

А. С. Бондарь

ОСОБЕННОСТИ СУДЕБНОГО УСМОТРЕНИЯ ПРИ НАЗНАЧЕНИИ НАКАЗАНИЯ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМ

Статья посвящена малоизученной проблеме особенностей судебного усмотрения при назначении уголовного наказания несовершеннолетним. Также освещены сложные вопросы принципов и пределов судебного субъективизма при избрании судом вида и размера наказания несовершеннолетним.

Ключевые слова: уголовно-процессуальный закон, уголовный закон, суд, судебное усмотрение, несовершеннолетний, подсудимый, виновный, преступление, наказание, общие начала, предел.

A. S. Bondar

SPECIFIC FEATURES OF JUDICIAL DISCRETION IN IMPOSING PUNISHMENT ON JUVENILES

The article is devoted to the poorly studied problem of specific features of judicial discretion in imposing criminal punishment on juveniles. Along with this, the author focuses on some complicated issues of principles and limits of judicial subjectivity in choosing the type and measure of punishment for juveniles by the court.

Keywords: law of criminal procedure, criminal law, court, judicial discretion, juvenile, defendant, guilty, crime, punishment, fundamentals, limit.

Судебное усмотрение в уголовном процессе, где судьям зачастую приходится принимать судьбоносные для людей решения, в частности об определении вида и размера уголовного наказания, ни в коей мере не является решением сугубо субъективным. Оно должно иметь под собой четкие, законодательно обоснованные, математически выверенные объективные критерии. В недавнем прошлом доктрина судебного усмотрения, впрочем, как и усмотрения в других сферах правоприменительной деятельности, подвергалась идеологической критике, а реализация ее отвергалась [1]. В настоящее время и в науке и в правоприменительной практике отношение к вопросу судебного усмотрения изменилось. Особенно это отразилось на проблеме назначения судами уголовного наказания, в

частности назначения наказания несовершеннолетним.

Суды при определении вида и размера уголовного наказания несовершеннолетним за совершенное ими преступление в первую очередь основываются на законодательно регламентированных общих началах, а также специальных правилах назначения наказания. Именно в общих началах и предусматривается особый порядок назначения наказания несовершеннолетним — «наказание назначается с учетом положений Общей части УК». В главе 14 Общей части УК РФ раскрываются и особенности назначения наказания несовершеннолетним. Возможно отметить несколько таких общих особенностей.

Во-первых, в общих началах назначения наказания есть положение, что более строгий вид наказания из числа предусмотренных за

совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижения целей наказания.

В отношении несовершеннолетних это положение конкретизируется. При выборе меры уголовно-правового характера суд сначала обсуждает возможность применения принудительных мер воспитательного воздействия. Если суд решит назначить наказание, то в первую очередь следует обсудить вопрос о возможности применения наказания, не связанного с лишением свободы. Лишение свободы может быть назначено лишь в том случае, если суд придет к выводу о невозможности исправления несовершеннолетнего без изоляции от общества, обязательно мотивировав это решение в приговоре.

Во-вторых, в силу возраста и социальной роли и в соответствии с принципом гуманизма некоторые виды наказаний, предусмотренные ст. 44 УК РФ, несовершеннолетним не могут быть назначены. Это такие виды наказаний, как смертная казнь; пожизненное лишение свободы; ограничение свободы; лишение права занимать определенные должности; лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, а также наказания для военнослужащих (ограничение по военной службе и содержание в дисциплинарной воинской части). Система наказаний для несовершеннолетних закреплена в ст. 88 УК РФ.

Также наказания, применяемые к несовершеннолетним, снижены в размерах и сроках.

Штраф назначается в размере от одной до пятидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев. Причем штраф может быть назначен как при наличии у несовершеннолетнего самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, так и при отсутствии

таковых. Это положение не согласуется с нормой ч. 3 ст. 46 УК РФ, в которой говорится, что размер штрафа определяется с учетом имущественного положения осужденного и его семьи, а также с учетом возможности получения осужденным заработной платы или иного дохода. Правда, штраф, назначенный несовершеннолетнему, не имеющему самостоятельного заработка, по решению суда может взыскиваться с его родителей или иных законных представителей (с их согласия). Но это положение нарушает принцип личной ответственности за содеянное (личный характер наказания). Если родители осужденного уклоняются от уплаты штрафа, то штраф взыскивается с них в порядке исполнительного производства [2]. Лишение права заниматься определенной деятельностью может назначаться несовершеннолетним в тех же пределах, что и взрослым осужденным: на срок от одного года до пяти лет — в качестве основного наказания, от шести месяцев до трех лет — в качестве дополнительного.

Обязательные работы назначаются несовершеннолетним на срок от сорока до ста шестидесяти часов. Исполнение обязательных работ дифференцируется в зависимости от возраста: для лиц в возрасте до пятнадцати лет их продолжительность не может превышать двух часов в день, от пятнадцати до шестнадцати — трех часов, старше шестнадцати — четырех часов. Работы должны быть посильными для несовершеннолетнего, т. е. соответствовать его физическим возможностям. Поэтому уголовно-исполнительная инспекция, выбирая вид обязательных работ (по согласованию с органами местного самоуправления) для несовершеннолетнего, должна обязательно учитывать это обстоятельство.

Исправительные работы назначаются несовершеннолетним на срок до одного года. В соответствии с ч. 2 ст. 50 УК РФ нижний предел этого вида наказания составляет два месяца.

Арест назначается несовершеннолетним на

срок от одного до четырех месяцев. Для назначения этого вида наказания существует ограничение по возрасту — арест не может быть назначен несовершеннолетним, не достигшим к моменту вынесения судом приговора шестнадцатилетнего возраста (возраста уголовной ответственности).

Лишение свободы назначается несовершеннолетним осужденным на срок не свыше десяти лет и отбывается в воспитательных колониях. Назначение этого вида наказания имеет свои дополнительные ограничения в зависимости от возраста несовершеннолетнего осужденного, категории совершенного преступления [3].

Лишение свободы не может быть назначено несовершеннолетним, совершившим преступление небольшой тяжести впервые. Лишение свободы также не может быть назначено лицам в возрасте до шестнадцати лет, совершившим впервые преступления средней тяжести. Лицам, совершившим в возрасте до шестнадцати лет преступления небольшой и средней тяжести или тяжкое преступление, максимальный срок лишения свободы не может превышать шести лет.

При назначении наказания несовершеннолетним общие начала и специальные правила назначения наказания применяются с учетом вышеуказанных особенностей. Рассмотрим с этих позиций применение общих начал и специальных правил при назначении наказания несовершеннолетним [4].

Наказание назначается в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части.

Если пределы наказания, указанные в санкции статьи, совпадают или ниже пределов данного вида наказания, предусмотренных для несовершеннолетних в ст. 88 УК РФ, то при назначении наказания суд руководствуется этим общим началом. При назначении лишения свободы несовершеннолетнему за совершение

тяжкого либо особо тяжкого преступления нижний предел наказания, предусмотренный санкцией статьи, должен быть сокращен наполовину.

Наказание назначается с учетом характера и степени общественной опасности преступления.

Это общее начало назначения наказания действует в отношении несовершеннолетних без изъятий.

Наказание назначается с учетом личности подсудимого несовершеннолетнего.

Среди обстоятельств, характеризующих личность виновного несовершеннолетнего, необходимо учитывать условия его жизни и воспитания, влияние на него старших по возрасту лиц, а также уровень его психического развития. Последнее обстоятельство имеет особое значение. Если суд установит у несовершеннолетнего отставание в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, вследствие которого он не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, то в соответствии с ч. 3 ст. 20 УК РФ несовершеннолетний должен быть освобожден от уголовной ответственности. Кроме того, суд может дать указание органу, исполняющему наказание, об учете при обращении с несовершеннолетним осужденным определенных особенностей его личности, которые установлены судом при рассмотрении дела [5].

Наказание назначается с учетом смягчающих и отягчающих обстоятельств.

Это общее начало применяется при назначении наказания несовершеннолетним в полном объеме. В законодательстве акцентируется внимание суда на том, что несовершеннолетие виновного должно, безусловно, учитываться как смягчающее обстоятельство.

Наказание назначается с учетом влияния наказания на исправление осужденного и на

условия жизни его семьи.

Данное общее начало при назначении наказания несовершеннолетним также применяется в общем порядке.

Специальные правила назначения наказания применяются с учетом положений действующего уголовного и уголовно-процессуального законодательства.

Судам необходимо учитывать, что правила ст. 68 УК РФ при назначении наказания несовершеннолетним не применяются, поскольку при признании рецидива преступлений судимости за преступления, совершенные в несовершеннолетнем возрасте, не учитываются.

При применении правил о смягчении наказания суд руководствуется соответствующей статьей уголовного законодательства, если максимальный размер (срок) наиболее строгого наказания, указанного в санкции статьи, не превышает верхнего предела данного вида наказания. В остальных случаях при назначении наказания суд должен исходить из верхних пределов наказаний, установленных законодательством для несовершеннолетних.

При назначении более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление, суд должен учитывать положение ст. 88 УК РФ. Если суд решит назначить наказание ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей, то срок (размер) назначенного наказания не должен превышать верхнего предела, предусмотренного ст. 88 УК РФ для данного вида наказания.

Если суд решит назначить более мягкий вид наказания, чем предусмотрен этой статьей, то он назначает наказание в пределах, предусмотренных законом для данного вида наказания.

Окончательный срок наказания в виде лишения свободы, назначаемый несовершеннолетним по совокупности преступлений или совокупности приговоров, не может превышать 10 лет. При назначении по

совокупности преступлений или совокупности приговоров лишения свободы лицу в возрасте до шестнадцати лет окончательное наказание не может превышать шести лет лишения свободы (если ни одно из преступлений не относится к категории особо тяжких). В случае совершения лицом нескольких преступлений, одни из которых были совершены в несовершеннолетнем возрасте, а другие — в совершеннолетнем возрасте, суд при назначении наказания по совокупности преступлений вначале назначает наказание за преступления, совершенные в несовершеннолетнем возрасте, с учетом требований ст. 88 УК РФ, а затем за преступления, совершенные в совершеннолетнем возрасте, а окончательное наказание — по правилам ст. 69 УК РФ (п. 27 Постановления «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания»).

Все вышеперечисленные особенности действуют в полной мере в отношении лиц, не достигших на момент постановления приговора возраста восемнадцати лет, т. е. осужденных несовершеннолетних. Но упомянутые законодательные положения распространяются (с определенными изъятиями) также на лиц, совершивших преступления в несовершеннолетнем возрасте, но к моменту вынесения приговора достигших совершеннолетия.

Если несовершеннолетним осужденным отбывание лишения свободы назначается только в воспитательных колониях, то этим лицам отбывание лишения свободы назначается в колониях-поселениях или в исправительных колониях общего режима. К этим лицам не применяется такая мера, как помещение в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа [6].

Кроме того, в исключительных случаях с учетом характера совершенного деяния и личности виновного суд может применить положения (одно или несколько) главы 14 УК РФ к лицам, совершившим преступления в возрасте

от восемнадцати до двадцати лет, кроме
помещения их в специальное учебно-
воспитательное учреждение закрытого типа и
направления в воспитательную колонию.

Список библиографических ссылок

1. Баглай М. В. Вступительная статья к книге Барака А. Судейское усмотрение / пер. с англ. М., 1999. С. 4.
2. Рарог А. И., Степалин В. А. Судейское усмотрение при назначении наказания // Гос-во и право. 2007. № 2. С. 16.
3. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / отв. ред. И. Л. Петрухин. 7-е изд., доп. и испр. М., 2010. С. 539.
4. Малков В. П., Чернова Т. Г. Совокупность приговоров и применение наказания: вопросы законодательного регулирования, теории и практики. Казань, 2006. С. 157.
5. Огородникова Н. А., Борисенко Е. А. Актуальные проблемы назначения наказания при множественности преступлений // Уголовное право. 2008. № 3. С. 28.
6. Камынин И. Д. Проблемы совершенствования института наказаний в уголовном законодательстве // Гос-во и право. 2007. № 6. С. 18.

© А. С. Бондарь, 2010