеют «Правила судебно-медицинской оценки тяжести вреда здоровью», утвержденные 4 мая 1998 года Комитетом здравоохранения Министерства образования культуры и здравоохранения Республики Казахстан. В соответствии с указанными правилами вред, причиненный здоровью лица делится на три степени тяжести - тяжкий, средней тяжести и легкий.

Основной критерий для разграничения трех видов причинения вреда здоровью - это, прежде всего наличие или отсутствие опасности для жизни, последствия причиненного вреда. Существенное значение имеет степень утраты общей и профессиональной трудоспособности, ее стойкость. При определении наличия тяжкого вреда здоровью, выразившегося в неизгладимом обезображивании лица, применяется эстетический критерий.

Посягательство на собственное здоровье само по себе не образует уголовно-наказуемого деяния. В некоторых случаях, когда виновный путем причинения своему здоровью вреда посягает на другой объект, это деяние является признаком состава преступления (п. «а» ч. 2 ст. 326, ст. 374 УК).

Согласие потерпевшего на причинение его здоровью вреда по общему правилу не является обстоятельством, исключающим преступность деяния, однако согласие на возможный риск для здоровья при проведении лечебных процедур, исключает противоправность причинения вреда здоровью лица, давшего такое согласие.

Объектом этих преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность здоровья организма другого лица. Уголовный кодекс защищает здоровье любого человека с момента рождения, независимо от возраста или состояния здоровья, до естественного завершения жизни.

Объективная сторона состоит в противоправном причинении вреда здоровью другого человека путем действия или бездействия. Обязательным признаком является причинная связь между деянием виновного лица и преступными последствиями в виде причинения вреда здоровью. Действия, причиняющие вред здоровью, признаются преступными, если они совершаются противоправно и предусмотрены в уголовном законе.

Действия виновного лица могут быть механическими, физическими, химическими, термическими (и даже психическими, но они встречаются довольно редко) и другими способами воздействия на здоровье человека. Вред здоровью человека может быть причинен и путем бездействия. Рассматриваемые составы преступлений относятся к материальным, то есть оконченным, преступления признаются в тех случаях, когда в результате преступного деяния виновного лица причинен вред здоровью другого человека. Преступление против здоровья - это противоправное, совершенное виновно, причинение вреда здоровью другого человека, нарушение анатомической целостности его тела либо нарушение функций каких-либо органов или организма в целом.

Понятие вреда здоровью - это, прежде всего противоправное деяние.

Причинение вреда здоровью другого человека в условиях правомерной необходимой обороны, крайней необходимости задержания лица, совершившего посягательство, не признается преступлением. К особой категории причинения вреда здоровью относятся спортивные травмы, полученные на соревнованиях или тренировках спортсменов. Умышленное причинение вреда здоровью, даже в процессе состязаний влечет дисквалификацию спортсмена по спортивным правилам Федераций вида спорта.

Субъективная сторона причинения вреда здоровью может характеризоваться как умышленной, так и неосторожной виной. Виновный осознает, что в результате его общественно опасных действий причиняется вред здоровью другого человека, предвидит возможность или неизбежность последствий в виде причинения вреда здоровью другого человека, и желает (прямой умысел) и сознательно допускает это либо относится к ним безразлично (косвенный умысел).

Во многих случаях умысел на причинение вреда здоровью имеет строго конкретизированный характер, т.е. виновный, причиняя вред здоровью другого лица, предвидит его конкретные последствия. Например, вводя в организм другого человека препарат, знает его последствия в виде наступления слепоты. Если такой конкретизированный умысел виновному не удалось осуществить по не зависящим от него причинам, то виновный несет ответственность в соответствии с содержанием умысла за покушение на причинение соответственной степени тяжести вреда здоровью.

Нередко умысел лица, причинившего вред здоровью другого лица, бывает не конкретизированным. Виновный предвидит и желает или сознательно допускает возможность наступления причинения какого-либо вреда здоровью потерпевшего, однако относится безразлично к тому, какой степени тяжести вред будет причинен здоровью потерпевшего в результате его преступного деяния. В таких случаях ответственность наступает в зависимости от характера фактически причиненного вреда здоровью потерпевшего. Неосторожная форма вины в преступлениях против здоровья проявляется как преступная самонадеянность или небрежность.

Мотивы неправомерного причинения вреда здоровью могут быть различными.

Субъектом умышленного причинения вреда здоровью, предусмотренного статьей 103 УК и частью 2 статьи 104 УК, может быть лица, достигшие 14-летнего возраста. По другим преступлениям против здоровья ответственность наступает с 16 лет.

3.2. Квалификация преступлений:

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 103 УК)

Уголовный кодекс предусматривает ответственность за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью без отягчающих обстоятельств (ч. 1 ст. 103 УК), при отягчающих обстоятельствах (ч. 2, 3 ст. 103 УК) и при смягчающих обстоятельствах (ч.2 ст. 108,ст. 109,ст. 110 УК)

Наиболее опасным преступлением против здоровья является умышленное причинение тяжкого вреда здоровью.

Объектом данного преступления является здоровье другого человека.

Обязательными признаками рассматриваемого преступления является общественно опасное деяние (действие или бездействие), последствия, заключающиеся о противоправном причинении тяжкого вреда здоровью другого человека, а также причинная связь между преступным деянием и наступившими последствиями.

При причинении тяжкого вреда здоровью может применяться воздействие как физическое (нанесение ударов, выстрел и т.д.), так и психическое (угроза

или испуг). Виновным могут быть использованы различные орудия и приспособления, стихийные силы природы, источники повышенной опасности, животные и т.д.

Понятие тяжкого вреда здоровью характеризуется различными признаками. Основанием для признания вреда тяжким может служить любой из следующих признаков, определенных диспозицией статьи 103 УК: а) вред, опасный для жизни человека; б) вред в виде потери зрения, в) вред в виде потери речи, г) вред в виде потери слуха; д) вред в виде потери органа или утраты его функций; е) неизгладимое обезображивание лица; ж) причинение иного вреда здоровью, опасного для жизни; з) расстройство здоровья, соединенное со значительной стойкой утратой общей трудоспособности не менее чем на одну треть или с заведомо для виновного полной утратой профессиональной трудоспособности; и) прерывание беременности, к) психическое расстройство; л) заболевание наркоманией или токсикоманией.

Понятие тяжкого вреда здоровью, опасного для жизни, определено «Правилами судебно-медицинской оценки тяжести вреда здоровью от 1 июня 1998 года. «Опасным для жизни вредом здоровью» следует считать как телесные повреждения, так и патологические состояния, которые сами по себе угрожают жизни потерпевшего в момент причинения или при обычном их течении могут привести к смерти. Предотвращение смертельного исхода, обусловленного оказанием медицинской помощи, не должно приниматься во внимание при оценке опасности для жизни».

К вреду здоровью, опасному для жизни, относятся проникающее ранение черепа, в том числе и без повреждения мозга; проникающее ранение позвоночника, в том числе и без повреждения спинного мозга. Исчерпывающий перечень медицинских критериев вреда здоровью, опасного для жизни, определен в указанных правилах.

Потеря зрения, слуха или какого-либо органа, либо утрата органом его функции являются не опасными для жизни повреждениями, но относящимися к тяжкому вреду здоровью по последствиям; исходу). Потеря зрения следует понимать полную стойкую слепоту на оба глаза или такое состояние, когда имеется поражение зрения до счета пальцев на расстоянии двух метров и менее (острота зрения 0,04 и ниже); потеря зрения на единственный глаз; потеря зрения на один глаз влечет за собой стойкую утрату общей трудоспособности свыше одной трети (свыше 33%) поэтому относится к тяжкому вреду здоровью.

Судебно-медицинский эксперт не устанавливает факта неизгладимого обезображивания лица, так как это понятие не медицинское. Эксперт устанавливает только характер травмы на лице исходя из обычных признаков, но при этом определяет изгладимость последствий травмы, по которой понимают значительное уменьшение или возможность исчезновения видимых последствий травмы (выраженность рубцов, деформаций, нарушения мимики и др.) течением времени без хирургического вмешательства. Если для устранения требуется оперативное вмешательство (косметическая операция), то

повреждения на лице считаются неизгладимыми. Вопрос о том обезображивает ли эта травма лицо потерпевшего, решается органами предварительного расследования и судом.

Под стойкой утратой общей трудоспособности понимается ее утрата не менее чем на одну треть (33%). Размеры стойкой утраты трудоспособности при повреждениях устанавливаются после определившегося исхода повреждения на основании объективных данных и с учетом таблицы процентов утраты трудоспособности, разработанной Министерством труда и социальной защиты населения. В части 1 статьи 103 УК, предусмотрена, и утрата полной профессиональной трудоспособности, при этом общая трудоспособность может сохраниться. При утрате профессиональной трудоспособности виновный заведомо умышленно причиняет такой тяжкий вред здоровью, который в первую очередь относится к профессиональной деятельности потерпевшего (например, наносятся повреждения пальцам рук пианиста).

Прерывание беременности независимо от ее срока признается тяжким вредом здоровью, если оно не связано с индивидуальными особенностями организма, а состоит в причинной связи с прерыванием беременности. Медицинская экспертиза в этих случаях производится с участием акушера-гинеколога.

К признакам тяжкого вреда здоровью относится психическое расстройство, заболевание наркоманией или токсикоманией. Диагностика душевного заболевания осуществляется психиатрической экспертизой, но душевное заболевание должно быть обусловлено противоправным деянием виновного. Также заболевание наркоманией или токсикоманией вследствие противоправного деяния виновного определяется комиссией судебно-медицинских экспертов с участием нарколога, токсиколога.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом. Виновный осознает, что в результате его общественно опасных действий причиняется тяжкий вред здоровью другого человека, предвидит возможность или неизбежность общественно опасных последствий и желает (прямой умысел) или сознательно допускает их либо относится к ним безразлично (косвенный умысел).

Если было установлено, что умысел виновного был направлен на причинение тяжкого вреда здоровью, но по независящим от нападающего причинам был нанесен вред здоровью потерпевшего средней тяжести, то деяния виновного следует квалифицировать не по наступившим последствиям, а по направленности умысла, т.е. как покушение на причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 24 и ч. 1 ст. 103 УК)

Мотивы и цели рассматриваемого преступления могут быть различные (месть, хулиганство, ревность и др.).

Квалифицированные виды рассматриваемого состава преступления определены в части 2 статьи 103 УК. К ним относятся причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное: а) в отношении двух и более лиц; б) в

отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением профессионального или общественного долга; в) в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека либо захватом заложника: г) с особой жестокостью: д) организованной группой; е) по найму; ж) из хулиганских побуждений, з) по мотиву социальной, национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, и) с целью использования органов или тканей потерпевшего, к) неоднократно или лицом, ранее совершившим убийство, ранее совершившим убийство, предусмотренное ст.96 настоящего кодекса.

Содержание перечисленных квалифицирующих признаков раскрыто при рассмотрении квалифицирующих признаков состава убийства. Поэтому повторно подробно анализировать аналогичные признаки лишь с разницей последствий преступного деяния нецелесообразно. Однако на некоторых особенностях следует остановиться

Так, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью с целью использования органов или тканей потерпевшего заключается в том, что у потерпевшего принудительно или в бессознательном состоянии путем хирургической операции изымается какой-либо орган или ткань. Оконченным данное преступление признается независимо от наступивших последствий, т.е. получил ли виновный в свое распоряжение орган или ткань человеческого организма не имеет значения.

Квалификация преступного деяния по пункту «к» части 2 статьи 103 УК производится в случаях неоднократного причинения тяжкого вреда здоровью, совершенного в разное время в отношении двух или более потерпевших (не следует путать с пунктом «а» части 2 статьи 103 УК), а также в отношении одного и того же лица, но по вновь возникшему каждый раз умыслу. Вторым квалифицирующим признаком данного пункта является ранее совершенное убийство, предусмотренное статьей 96 УК. Виновным лицом, совершившим умышленное убийство, признается не только исполнитель или другой соучастник преступления, предусмотренного статьей 96 УК, но и лицо, которое совершило неоконченное посягательство на жизнь другого человека, если при этом не истекли сроки давности за первое преступное деяние либо не погашена судимость.

По части 3 статьи 103 УК данный вид причинения тяжкого вреда здоровью представляет собой сложный состав преступления с двойной формой вины: умысел (прямой или косвенный) по отношению к причинению тяжкого вреда здоровью и неосторожность (самонадеянность или небрежность) по отношению к наступившей смерти.

Квалификация рассматриваемого преступления вызывает определенные трудности на практике. Это связано со сходством части 3 статьи 103 УК с убийством (по последствиям). Разграничение этих преступлений производится по субъективной стороне. При убийстве виновный и действия совершает

умышленно, и к последствиям своего деяния в виде причинения смерти потерпевшему также относится умышленно. А при причинении тяжкого вреда здоровью потерпевшего деяние носит умышленный характер, а к наступившему последствию - смерти потерпевшего - устанавливается вина в форме неосторожности (самонадеянность или небрежность). В соответствии со статьей 22 УК такое преступление признается совершенным умышленно.

Субъект - физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. 104 УК)

Объективная сторона состава преступления характеризуется общественно опасным деянием (действием или бездействием); последствиями - причинение средней тяжести вреда здоровью, повлекшего длительное расстройство здоровья или значительную стойкую утрату общей трудоспособности менее чем на одну треть; причинная связь между преступным деянием и названными преступными последствиями.

Признаки средней тяжести вреда здоровью определены пунктом «Правил судебно-медицинской оценки тяжести вреда здоровью»; 1) отсутствия критериев тяжкого вреда здоровью; 2) длительность расстройства здоровья - на срок свыше 3-х недель (более 21 дня); 3) значительная стойкая утрата общей трудоспособности от 10 % до 33 %.

Субъективная сторона преступления - умышленная вина. Виновный осознает, что в результате его общественно опасного деяния причиняется средней тяжести вред здоровью другого человека, предвидит возможность или неизбежность общественно опасных последствий и желает (прямой умысел) либо сознательно допускает их, либо относится к ним безразлично (косвенный умысел).

Мотивы и цели данного преступного деяния различны. Некоторые относятся к квалифицированному причинению средней тяжести вреда здоровью.

Часть 2 статьи 104 УК предусматривает квалифицированные виды состава рассматриваемого преступления, если оно совершено, а) в отношении двух и более лиц, б) в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением профессионального или общественного долга; в) с особой жестокостью, а равно в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии; г) организованной группой; д) из хулиганских побуждений; е) по мотиву социальной, национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды; ж) неоднократно или лицом, ранее совершившим умышленное причинение тяжкого вреда здоровью или убийство, предусмотренное статьей 96 УК.

Содержание данных квалифицирующих признаков преступного деяния раскрыто при рассмотрении составов преступления, предусмотренных статьей

96 УК и статьей 103 УК. Поэтому следует ограничиться анализом отдельных пунктов в части 2 статьи 104 УК.

Для квалификации преступных деяний, совершенных умышленно с причинением средней тяжести вреда здоровью из хулиганских побуждений, не обязательно, чтобы виновный совершил уголовно наказуемое деяние, предусмотренное статьей 257 УК. Здесь главное - это установление хулиганского мотива причинения средней тяжести вреда. Неоднократным признается причинение средней тяжести вреда здоровью, если виновный совершил преступление предусмотренное статьями 96 и 103 УК РК.

Часть 2 настоящей статьи предусматривает семь квалифицирующих признаков. Все они совпадают с перечисленными в ч.2 ст.103 УК РК.

Субъектом преступления, предусмотренного частью 1- является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, а по части 2 - лицо, достигшее 14-летнего возраста

Умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 105 УК)

Умышленным причинением легкого вреда здоровью признается причинение такого вреда здоровью, которое повлекло кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности

Объективная сторона состава преступления характеризуется общественно опасным деянием (действием или бездействием); последствиями - легкий вред здоровью, повлекший кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности, причинной связью между преступным деянием и названными преступными последствиями.

В соответствии с пунктом 10 «Правил судебно-медицинской оценки тяжести вреда здоровью» признаками легкого вреда здоровью являются: кратковременное расстройство здоровья - сроком более 6 дней, но не свыше трех недель (21 день), незначительная стойкая утрата общей трудоспособности до 10 % .

Каждый из названных признаков образует окончанный состав преступления. К легкому вреду судебная практика относит, например: ссадины, кровоподтеки, ушибы и т.д.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины. Для квалификации по статье 105 УК необходимо, чтобы виновный осознавал, что в результате его общественно опасного деяния причиняется легкий вред здоровью другого человека, предвидел возможность или неизбежность общественно опасных последствий и желал (прямой умысел) либо сознательно допускал их, либо относился к ним безразлично (косвенный умысел), Мотивы и цели данного преступного деяния различны.

Причинение легкого вреда здоровью по неосторожности не влечет уголовной ответственности.

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Побои (ст. 106 УК)

Объективная сторона состава преступления выражается в нанесении побоев, совершении иных насильственных действий, причиняющих физическую боль. При этом последствия не носят характера кратковременного расстройства здоровья, незначительной стойкой утраты общей трудоспособности.

В соответствии с пунктом 10 «Правил судебно-медицинской оценки тяжести вреда здоровью» побои не составляют особого вида повреждений. Побои характеризуются нанесением многократных ударов. Если в результате побоев на теле потерпевшего остаются повреждения, их оценивают по тяжести вреда здоровью исходя из обычных «Правил». Если побои не оставляют после себя никаких объективных следов, то судебно-медицинский эксперт в своем заключении отмечает жалобы потерпевшего, указывает, с его слов каким способом в какое время были причинены физические страдания.

В этих случаях установление факта побоев относится к компетенции органов дознания, следствия, прокуратуры или суда. Под иными насильственными действиями, причиняющими физическую боль следует понимать разовый насильственный акт, не повлекший последствий, предусмотренных, ст.105 УК. К ним относятся выкручивание рук, толчки, пинки, щипанье и другие воздействия на потерпевшего, причиняющие ему физическую боль и страдания.

При побоях или иных насильственных действиях, повлекших за собой более тяжкие последствия для потерпевшего преступные деяния, следует квалифицировать по соответствующим статьям Уголовного кодекса.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины. Виновный сознает, что причиняет физическую боль, предвидит возможность или неизбежность наступления вреда здоровью и желает (прямой умысел) или сознательно допускает это, либо относится к этому безразлично (косвенный умысел).

Мотивом может быть ревность, неприязненные отношения и др. Целью, как правило, является причинение физической боли потерпевшему.

Причинение побоев или физической боли по неосторожности не влечет уголовной ответственности.

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Истязания (ст. 107 УК)

Под истязанием понимается причинение физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев или иными насильственными действиями, если это не повлекло последствий, предусмотренных статьями 103 и 104 УК. Следствие или суд самостоятельно решают, но не выносят на рассмотрение судебно-медицинской экспертизы, вопросы, связанные с определением наличия страдания или истязания потерпевшего.

Объектом преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие неприкосновенность личности, безопасность здоровья граждан.

Объективная сторона представляет собой причинение физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев или совершение иных насильственных действий. При этом здоровью потерпевшего не причиняется вред, предусмотренный статьями 103 и 104 УК.

Обязательным признаком нанесения побоев является их систематичность, т.е. совершение трех и более раз в течение года. Каждый эпизод складывается из многократных ударов.

В соответствии с пунктом 12 Правил: истязания и мучения представляют собой действия, в результате которых может быть причинен вред здоровью. Судебно-медицинский эксперт не устанавливает факт истязаний и мучений.

Эксперт определяет наличие, характер и локализацию повреждений, давность нанесения повреждений, орудие, механизм и признаки способа причинения повреждения.

Мучения - это действия, причиняющие страдания путем длительного лишения пищи, питья, тепла, помещения или оставления потерпевшего во вредных для здоровья УСЛОВИЯХ и другие подобные действия.

Истязания - это действия, связанные с многократным или систематическим причинением боли - выкручивание рук, щипание, сечение, нанесение множественных небольших повреждений различными тупыми и острыми предметами, воздействие термических факторов и другие аналогичные действия. Истязания с применением пытки означают, что виновный причиняя физические или психические страдания потерпевшему, использует особо изощренные способы воздействия на человеческий организм. В результате этого потерпевшему причиняется сильная боль и страдание (физическое или нравственное). При этом могут использоваться различные средства и орудия для усугубления страданий жертвы (электроток, раскаленное железо, дробление костей, иглы; и т.п.).

Страдания - длительная и мучительная боль, испытываемая потерпевшим от истязания. Психические страдания путем систематического унижения человеческого достоинства без причинения физического воздействия не могут квалифицироваться по данной статье.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом, то есть виновный сознает, что он посягает на неприкосновенность личности, ее

здоровье, предвидит, что в результате предпринятых им действий возможно или с неизбежностью наступят последствия и желает их наступления.

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицированный вид данного преступления имеет место в следующих случаях совершения истязания: а) в отношении заведомо несовершеннолетнего или лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного, а равно лица, похищенного либо захваченного в качестве заложника; б) в отношении двух и более лиц; в) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; г) с применением пыток; д) по найму, е) по мотиву социальной, национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды.

Перечисленные отягчающие обстоятельства увеличивают общественную опасность рассматриваемого преступления и соответственно усиливают уголовную ответственность. Материальная зависимость потерпевшего обусловлена его нахождением на полном или частичном иждивении (нередко это несовершеннолетние) либо виновный содержит жертву своего преступного деяния, т.е. от виновного зависит материальное положение жертвы. Иная зависимость может быть вызвана различными отношениями: начальника - подчиненного, тренера - спортсмена, детей - родителей и др. К пункту «а» относятся истязания похищенного или захваченного в качестве заложника, причинение ему физических или психических страданий. Если виновный в истязаниях потерпевшего был еще и исполнителем захвата или похищения, то его действия необходимо квалифицировать по совокупности преступлений.

Другие квалифицирующие признаки рассмотрены выше при анализе составов преступлений, предусмотренных статьями 104,105 УК.

Причинение вреда здоровью в состоянии аффекта (ст. 108 УК)

Основанием смягчения ответственности и отнесения к привилегированным видам составов преступлений против здоровья в таких случаях является особое психическое состояние виновного, которое снижает возможность руководить своими действиями, и вызвано поведением самого потерпевшего.

Условия признания сильного душевного волнения аффективным состоянием полностью совпадают с теми, которые были рассмотрены при анализе убийства, совершенного в состоянии аффекта. Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ч. 1 ст. 108 УК) или умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ч. 2 ст. 108 УК) признается совершенным при указанных смягчающих обстоятельствах, если будет установлено, что, во-первых, сильное душевное волнение и умысел на преступление возникли внезапно и, во-вторых, он вызваны насилием, издевательством или тяжким оскорблением со стороны потерпевшего, либо иными противоправными или

аморальными действиями (бездействием) потерпевшего, а равно длительной психотравмирующей ситуации возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего.

Объективная сторона рассматриваемого преступления состоит в причинении средней тяжести вреда здоровью или тяжкого вреда здоровью лица, спровоцировавшего своим противоправным или аморальным поведением состояние сильного душевного волнения (аффекта) у виновного.

Признаки средней тяжести вреда здоровью и тяжкого вреда здоровью определяются в соответствии со статьями 103 и 104 УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме умысла, который может быть как прямым, так и косвенным, однако всегда – внезапно.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16-летнего возраста. Лицо, причиняющее в состоянии аффекта средней тяжести или тяжкий вред здоровью двум или более потерпевшим, несет уголовную ответственность также по статье 108 УК. По этой же статье квалифицируется и умышленное причинение в состоянии аффекта тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего. Конкуренция специальных норм, предусмотренных соответственно ч. 3 ст. 103 и ст. 108 УК, разрешается в пользу нормы, предусматривающей состав преступления со смягчающими обстоятельствами.

Умышленное причинение легкого вреда здоровью в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, вызванного обстоятельствами, указанными в части первой настоящей статьи УК, не влечет уголовной ответственности

3.3. Квалификация преступлений:

Причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны (ст. 109 УК)

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное при превышении пределов необходимой обороны, относится к привилегированным видам составов преступлений против здоровья. Признаки состава данного преступления и условия применения ст. 109 УК во многом совпадают с теми, которые уже анализировались применительно к убийству, предусмотренному статьей 99 УК.

Объективная сторона рассматриваемого преступления состоит в причинении тяжкого вреда здоровью посягающего при защите от общественно опасного посягательства, но с превышением пределов необходимой обороны, т.е. при явном несоответствии защиты характеру и степени общественной опасности посягательства.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется умышленной иной. Умысел может быть как прямым, так и косвенным. При превышении пределов необходимой обороны доминирующим является мотив защиты от общественно опасного посягательства.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее 16 лет.

Умышленное причинение при превышении пределов необходимой обороны тяжкого вреда здоровью двум или более посягавшим квалифицируется по 109 УК. По этой же статье квалифицируется и умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть посягающего при превышении пределов необходимой обороны. Неосторожное причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны не образует состава рассматриваемого преступления, а равно не может быть - квалифицировано по ст. 111 УК.

Умышленное причинение средней тяжести вреда и легкого вреда здоровью посягающего в ситуации необходимой обороны всегда укладывается в рамки правомерного поведения и не влечет за собой ответственности.

Причинение тяжкого вреда здоровью при задержании лица, совершившего преступление (ст. 110 УК)

Умышленным причинением тяжкого вреда здоровью при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, признается их явное несоответствие: например работник полиции при задержании преступника применяет табельное огнестрельное оружие на поражение, хотя ему достоверно известно, что преступник не вооружен, то есть, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред.

Объектом преступления является здоровье человека.

Объективная сторона преступления заключается в умышленном причинении вреда здоровью, совершенном при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (о понятии превышения мер, необходимых для задержания лица указано выше при рассмотрении диспозиции статей 33 и 100 УК РК).

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого или косвенного умысла. Причинение тяжкого вреда по неосторожности при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, исключает уголовную ответственность.

Мотивы и цели данного преступного деяния не носят криминального характера. Мотивом является желание задержать лицо; совершившее преступление. Целью - выполнение профессиональных обязанностей или оказание содействия правоохранительным органам в задержании преступника.

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Прежде чем закончить рассмотрение преступлений против здоровья давайте вместе вспомним основные моменты. *Объектом* этих преступлений является здоровье другого человека как определенное физиологическое состояние организма другого лица. При этом не имеет значение возраст потерпевшего, наличие у него уникальных биологических качеств, состояние здоровья потерпевшего в данный момент.

Неосторожное причинение вреда здоровью (ст. 111 УК)

В зависимости от степени тяжести вреда, причиняемого здоровью потерпевшего, закон устанавливает ответственность отдельно за причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности (ч. 1 ст. 111 УК) и за причинение средней тяжести вреда здоровью по неосторожности (ч. 3 ст. 111 УК).

Объективная сторона преступлений выражается в определенном действии и бездействии, связанном с грубым нарушением правил бытовой предосторожности или несоблюдением правил предосторожности в сфере профессиональной деятельности, в результате чего наступают последствия в виде тяжкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего. Понятие каждой из этих разновидностей вреда здоровью рассмотрено выше и в данном случае специально не анализируется.

Названные преступные последствия должны находиться в причинной связи с деянием виновного.

Субъективная сторона преступлений, предусмотренных ст. 111 УК, характеризуется неосторожной виной в виде самонадеянности или небрежности.

Причинение тяжкого вреда или средней тяжести вреда здоровью по самонадеянности означает, что лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований легкомысленно рассчитывало на их предотвращение.

Причинение тяжкого вреда или средней тяжести вреда здоровью по небрежности вреда здоровью по небрежности имеет место, если лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий в результате своих действий (бездействия), хотя при должной внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

Уголовный закон не предусматривает ответственности за причинение легкого вреда здоровью по небрежности.

Неосторожное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью следует отличать от невиновного их причинения, т.е. тех случаев, когда лицо не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия), либо не предвидело возможности

наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было и не могло их предвидеть, либо когда лицо, совершившее деяние и 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.

Субъектом преступлений, предусмотренных ст. 111 УК, может быть любое лицо достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицированные виды рассматриваемых преступлений (ч. 2 ст. 111 УК) имеют место в случае причинения тяжкого вреда здоровью по неосторожности двум или более лицам.

Заражение венерической болезнью (ст. 115 УК)

Специфическим видом преступления, причиняющего вред здоровью, являются заражение виновным другого лица венерической болезнью. Рассматриваемое преступление заключается в том, что лицо, зная о наличии у него венерической болезни, заражает ею другого.

Под названием "венерические болезни" в медицине объединяются различные по этиологии инфекционные заболевания, передаваемые, главным образом половым путем. К ним относятся сифилис, гонорея, мягкий шанкр, паховый лимфогранулематоз. Вид венерической болезни, несмотря на различный характер заболевания, продолжительность лечения, перспектива излечимости, значения для квалификации данного преступления не имеет.

Объектом преступления является здоровье другого человека.

С объективной стороны заражение венерической болезнью может выражаться как в активных действиях (например, в совершении полового акта), так и в бездействии, когда больной не совершает каких-либо активных действий, однако своим бездействием приводит к заражению венерической болезнью (например, больной не препятствует другому лицу целовать его, не соблюдает личную гигиену и т.д.). Способ заражения венерической болезнью может произойти половым или бытовым путем. Рассматриваемое преступление относится к материальным составам, обязательным признаком его объективной стороны является преступное последствие, а также причинная связь между деянием и последствием. Факт заражения другого лица венерической болезнью, являясь преступным последствием, образует оконченный состав преступления. Состав преступления не будет, если отсутствует причинная связь между действием или бездействием больного и заболеванием другого лица.

Субъективная сторона данного преступления предполагает прямой или косвенный умысел. Лицо, знающее о наличии у него венерической болезни, знает общественно опасный характер действия или бездействия, предвидит возможность или неизбежность заражения другого лица половым или иным путем

в результате нарушения установленных правил предосторожности и желает (прямой умысел) либо сознательно допускает (косвенный умысел) наступления последствий. Неосторожность как в виде самонадеянности, так и небрежности в этом составе исключается.

Мотивом этого преступления может быть половое влечение, месть, ненависть и т.д.

Субъектом этого преступления могут быть лица, достигшие 16-летнего возраста, страдающие венерической болезнью и знающие об этом.

Заражение вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ/СПИД) (ст. 116 УК)

Во второй половине XX века человечество столкнулось с новой инфекционной болезнью - синдромом приобретенного иммунодефицита, иначе СПИДом. Эта болезнь во многом еще не познана и практически неизлечима, так как эффективных средств для борьбы с ней пока не найдено.

Уголовно-правовая норма об ответственности за заражение вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ/СПИД) введена сравнительно недавно. Законодатель не случайно использовал аббревиатуру ВИЧ/СПИД. Дело в том, что в организм человека первоначально проникает вирус иммунодефицита человека (ВИЧ), вызывающий заболевание СПИД. В течение года СПИДом заболевают 3-5 % зараженных вирусом; через 5 лет с момента заражения вирусом СПИД развивается лишь у 10-20 %. Не исключено, что некоторые зараженные вирусом вообще не заболевают СПИДом и в крови у потерпевшего может быть обнаружена лишь ВИЧ-инфекция. Разовьется ли у него заболевание СПИД, будет известно по прошествии длительного промежутка времени. Поэтому законодатель в целях правильного толкования и применения закона, установив в ст. 116 УК ответственность за заражение вирусом иммунодефицита человека, использовал рядом с аббревиатурой ВИЧ аббревиатуру СПИД.

Объектом данного преступления является здоровье человека.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 116 УК характеризуется деянием, заключающимся в поставлении другого лица в опасность заражения ВИЧ/СПИД. Под поставлением в опасность заражения понимается такое поведение виновного, которое создает заведомо реальную возможность заражения другого лица. В ст. 116 УК не содержится перечня действий, создают реальную угрозу заражения. В содержание объективной стороны преступления предусмотренных ст. 116 УК, можно включить такие способы передачи ВИЧ-инфекции, которые выделяются в современной медицинской литературе: 1) половой 2) при проведении медицинских манипуляций, связанных с нарушением целостности кожных покровов; 3) от больной матери. Таким образом, уголовная ответственность за поставление лица в опасность заражения ВИЧ/СПИДом возможна при половых контактах

больного лица, при переливании инфицированной крови и ее препаратов, при медицинских манипуляциях, которыми являются не только процедуры, осуществляемые медицинскими работниками, но и такие действия, как использование одного шприца или иглы при внутривенном введении наркотиков, при кормлении грудным молоком больной матерью ребенка. Практике известны случаи передачи ВИЧ-инфекции от больной матери к плоду либо от зараженного ребенка к матери при кормлении через поврежденную кожу груди. Очевидно, что в этих случаях уголовная ответственность исключается.

Заведомое поставление другого лица в опасность заражения ВИЧ/СПИД признается оконченным независимо от того, заразилось ли лицо, поставленное в опасность заражения, или в силу особенности организма избежало этого, т.е. объективную сторону преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 116 УК, содержащего формальный состав, образует само деяние (действие или бездействие).

С субъективной стороны заведомое поставление другого лица в опасность заражения ВИЧ/СПИД предполагает прямой умысел - лицо сознает, что своими действиями (бездействием) создает реальную угрозу заражения другого лица ВИЧ/ СПИД и желает их совершить. Поскольку состав рассматриваемого преступления по конструкции формальный, то косвенный умысел или неосторожная форма вины невозможны. Заведомость поставления другого лица в опасность заражения ВИЧ/СПИД означает, что виновный должен знать о наличии у него именно этого заболевания, но и понимать, что своим действием (бездействием) создает реальную VI розу заражения.

Субъектом является лицо, достигшее 16-летнего возраста, которое является носителем ВИЧ-инфекции или болеет СПИДом.

В ч. 2 ст. 116 УК предусмотрена уголовная ответственность за фактическое заражение другого лица ВИЧ СПИД лицом, знавшим о наличии у него этой болезни.

Под заражением в этом преступлении понимается фактическая передача ВИЧ/СПИД через половое сношение или иные действия другому лицу.

Объективную сторону данного преступления образует не только действие или бездействие виновного, но и последствия в виде фактического заражения другого человека ВИЧ/СПИД, а также причинная связь между деянием и инфицированием или заболеванием другого лица.

Рассматриваемое преступление, состав которого является материальным, признается оконченным с наступлением последствий в виде заражения ВИЧ-инфекцией, независимо от того, разовьется у потерпевшего болезнь в результате вируса в организм или нет.

Субъективная сторона данного состава преступления характеризуется как умышленной, так и неосторожной виной. Виновный осознает общественно опасный характер действия или бездействия, предвидит его общественно

опасные последствия и желает или сознательно допускает наступление этих последствий.

Субъектом преступления является достигшее 16-летнего возраста лицо, больное СПИДом и знавшее о наличии у него этого заболевания, а также инфицированное лицо, знавшее о наличии у него ВИЧ-инфекции.

Ответственность за заведомое поставление другого лица в опасность заражения ВИЧ/СПИД и за фактическое заражение лицом, знавшим о наличии у него этой болезни, при добровольном согласии потерпевшего не исключается.

Заражение ВИЧ/СПИД двух или более лиц либо заведомо несовершеннолетнего квалифицируется по ч. 3 ст. 116 УК.

Заражение другого лица ВИЧ/СПИД медицинским работником или работником организации бытового или иного обслуживания населения в результате ненадлежащего выполнения своих профессиональных обязанностей является специальным составом, предусмотренным в ч. 4 ст. 116 УК.

Объективная сторона этого преступления выражается в действии (бездействии), заключающемся в нарушении как специально установленных правил профилактики ВИЧ-инфекции, так и общих мер предосторожности. Обязательным признаком объективной стороны этого преступления является последствие в виде заражения ВИЧ-инфекцией хотя бы одного лица. Указанное последствие должно находиться в причинной связи с ненадлежащим исполнением виновным своих профессиональных обязанностей.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 4 ст. 116 УК, характеризуется виной в форме неосторожности: субъект ненадлежаще выполнял свои профессиональные обязанности, не соблюдая общие требования безопасности, сознает общественную опасность совершаемого деяния (действия или бездействия), предвидит возможность наступления общественно опасных последствий, однако без достаточных к тому оснований легкомысленно рассчитывает на предотвращение последствий в виде заражения другого лица ВИЧ/СПИД (самонадеянность) либо не предвидит возможности наступления общественно опасных последствий своих действий или бездействия, хотя должно было и могло предвидеть эти последствия (небрежность).

Субъектом преступления, предусмотренного частью четвертой комментируемой статьи УК являются медицинские работники, а также работники организаций бытового или иного обслуживания населения.

Неоказание помощи больному (ст. 118 УК)

Согласно п. 4 ст. 44 Закона Республики Казахстан от 19 мая 1997 г. "Об охране здоровья граждан в Республике Казахстан" граждане обеспечиваются экстренной и неотложной медицинской помощью любой ближайшей лечебно-профилактической организации, независимо от ее ведомственной подчиненности и формы собственности.

Неоказание помощи больному представляет собой один из видов медицинских правонарушений.

С объективной стороны преступление состоит в "неоказании помощи больному без уважительных причин, если это повлекло по неосторожности причинение средней тяжести вреда здоровью" (ч. 1 ст. 118 УК).

Неоказание помощи как пассивное поведение может выражаться в неявке к больному по вызову, в отказе провести курс лечения, поместить в лечебное учреждение и т.д.

Сам по себе факт неоказания помощи еще не свидетельствует о совершении преступления. Необходимо установить, что оно имело место без уважительной причины. Вопрос о том, является ли причина уважительной, в каждом случае решается судом. В практике уважительными обстоятельствами признаются непреодолимая сила, болезнь самого медицинского работника, отсутствие надлежащих медикаментов. Ссылка на такие обстоятельства, как нерабочее время, нахождение на отдыхе, не могут быть признаны уважительными.

Состав преступления материальный. Для привлечения к уголовной ответственности необходимо установить, что причинение по неосторожности средней тяжести вреда здоровью явилось следствием неоказания помощи больному.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины.

Субъектом рассматриваемого преступления являются лица, достигшие 16-летнего возраста, обязанные оказывать медицинскую помощь по закону или специальному правилу. К ним относятся врачи, хирурги, медсестры, лица, специально сопровождающие альпинистские группы, экспедиции и т.д. Не могут быть привлечены к уголовной ответственности лаборанты, санитары, провизоры.

Квалифицированный вид неоказания помощи предусмотрен ч. 2 ст. 118 УК. Повышенная уголовная ответственность наступает в случае причинения по неосторожности смерти больного или тяжкого вреда его здоровью.

Тесты по теме 3

1. Какой из ниже перечисленных признаков не относится к тяжкому вреду здоровья человека?
 - 1) Значительная стойкая утрата общей трудоспособности менее чем на одну треть (правильно)
 - 2) Вред в виде потери слуха
 - 3) Вред в виде потери речи
 - 4) Потеря зрения на один глаз

2. Какой из перечисленных признаков не относится к отягчающим обстоятельствам умышленного причинения средней тяжести вреда здоровью?
 - 1) По найму (правильно)
 - 2) С особой жестокостью
 - 3) Из хулиганских побуждений
 - 4) Организованной группой

3. В каких случаях нанесение легкого вреда здоровью, выразившееся в кратковременном расстройстве здоровья не является преступлением?
 - 1) Длилось не более 6 суток (правильно)
 - 2) Длилось не более 3 суток
 - 3) Длилось не более 7 суток
 - 4) Длилось не более 10 суток

4. Чем может быть вызван аффект при причинении вреда здоровью?
 - 1) Все ответы верны (правильно)
 - 2) Длительной психотравмирующей ситуацией
 - 3) Аморальным поведением потерпевшего
 - 4) Тяжким оскорблением со стороны потерпевшего

5. Обязательным признаком объективной стороны состава причинения вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны является...
 - 1) Опасные последствия (правильно)
 - 2) Спец. субъект
 - 3) Предмет преступления
 - 4) Вина

6. Причинение тяжкого вреда здоровью при задержании лица совершившего преступление, относится к категории преступлений...

- 1) Небольшой тяжести (правильно)
- 2) Средней тяжести
- 3) Тяжких
- 4) Особо тяжких

7. Причинение легкого вреда здоровью по неосторожности относится к категории преступлений...

- 1) Не является преступлением (правильно)
- 2) Небольшой тяжести
- 3) По усмотрению суда
- 4) Средней тяжести

8. Субъективная сторона состава истязания характеризуется?

- 1) Только прямым умыслом (правильно)
- 2) Прямым и косвенным умыслом
- 3) Только косвенным умыслом
- 4) Неосторожностью либо косвенным умыслом

9. Субъективная сторона заведомого поставления другого лица в опасность заражения ВИЧ\СПИД характеризуется...

- 1) Прямым умыслом (правильно)
- 2) Умыслом и небрежностью
- 3) Косвенным умыслом и неосторожностью
- 4) Умыслом и неосторожностью

10. Субъективная сторона состава неоказания помощи больному характеризуется....

- 1) Умыслом и неосторожностью (правильно)
- 2) Прямым умыслом и неосторожностью
- 3) Косвенным умыслом и неосторожностью
- 4) Умыслом

Тема 4. Квалификация преступлений, ставящих в опасность жизнь и здоровье человека

4.1. Квалификация преступлений:

«Угроза»,

«Принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации»,

«Ненадлежащее выполнение профессиональных обязанностей медицинским работником».

4.2. Квалификация преступлений:

«Незаконное производство аборта»,

«Оставление в опасности»

4.1. Квалификация преступлений:

Угроза (ст. 112 УК)

Основной фактор, определяющий общественную опасность рассматриваемого преступления, заключается в реальности угрозы, воспринимаемой потерпевшим. Чем реальнее угроза, тем значительнее ее влияние на психику потерпевшего, а следовательно и выше степень общественной опасности

Объективная сторона данного преступления предусматривает психическое насилие, выраженное в угрозе убить, причинить тяжкий вред здоровью, а равно учинить иное тяжкое насилие над личностью, либо уничтожить имущество путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом. Под иным тяжким насилием следует понимать действия, предусмотренные ст. 120, 121, ч. 2 и 3 ст. 125, 126 УК

Уголовно наказуемой угрозой будет не только при выражении намерения убить или причинить тяжкий вред здоровью, но и при угрозе уничтожить имущество путем поджога, взрыва или иного общеопасного способа. Иной общеопасный способ может заключаться в утоплении, отравлении, использовании радиоактивных веществ и др.

Угроза может быть выражена в любой форме - устно, письменно, в демонстрации оружия, жестах. Однако в любом случае она должна носить реальный характер, т.е. представлять для потерпевшего опасность приведения ее в исполнение в любой момент. Это может быть установлено с учетом всех обстоятельств дела: личности виновного, интенсивности угрозы, способа ее выражения.

Преступление считается оконченным с момента, когда потерпевшему становится известно о выраженных намерениях в его адрес.

В ряде случаев угроза совершения действий, предусмотренных ст. 112 УК, может явиться средством совершения иных преступлений. Это характерно для разбоя, вымогательства, изнасилования, принуждения к изъятию органов или тканей человека для трансплантации либо иного использования, насильственных действий сексуального характера. Поскольку в этом случае она является частью объективной стороны указанных преступлений, дополнительная квалификация по ст. 112 УК не требуется. Однако, если, например, насильник угрожает потерпевшей после изнасилования, опасаясь разоблачения, то такие действия будут квалифицироваться по совокупности ст. 112 УК и 120 УК.

С субъективной стороны угроза может совершаться только с прямым умыслом. Лицо сознает, что своими действиями или иной формой выражения угрозы оказывает воздействие на психику потерпевшего, и желает этого.

Субъект - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации либо иного использования (ст. 113 УК)

Под трансплантацией понимают пересадку, приживление тканей и органов на другое место или в другой организм.

Согласно ст. 31 Закона от 19 мая 1997 г. "Об охране здоровья граждан в Республике Казахстан" донорами по трансплантации органов и тканей могут быть человек, труп человека и животное. Трансплантация осуществляется только с согласия реципиента. Принудительное изъятие и пересадка запрещаются.

Объективную сторону указанного преступления составляет принуждение к изъятию органов или тканей у донора. Способом такого принуждения является применение насилия или угроза его применения. Физическое насилие может сопровождаться нанесением побоев, ударов, причинением легкого или средней тяжести вреда здоровью. Угроза применения насилия характеризует психическое воздействие на потерпевшего с целью принудить его к изъятию органов или тканей.

Часть 1 ст. 113 УК, предусматривает формальный состав преступления. Преступление признается оконченным с момента принуждения к изъятию органов или тканей человека, независимо от того, произошло такое изъятие или нет фактически.

Субъективная сторона - вина в форме прямого умысла.

Цель преступления - пересадка органов или тканей от донора реципиенту или для иного использования (например, для продажи).

Субъект - лицо, достигшее 16 лет. Уголовную ответственность могут нести специальные субъекты - медицинские работники.

Частью 2 ст. 113 УК предусмотрено совершение этого преступления при отягчающих обстоятельствах:

а) в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо материальной или иной зависимости от виновного.

Беспомощное состояние означает, что потерпевший в силу опьянения, возраста (старость или малолетство), психического заболевания не способен понимать характер и значение совершаемых с ним действий. Материальная зависимость имеет место, когда потерпевший находился на иждивении виновного или материальная помощь которого была главным или основным источником существования. Иная зависимость может вытекать из служебных или семейно-брачных отношений (опекунство, попечительство).

Лицо может быть привлечено по п. "а" ч. 2 ст. 113 УК, если будет установлено заведомое его знание о данных обстоятельствах. В случае добросовестного заблуждения виновного, его действия квалифицируются по правилам о фактической ошибке;

б) в отношении заведомо несовершеннолетнего.

Виновный должен достоверно знать о том, что потерпевший, в отношении, которого имеет место принуждение, не достиг 18-летнего возраста;

в) в отношении двух или более лиц.

Квалификация по данному признаку означает, что принуждение к изъятию органов или тканей совершалось в отношении как минимум двух лиц одновременно или с коротким разрывом во времени Решающим в данном случае должно стать единство преступного замысла.

Состав преступления, предусмотренный ч. 2 ст. УК, по конструкции формальный

Частью 3 ст. 113 УК предусмотрены особо отягчающие обстоятельства. Для, привлечения к уголовной ответственности требуется наступление вредных последствий - причинение по неосторожности смерти или иных тяжких последствий

Понятием иных тяжких последствий охватывается причинение тяжкого вреда здоровью, заражение венерическим заболеванием или вирусом иммунодефицита (ВИЧ/СПИД) и пр.

Субъективная сторона характеризуется "сложной" виной. По отношению к действию - прямой умысел и неосторожность - к последствиям.

Ненадлежащее выполнение профессиональных обязанностей медицинским работником (ст. 114 УК)

В последнее время одной из проблем, привлекающих пристальное внимание ученых, общественности - является проблема уголовной ответственности медицинских работников за ненадлежащее лечение и неправильные действия при оказании медицинской помощи.

Ранее причинение вреда при недобросовестных действиях медицинских работав квалифицировалось по статьям об ответственности за халатность или

за неосторожное убийство либо причинение тяжких телесных повреждений, что не отражало ни юридической сущности данного преступления, ни субъекта, его совершившего. Наличие в УК действующей ст. 114 позволяет дать правильную юридическую оценку данному общественно опасному деянию.

Объективная сторона характеризуется невыполнением либо ненадлежащим выполнением профессиональных обязанностей медицинским работником, т.е. преступление совершается как путем действия, так и бездействия. Невыполнение - это совершение тех действий, которые медицинский работник должен был совершить, исходя из своих профессиональных обязанностей (медсестра по забывчивости не сделала пациенту инъекцию; врач, не убедившись в правильности диагноза, не назначил процедуру). Ненадлежащее выполнение - это совершение тех действий, которые медицинский работник обязан был выполнить, но с нарушениями определенных правил или требований (больному при операции по невнимательности в полости раны была оставлена марлевая турунда, что повлекло за собой вредные последствия).

Преступление, предусмотренное ст. 114 УК, является материальным составом

Часть 1 комментируемой статьи предусматривает причинение смерти. Вменяя в вину указанные последствия, необходимо установить, что их наступление явилось следствием невыполнения или ненадлежащего выполнения профессиональных обязанностей медицинским работником.

С субъективной стороны преступление характеризуется неосторожной формой вины, как в виде самонадеянности, так и небрежности.

Субъектом является медицинский работник, достигший 16-летнего возраста.

От ненадлежащего лечения надо отграничивать извинительные врачебные ошибки. Последние связаны чаще с какими-то объективными причинами: несовершенство методов лечения, отсутствие необходимой аппаратуры, добросовестное заблуждение в диагностике и т.д. Врачебные ошибки такого рода исключают уголовную ответственность.

Часть 2 ст. 144 УК влечет уголовную ответственность за совершение тех же Действий, повлекших причинение тяжкого вреда здоровью.

В части 3 ст. 144 УК предусмотрена ответственность за ненадлежащее выполнение своих профессиональных обязанностей медицинским работником в случае причинения средней тяжести вреда здоровью.

4.2. Квалификация преступлений:

Незаконное производство аборта (ст. 117 УК)

Абортом признается искусственное прерывание беременности. Законодательство Республики Казахстан не запрещает производство абортов вообще. Настоящая статья предусматривает ответственность только за производство незаконного аборта, т.е. когда искусственное прерывание беременности проводится с нарушением правил проведения данной операции. Незаконным признается аборт, проведенный лицом, не имеющим высшего медицинского образования соответствующего профиля, либо при наличии противопоказаний к производству аборта, либо вне медицинского учреждения. Непременным условием для квалификации деяния по данной статье является согласие женщины на производство аборта. Производство аборта без согласия женщины при определенных обстоятельствах может квалифицироваться по статьям, предусматривающим уголовную ответственность за умышленное причинение вреда здоровью.

Согласно диспозиции нормы, содержащейся в ч. 1 комментируемой статьи уголовная ответственность наступает за производство аборта, совершенное лицом которое не имеет высшего медицинского образования гинекологического профиля (например, врачом другой специальности: офтальмологом, терапевтом, кардиологом и т.п.). Для наступления уголовной ответственности достаточно установить отсутствие у субъекта преступления специального высшего медицинского образования. При этом не имеет значения, что операция по искусственному прерыванию беременности была произведена с соблюдением всех правил в медицинском учреждении при отсутствии противопоказаний и не повлекла никаких осложнений для здоровья пациентки.

По ч. 2 комментируемой статьи ответственность несут лица, имеющие высшее медицинское образование соответствующего профиля, в случаях, когда они произвели аборт с нарушением специальных правил (в непригодном помещении больницы, вне больницы, в медицинском учреждении, не имеющем лицензии на указанный вид деятельности, при наличии противопоказаний и др.).

Часть 3 данной статьи предусматривает квалифицирующий признак относящийся к субъекту преступления, и устанавливает ответственность за производство аборта лицом, которое имеет непогашенную или неснятую судимость за незаконное производство аборта. Следует иметь в виду, что основанием для квалификации преступления по данной статье является вступивший в законную силу приговор, которым подсудимый по настоящему делу ранее осуждался за незаконное производство аборта по соответствующей части ст. И 7 УК, т.е. имеет значение не сам факт неоднократного производства аборта, а судимость субъекта. Если лицо произвело несколько незаконных абортов и ни за одно из этих деяний не было ранее осуждено, его действия не могут быть квалифицированы по ч. 3 данной статьи.

Уголовная ответственность за незаконное производство аборта, повлекшее последствия в виде смерти потерпевшей или причинения тяжкого

вреда ее здоровью, повышена. По ч. 4 статьи 117 квалифицируется деяние, охватываемое диспозицией одной из частей настоящей статьи, когда в связи с производством незаконного аборта здоровью потерпевшей причинен тяжкий вред или наступила ее смерть.

С субъективной стороны рассматриваемое преступление характеризуется двумя формами вины (см. комментарий к ст. 22 УК). Действия субъекта характеризуются прямым умыслом. Лицо сознает, что оно искусственно прерывает беременность, не соблюдая специальные правила проведения указанной операции либо не имея для этого специального медицинского образования, и желает этого. К наступившим последствиям, указанным в ч. 4 комментируемой статьи, вина субъекта выражается в форме небрежности или самонадеянности.

По ч. 1, 4 статьи 117 **субъектом преступления** может быть любое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста, как имеющее высшее медицинское образование соответствующего профиля, так и не имеющее такового.

Оставление в опасности (ст. 119 УК)

Состав оставления в опасности предусмотрен в законе в качестве основного и квалифицированного.

Объективная сторона выражается в бездействии - помощь не оказывается лицу, находящемуся в опасном для жизни и здоровья состоянии. Причины беспомощности могут быть различными - малолетний возраст, старость, увечья, тяжкие заболевания. Но для состава оставления в опасности важна не причина беспомощности, а то, что лицо, жизни которого угрожает опасность, не может принять меры к самосохранению.

Уголовная ответственность наступает, если оставивший без помощи обязан был заботиться, и имел реальную возможность без риска для собственного здоровья или иных лиц оказать помощь.

Обязанность может вытекать из родственных или брачных отношений, рода занятий, договора, а также из обстоятельств, когда сам виновный поставил потерпевшего в опасное для жизни и здоровья состояние.

Состав преступления, предусмотренный ч. 1 настоящей статьи, является формальным. Ответственность наступает за сам факт заведомого оставления в опасности.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо, зная о беспомощном состоянии потерпевшего, заведомо оставляет его в таком состоянии. Мотивы оставления в опасности на квалификацию влияния не оказывают.

Субъектом является лицо, достигшее 16-летнего возраста, обязанное заботиться о потерпевшем либо само поставившее в опасное для жизни или здоровья состояние.

По части второй статьи 119 УК квалифицируется оставление в опасности, повлекшее по неосторожности смерть оставленного без помощи или иные тяжкие последствия. Под иными тяжкими последствиями надлежит понимать причинение средней тяжести или тяжкого вреда здоровью.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом в отношении заведомого оставления в опасности и неосторожностью - к вредным последствиям.

Оставление в опасности следует отличать от убийства и умышленного причинения вреда здоровью. Если субъект желал или допуская возможность смерти потерпевшего, либо вреда здоровью, налицо состав убийства или причинение вреда здоровью.

Тесты по теме 4

2. Угроза (ст. 112 УК РК) по конструкции состава является...

- 1) Формально-материальным
- 2) Формальным (правильно)
- 3) Материальным
- 4) Усеченным

2. Что является объектом преступления состава незаконного производства аборта?

- 1) Жизнь и здоровье беременной женщины (правильно)
- 2) Жизнь беременной женщины
- 3) Здоровье беременной женщины
- 4) Здоровье ребенка

3. Субъективная сторона незаконного производства аборта характеризуется?

- 1) Только прямым умыслом (правильно)
- 2) Только косвенным умыслом
- 3) Умыслом
- 4) Умыслом и неосторожностью

4. Субъектом преступления незаконного производства аборта лицом, имеющим высшее медицинское образование соответствующего профиля является:

- 1) Акушер-гинеколог (правильно)
- 2) Гинеколог
- 3) Хирург
- 4) Анестезиолог

5. Субъективная сторона принуждения к изъятию органов или тканей человека для трансплантации характеризуется:

- 1) Прямым умыслом (правильно)
- 2) Умыслом и неосторожностью
- 3) Косвенным умыслом
- 4) Неосторожностью

6. Ненадлежащее выполнение профессиональных обязанностей медицинским работником по конструкции состава является....

- 1) Материальным (правильно)
- 2) Формальным
- 3) Усеченным
- 4) Формально-усеченным

7. Предметом преступления принуждения к изъятию органов или тканей человека для трансплантации либо иного использования является...

- 1) Все ответы верны (правильно)
- 2) Легкие человека
- 3) Кожа лица
- 4) Мышцы живота

8. Оставление в опасности по конструкции состава является...

- 1) Формально-материальным (правильно)
- 2) Усеченным
- 3) Материальным
- 4) Формальным

9. Субъектом преступления состава оставления в опасности является лицо...

- 1) Спец. субъект (правильно)
- 2) 16 лет
- 3) 14 лет
- 4) 18 лет

10. Субъективная сторона оставления в опасности, повлекшее по неосторожности смерть лица, оставленного без помощи характеризуется....

- 1) Прямым умыслом и неосторожностью (правильно)
- 2) Умыслом
- 3) Неосторожностью
- 4) Косвенным умыслом и неосторожностью

Тема 5. Квалификация преступлений против половой свободы и неприкосновенности

5.1. Классификация преступлений против половой свободы и неприкосновенности.

Квалификация преступлений:

«Изнасилование»,

«Насильственные действия сексуального характера».

5.2. Квалификация преступлений:

«Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста»,

«Понуждение к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или иным действиям сексуального характера»,

«Развращение малолетних».

5.1. Классификация преступлений против половой свободы и неприкосновенности

Сексуальные отношения составляют неотъемлемую сферу человеческой жизни. Регулируются они в основном принципами морали, нормами семейного законодательства, как в брачных, так и внебрачных взаимоотношениях полов.

Свобода и неприкосновенность личности охватывает и половую свободу, и неприкосновенность, под которой понимают право взрослого человека самому решать, с кем и в какой форме удовлетворять свои сексуальные потребности, а также право как взрослого, так и несовершеннолетнего на половую неприкосновенность. Уголовное законодательство (статьи 120 - 124 УК РК) защищает эти права путем установления запретов совершать деяния, которые явно противоречат сложившимся в обществе нормам половой морали.

Под преступлениями против половой неприкосновенности понимаются предусмотренные уголовным законом общественно опасные посяательства на половую неприкосновенность, нормальное физическое и психическое развитие лиц, не достигших 16-летнего или 14-летнего возраста, на половую свободу взрослых лиц либо на установившийся в обществе уклад половых отношений.

Общественная опасность рассматриваемых преступлений заключается в том, что они серьезно нарушают половую свободу и половую неприкосновенность личности, разлагают несовершеннолетних, оказывают отрицательное влияние на их нравственное и физическое развитие, извращают общественную мораль. В отличие от нового, ранее действующее законодательство предусматривало применение смертной казни за изнасилование при отягчающих обстоятельствах (ч. 4 ст. 101 УК Каз ССР).

Объектом этой группы преступлений является половая свобода и половая неприкосновенность, а дополнительным объектом некоторых из них - нормальное физическое и нравственное развитие детей и подростков. Характеристику потерпевших следует давать по каждой статье отдельно, по смыслу закона, таковыми могут быть как женщины, так и мужчины независимо от возраста, т.е. предусмотрена равная уголовно-правовая защита лиц обоего пола.

Объективная сторона половых преступлений характеризуется противоправными действиями виновных лиц, характер которых определяется диспозицией или иной статьей Уголовного кодекса. Составы в основном формальные. Для признания наличия квалифицирующего признака некоторых половых преступлений необходимо установление причинной связи между действиями виновных и наступившими последствиями, которые предусмотрены в качестве квалифицирующих.

Субъективная сторона преступлений этой группы характеризуется прямым умыслом. Мотивы преступлений в основном сексуальной направленности, но могут быть и другие.

Субъектом половых преступлений могут быть лица обоего пола, достигшие 16-летнего возраста. Субъектом изнасилования (ст. 120 УК) и насильственных действий сексуального характера (ст. 121 УК) - лица, достигшие 14-летнего возраста.

Квалификация преступлений:

Изнасилование (ст. 120)

Изнасилование - одно из наиболее тяжких посягательств на половую свободу и на половую неприкосновенность женщины. Уголовный закон признает изнасилованием половое сношение мужчины с женщиной в естественной форме с применением физического или психического (угроза) насилия к потерпевшей или к другим лицам, либо с использованием ее беспомощного состояния.

Объектом данного преступления является половая свобода и половая неприкосновенность лиц женского пола. Это означает, что женщина сама вправе решать вопрос о вступлении в половые отношения с мужчинами. Об отсутствии воли женщины на половую близость могут свидетельствовать ее явно и определенно выраженное несогласие и активное сопротивление. Потерпевшей при изнасиловании может быть только лицо женского пола. Для изнасилования не имеет значения моральный облик потерпевшей и в частности ее неправильное поведение, причем не исключается

ответственность за изнасилование проститутки, сожительницы, жены. Уголовное законодательство Казахстана охраняет половую свободу любого лица, независимо от того, как оно эту свободу использует.

Объективная сторона изнасилования заключается в половом сношении с потерпевшей путем применения насилия или с угрозой его применения к потерпевшей или к другим лицам, либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей. В данном случае под половым сношением следует понимать естественное совокупление мужчины и женщины. Половое сношение признается изнасилованием, если виновный совершает его вопреки воле женщины, применяя физическое насилие, угрожая потерпевшей или другим лицам, либо используя ее беспомощное состояние. Не являются изнасилованием действия лица, добившегося согласия женщины на вступление в половое сношение путем обмана или злоупотребления доверием.

Физическое насилие при изнасиловании состоит в причинении различной степени телесных повреждений, начиная с побоев до тяжких телесных повреждений. Оно может быть выражено в причинении боли, ограничении свободы, связывании, сдавливании шеи жертвы, то есть любое физическое насилие, которое помогает сломить сопротивление женщины либо создает невозможность сопротивления.

К насилию как способу совершения изнасилования законодательство приравнивает также угрозу применения насилия, т.е. применение психического насилия. Угроза как способ подавления сопротивления потерпевшей означает запугивание ее такими высказываниями, жестами, демонстрацией оружия и т.п., из которых вытекает намерение виновного тотчас применить насилие. Угроза как способ действия при изнасиловании должна быть противоправной, непосредственной, серьезной, интенсивной и реальной. Только такая угроза может сделать женщину беспомощной перед лицом виновного. Не может быть признано изнасилованием половое сношение с угрозой уничтожением имущества и угрозой распространением о потерпевшей позорящих сведений, то есть с использованием шантажа. Угроза совершить указанные действия не ставит женщину в беспомощное состояние, так как у нее остается время для того, чтобы принять меры самоохранения или прибегнуть к помощи.

Насилие и угроза его применения могут быть применены не только к потерпевшей, но и к другим лицам (родным, близким, знакомым).

Изнасилование с использованием беспомощного состояния потерпевшей означает, что она в силу своего физического или психического состояния или не осознает характера совершаемых с ней действий, или не способна оказать сопротивление насильнику. Физической беспомощностью признается состояние, когда потерпевшая лишена возможности оказать сопротивление насильнику вследствие особой физической слабости, вызванной болезнью, потерей крови, усталостью, а также вследствие престарелого возраста и т.п., то есть вследствие каких-либо физических недостатков. Психическая беспомощность обусловлена особым психическим состоянием, при котором

женщина не осознает, что над ней совершается насилие. К данному состоянию можно отнести сон, обморок, сильное наркотическое или алкогольное опьянение, слабоумие, малолетний возраст или иное болезненное, или бессознательное состояние. Беспомощное состояние также возможно и в случаях эмоционального шока, когда потерпевшая не может выразить свою волю. Когда потерпевшая находится в беспомощном состоянии, виновный не применяет насилие или угрозу для достижения своей цели, поскольку она не способна выразить свою волю или оказать сопротивление. Он сознает, что женщина находится в беспомощном состоянии и только поэтому вступает с ней в половое сношение. Для квалификации не имеет значения причина возникновения беспомощного состояния потерпевшей.

Уголовное законодательство не предусматривает ответственность за изнасилование путем обмана. Однако в тех исключительных случаях, когда обман создает беспомощное положение потерпевшей, возможно изнасилование с использованием этого состояния.

С момента начала полового сношения изнасилование признается оконченным преступлением. Окончания виновным полового акта в физиологическом смысле для признания изнасилования оконченным не требуется. Если виновный, применив насилие, угрозу или используя беспомощное состояние женщины, пытался совершить половое сношение, но по независящим от его воли обстоятельствам ему это не удалось (например, сопротивление потерпевшей, появление посторонних, физиологические факторы), деяние квалифицируется как покушение по статьям 24 и 120 УК Республики Казахстан.

При покушении на изнасилование необходимо устанавливать, действовал ли виновный с целью совершения полового акта, и являлось ли применение им насилия, угрозы и использование беспомощного состояния средством достижения этой цели. Следует отличать покушение на изнасилование от настойчивых предложений мужчины совершить с ним половой акт, посягающих на свободу, честь, достоинство и неприкосновенность женщины (оскорбление, побои, хулиганство, умышленное причинение вреда здоровью, незаконное лишение свободы и т.п.). Также необходимо отличать покушение на изнасилование от добровольного отказа от преступления (ст. 26 УК Республики Казахстан). Добровольный отказ от преступления полностью исключает уголовную ответственность за совершенное покушение, однако, виновный может нести ответственность за фактически совершенные им действия при условии, что они содержат признаки другого преступления (причинение вреда здоровью, хулиганство, угроза и т.п.).

С субъективной стороны изнасилование всегда совершается с прямым умыслом. Это связано с тем, что такие преступления по своей юридической конструкции относятся к формальным. При совершении изнасилования виновный осознает, что совершение полового сношения происходит в результате насилия или угрозы его применения, либо в результате

использования беспомощного состояния потерпевшей, и желает, несмотря на это совершить половое сношение. Основным мотив совершения изнасилования - это удовлетворение половой потребности виновного либо других лиц. Побочными мотивами могут быть хулиганские побуждения, желание опозорить или отомстить и т.п. Цель совершения изнасилования состоит в получении виновным или другим лицом удовлетворения половой страсти.

Субъектом изнасилования являются лица, совершившие насильственный половой акт с женщиной, а также лица, содействовавшие им непосредственно в момент изнасилования потерпевшей. Соисполнителем изнасилования может быть и женщина. Ответственность за изнасилование наступает с 14 лет.

Квалифицированными являются следующие виды изнасилования:

1. Изнасилование, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Изнасилование, совершенное группой лиц, предполагает согласованные действия двух или более лиц без предварительного сговора между ними по осуществлению хотя бы одного действия, входящего в объективную сторону изнасилования. Изнасилованием, совершенным группой лиц по предварительному сговору, признается изнасилование, в котором принимают участие лица, заранее договорившиеся о совместном совершении этого преступления. Изнасилование признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений.

За групповое изнасилование несут ответственность не только лица, фактически совершившие насильственный половой акт, но и те, кто содействовал им в этом путем применения насилия или угрозы к потерпевшей. Они признаются соисполнителями группового изнасилования. Лица, не применявшие насилие к потерпевшей, но способствовавшие совершению с ней насильственного полового акта кем-то другим, также несут ответственность, но как организаторы, подстрекатели или пособники по статье 28 и соответствующей части статьи 120 УК.

Групповым изнасилование признается не только в случае, когда несколькими лицами подвергается изнасилованию одна потерпевшая, но и тогда, когда виновные, действуя согласованно и применяя физическое насилие или угрозу в отношении нескольких женщин, затем совершают половой акт каждый с одной из них. Если группа была организованной, то, как организатор, так и все ее участники независимо от роли, которую они выполнили при совершении изнасилования, отвечают по пункту «а» статьи 120 УК. По этой части следует также квалифицировать действия лиц, организовавших совершение изнасилования группой, независимо от того, что остальные участники преступления из-за невменяемости, малолетнего возраста или по другим основаниям не могут быть привлечены к уголовной ответственности.

2. Изнасилование, соединенное с угрозой убийством, а также совершенное с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или к другим лицам.

Угроза убийством может быть выражена словесно или вытекать из действий преступника. Например, сжимание шеи потерпевшей, соединенное с требованием полового сношения, представляет угрозу убийством, а также такие действия виновного, как демонстрация оружия, ножа, бритвы и т.п. Угроза убийством представляет собой психическое насилие, опасное для жизни потерпевшей, используемое для преодоления ее сопротивления. Поэтому угроза должна быть действительной, реальной и непосредственной. Была ли угроза настолько серьезной, чтобы она могла парализовать свободу действий потерпевшей, сломить ее сопротивление, решает в каждом случае суд. Если же угроза убийством была высказана после изнасилования, чтобы потерпевшая не сообщила о нем, то виновный подлежит ответственности по части 1 статьи 120 и дополнительно за угрозу по статье 112 УК. Изнасилование, сопряженное с убийством, должно квалифицироваться как умышленное убийство по пункту «к» части 2 статьи 96 УК.

Признак особой жестокости при изнасиловании означает причинение особых физических либо психических страданий потерпевшей или другим лицам в процессе насильственного полового акта. При этом истязание, садизм, пытки и т. д., вызывающие особые мучения, являются способом подавления сопротивления. Особая жестокость при изнасиловании может быть связана с демонстративным совершением насильственного полового сношения в присутствии родных и близких потерпевшей.

3 Изнасилование, повлекшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием. Этот признак будет иметь место, если виновный заведомо знал о своей болезни и при этом совершил насильно половое сношение, которое повлекло заражение потерпевшей венерическим заболеванием. Для квалификации по пункту «в» части 2 статьи 120 УК не имеет значения, какого вида венерическим заболеванием заразил виновный потерпевшую. Однако если заражение венерической болезнью в процессе изнасилования привело к такому расстройству здоровья, которое относится к причинению тяжкого вреда здоровью, тогда оно может быть признано особо тяжким последствием изнасилования.

4. Изнасилование, совершенное неоднократно или лицом, ранее совершившим насильственные действия сексуального характера. Изнасилование признается совершенным неоднократно, когда виновный совершает два или более изнасилования. Пункт «г» части 2 статьи 120 УК применяется и в тех случаях, если виновный до этого совершил преступление, предусмотренное статьей 121 УК РК. При этом не имеет значения, был ли он исполнителем или иным соучастником в первом деянии и совершил ли он до этого оконченное либо неоконченное преступление. Изнасилование одной и той же потерпевшей является повторным только через определенный промежуток времени. Если же половые сношения с потерпевшей совершаются в течение того периода, когда жертва все время находилась во власти одного

или группы насильников, то это изнасилование будет признано единым, продолжаемым.

5. Изнасилование заведомо несовершеннолетней. Изнасилованием несовершеннолетней признается насильственное половое сношение с лицом, в возрасте от 14 до 18 лет. При этом виновный должен осознавать, что совершает насильственный половой акт с несовершеннолетней.

Умысел при изнасиловании несовершеннолетней включает в себя осознание виновным того, что он совершает насильственное половое сношение с несовершеннолетней, и желание это сделать. В случае добросовестного заблуждения виновного относительно возраста потерпевшей ее несовершеннолетие не может служить основанием для квалификации действий по данному пункту части 2 статьи 120 УК РК.

Особо квалифицированными видами рассматриваемого преступления являются:

1. Изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей. Смерть потерпевшей непосредственно причиняется во время насильственного полового сношения в связи с преодолением сопротивления, но вина по отношению к этим последствиям должна быть выражена в форме неосторожности. Например, вследствие причиненных телесных повреждений во время изнасилования потерпевшая от обильного кровотечения умирает. Смерть потерпевшей может наступить, и после изнасилования из-за резкого обострения какого-либо заболевания. Так же возможно это последствие и в результате поведения самой потерпевшей, которая, спасаясь от насильника, падает с большой высоты и погибает. Не могут вменяться в неосторожную вину преступнику при изнасиловании объективно возможные тяжкие последствия, такие, как смерть.

2. Изнасилование, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей, заражение ее ВИЧ/СПИД или иные тяжкие последствия. В данном случае предусмотрены три самостоятельныхотягчающих обстоятельства и вина по отношению к этим последствиям должна быть неосторожной. Эти три обстоятельства могут считаться особо тяжкими последствиями изнасилования только в случаях установления необходимой причинной связи между фактом изнасилования и причинением тяжкого вреда здоровью.

Тяжкий вред здоровью потерпевшей может быть причинен во время изнасилования или наступить позже от причиненных в ходе совершения данного преступления повреждений. Само понятие «вред здоровью человека» формулируется на основе положений судебной медицины и под ним следует понимать либо телесные повреждения, нарушение анатомической целостности органов и тканей или их физиологических функций, либо заболевания или патологические состояния. Тяжким, прежде всего, признается вред, опасный для жизни потерпевшей в момент нанесения, если он может закончиться смертью.

Под заражением потерпевшей ВИЧ/СПИД следует понимать случаи, когда потерпевшая заразилась ВИЧ-инфекцией или заболела СПИДом вследствие совершенного изнасилования.

Иными тяжкими последствиями в данном случае являются, в частности самоубийство потерпевшей или кого-то из ее родных.

3. Изнасилование потерпевшей, заведомо не достигшей четырнадцатилетнего возраста. Законодательство относит лиц, не достигших 14 лет, к категории малолетних, то есть таких, которые не могут считаться достаточно развитыми в физическом и психическом отношении. До 14 лет половая зрелость девочек не определяется судебно-медицинскими экспертами, так как с точки зрения физиологии они во всех случаях считаются не достигшими половой зрелости. Для состава изнасилования потерпевшей, заведомо не достигшей четырнадцатилетнего возраста, необходимо с субъективной стороны установить у виновного сознание того, что он совершает насильственное половое сношение с несовершеннолетней, не достигшей 14-летнего возраста. При добросовестном заблуждении виновного относительно возраста потерпевшей, которое возникло на основе ее внешнего облика, либо сообщенных ею сведений о себе, данноеотягчающее обстоятельство не вменяется.

4. Изнасилование, совершенное с использованием условий общественного бедствия или в ходе массовых беспорядков. Использование условий общественного бедствия и массовых беспорядков, с одной стороны, облегчают реализацию преступного намерения виновного, а с другой - создают у него уверенность в безнаказанности своих противоправных действий. Общественные бедствия и массовые беспорядки сами по себе не вызывают совершения преступления, а образуют благоприятные условия для совершения преступления.

5.2. Квалификация преступлений:

Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста (ст. 122 УК)

Общественная опасность рассматриваемого преступления объясняется тем, что преждевременное вступление в сферу половой жизни отрицательно влияет на здоровье и нравственное развитие несовершеннолетних.

Объектом данного преступления является половая неприкосновенность, нравственное и физическое здоровье несовершеннолетних.

Объективная сторона включает только три действия сексуального характера: 1) добровольное половое сношение; 2) мужеложство; 3) лесбиянство, совершенное лицом, достигшим 18-летнего возраста, с лицом, заведомо не достигшим 16 лет. За другие действия сексуального характера при

их добровольном совершении уголовная ответственность отсутствует. Добровольность - важный признак, отличающий это преступление от изнасилования. Оконченным это преступление считается с момента начала полового сношения, акта мужеложства или лесбиянства.

Субъективная сторона характеризуется наличием прямого умысла. Виновный осознает, что совершает указанные в диспозиции статьи сексуальные действия с лицом, не достигшим 16-летнего возраста, и желает этого.

Субъектом данного преступления могут быть как мужчины, так и женщины, достигшие совершеннолетия.

Таким образом, мы рассмотрели несколько половых преступлений, давайте еще раз повторим основные моменты. Свобода и неприкосновенность человека - понятие весьма многогранное. Оно в частности, охватывает и половую свободу, и неприкосновенность, то есть право взрослого человека, самому решать, с кем и в какой форме удовлетворять свои сексуальные потребности, и право как взрослого, так и несовершеннолетнего (малолетнего) на половую неприкосновенность.

Понуждение к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или иным действиям сексуального характера (ст. 123 УК)

Объективная сторона данного преступления заключается в понуждении потерпевшего к совершению полового акта, мужеложства, лесбиянства или иных действий сексуального характера. Виновный, осознавая нежелание потерпевшего совершать указанные действия, ставит его в такое положение, при котором тот заведомо для виновного вынужден уступить его сексуальным домогательствам. Закон установил, какие действия служат способом понуждения потерпевшего и поэтому наказуемы: шантаж, угроза уничтожением, повреждением или изъятием имущества, использование материальной или иной зависимости потерпевшего. Одно лишь предложение, например, зависимому по службе лицу вступить в половую связь, совершить мужеложство или лесбиянство без применения принуждения не образуют состав преступления.

Шантаж представляет собой угрозу распространить подлинные или ложные сведения в отношении потерпевшего, которого такие сведения компрометируют.

При шантаже виновный осознает, что для потерпевшего нежелательно распространение компрометирующих его сведений, это обстоятельство он использует как средство понуждения потерпевшего к сексуальным действиям.

Под угрозой уничтожения, повреждения или изъятия имущества следует понимать высказывания виновного о намерении осуществить реальное посягательство на собственность потерпевшего с лишением его этой собственности (например, при грабеже, разбое), либо с неправомерным изъятием собственности из владения потерпевшего (угон автомобиля), или с уничтожением и повреждением имущества

Ответственность наступает в том случае, когда установлены обстоятельства, дающие основание опасаться приведения угрозы в исполнение.

При понуждении к совершению сексуальных действий с использованием материальной или иной зависимости потерпевшего виновный угрожает совершить такие действия в отношении зависимого лица, которые приведут к ущемлению его законных прав и интересов. Зависимыми могут быть дети от родителей, пол чиненный от начальника по службе, студент от преподавателя, аспирант от научного руководителя, спортсмен от тренера, гражданин от представителя власти кредитор от должника и т.д. Понуждение может выражаться в угрозе понизить в должности, уволить с работы, снизить зарплату, поставить на экзамене незаслуженно низкую оценку, лишить жилья, материального содержания, покровительства и т.п.

Субъективная сторона преступления выражается в форме прямого умысла, Виновный осознает, что указанные в законе способы используются им для понуждения потерпевшего к совершению сексуальных действий с ним самим или с другим лицом.

Субъектом данного преступления может быть как мужчина, так и женщина достигшие к моменту совершения преступления шестнадцатилетнего возраста.

Преступление считается оконченным с момента совершения действий, направленных на принуждение потерпевшего к совершению сексуальных действий. Для признания преступления оконченным не имеет значения, были ли фактически совершены с потерпевшим действия сексуального характера.

Понуждение может совершаться лицом как для личного совершения сексуальных действий с потерпевшим, так и для их совершения другими лицами (например, для вступления потерпевшего в половую связь с начальником или родственником виновного). В связи с этим ответственность по данной статье несут не только лица, организовавшие психическое воздействие на потерпевшую либо лично совершившие понуждение к совершению сексуальных действий, но и лица, которые в этом не участвовали, однако, будучи осведомленными о применении к потерпевшему понуждения, совершали с ним в последующем сексуальные действия.

Развращение малолетних (ст. 124 УК)

Общественная опасность данного преступления заключается в том, что дети в силу своей беззащитности, любопытства, непонимания характера совершаемых с ними сексуальных действий могут легко стать жертвой преступления. Развратные действия оказывают самое отрицательное воздействие на психику малолетних.

Объектом рассматриваемого преступления является половая неприкосновенность малолетних детей, то есть лиц, не достигших 14-летнего возраста. Потерпевшими могут быть лица обоего пола - девочки и мальчики.

Объективная сторона характеризуется совершением развратных действий без применения насилия, то есть добровольным совершением действий сексуального характера, кроме полового сношения, мужеложства.

Развратные действия могут быть как физическими, так и интеллектуальными. Физические развратные действия состоят в манипуляциях сексуального характера как непристойные прикосновения (поглаживание половых органов), склонение к мастурбации и т.д. Интеллектуальными развратными действиями могут быть циничные разговоры на сексуальные темы, демонстрация порнографических изображений и пр.

Преступление считается оконченным с момента начала развратных действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что совершает развратные действия в отношении лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и желает совершить эти действия. Мотивом данного преступления выступают как сексуальные побуждения, так и иные мотивы.

Субъектом рассматриваемого преступления могут быть лица обоего пола, достигшие 16 лет.

Тесты по теме 5

1. Объектом преступления при изнасиловании является.....
 - 1) Половая свобода и половая неприкосновенность женщины (правильно)
 - 2) Половая свобода женщины
 - 3) Половая неприкосновенность женщины
 - 4) Половая свобода и здоровье женщины

2. Изнасилование по конструкции состава является...
 - 1) Формально-материальным (правильно)
 - 2) Формальным
 - 3) Материальным
 - 4) Усеченным

3. Объектом преступления при насильственных действиях сексуального характера является?
 - 1) Все ответы верны (правильно)
 - 2) Половая свобода и половая неприкосновенность мужчины
 - 3) Половая свобода и половая неприкосновенность женщины
 - 4) Половая неприкосновенность мужчины и женщины

4. Субъектом при насильственных действиях сексуального характера является лицо?
 - 1) 14 лет (правильно)
 - 2) 16 лет
 - 3) 18 лет
 - 4) Женщина

5. Субъектом при половом сношении с лицом не достигшем 16 летнего возраста, является лицо?
 - 1) 18 лет (правильно)
 - 2) 14 лет
 - 3) 21 года
 - 4) 16 лет

6. Какой способ используется при принуждении к половому сношению?
 - 1) Все ответы верны (правильно)

- 2) Шантаж
- 3) Угроза уничтожения имущества
- 4) Использование материальной зависимости потерпевшего (шей)

7. Малолетними признаются лица?

- 1) Не достигшие 14 лет (правильно)
- 2) Достигшие 14 лет
- 3) Не достигшие 12 лет
- 4) Не достигшие 10 лет

8. Развращение малолетних по конструкции состава является?

- 1) Формальным (правильно)
- 2) Материальным
- 3) Усеченным
- 4) Умышленным

9. Субъектом преступления «Понуждение к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или иным действиям сексуального характера» является:

- 1) лица обоего пола, достигшие 16 лет (правильно)
- 2) физическое вменяемое лицо, достигшее 18-летнего возраста
- 3) физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста
- 4) физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста

10. Субъективная сторона преступления «Понуждение к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или иным действиям сексуального характера» характеризуется:

- 1) прямым умыслом (правильно)
- 2) косвенным умыслом
- 3) неосторожностью
- 4) прямым и косвенным умыслом

Тема 6. Квалификация преступлений против свободы

6.1. Квалификация преступлений:

«Похищение человека»,
«Незаконное лишение свободы».

6.2. Квалификация преступлений:

«Незаконное помещение в психиатрический стационар».
«Вербовка людей для эксплуатации».

6.1. Квалификация преступлений:

Похищение человека (ст. 125 УК)

Под похищением человека следует понимать противоправные умышленные действия, направленные на тайное или открытое, а также путем обмана изъятие человека с места его нахождения, а также перемещение и удержание помимо его воли в другом месте. Личная свобода означает право на выбор местопребывания, перемещения, проживания.

Объектом преступления является личная свобода человека. В качестве дополнительного (факультативного) объекта могут выступать жизнь и здоровье похищаемого. Потерпевшим может быть любое лицо независимо от возраста пола, места работы и т.п.

Объективная сторона преступления выражается в действиях, которые приводят к лишению свободы человека путем захвата и незаконного перемещения потерпевшего из его постоянного или временного места нахождения в другое место против или помимо его воли. Оконченным похищение признается с момента захвата человека. Главным является факт похищения, а не период времени, в течение которого потерпевший находился в распоряжении виновного. Добровольное согласие человека на похищение исключает состав данного преступления. Так же не признается похищением, завладение собственным или усыновленным ребенком вопреки воле другого родителя или близких родственников, заинтересованных в его судьбе, у которых он находился на воспитании.

Похищение человека нередко сопровождается угрозами причинения тяжкого вреда здоровью, изнасилованием или другими криминальными действиями и может носить разные преступные цели.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что незаконно захватывает и перемещает другого человека вопреки его воли в иное место, и желает этого. Мотивы похищения могут носить не только корыстный характер. Это преступление может совершаться из других побуждений, которые, как правило, не влияют на квалификацию преступления, за исключением пункта «з» части 2 статьи 125 УК, где

указывается такой квалифицирующий признак, как похищение человека из корыстных побуждений.

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Квалифицированные виды состава рассматриваемого преступления предусмотрены частью 2 статьи 125 УК, где говорится о похищении человека: а) группой лиц по предварительному сговору; б) неоднократно, в) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, г) с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия; д) в отношении заведомо несовершеннолетнего; е) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; ж) в отношении двух или более лиц; з) из корыстных побуждений.

Похищение человека признается совершенное группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления (ч.2 ст.31 УК) Каждый из соисполнителей должен принимать непосредственное участие в похищении.

Похищение человека, совершенное неоднократно п. «б» ч.2, предполагает совершение данного преступления во второй раз и более. Данный квалифицирующий признак будет иметь место независимо от того, было ли лицо осуждено за первое преступление или нет. Главное, чтобы не была погашена, либо не снята судимость за первое такое преступление, если за предыдущее преступление лицо не было осуждено, необходимо установить, что не истекли сроки давности, предусмотренные статьями 69 и 85 УК.

Похищение человека признается совершенным с применением насилия опасного для жизни или здоровья (п. «в» ч. 2), если в процессе похищения виновный применяет физическое насилие, опасное для жизни или здоровья потерпевшего, т.е. в момент похищения действия виновного создаст реальную опасность для жизни или здоровья (перекрытие дыхания, удары в жизненно важные органы, применение оружия и т.п.). В случаях причинения вреда здоровью потерпевшего деяния виновного следует квалифицировать по совокупности пункта «в» части 2 статьи 125 УК без дополнительной квалификации за причинение вреда здоровью, поскольку это охватывается понятием насилия.

В случаях убийства в процессе совершения рассматриваемого преступления деяние виновного квалифицируются по совокупности преступлений по пункту «в» части 2 статьи 125 и по статье 96 УК.

Похищение человека с применением психического насилия, опасного для жизни и здоровья, влечет квалификацию также по пункту «в» части 2 статьи 125 УК.

Похищение человека, совершенное с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия (п. «г» ч. 2), предполагает использование при совершении данного преступления любого огнестрельного, холодного, газового

оружия, а также иных предметов (топор, металлическая труба, камень и т.п.). Только факта наличия у виновного оружия или иных предметов недостаточно для квалификации по рассматриваемому пункту, необходимо, чтобы они применялись в процессе похищения, т.е. демонстрировались и производилась попытка применения как в отношении потерпевшего, так и других лиц, воспрепятствовавших похищению.

Другие квалифицирующие признаки, предусмотренные частью 2 (пункты д) в отношении заведомо несовершеннолетнего, е) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; ж) в отношении двух или более лиц; з) из корыстных побуждений), рассмотрены выше в данной главе.

Частью 3 статьи 125 УК предусмотрены особо квалифицирующие составы похищения человека: а) совершенные организованной группой; б) совершенные с целью сексуальной или иной эксплуатации похищенного (похищенной); в) повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия.

Понятие совершения преступления организованной группой рассматривались выше и применимо к рассматриваемому виду преступления. При квалификации похищения человека, как совершенного организованной группой, требуется установление у преступной группы признаков организованной группы, указанных в части 3 статьи 31 УК.

Пунктом «б» предусмотрено похищение человека, совершенное с целью сексуальной или иной эксплуатации похищенного (похищенной). Особенностью данного квалифицирующего признака является то, что виновный совершает похищение человека с определенной целью - сексуальной или иной эксплуатации. Под похищением с целью иной эксплуатации понимают действия виновного с намерением извлечь какую-либо выгоду в результате выполнения потерпевшим различного рода работ.

Похищение человека, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия, характеризуется с субъективной стороны двумя формами вины: похищение совершается с прямым умыслом, а неосторожное причинение смерти или иных тяжких последствий - по неосторожности. Между преступным деянием и указанными последствиями должна быть установлена причинная связь.

К иным тяжким последствиям можно отнести тяжелое заболевание или самоубийство потерпевшего, смерть или психическое расстройство близких, ущерб в крупных размерах из-за несостоявшейся сделки, срыв государственного мероприятия и т.п. Получение тяжкого вреда здоровью или наступление смерти потерпевшего в результате его самостоятельных активных действий по высвобождению (например, выпрыгнул из увозящего его автомобиля) следует квалифицировать по части 3 статьи 125 УК.

В соответствии с примечанием к данной статье «лицо, добровольно освободившее похищенного (похищенную), освобождается от уголовной

ответственности, если в его действиях не содержится состава иного преступления». Добровольным освобождением признаются случаи, когда виновный мог и далее незаконно удерживать потерпевшего, но предоставил ему свободу. Инициатива добровольного освобождения похищенного может исходить как от самого виновного, его родственников или близких, так и от работников правоохранительных органов, знакомых потерпевшего и других лиц или организаций. Мотивы добровольного освобождения могут носить различный характер: страх перед уголовной ответственностью, раскаяние, жалость к потерпевшему и др. Вторым основанием освобождения от уголовной ответственности виновного является отсутствие в его действиях состава иного преступления, не любого другого преступления, а именно связанного с похищением человека (например, ношение оружия, нанесение вреда здоровью потерпевшего, угон автомобиля с целью похищения человека и др.).

Примечание к статье 125 УК является частным основанием освобождения от уголовной ответственности. Законодатель, вводя данное примечание в уголовное законодательство, исходил из гуманных способов воздействия на виновных в похищении людей, не прибегая к насильственному освобождению похищенного и предоставляя похитителю дополнительную возможность добровольно освободить потерпевшего.

Незаконное лишение свободы (ст. 126 УК)

Статья 126 УК предусматривает уголовную ответственность за незаконное лишение свободы человека, не связанное с его похищением. Рассматриваемое преступление является по ряду признаков смежным с похищением человека.

Объектом преступления является личная свобода человека.

Объективная сторона преступления выражается в незаконном лишении человека свободы передвижения по собственному желанию, выбора им места нахождения, общения с другими людьми. Фактически, деяние, предусмотренное данной статьей, состоит в насильственном (психическое или физическое насилие) удержании человека в каком-либо помещении, в том числе и в его собственном доме, под влиянием угрозы насилия над ним или его близкими.

Незаконное лишение свободы человека в отличие от похищения осуществляется без перемещения человека вопреки его воле из одного места в другое. Период времени незаконного лишения свободы потерпевшего не влияет на квалификацию данного деяния. Однако непродолжительная изоляция и ограничение свободы перемещения в силу малозначительности не представляют общественной опасности и не рассматриваются как преступление (ч. 2 ст. 9 УК).

Состав преступления исключается в случаях согласия человека на удержание его в определенном месте. Вместе с тем признается незаконной последующая изоляция этого лица. Например, найденный ребенок удерживается в последующем вопреки его воле.

Лишение свободы должно быть незаконным. Действия граждан в состоянии необходимой обороны, при задержании, при крайней необходимости по удержанию лица не подпадают под признаки незаконного лишения свободы. Аналогично исключают уголовную ответственность действия родителей по удержанию несовершеннолетних детей с целью принудительно-воспитательного характера.

Преступление признается оконченным с момента фактического лишения свободы,

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что незаконно лишает свободы потерпевшего помимо его воли, и желает этого. Мотивом данного преступления могут быть месть, корысть, хулиганские побуждения и другие.

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Нарушение права на личную свободу со стороны должностных лиц не подпадает под признаки рассматриваемого преступления. Должностные лица за незаконное лишение свободы путем использования служебного положения несут уголовную ответственность по статье 346 УК.

Квалифицированные виды состава рассматриваемого преступления предусмотрены частью 2 статьи 126 УК, которая применяется, если незаконное лишение свободы совершено: а) группой лиц по предварительному сговору; б) неоднократно; в) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья; г) с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия; д) в отношении заведомо несовершеннолетнего; е) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; ж) в отношении двух или более лиц; з) из корыстных побуждений.

Частью 3 статьи 126 УК предусмотрены особо квалифицирующие составы лишения свободы человека; а) совершенные организованной группой; б) совершенные с целью сексуальной или иной эксплуатации незаконно лишенного (лишенной) свободы; в) повлекли по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия.

Квалифицирующие признаки, предусмотренные частями 2 и 3, полностью совпадают с соответствующими признаками частей 2 и 3 статьи 125 УК, которые рассмотрены выше.

6.2. Квалификация преступлений:

Незаконное помещение в психиатрический стационар (ст. 127 УК)

Закон Республики Казахстан от 16 апреля 1997 года "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" регулирует основания и порядок помещения в психиатрический стационар лиц, страдающих

психическими расстройствами. Принятие такого закона обусловлено тем, что в недавнем прошлом имели место случаи незаконного помещения в психиатрический стационар лиц за убеждения и мысли, опасные для существовавшего тогда советского строя.

Объектом рассматриваемого преступления является свобода человека, поскольку нахождение в психиатрическом стационаре связано с ограничением свободы.

Объективная сторона преступления заключается: а) в принудительном, помимо воли лица, госпитализации заведомо психически здорового человека в психиатрический стационар; б) в помещении в психиатрический стационар лица, хотя страдающего психическим расстройством, но при отсутствии оснований, уставленных названным Законом; в) в незаконном удержании в психиатрическом стационаре лица, помещенного туда ранее на законном основании и излечившегося от психического расстройства. Помещение в психиатрический стационар психически здорового человека, но давшего согласие на оказание ему психиатрической помощи не составляет объективную сторону данного преступления.

Преступление считается оконченным с момента госпитализации потерпевшего или истечения срока выписки из стационара.

С субъективной стороны преступление предполагает вину в форме прямого умысла.

Виновный сознает, что незаконно помещает человека в психиатрический стационар или незаконно удерживает его там, и желает совершить указанные деяния.

Субъектом данного преступления может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, в том числе медицинские работники. Ими могут быть заинтересованные избавиться от потерпевшего по тем или иным мотивам: родственники, законные представители.

Квалифицированные виды рассматриваемого вида преступления образуют незаконное помещение в психиатрический стационар или незаконное удержание в нем:

- а) совершенные из корыстных побуждений;
- б) совершенные лицом с использованием своего служебного положения-
- в) если повлекли по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия.

Лицом, которое совершает данное преступление с использованием своего служебного положения, может быть врач-психиатр, единолично или в составе комиссии принявший решение о незаконном помещении или удержании в психиатрическом стационаре потерпевшего. Судья, вынесший незаконное постановление о помещении или удержании в психиатрическом стационаре человека, подлежит ответственности за вынесение заведомо неправосудного судебного акта (ст. 350 УК).

Последствием в виде наступления по неосторожности смерти потерпевшего можно считать смерть в результате самоубийства, осложнения какой-либо болезни в результате незаконного пребывания в психиатрическом стационаре, убийства.

Иными тяжкими последствиями являются причинение потерпевшим тяжкого вреда здоровью в период незаконного нахождения в психиатрическом стационаре, смерть или тяжелая болезнь близкого ему человека, связанная с пребыванием потерпевшего в стационаре, оставление лиц, находившихся на иждивении потерпевшего, без средств к существованию и т.п.

Вербовка людей для эксплуатации (ст. 128 УК)

Общественная опасность вербовки людей для эксплуатации в том, что лица, совершающие это преступление ограничивают, а порою лишают конституционных прав потерпевшего от этого преступления.

Объектом данного преступления является гарантированная Конституцией Республики Казахстан свобода выбора рода занятия.

Объективная сторона преступления заключается в вербовке людей для сексуальной или иной эксплуатации. Под вербовкой людей следует понимать поиск и склонение людей к занятию определенной деятельностью и к эксплуатации.

Эксплуатация предполагает присвоение вознаграждения за занятие определенной деятельностью другим лицом, а также использование труда осужденного без вознаграждения или за явно заниженную оплату. Сексуальная эксплуатация - это вовлечение наживы путем продажи тела эксплуатируемого, который удовлетворяет сексуальные потребности клиента за вознаграждение. Сюда можно отнести удовлетворение половой потребности, как в естественной, так и в извращенной формах. Иная эксплуатация - это использование интеллектуального или физического труда завербованного с целью получения наживы при любом занятии, за исключением удовлетворения половой потребности. Например, вывоз завербованных якобы для работы за вознаграждение в сельскую местность. На самом деле труд их не оплачивается, а заработок присваивается. Для применения ст. 128 УК требуется установить, что субъект в процессе вербовки людей для эксплуатации использовал обман, который является обязательным способом совершения данного преступления. Например, организация с помощью ложной рекламы приглашает для работы за границей девушек, обещая устроить их на работу фотомоделями. С ними заключается фиктивный договор. Фактически эти девушки используются в качестве проституток. При обмане потерпевших вводят в заблуждение относительно характера, условий труда, размера заработка.

Преступление имеет **формальный состав** и считается оконченным с момента совершения указанных в диспозиции ст. 128 УК действий независимо от того, удалось или виновному достичь своей цели.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что он с использованием обмана вербует людей для эксплуатации, и желает этого.

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Тесты по теме 6

1. Похищение человека с основным составом относится к категории преступлений?
 - 1) Тяжких (правильно)
 - 2) Средней тяжести
 - 3) Небольшой тяжести
 - 4) Тяжких и особо тяжких

2. Похищение человека, совершенное организованной группой, относится к категории преступлений?
 - 1) Особо тяжких (правильно)
 - 2) Тяжких
 - 3) Средней тяжести
 - 4) Особо средней тяжести

3. Объектом преступления «Вербовка людей для эксплуатации» является:
 - 1) гарантированная Конституцией Республики Казахстан свобода выбора рода занятия (правильно)
 - 2) половая свобода и половая неприкосновенность мужчины
 - 3) имущество
 - 4) свобода

4. Под вербовкой людей следует понимать:
 - 1) поиск и склонение людей к занятию определенной деятельностью и к эксплуатации (правильно)
 - 2) поиск и склонение людей к занятию определенной деятельностью
 - 3) поиск и склонение людей к занятию неопределенной деятельностью и к эксплуатации.
 - 4) склонение людей к занятию определенной деятельностью и к эксплуатации.

5. Объективная сторона преступления «Вербовка людей для эксплуатации» заключается:
 - 1) в вербовке людей для сексуальной или иной эксплуатации (правильно)
 - 2) в вербовке людей для эксплуатации
 - 3) в вербовке людей для сексуальной эксплуатации
 - 4) склонение людей к занятию определенной деятельностью и к эксплуатации.

6. «Вербовка людей для эксплуатации» по составу является:

- 1) формальным (правильно)
- 2) материальным
- 3) усеченным
- 4) формально-материальным

7. Субъективная сторона преступления «Вербовка людей для эксплуатации» характеризуется:

- 1) прямым умыслом (правильно)
- 2) косвенным умыслом
- 3) неосторожностью
- 4) прямым и косвенным умыслом

8. Субъектом преступления «Вербовка людей для эксплуатации» является:

- 1) физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста (правильно)
- 2) физическое вменяемое лицо, достигшее 18-летнего возраста
- 3) физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста
- 4) физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста

9. Объектом преступления «Незаконное помещение в психиатрический стационар» является:

- 1) свобода человека (правильно)
- 2) жизнь человека
- 3) честь и достоинство человека
- 4) имущество человека

10. Объективная сторона преступления «Незаконное помещение в психиатрический стационар» заключается в:

- 1) все ответы верны (правильно)
- 2) в помещении в психиатрический стационар лица, хотя страдающего психическим расстройством, но при отсутствии оснований, уставленных названным Законом
- 3) в незаконном удержании в психиатрическом стационаре лица, помещенного туда ранее на законном основании и излечившегося от психического расстройства
- 4) в принудительном, помимо воли лица, госпитализации заведомо психически здорового человека в психиатрический стационар

Тема 7. Квалификация преступлений против чести и достоинства

7.1. Классификация преступлений против чести и достоинства

7.2. Квалификация преступлений: «Клевета» и «Оскорбление»

7.1. Классификация преступлений против чести и достоинства

В соответствии со статьей 17 Конституции Республики Казахстан достоинство человека неприкосновенно. Неприкосновенность достоинства человека означает признание личностной ценности каждого человека, его образа мыслей и поступков, основанных на нравственных принципах. Человек признается носителем ценностных, нравственных и интеллектуальных качеств. Достоинство человека связано с его положением в обществе, репутацией, образом жизни, профессионализмом и другими обстоятельствами. Каждый достоин уважения и признания права на самостоятельность его мышления и действий. Конституция строго определяет обязанности по соблюдению неприкосновенности достоинства человека при проведении законных действий, например, при проведении различных следственных действий - освидетельствований, экспертиз, обысков, допросов, очных ставок, выемки корреспонденции, задержании, аресте и т. п. Запрещаются пытки, насилие, другое жестокое или унижающее человеческое достоинство обращение или наказание.

Честь - это общественная оценка личности с нравственных позиций, мера социальных, духовных качеств гражданина как члена общества. Оценка личности, в основном, зависит от самого гражданина, от его поведения, отношения к государству, обществу; окружающим, к социальным и духовным ценностям, а также от признания его моральных заслуг

Достоинство - это внутренняя самооценка собственных качеств, способностей, уровня знаний, мировоззрения, своего общественного значения. Это умение в любой ситуации вести себя по-человечески.

Обе нравственные категории - честь и достоинство - взаимосвязаны, они характеризуют личность, неотделимы от нее, составляют ее важнейшие духовные блага. Честь и достоинство отражают определенные социальные отношения между человеком и обществом, имеют важное общественное значение и охраняются уголовным законом. Уголовный кодекс предусматривает два вида преступлений, посягающих на честь и достоинство человека: клевета и оскорбление.

7.2. Квалификация преступлений:

Клевета (ст. 129 УК)

Клевета - это распространение заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию. Общественная опасность выражается в том, что это деяние причиняет вред чести и достоинству человека, а также подрывает его репутацию.

Объектом преступления является честь и достоинство человека. Потерпевшим по данной статье может быть любое лицо, включая малолетних и невменяемых, живых и умерших людей.

Объективная сторона преступления характеризуется распространением заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого человека или подрывающих его репутацию. Под распространением сведений понимается сообщение о якобы имеющих место фактах хотя бы одному лицу. При этом не имеет значения, присутствовал ли в момент разглашения порочащих сведений оклеветанный или нет. Сообщение этих же сведений только одному лицу, которого они касаются, не признается клеветой. Распространение ложных, но не порочащих сведений, не подпадает под признаки клеветы. Также не содержит состава преступления распространение о другом лице позорящих, но не ложных, сведений. Так, судебная практика признает действия по распространению ложных сведений о венерическом заболевании лица как преступление, содержащее признаки клеветы.

Способ распространения может быть устным с использованием телефона или других средств связи и письменным с использованием любой множительной техники.

Состав преступления относится к формальным, т.е. признается оконченным с момента распространения клеветнических сведений, которые должны быть заведомо ложными, т.е. изначально не соответствовать действительности; порочащими честь и достоинство другого лица, или подрывающих его репутацию.

Под порочащими сведениями понимают измышления, которые умаляют честь и достоинство человека в общественном мнении с точки зрения соблюдения закона, норм нравственности и правил общежития. При этом сведения должны касаться фактов, а не оценочных категорий. Например, если кто-либо о ком-либо скажет, что он является бездарным преподавателем, непрофессиональным работником и т.п., то ложность такого рода сведений доказать нелегко.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Необходимо установить, что виновный сознавал ложность сообщаемых им фактов, которые порочат честь, и достоинство другого человека или подрывают его репутацию, и желал это сделать. Добросовестное заблуждение относительно достоверности распространяемых сведений, т.е. в случае, когда лицо было уверено в правдивости сведений, хотя на самом деле они были ложными, исключает ответственность за клевету, не может нести уголовную

ответственность по статье 130 УК, если эти сведения носили оскорбительный характер.

Мотивы клеветы могут быть различны: зависть, месть, желание навредить сопернику и т.п.

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен частью 2 статьи 129 УК - клевета, содержащаяся в публичном выступлении, либо в публично демонстрирующемся произведении, либо в средствах массовой информации. Указанные обстоятельства существенно повышают опасность, так как клевета становится доступной для восприятия широкому кругу людей. Публичным признается выступление перед многочисленной аудиторией (лекция, собрание, доклад). Публично демонстрируемое произведение может быть любым по жанру и форме подачи (спектакль, кинопередача, книга и т.п.) Клевета в средствах массовой информации предполагает распространение заведомо ложных сведений порочащего характера по телевидению, радиовещанию, в газетах и журналах.

Часть 3 статьи 129 УК предусматривает особо квалифицированный, наиболее опасный вид клеветы, соединенный с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. Понятие тяжкого и особо тяжкого преступления дано в статье 10 УК.

Данный состав клеветы следует отличать от ложного доноса (ст. 351 УК). При заведомо ложном доносе умысел виновного направлен на привлечение лица к уголовной ответственности (сведения направляются в правоохранительные органы). При клевете такая направленность умысла виновного отсутствует.

Оскорбление (ст. 130 УК)

Общественная опасность деяния, предусмотренного статьей 130 УК, выражается в оскорблении, т.е. унижении чести и достоинства другого человека, выраженном в неприличной форме.

Объектом преступления является честь и достоинство человека.

Объективная сторона преступления заключается в действиях, направленных на унижение чести и достоинства другого лица, выраженных в неприличной форме путем негативной оценки личности потерпевшего. Не имеет значения, соответствует ли отрицательная оценка потерпевшего действительности или нет.

Унижение чести и достоинства происходит в неприличной форме (обязательный признак объективной стороны) обращения с потерпевшим. Наличие унижения в первую очередь оценивает сам потерпевший. Оскорбление может быть высказано как публично, так и с глазу на глаз, непосредственно потерпевшему или в его отсутствие через третьих лиц (виновный предполагает,

что факт оскорбления станет известен потерпевшему). Оскорбление должно быть выражено в отношении конкретной личности или конкретных лиц. Например, нецензурная брань в общественном месте, не оскорбляющая никого персонально, квалифицируется как хулиганство.

В отличие от клеветы при оскорблении отрицательная оценка потерпевшего может быть достоверной, т.е. оценка личности была правильной, но преподнесена в неприличной форме. Кроме этого, оскорбление может выражаться не только в устной или письменной форме, но и в физических действиях, которые унижают человеческое достоинство (пощечина, плевок, щелчок по носу или уху, неприличные; знаки, срывание одежды, циничные прикосновения к телу и т.п.). Спорным является вопрос о возможности физического оскорбления человека. В таких случаях считается необходимым более детально выяснять умысел виновного, который должен, быть направлен именно на унижение чести и достоинства потерпевшего.

Критические замечания, высказанные в резкой форме, негативное суждение о конкретном лице, упоминание его отрицательных качеств, концентрация внимания на недостатках его характера, высказанные в корректной, приличной форме, не образуют состава оскорбления.

Состав преступления формальный, т.е. оно считается оконченным с момента совершения оскорбления непосредственно потерпевшего или с момента сообщения потерпевшему о его оскорблении через третьих лиц.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что совершает действия, унижающие честь и достоинство другого лица, в неприличной форме, и желает этого.

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Частью 2 статьи 130 УК предусмотрен квалифицированный состав преступления, т.е. оскорбление, содержащееся в публичном выступлении, в публично демонстрирующемся произведении либо в средствах массовой информации. Аналогичные признаки рассмотрены при анализе части 2 статьи 129 УК. Как отмечалось выше, оскорбление отличается от клеветы тем, что при клевете распространяются сведения заведомо недостоверные, а при оскорблении информация о лице может и соответствовать действительности, но она выражается в неприличной форме.

Тесты по теме 7

1. Честь – это:

- 1) общественная оценка личности с нравственных позиций, мера социальных, духовных качеств гражданина как члена общества (правильно)
- 2) общественная оценка личности с нравственных позиций
- 3) мера социальных, духовных качеств гражданина как члена общества
- 4) общественная оценка личности с нравственных позиций, мера социальных, качеств гражданина

2. Достоинство – это:

- 1) внутренняя самооценка собственных качеств, способностей, уровня знаний, мировоззрения, своего общественного значения. Это умение в любой ситуации вести себя по-человечески (правильно)
- 2) умение в любой ситуации вести себя по-человечески.
- 3) мера социальных, духовных качеств гражданина как члена общества
- 4) внутренняя самооценка собственных качеств, способностей, уровня знаний, мировоззрения, своего общественного значения

3. Клевета – это:

- 1) распространение заведомо ложных или подрывающих его репутацию (правильно)
- 2) распространение заведомо ложных сведений, порочащих честь другого лица
- 3) распространение заведомо ложных сведений, порочащих достоинство другого лица или подрывающих его репутацию
- 4) распространение заведомо ложных сведений, подрывающих репутацию другого лица

4. Объектом преступления «Клевета» является:

- 1) честь и достоинство (правильно)
- 2) имущество
- 3) свобода
- 4) честь

5. Способ распространения заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию, может быть:

- 1) устным с использованием телефона или других средств связи и письменным с использованием любой множительной техники (правильно)
- 2) устным
- 3) письменным
- 4) смешанным

6. Субъективная сторона преступления «Клевета» характеризуется:

- 1) прямым умыслом (правильно)
- 2) косвенным умыслом
- 3) неосторожностью
- 4) небрежностью

7. Субъектом преступления «Клевета» является:

- 1) физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста (правильно)
- 2) физическое вменяемое лицо, достигшее 18-летнего возраста
- 3) физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста
- 4) физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста

8. Объектом преступления «Оскорбление» является:

- 1) честь и достоинство (правильно)
- 2) имущество
- 3) свобода
- 4) честь

9. Субъективная сторона преступления «Оскорбление» характеризуется:

- 1) прямым умыслом (правильно)
- 2) косвенным умыслом
- 3) неосторожностью
- 4) небрежностью

10. Субъектом преступления «Оскорбление» является:

- 1) физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста (правильно)
- 2) физическое вменяемое лицо, достигшее 18-летнего возраста
- 3) физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста
- 4) физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста

Список рекомендуемой литературы:

Нормативно-правовые акты:

1. Конституция Республики Казахстан 1995 года
2. Уголовный кодекс Казахской ССР 1959 года
3. Уголовный кодекс РК 1997 года
4. Уголовно-процессуальный кодекс РК 1998 года
5. Документы Верховного суда Республики Казахстан
6. Куринов Б.А. «Научные основы квалификации преступлений», М., 1979
7. Жукенов А.Т. «Квалификация преступлений против жизни и здоровья Человека» - А., 2000
9. Постановление Пленума Верховного суда Республики Казахстан № 7 от 23 декабря 1994 года "О применении судами законодательства, регламентирующего ответственность за посягательства на жизнь и здоровье граждан".

Основная литература:

1. Поленов Г.Ф. « Уголовное право Республики Казахстан (Общая часть)». – А., 1997
2. Брайнин Я.М. «Уголовная ответственность и ее основания», М., 1968
3. Каиржанов Е. «Уголовное право Республики Казахстан», А., 1998
4. Долгова А.И. «Организованная преступность», М., 1991
5. Красиков Ю.А. «Соучастие в преступлении», М., 1989
6. Рахметов С. «Квалификация преступлений», А., 1999