## СОДЕРЖАНИЕ

**Глава 1. Уголовно-правовая характеристика хищения**

**чужого имущества.**

1. 1. Понятие хищения чужого имущества.

1. 2. Хищение чужого имущества, совершенное путем присвоения и

растраты.

**Глава 2. Уголовно-правовая борьба с хищениями.**

2. 1. Понятие и цели наказания, анализ судебной практики.

2. 2. Уголовно-процессуальные меры предупреждения и пресечения

хищений, совершаемых в форме присвоения и растраты.

## Заключение

#### Список использованной литературы

# ВВЕДЕНИЕ

Тема данной работы “Присвоение и растрата: уголовно-правовые, социально-психологические и криминологические аспекты” является важной и злободневной прежде всего потому, что в сегодняшнем беспокойном мире наряду с экономической, политической и социальной нестабильностью, финансовыми затруднениями, повлекшими за собой снижение уровня благосостояния людей, все явственней наблюдается рост преступности.

В наше время, когда роль материальных ценностей в жизни человека увеличилась, ситуация мало изменилась. Более того, проблема преступлений против собственности становится всё более и более актуальной, так как их количество не уменьшается. Доля преступлений против собственности по сравнению с остальными непомерно велика. Среди 2 млн. 625 тыс. зарегистрированных в Российской Федерации преступлений более 1 млн. 500 тыс. составили преступные посягательства на собственность[[1]](#footnote-1). "В структуре судимости более половины составили осуждённые за преступления против собственности — 56,3% (их число за год увеличилось на 6,5%)"[[2]](#footnote-2).

По сравнению с предыдущим пятилетием в 1, 5 раза увеличились кражи личного, государственного и общественного имущества, имеют место разбойные нападения, случаи бандитизма, связанные с хищениями. В стране участились случаи совершения преступлений против семьи и несовершеннолетних, а также лиц, преступивших закон в силу своих должностных обязанностей присвоением или растратой, допустивших такие преступления, как присвоение и растрата. За прошедший год число осужденных за хозяйственные и должностные преступления увеличилось с 34,7 тыс. до 36, 6 тыс. (5,6%).

Нужно также отметить, что от следствия, дознания и суда скрылось 119,4 тыс. человек, т. е. каждый двенадцатый из числа выявленных лиц, совершивших преступление. На конец 2000 года осталось в розыске 38,1тыс. человек, что на 35,3% больше по сравнению с 1999 годом.

И цифры говорят о том, что обществу нужны более действенные рычаги воспитательного и профилактического воздействия, чтобы избежать подобных явлений в целях оздоровления экономики страны и благосостояния граждан и государственных учреждений, предприятий.

Таким образом, актуальность данной проблемы сомнений не вызывает. Именно это обстоятельство вызывает к ней повышенной интерес. Также тема преступлений против собственности, как мне представляется, тесным образом связана с гражданским правом и изучение её, бесспорно, поможет в дальнейшем изучении данной дисциплины.

В своей работе я дам понятие хищения против собственности, остановлюсь на хищениях чужого имущества и уделю особое внимание таким формам хищения, как присвоение и растрата.

***Цель работы*** – раскрыть и обосновать природу, причины, сущность феномена современности в сфере экономической преступности - растрату и присвоение, исследовать уголовно-правовые, социально- психологические и криминологические аспекты этого явления, выразить свои суждения по этому поводу.

***Задачи,*** решаемые в процессе исследования:

1. Рассмотреть и обосновать блоки таких вопросов:

* + - уголовно- правовая характеристика хищения чужого имущества;
    - уголовно - правовая борьба с хищениями;
    - социально-психологическая и криминологическая характеристика хищений, мотивация преступного поведения и др.

1. Показать динамику преступности и судимости за присвоение и

растрату, присовокупив статистические данные

***Предмет исследования:*** действующее уголовно-правовое законодательство.

***Объект исследования:*** материалы судебной практики по вопросам растраты и присвоения городского суда и прокуратуры ….. района, монографическая и учебная литературы.

При написании работы использовано 200 источников, в числе которых действующие на территории Российской Федерации законы, кодексы, правительственные и местные документы, акты, а также юридическая и художественная литература.

**Глава 1. УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА**

**ХИЩЕНИЯ ЧУЖОГО ИМУЩЕСТВА**

***1. 1. Понятие хищения чужого имущества***

В Уголовном кодексе под хищением понимается совершенные с корыстной целью про­тивоправные безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества 1 .

Из приведенного определения вытекают основные признаки хи­щения чужого имущества.

***Видовым объектом*** этого преступления выступают отношения собственности как родовое понятие по отношению ко всем формам собственности, а ***непосредственным объектом*** выступает та кон­кретная форма собственности, которая определяется принадлеж­ностью имущества: государственная, частная, муниципальная или собственность общественных объединений.

***Предметом*** хищения может быть только имущество, т.е. вещи и иные предметы материального мира, в создание которых вложен труд человека и которые обладают объективной материальной или духовной ценностью, а также деньги и ценные бумаги, служащие эквивалентом овеществленного человеческого труда. В отличие от других преступлений предметом хищения не могут служить предметы, хотя и обладающие объективной ценностью, но не созданные трудом человека. Так, естественные природные богатства могут выступать в качестве предмета некоторых пре­ступлений в сфере экономической деятельности или экологичес­ких преступлений, но не предметом хищения.

Не могут быть пред­метом хищения имущества различные накладные, квитанции и другие документы, дающие право на получение имущества, так

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 См. при­мечание 1 к ст. 158 Уголовного кодекса**

как сами по себе они не представляют материальной ценности.

Противоправное завладение такими документами с целью полу­чения по ним чужого имущества должно квалифицироваться как приготовление к хищению. Противозаконное завладение докумен­тами, не дающими права на получение имущества, образуют со­став самостоятельного преступления, предусмотренного ст. 325 УК. Однако некоторые виды документов, представляющие опре­деленные имущественные права без какого-либо дополнительного оформления (например, проездные билеты, талоны на горюче-сма­зочные материалы и т.п.), должны рассматриваться как предмет хищения.

Предметом хищения может быть как движимое, так и недвижи­мое имущество. На практике, например, нередки случаи мошенни­ческого, а порой — путем насилия или угрозы завладения приватизированными квартирами, что полностью подпадает под признаки хищения чужого имущества.

***Объективная сторона*** хищения характеризуется активными действиями, выразившимися в противозаконном, безвозмездном изъятии и (или) обращении чужого имущества в пользу виновного или других лиц и в причинении имущественного ущерба собствен­нику или иному владельцу этого имущества.

***Изъятие*** чужого имущества означает перевод этого имущества из владения собственника или иного владельца в фактическое об­ладание виновного. Обязательный признак хищения — незакон­ный характер изъятия чужого имущества, т.е. его перевод в факти­ческое обладание виновного без каких-либо законных оснований для этого и без согласия собственника или иного владельца. Однако изъятие совместного (общего) или спорного имущества либо иму­щества, в отношении которого изымающий предполагает, хотя и ошибочно, наличие у него определенных прав, не образует состава хищения, но может влечь ответственность за самоуправство или иные преступления.

Обязательный признак хищения — причинная связь между про­тивоправными действиями виновного и наступившими обществен­но опасными последствиями в виде причинения собственнику или иному владельцу реального имущественного ущерба.

Уголовное законодательство различает шесть форм хищения: кражу, грабеж, разбой, мошенничество, присвоение либо растрату вверенного имущества. Каждой из названных форм хищения при­сущи свои особенности, отличающие один состав хищения от дру­гого. Рассмотрим коротко некоторые из них.

***1. 2. Виды и формы хищения***

**1. 2. 1. Кража (ст.158 УК)**

Кража определена как тайное хищение чужого имущества. Таким определением охватывается любая форма собственности и, кроме того, подчеркивается, что имущество выступает для похити­теля как чужое, т.е. он не имеет на него никаких прав.

Как и для любой формы хищения, для кражи видовым объектом служат отношения собственности вообще, а непосредственным объектом — отношения конкретной формы собственности, опре­деляемой принадлежностью похищаемого имущества, которое вы­ступает как предмет кражи.

Объективная сторона кражи заключается в тайном хищении чужого имущества. Под хищением применительно к краже понима­ется тайное ненасильственное изъятие чужого имущества.

***Квалифицированная кража*** характеризуется сле­дующими квалифицирующими признаками:

а) совершение группой лиц по предварительному сговору;

б) неоднократность;

в) совершение с незаконным проникновением в жилище, поме­щение либо иное хранилище 1;

г) причинение значительного ущерба гражданину. Совершение кражи по ***предварительному сговору группой лиц***2 означает, что в ней принимают непосредст­венное участие два или более лица, предварительно, т.е. до начала преступления, договорившиеся о совместном его совершении.

Кража, соединенная с ***незаконным проникновением*** в жилище, помещение либо иное хранилище, предусмотрена в п. “в” ч. 2 ст. 158 УК.

Под ***проникновением*** следует понимать тайное или открытое вторжение в жилище потерпевшего, любое помещение или иное хранилище с целью совершения кражи чужого имущества. В любом случае цель кражи обязательно должна предшествовать вторже­нию. Проникновение может совершаться с преодолением или раз­рушением запорных устройств, с преодолением сопротивления людей либо без этих признаков.

Признак совершения кражи организованной группой 3 не расшифровывается, поскольку этому понятию дано легальное определение в Общей части УК (ст. 35). Применительно к краже организованный характер преступной группы означает, что ее участники объединились в устойчивую группу для соверше­ния нескольких преступлений (не обязательно краж) либо одного, но сложного по исполнению и поэтому требующего серьезной, как правило, длительной организационной подготовки.

***Крупный размер*** кражи (как и хищения в любой другой форме), предусмотренный п. “б” ч. 3 ст. 158 УК, определяется стоимостью похищенного имущества. По действующему законодательству 4 размер

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 ч. 2 ст. 158 Уголовного кодекса РФ**

**2Там же. п. “а”.**

**3 (п. “а” ч. 3 ст. 158 УК)**

**4 примечание 2 к ст. 158 УК**

хищения считается крупным, если стоимость похищенного имущества в пятьсот раз превышает минимальный размер оплаты труда, установленный законодатель­ством Российской Федерации на момент совершения преступления.

**1. 2. 2. Мошенничество (ст. 159 УК)**

Мошенничество — это форма хищения, получившая весьма ши­рокое распространение в условиях рыночной экономики и свободы предпринимательской деятельности. В законе она определяется как хищение чужого имущества или приобретение права на чужое иму­щество путем обмана или злоупотребления доверием.

***Предметом*** мошенничества может быть либо чужое имущество, как и при других формах хищения, либо право на чужое имущество, что отражает специфику данной формы хищения.

**С *объективной стороны*** мошенничество заключается в хище­нии чужого имущества или приобретении права на чужое имуще­ство одним из двух указанных в законе способов: путем обмана или путем злоупотребления доверием.

***Обман*** как способ хищения чужого имущества может иметь две разновидности.

Мошенничество в виде обманного хищения имущества нередко бывает связано с представлением подложных документов, якобы дающих законные основания для перехода имущества к виновно­му. В подобных случаях использование подложного документа как разновидность обмана представляет собой конструктивный эле­мент мошенничества и не требует дополнительной квалификации по ч. 3 ст. 327 УК. Однако изготовление мошенником подложного документа должно дополнительно квалифицироваться по ч. 1 ст. 327 УК.

Второй способ мошеннического хищения имущества — ***зло­употребление доверием****.* Он заключается в том, что виновный в целях незаконного завладения чужим имуществом или незаконно­го получения права на него использует особые доверительные отно­шения, сложившиеся между ним и лицом, которое является собст­венником либо иным владельцем этого имущества.

Конкретными проявлениями такого способа мошенничества являются, например, преднамеренное невыполнение принятых виновным на себя обяза­тельств (невозвращение взятого напрокат имущества; невыполне­ние работы в счет взятого аванса; невозвращение долга и т.п.).

При злоупотреблении доверием, как и при обмане, складывает­ся ситуация, когда собственник или иной владелец имущества, бу­дучи введенным в заблуждение, сам передает имущество мошенни­ку, полагая, что для этого имеются законные основания.

Этот акт внешне добровольной передачи имущества означает не просто фактический переход имущества в руки виновного, но и получение им определенных возможностей по использованию имущества или распоряжению им. Поэтому не является мошенничеством хищение чужого имущества, которое не было передано виновному, а было доверено ему, например, для временного присмотра.

Так, совершают не мошенничество, а кражу вокзальные воры, которые, войдя в доверие к ожидающим пассажирам, “соглашаются” присмотреть за их вещами, а во время их отлучки по личным неотложным делам похищают вещи, воспользовавшись отсутствием их владельцев.

Кражей, а не мошенничеством являются также случаи похищения предметов одежды, взятых в магазине для примерки, поскольку они выдаются виновному не в пользование или в собственность, а для примерки.

В последние годы широкое распространение получили различ­ные

проявления мошенничества, не связанного с непосредствен­ным завладением чужим имуществом, а состоящего в обманном приобретении права на него.

***Субъективная сторона*** мошенничества характеризуется пря­мым умыслом. Виновный осознает, что завладевает чужим имуще­ством или приобретает право на него путем обмана или злоупотреб­ления доверием, предвидит, что собственнику будет причинен иму­щественный ущерб, и желает его причинить. При этом он руковод­ствуется корыстным мотивом и преследует цель незаконного извле­чения наживы за счет чужого имущества.

***Субъект*** мошенничества — лицо, достигшее 16-летнего воз­раста.

***Квалифицированный состав*** мошенничества предполагает его совершение:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б)неоднократно;

в) лицом с использованием своего служебного положения;

г) с причинением значительного ущерба гражданину.

**1. 2. 3. Грабеж (ст. 161 УК)**

Это более опасная форма хищения, чем кража, мошенничество, присвоение или растрата. Он определяется в УК как открытое хищение чужого имущества. Вопрос об открытом характере хи­щения имущества решается, как и при краже, на основании субъ­ективного критерия, т.е. исходя из субъективного восприятия об­становки самим виновным. “Похищение является открытым (гра­бежом), если виновный сознавал, что совершает его в присутствии потерпевших или других лиц и что они понимают характер его действий”.

***Объективная сторона*** грабежа характеризуется активными действиями, состоящими в открытом ненасильственном завладении чужим имуществом. Для признания хищения открытым необ­ходимо, во-первых, чтобы собственник, владелец либо иное лицо наблюдали противоправные действия виновного и понимали их преступный характер, а во-вторых, чтобы виновный осознавал, но игнорировал данное обстоятельство.

***Состав*** грабежа — ***материальный,*** поэтому обязательным при­знаком его объективной стороны являются общественно опасные *последствия* в виде имущественного ущерба, нанесенного собст­веннику или иному владельцу имущества. Следовательно, *оконченными* данное преступление признается с момента фактического за­владения имуществом, после чего у виновного появляется возмож­ность использовать похищенное или распорядиться им иным обра­зом по своему усмотрению. Однако фактическая реализация этой возможности находится вне рамок объективной стороны грабежа.

В объективную сторону грабежа входит также ***причинная связь***между противозаконными действиями виновного и наступившими вредными последствиями.

***Субъективная сторона*** грабежа характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что открыто, т.е. на глазах у других лиц, похищает чужое имущество, на которое у него нет никаких прав, предвидит, что причинит своими действиями собственнику или иному владельцу имущественный ущерб, и желает наступления данных последствий. Руководствуясь корыстным мотивом, он пре­следует цель незаконного извлечения наживы за счет чужого иму­щества.

***Субъект*** грабежа — лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Признаками ***квалифицированного грабежа*** являются те же четы­ре признака, что и при квалифицированной краже:

а) группа лиц по предварительному сговору;

б) неоднократность;

в) незаконное проникновение в жилище, помещение или иное хранилище;

г) причинение значительного ущерба гражданину.

***Особо квалифицированный состав*** грабежа характеризуется теми же признаками, что и особо квалифицированные виды кражи, мошенничества, присвоения и растраты.

**1. 2. 4. Разбой (ст. 162 УК)**

Разбой — наиболее опасная форма хищения. Он определяется как нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Опасность разбоя заключает­ся не столько в посягательстве на отношения собственности, сколь­ко в способе такого посягательства — в нападении, соединенном с реальным применением насилия, опасного для жизни или здоровья лица, подвергшегося нападению, или с угрозой применения такого насилия.

***Непосредственные объекты*** разбоя: во-первых, конкретная форма собственности, а во-вторых, здоровье лица, подвергшегося нападению.

По своей ***объективной стороне*** разбой представляет собой нападение, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего, либо с угрозой применения такого на­силия.

Обязательный объективный признак разбоя — применение или угроза применения ***насилия, опасного для жизни или здоровья****.* Для квалификации преступления как разбоя достаточно, чтобы насилие создавало опасность хотя бы для здоровья.

По своей объективной ***стороне*** разбой представляет собой спе­цифическую форму хищения, не подпадающую под его общее оп­ределение. Если любая иная форма хищения характеризуется как противоправное и безвозмездное изъятие чужого имущества, то разбой определен в законе не как изъятие чужого имущества, а как ***нападение в целях хищения чужого имущества.*** Особенность разбоя состоит в том, что его *состав* сконструирован в законе как ***формаль­ный:*** факт изъятия имущества и причинение имущественного ущерба потерпевшему находятся за рамками объективной стороны этого преступления. Поэтому разбой признается оконченным пре­ступлением с момента начала нападения. Такое своеобразие соста­ва делает невозможной стадию покушения на это преступление.

***Субъективная сторона*** разбоя характеризуется виной в виде ***прямого умысла****.* Виновный осознает, что совершает нападение, со­единенное с насилием, опасным для жизни или здоровья потерпев­шего, либо с угрозой применения такого насилия, и желает его совершить. Руководствуясь корыстными мотивами, он преследует указанную в законе цель хищения чужого имущества.

***Субъектом*** разбоя может быть лицо, достигшее 14-летнего воз­раста.

***Квалифицированный состав*** разбоя характеризуется четырьмя признаками:

а) группа лиц по предварительному сговору;

б) неоднократность;

в) незаконное проникновение в жилище, помещение или иное хранилище;

г) применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

***Особо квалифицированный состав*** разбоя имеет место при на­личии хотя бы одного из следующих четырех признаков:

а) организованная группа;

б) в целях завладения имуществом в крупном размере;

в) с причинением тяжкого вреда здоровью;

г) лицом, ранее два или более раза судимым за хищение либо вымогательство.

Если в процессе группового хищения насилие, опасное для жизни или здоровья, либо оружие применяется одним из участни­ков хищения без согласования с другими или один из них причиня­ет тяжкий вред здоровью, то эти обстоятельства влияют на квали­фикацию действия того лица, которое их совершило, поскольку они составляют эксцесс соучастника.

**1. 2. 5. Хищение предметов, имеющих**

**особую ценность (ст. 164 УК)**

Действующее законодательство предусматривает особый вид хищения, выделенный в специальный состав преступления по при­знаку особенностей предмета преступления — хищение предме­тов, имеющих особую ценность.

***Предметом*** данного вида хищения могут выступать предметы или документы, имеющие особую историческую, научную, худо­жественную или культурную ценность. Это могут быть старинные рукописи, уникальные музейные экспонаты или произведения ис­кусства и любые другие предметы, а также документы, обладающие не просто значительной, а особой ценностью не по своей товарной стоимости, а в силу своей уникальности и важности для развития и преемственности культуры или науки. Хищение предметов, имею­щих особую ценность, должно квалифицироваться одинаково неза­висимо от способа хищения.

Одной из форм хищения является растрата или присвоение.

***1. 3. Хищение чужого имущества,***

***совершаемого путем растраты или присвоения***

Присвоение или растрата — это преступление, которое в законе определено как хищение чужого имущества, вверенного винов­ному 1.

***Объективная сторона*** характеризуется присвоением или рас­тратой чужого имущества, вверенного виновному. По существу, речь идет о двух самостоятельных формах хищения.

***Присвоение*** означает незаконное обращение чужого имущест­ва, вверенного виновному, в его пользу без эквивалентной компен­сации. Присвоенное имущество продолжает находиться в распоря­жении виновного, оно еще не отчуждено и не потреблено. Хищение в этой форме является оконченным преступлением с того момента, когда владение вверенным виновному имуществом из законного превратилось в незаконное, и виновный начал пользоваться им с корыстной целью 2.

***Растрата*** представляет собой незаконное и безвозмездное ис­пользование виновным вверенного ему чужого имущества (напри­мер, путем личного потребления или иного способа израсходования) либо его отчуждение, т.е. продажа, дарение, передача в долг или в счет погашения долга и т. д.

В отличие от присвоения, которое характеризуется как удержание чужого имущества, растрата пред­ставляет собой издержание этого имущества. Она признается окон­ченной с момента фактического израсходования или отчуждения вверенного виновному имущества.

Общее между присвоением и растратой заключается в том, что для хищения используется фактическая возможность распорядить­ся чужим имуществом, поскольку оно вверено виновному для осу­ществления обусловленных собственником правомочий по распо­ряжению, управлению,

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 ст. 160 Уголовного кодекса**

**2 ч. 2 ст. 159 УК.**

хранению, доставке и проч.

Как отдельная самостоятельная форма хищения растрата ничем не связа­на с присвоением и не является последующим после него этапом преступной деятельности.

Специфика растраты состоит в том, что в отличие от присвоения между правомерным владением и незаконным распоряжением имуществом отсутст­вует какой-либо промежуток времени, в течение которого виновный незакон­но владеет этим имуществом.

В том случае, когда виновный похищает вверенное ему имущество для того, чтобы обратить его в свою пользу, предварительно неизбежно требует­ся обособить его от остального имущественного фонда собственника, пере­местить похищенное в пространстве и приобщить к своему личному имуществу, т. е. иными словами, преступнику требуется сначала изъять предмет посягательства, а затем уже обратить его в свою пользу.

Определяющей особенностью присвоения как самостоятельной фор­мы хищения является особое правовое отношение субъекта к похищаемому имуществу, которое не затрагивает экономической и юридической природы самого предмета посягательства, продолжающего оставаться в чужой собст­венности.

Статья 160 УК, характеризуя это отношение, в общей форме говорит об имуществе, "вверенном виновному".

Раскрывая содержание анализируемой формы хищения, Пленум Вер­ховного Суда СССР в постановлении от 11 июля 1972 г. разъяснил, что как присвоение или растрата вверенного или находящегося в ведении лица иму­щества должно квалифицироваться незаконное безвозмездное обращение в свою пользу или пользу другого лица имущества, находящегося в правомер­ном владении виновного, который в силу должностных обязанностей, дого­ворных отношений или специального поручения, собственника осуществлял в отношении этого имущества правомочия по распоряжению, управлению, доставке или хранению (кладовщик, экспедитор, агент по снабжению, про­давец, кассир и другие лица).

Ситуация изменилась в связи с введением УК уголовной ответственно­сти и за присвоение или растрату имущества, принадлежащего отдельным гражданам. Эта категория потерпевших может вверить свое имущество и частным лицам, не являющимся работниками какой-либо организации, с наделением их определенными правомочиями по распоряжению, управле­нию, доставке или хранению имущества.

Такие правомочия в том или ином объеме могут быть переданы гражданином — собственником имущества дру­гим гражданам на основании гражданско-правовых договоров подряда, арен­ды, комиссии, проката, аренды транспортных средств, включая и с предос­тавлением услуг по управлению и технической эксплуатации 1, перевозки и хранения и т. д.

Понятно, что частные лица, получившие определенные правомочия от собственника по гражданско-правовому дого­вору, могут преступно злоупотребить ими и присвоить переданные им иму­щественные ценности или денежные суммы в целях реализации договорных прав и обязательств сторон.

Именно эти случаи корыстного безвозмездного присвоения или растра­ты имущественных ценностей, вверенных собственником частному лицу, имеет в виду ч. 1 ст. 160 УК.

Субъект же преступления, осуществляющий те или иные правомочия в отношении вверенного ему имущества в связи с занимае­мой должностью (бригадир, экспедитор, агент по снабжению, должностное лицо и т. д.), присваивая переданные ему ценности, всегда использует свое служебное положение уже в силу того простого факта, что они не оказались бы в его ведении и распоряжении без занимаемой им должности.

Эта крими­нальная ситуация охватывается ч. 2 ст. 160 УК по признаку

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1ст. 626—641 Гражданского кодекса**

совершения присвоения или растраты лицом с использованием своего служебного поло­жения, причем этим субъектом квалифицированного вида комментируемого преступления может быть как должностное лицо, так и рядовые работники, которые, тем не менее, осуществляли правомочия в отношении вверенного им имущества.

К субъектам указанного преступления, наряду с должностными ли­цами сельскохозяйственных предприятий, организаций и учреждений, должны быть также отнесены экспедиторы, шоферы-экспедиторы, заведующие тока­ми, складами и другие работники, которые осуществляли правомочия по отношению к похищаемому имуществу 1.

Вместе с тем действия шоферов, трактористов, комбайнеров, возниц гужевого транспорта, водителей малотоннажных речных транспортных средств (лодок, катеров, переправочных паромов), выразившиеся в корыстном, без­возмездном изъятии убранного зерна и другой сельскохозяйственной про­дукции при их перевозке к местам складирования или хранения, надлежит квалифицировать как кражу чужого имущества.

Если же указанные катего­рии работников, помимо чисто производственных функций по транспорти­ровке продукции, выполняли еще и обязанности экспедитора, т. е. были снабжены товарно-транспортной накладной либо иным официальным отчет­ным документом с указанием наименования, ассортимента, количества (веса), а иногда и стоимости имущества, их действия в подобных случаях должны рассматриваться как хищения вверенных им ценностей в форме присвоения или растраты2.

Правомочия лица в отношении вверенного ему имущества закрепляются в определенной документальной форме.

Специальным субъектом присвоения являются материально ответст­венные лица, которым непосредственно вверены товарно-материальные

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 БВС РСФСР, 1979, № 5. С. 1.**

**2 БВС СССР, 1985, № 1. С. 7.**

ценности и которые в силу этого постоянно или временно осуществляют в отно­шении них определенные полномочия.

Субъектом рассматриваемого престу­пления могут быть как должностные, что па практике встречается значитель­но чаще, так и недолжностные лица, как штатные, так и нештатные работни­ки различных организаций, в том числе и коммерческих структур, достиг­шие 16-летнего возраста.

Субъектом данного преступления может быть и обычный гражданин, получивший определенные правомочия в отношении конкретного имущества от такого же обычного гражданина, но только собст­венника законно переданных своему контрагенту ценностей. Но и в этом случае "обычный" гражданин получает статус специального субъекта пре­ступления.

Присвоение как форма хищения признается оконченным с момента изъятия и обособления чужого имущества от остальной товарно-материаль­ной массы, принадлежащей собственнику, и одновременного присоединения его к личному имуществу субъекта преступления с целью распорядиться им как своим собственным.

Последующие действия виновного в виде того или иного неправомерного использования уже присвоенного имущества, над ко­торым он установил свое незаконное владение, лежат за пределами состава преступления и не превращают присвоение в другую форму хищения — рас­трату. В противном случае следовало бы признать совокупность двух само­стоятельных актов хищения, а второе из них квалифицировать по признаку неоднократности его совершения.

Растрата признается оконченным преступлением в момент неза­конного распоряжения имуществом, вверенным виновному, т. е. тогда, когда завершился процесс его полного отчуждения в той или иной форме (потреб­ления, израсходования, продажи, передачи другим лицам и т. д.).

Чаще всего при совершении преступления в форме растраты начало и окончание деяния сливаются в единый акт отчуждения похищаемого имущества, напри­мер, кладовщик оптовой товарной базы продаст гражданам вверенные ему материальные ценности, а полученные деньги обращает в свою собствен­ность.

Процесс незаконного распоряжения имуществом может и не носить одномоментного и одноактного характера, а слагаться из нескольких эпизо­дов его отчуждения, растянутых во времени.

***Субъективная сторона*** характеризуется виной в виде ***прямого умысла****.* Виновный осознает, что присваивает или растрачивает чужое имущество, которое ему вверено, предвидит, что своими действиями он причинит собственнику имущественный ущерб, и желает причинить его. При этом он руководствуется корыстным мотивом и преследует цель извлечения незаконной наживы за счет других.

***Субъект*** рассмотренных форм хищения ***специальный*** *—* только лицо, которому похищаемое имущество вверено собственником или иным уполномоченным субъектом для осуществления право­мочий, обусловленных законом, договором или служебным поло­жением виновного.

В ст. 160 предусмотрена ответственность за две самостоятельных формы хищения чужого имущества — его присвоение и растрату, каждая из которых имеет свои объективные особенности, присущие этим способам изъ­ятия и обращения предметов посягательства в пользу виновного или других лиц.

В соответствии со ст. 160 УК ранее самостоятельная форма хищения путем злоупотребления должностным лицом своим служебным положением поглощена прямо указанными в законе присвоением и растратой чужого иму­щества. Причем если по УК РСФСР такие общественно опасные деяния не признавались преступлениями в отношении личного имущества граждан, то сейчас они криминализованы законодателем и являются уголовно наказуе­мыми посягательствами.

***1.3. Отграничение присвоения и растраты от смежных составов преступления***

Присвоение и растрату чужого имущества следует отличать от кра­жи. Основным разграничительным признаком указанных форм хищения является отношение субъекта преступления к похищаемому имуществу. При присвоении или растрате имущество не только вверено виновному, находит­ся в его правомерном владении, но он наделен относительно этого имущества и определенными правомочиями.

При краже же субъект либо вообще не имеет никакого отношения к похищаемому имуществу, либо получает лишь доступ к нему для выполнения чисто технических, производственных функ­ций, которые, однако, не порождают на его стороне никаких правомочий по владению, пользованию, распоряжению или ответственной охране.

Хищение имущества, совершенное лицом, не обладающим правомочиями, но имеющим к ним доступ в связи с порученной работой либо выполнением служеб­ных обязанностей, подлежит квалификации как кража. К таким категориям лиц могут быть отнесены, например, комбайнеры, убирающие урожай, трак­тористы, которым выдано зерно для посева, рабочие предприятий, докеры в портах, грузчики оптовых баз и складов, уборщицы в учреждениях, шоферы без наделения их обязанностями экспедитора.

Не является субъектом при­своения или растраты и должник, взявший у кого-либо взаймы определен­ную сумму денег.

Признаки ***квалифицированного состава присвоения или рас­траты*** полностью совпадают с квалифицирующими признаками мошенничества.

***Особо квалифицированный состав*** рассматриваемого преступ­ления (ч.

3 ст. 160 УК) характеризуется теми же признаками, что кража и

мошенничество, т.е. совершением:

а) организованной группой;

б) в крупном размере;

в) лицом, ранее два или более раза судимым за хищение либо вымогательство.

Рассмотрим разграничение растраты и присвоения от других смежных преступлений….

***(Продолжение будет следовать….)***

### Глава 2. УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ БОРЬБА С ХИЩЕНИЯМИ

2.1. Понятие системы наказаний

Присвоение или растрата, то есть хищение чужого имущества, вверенного виновному, — наказываются штрафом в размере от двухсот до пятисот мини­мальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до пяти месяцев, либо обязательными работами на срок от ста двадцати до ста восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок от шести месяцев до одного года, либо лишением свободы на срок до трех лет.

Те же деяния, совершенные:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) неоднократно;

в) лицом с использованием своего служебного положения;

г) с причинением значительного ущерба гражданину, — наказываются штрафом в размере от пятисот до одной тысячи минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от пяти месяцев до одного года, либо лишением права занимать определенные должности или за­ниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет, либо лише­нием свободы на срок от двух до шести лет со штрафом в размере до пятидесяти минимальных размеров оплаты труда или в размере зара­ботной платы или иного дохода осужденного за период до одного месяца либо без такового.

Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоя­щей статьи, если они совершены:

а) организованной группой;

б) в крупном размере;

в) лицом, ранее два или более раза судимым за хищение либо

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 ст. 160 Уголовного кодекса**

вымогательство, — наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

В перечень видов наказаний дополнительно введены обязательные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, арест, пожизненное лишение свободы. Изменены на­именования некоторых видов наказаний и, соответственно, изменено их со­держание.

Вместо лишения воинского или специального звания, предусмот­ренного ст. 21 УК РСФСР, — лишение специального, воинского или почет­ного звания, классного чина и государственных наград; вместо исправитель­ных работ без лишения свободы — исправительные работы; вместо лишения свободы — лишение свободы на определенный срок. Наказание в виде на­правления в дисциплинарный батальон заменено содержанием в дисципли­нарной воинской части. Смертная казнь включена в перечень видов наказания последним пунк­том без указания па ее исключительный характер,

Изменена последовательность видов наказания. Законодатель постро­ил перечень видов наказания на основе перехода от более мягкого к самому суровому наказанию.

Предполагается, что такое построение перечня может повлиять на реше­ние суда, ориентируя его на выбор более мягкого вида наказания. При этом в соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ № 8 "О ходе выполнения судами постановления Пленума Верховного Суда Р,Ф от 14 апре­ля 1988 г. № 1 "О практике назначения судами Российской Федерации наказа­ния в виде лишения свободы" от 25 октября 1996 г., определяя подсудимым срок лишения свободы или переходя к другому, более мягкому виду наказа­ния, суды должны иметь в виду, что только справедливое наказание, учиты­вающее характер и степень общественной опасности преступления, личность виновного, все смягчающие и отягчающие обстоятельства, может способство­вать достижению предусмотренных уголовным законом целей наказания.

В перечне видов наказания, предусмотренных действующим законом, от­сутствуют увольнение от должности, возложение обязанности загладить при­чиненный вред, общественное порицание.

Статья 44 УК должна применяться с учетом ст. 88 УК, которая уста­навливает перечень видов наказания, назначаемых несовершеннолетним.

Положения о наказаниях в виде обязательных работ и ареста вводятся в действие Федеральным законом после вступления в силу УИК по мере соз­дания необходимых условий для исполнения этих видов наказания, но не позднее 2001 года 1.

Перечень видов наказания, содержащийся в данной статье, является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию.

Указанные в данной статье виды наказания образуют систему видов наказания, позволяющую суду на основе закона с учетом опыта судебной практики, общественного правосознания и научных рекомендаций рационально и по возможности эффективно использовать различные меры воздействия на осужденного, сочетая имущественные лишения,, ограничения собственно личных неимущественных неотъемлемых прав и интересов, воздействия на психологическую структуру личности, ограничения возможностей профес­сионального и иного поведения в будущем.

Система видов наказания в целом и каждый отдельный вид наказа­ния содержат в себе комплекс средств воздействия на осужденного, который индивидуализируется судом при вынесении приговора, а учреждениями и органами исполнения наказания — реализуется в соответствии с законом. Предписания о видах наказаний в данной статье представляют собой дейст­вующее право, т. е. легитимную волю государства. Они подлежат неуклон­ному исполнению при сохранении возможности научной критики. Любые мнения о мягкости или жесткости существующей системы наказания не оп­равдывают попытки принятия незаконных решений.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 ст. 4 Федерального закона о введении в действие Уголовного кодек­са Российской Федерации от 13 июня 1996 г.**

Суд, а также учреждения и органы, исполняющие наказание, обязаны считаться с волей законодателя и принимать все необходимые меры для се наиболее эффективной реализации.

**Основные и дополнительные виды наказаний**

Обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, арест, содержание в дисципли­нарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, по­жизненное лишение свободы, смертная казнь применяются только в качестве основных видов наказаний.

Штраф и лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью применяются в качестве как основных, так и дополнительных видов наказаний.

Лишение специального, воинского или почетного звания, класс­ного чина и государственных наград, а также конфискация имущества применяются только в качестве дополнительных видов наказаний 1.

В данной статье, как и в УК РСФСР, виды наказаний классифици­руются па только основные, основные и дополнительные и, наконец, только дополнительные. Перечень последних по существу остался прежним: Изме­нение перечней и основных видов наказаний, применяемых с дополнительными, связано с общим изменением перечня видов наказания.

Только основными, как и ранее, считаются такие виды наказания, которые не могут назначаться как дополнительные к другим видам наказа­ния и ни в коем случае не могут назначаться, если они не указаны в санкции статьи, предусматривающей ответственность за преступление, по которому выносится приговор. Это положение не распространяется на случаи означе­

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 БВС РФ, 1997, № 1. С. 4.**

ния более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление 1, в случае назначения наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении 2, при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания 3.

При совершении нескольких преступлений, каждое основное наказание имеет самостоятельный характер. Основные наказания исчерпывающим об­разом перечислены в санкциях статей, устанавливающих ответственность за отдельные преступления. Основные наказания несочетасмы друг с другом, поскольку назначение двух или нескольких основных наказаний одному лицу нецелесообразно по организационно-экономическим соображениям и неэф­фективно.

Наказаниями, которые могут выступать в качестве основных и до­полнительных, являются такие, которые достаточно легко исполняются на­ряду с только (исключительно) основными и рационально дополняют потен­циал воздействия основного наказания. Статья 45 УК относит к ним штраф и лишение права занимать определенные должности или заниматься опреде­ленной деятельностью.

Штраф в качестве дополнительного вида наказания может назна­чаться только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Осо­бенной части настоящего Кодекса (ст. 46). Это указание закона закрепляет судебную практику, сложившуюся при применении предписаний УК РСФСР.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может назначаться в качестве дополнительного вида наказания и в случаях, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса в качестве наказания за пре­ступление, если с учетом характера и степени общественной опасности со­вершенного преступления и личности виновного суд признает невозможным

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 см. комментарий к ст. 64 УК РФ.**

**1 Там же. К ст. 65.**

**3 Там же. К ст. 80.**

сохранение за ним права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (ст. 47). В этом случае в законе также закреп­лена сложившаяся судебная практика.

Дополнительное наказание в виде лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград применяет­ся по усмотрению суда с учетом личности виновного и только при соверше­нии тяжкого или особо тяжкого преступления 1 .

Дополнительная мера наказания в виде конфискации имущества может быть назначена только в случаях, предусмотренных соответствующими стать­ями Особенной части настоящего Кодекса. Законодатель ограничивает воз­можности установления конфискации только тяжкими и особо тяжкими пре­ступлениями, совершенными из корыстных побуждений.

Назначение дополнительного наказания является правом суда, но не его обязанностью. Решение об этом обосновывается судом таким же образом, как и иные решения о назначении меры наказания осужденному 2.

**Штраф**

Штраф есть денежное взыскание, назначаемое в пределах, пре­дусмотренных настоящим Кодексом, в размере, соответствующем опре­деленному количеству минимальных размеров оплаты труда, установ­ленных законодательством Российской Федерации на момент назначе­ния наказания, либо в размере заработной платы или иного дохода осу­жденного за определенный период.

Штраф устанавливается в размере от двадцати пяти до одной ты­сячи минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до одного года.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 см. комментарий к ст. 48 Уголовного кодекса.**

**2 см. ст. 64 Уголовного кодекса.**

Размер штрафа определяется судом с учетом тяжести совер­шенного преступления и с учетом имущественного положения осуж­денного.

Штраф в качестве дополнительного вида наказания может на­значаться только в случаях, предусмотренных соответствующими стать­ями Особенной части настоящего Кодекса.

В случае злостного уклонения от уплаты штрафа он заменяется обязательными работами, исправительными работами или арестом со­ответственно размеру назначенного штрафа в пределах, предусмотрен­ных настоящим Кодексом для этих видов наказаний.

Кодекс сохраняет сложившееся правовое определение штрафа как вида уголовного наказания, которое может быть основным и дополнительным. Изменения внесены в порядок исчисления размера штрафа, в предельные размеры штрафа, а также в перечень видов наказаний, которы­ми может быть заменен штраф в случае злостного уклонения от его уплаты.

Штраф находится на первом месте в перечне видов наказаний. Уже из этого следует, что законодатель считает его эффективным видом наказа­ния, который может с учетом обстоятельств дела и личности виновного най­ти широкое применение в судебной практике. Суд должен обязательно рас­смотреть возможность назначения штрафа в случаях, когда этот вид наказа­ния предусмотрен соответствующей статьей Особенной части УК.

Штраф оказывает психологическое воздействие на осужденного, под­тверждая упрек государства совершившему преступление, и влечет сущест­венные материальные последствия, которые могут сделать невыгодными и опасными для преступника многие виды имущественных и иных преступ­лений.

Штраф назначается в случаях, предусмотренных санкциями статей Особенной части Кодекса. Он также может быть назначен на более мягкий вид наказания, чем предусмотренный соответствующей статьей Особенной части УК. Суд вправе не назначать штраф в качестве дополнительного нака­зания, даже если он предусмотрен в качестве обязательного в санкции статьи Особенной части УК 1 .

Штраф может заменить неотбытую часть наказания лицу, отбываю­щему лишение свободы за преступление небольшой или средней тяжести 2, а также оставшуюся часть наказания в случае отсрочки отбывания наказания осужденными беременными женщинами и женщинами, имеющими детей в возрасте до восьми лет при достижении ре­бенком восьмилетнего возраста 3 . Складывающая­ся после вступления в действие УК практика должна будет учитывать при этом имущественное положение осужденного и иные обстоятельства дела, а также прогноз постпенитенциарного поведения.

Штраф в случае злостного уклонения от его уплаты заменяется обяза­тельными работами 4, исправительными работами, арестом. Штраф не может быть заменен лишением свободы на определенный срок.

Понятие злостного уклонения от уплаты штрафа содержится в ст. 32 УИК. В соответствии с п. 1 этой статьи злостно уклоняющимся от уплаты штрафа признается осужденный, не уплативший штрафа в установленный частью первой ст. 31 УИК срок (т. е. в течение 30 дней со дня вступления приговора суда в законную силу, или при отсрочке или рассрочке уплаты штрафа — в течение одного года) и скрывающий свои доходы и имущество от принудительного взыскания. Суд при этом учитывает реальные возмож­ности осужденного уплатить штраф и обстоятельства уклонения от уплаты штрафа. При определенных обстоятельствах осужденный, имея средства для уплаты штрафа, использует их в течение максимально возможного по про­должительности срока для извлечения прибыли либо рассчитывает на фак­тическое уменьшение суммы штрафа в результате инфляции.

Статья 46 УК содержит менее четкие указания о соотношении штра­фа,

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 см. комментарий к ст. 64 Уголовного кодекса.**

2 **Там же. К ст. 80.**

**3 Там же. К ст. 82.**

**4 Там же. К ст. 49.**

заменяемого в случае злостного уклонения, и размеров вновь назначае­мых видов наказаний, чем это было в ст. 30 УК РСФСР. Штраф заменяется исправительными работами (а в будущем также обязательными работами и арестом), исходя из назначенных судом размеров штрафа, соразмерно им и в пределах, которые предусмотрены настоящим Кодексом для заменяющих видов наказания.

Суд должен будет решать вопрос, возможна ли замена штрафа, верхние пределы которого в санкции статьи Особенной части не достигают максимальных размеров штрафа по настоящей статье, исправи­тельными работами в максимальных их пределах, либо замена штрафа должна осуществляться в пределах, пропорциональных верхней границе штрафа в санкции статьи Особенной части УК.

Так, по санкции Особенной части установлен размер штрафа от двух­сот до пятисот минимальных размеров оплаты труда, т. е. в пределах поло­вины возможного размера штрафа, а исправительные работы в полном объ­еме назначаются на срок до двух лет 1. Оптималь­ное соотношение замены штрафа исправительными работами подлежит уста­новлению практикой, поскольку закон допускает различные варианты.

Размер штрафа при его назначении исчисляется количеством минимальных размеров оплаты труда на момент назначения наказания либо по размеру заработной платы или иного дохода осужденного за определенный период. При замене штрафом неотбытой части наказания либо оставшейся части наказания размеры штрафа должны определяться по минимальным размерам оплаты труда, действовавшим в момент назначения основного на­казания, Поскольку иное исчисление означало бы признание обратной силы нормативно-правового акта, ухудшающего положение осужденного.

Под иным доходом понимается такой вид доходов, который не

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1см. комментарий к ст. 191.**

является заработной платой. Данная статья говорит не об "иных доходах", но об "ином доходе". Это позволяет суду назначить штраф в пределах одного из видов дохода, не обращаясь к остальным.

Иной доход осужденного за определенный период устанавливается по источникам, видам и размерам поступлений, подлежащих налогообложе­нию в течение того периода, который обозначен в решении суда. Поскольку доходы осужденного могут колебаться, судебная практика должна решить вопрос о возможности назначить штраф в размере иного дохода за период, определенный в конкретных временных границах (доходы, полученные в течение мая—июня такого-то года), о возможности назначения штрафа в размере дохода за прошлый период по усмотрению суда, о порядке исчисле­ния дохода, если он определен на будущий период, а осужденный рез­ко уменьшил размеры получаемого дохода.

Исходя из принципа равенства граждан перед законом, целесообразно назначать штраф в размере иного дохода за определенный период, не ограничивая его определенным промежутком времени, а определяя лишь продолжительность.

Доходы в этом случае должны исчисляться, исходя из среднего их размера. Законодатель в ч. 2 статьи предусмотрел достаточно широкие пре­делы усмотрения суда при назначении и установлении его размера, создав возможность весьма жесткого воздействия на осужденного.

При определении размера штрафа суд учитывает тяжесть совершен­ного преступления, наличие отягчающих и смягчающих обстоятельств; и в особенности — имущественное положение осужденного. Штраф не должен превратиться ни в средство откупа от наказания, ни в средство разорения осужденного.

Порядок исполнения штрафа установлен ст. 31 УИК, согласно ко­торой осужденный к штрафу обязан уплатить его в течение 30 дней со дня вступления приговора суда в законную силу. В случае, если осужденный не имеет возможности единовременно уплатить штраф, суд по ходатайству осу­жденного и заключению судебного исполнителя может отсрочить или рассрочить уплату штрафа на срок до одного года.

В случае неуплаты осужден­ным штрафа взыскание производится судебным исполнителем в принуди­тельном порядке, в том числе путем обращения взыскания на имущество осужденного, подлежащее конфискации 1 в порядке, уста­новленном гражданским процессуальным законодательством РФ. Взыска­ние штрафа не может быть обращено на имущество, указанное в Перечне имущества, не подлежащего конфискации по приговору суда.

**Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью**

Лишение права занимать определенные должности, иди зани­маться определенной деятельностью состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправ­ления либо заниматься определенной профессиональной или иной дея­тельностью

Лишение права занимать определенные должности или зани­маться определенной деятельностью устанавливается на срок от одного года до пяти лет в качестве основного вида наказания и на срок от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного вида наказания.

Лишение права занимать определенные должности или зани­маться определенной деятельностью может назначаться в качестве до­полнительного вида наказания и в случаях, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса в каче­стве наказания за соответствующее преступление, если с учетом харак­тера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определенные должности или заниматься определенной дея­тельностью.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 ст. 63 ч. 1-УИК.**

В случае назначения этого вида наказания в качестве дополни­тельного к обязательным работам, исправительным работам, а также при условном осуждении его срок исчисляется с момента вступления приговора суда в законную силу.

В случае назначения лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной дея­тельностью, в качестве дополнительного вида наказания к ограничению свободы, аресту, содержанию, в дисциплинарной воинской части, лише­нию свободы оно распространяется на все время отбывания указанных основных видов наказания, во при этом его срок исчисляется с момента их отбытия,

Данная статья содержит ряд предписаний, отсутствовавших в ст. 29 УК РСФСР. Новыми являются запрещение занимать определенные долж­ности на государственной службе, в органах местного самоуправления и замена понятия определенная деятельность" на понятие "определенная про­фессиональная и иная деятельность".

В статье разграничены сроки данного вида наказания для случаев его назначения в качестве основного и дополни­тельного.

Без отсылки к иным нормативно-правовым актам, как это было преж­де, установлен порядок исчисления сроков этого наказания, а также преду­смотрена возможность его назначения в качестве дополнительного наказания.

Данный вид наказания оказывает существенное психологическое воз­действие на осужденного, значительно ограничивает его права и возможности, способствует очищению государственной службы и иных видов деятельности от лиц, которые наносят серьезный ущерб обществу и отдельным гражданам.

Основанием назначения данного вида наказания является прямое установление его в санкциях статей Особенной части УК либо назначение его в качестве дополнительного наказания; характер и степень общественной опасности преступления; личность виновного. Данный вид наказания, сле­довательно, может быть назначен и в том случае, когда он не предусмотрен санкцией статьи Особенной части.

В Особенной части настоящего УК закреплена сложившаяся практика применения данного вида наказания в качестве основного и дополнительного в тех случаях, когда совершение преступления связано с должностным поло­жением осужденного либо характером его профессиональной деятельности.

Этот вид наказания применялся достаточно часто к лицам, совершившим преступления, связанные с врачебной или иной медицинской, педагогиче­ской деятельностью, исполнением инженерных обязанностей, а также к ли­цам, занимавшим должности, позволявшие принимать юридически значи­мые решения па государственной службе, в структурах, занимавшихся пред­принимательской деятельностью.

Под определенными должностями понимается круг должностей, обо­значенных нормативно или обладающих идентификационными признаками, которые позволяют точно выявить содержание судебного запрета.

Суд не вправе обозначать запрет занимать должности таким образом, чтобы он до­пускал расширительное толкование и позволял тем или иным должностным лицам произвольно ограничивать право гражданина на выбор рода деятель­ности, профессии в соответствии со ст. 37 Конституции РФ.

Запрещение заниматься определенной профессиональной деятельно­стью распространяется па вид деятельности, для осуществления которой необходима профессиональная подготовка, либо эта деятельность включает в себя виды работ, требующие специальной подготовки или позволяющие совершать определенные действия или принимать решения, характер кото­рых устанавливается нормативно-правовыми актами.

Противоречило бы дан­ной статье запрещение работать в торговых организациях или вообще в тор­говле, так как работой в торговле является выполнение функций грузчика, охранника, бухгалтера, управленца.

Столь широкий запрет не соответство­вал бы целям наказания 1 .

Срок лишения права занимать определенные должности или зани­маться определенной деятельностью, назначенный в качестве основного на­казания, исчисляется с момента вступления приговора суда в законную силу. Срок данного вида наказания при его назначении в качестве дополнительно­го к наказанию, не связанному с лишением свободы либо с ограничением свободы, — обязательным работам, исправительным работам и при услов­ном осуждении также исчисляется с момента вступления приговора в закон­ную силу, ибо именно с этого момента начинает осуществляться потенциал дополнительного наказания.

В случае же его назначения в качестве дополнительного вида наказания, связанным с ограничением либо лишением сво­боды, срок начинается с момента отбытия основного наказания, хотя распро­страняется на все время отбывания наказания.

Следовательно, действие лише­ния права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью как бы сохраняется для периода нахождения на свободе.

Наказание данного вида, назначенное в качестве как основного, так и дополнительного, а также при условном осуждении исполняют уголовно-исполнительные инспекции и иные органы по месту жительства осужденных.

Уголовно-исполнительные инспекции ведут учет осужденных; контро­лируют соблюдение осужденными предусмотренного приговором суда запре­та занимать определенные должности или заниматься определенной деятель­ностью; проверяют исполнение требований приговора администрацией орга­низаций, в которых работают осужденные, а также органами, правомочны­ми аннулировать разрешение па занятие определенной деятельностью, за­прещенной осужденным; организуют проведение с осужденными воспита­тельной работы.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 см. комментарий к ст. 44.**

Администрация учреждения, в котором отбывает основной вид наказания лицо, осужденное также к дополнительному наказанию в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься опреде­ленной деятельностью, не может привлекать осужденного к работам, выпол­нение которых ему запрещено.

**Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград**

При осуждении за совершение тяжкого или особо тяжкого пре­ступления с учетом личности виновного суд может лишить его специ­ального, воинского или почетного звания, классного чина и государст­венных наград 1.

Предписания данной статьи в основном повторяют предписания ст. 36 УК РСФСР.

Изменения состоят в следующем: внесено указание на возможность лишения классного чина, что отсутствовало в ст. 36 УК РСФСР; установлено право суда лишить лицо перечисленных в статье отличий и го­сударственных наград, тогда как в ст. 36 УК РСФСР суд лишь решал во­прос о целесообразности внесения представления в соответствующие орга­ны, которые и решали вопрос окончательно; в отличие от ранее действовав­шего законодательства (ст. 36), связывавшего применение данного вида на­казания с совершением тяжкого преступления, применение данного вида наказания возможно при совершении тяжкого или особо тяжкого преступле­ния, что, впрочем, представляет редакционную особенность, отражающую новую классификацию преступлений.

Применяется это наказание только в качестве дополнительного 2 .

Данный вид наказания предполагает психологическое воздействие на осужденного, который лишается знаков отличия, полученных им за про­шлую

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 см. комментарий к ст. 44.**

**2 Там же. К ст. 45.**

деятельность и, как правило, значимых для него; возможное ограни­чение дальнейшей профессиональной деятельности осужденного, поскольку она может быть связана с наличием определенного специального или воин­ского

звания и — поскольку лишение этих знаков отличия (наряду с судимо­стью) создает дополнительные препятствия для профессиональной карьеры лица, отбывшего наказание, — сохраняет свое негативное действие на поло­жение осужденного и после погашения или снятия судимости; наконец, это наказание оказывает прямое или косвенное экономическое воздействие, ибо лишение отличий и наград может привести к потерям различных льгот иму­щественного характера, что также носит более длительный характер, чем собственно судимость.

**Конфискация имущества**

Конфискация имущества есть принудительное безвозмездное изъятие в собственность государства всего или части имущества, яв­ляющегося собственностью осужденного 1.

Конфискация имущества устанавливается за тяжкие и 1 особо тяжкие преступления, совершенные из корыстных побуждений, и мо­жет быть назначена судом только в случаях, предусмотренных соответ­ствующими' статьями Особенной части настоящего Кодекса.

Не подлежит конфискации имущество, необходимое осужден­ному или лицам, находящимся на его иждивении, согласно перечню, предусмотренному уголовно-исполнительным законодательством Рос­сийской Федерации.

В ч. 2 данной статьи содержится новое предписание, обращенное к законодателю, об установлении конфискации имущества за тяжкие и особо тяжкие преступления, совершенные из корыстных побуждений.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 см. комментарий к ст. 52 Уголовного кодекса.**

Из статьи устранен ряд положений, имевших гражданско-правовой характер. Конфискация имущества как вид наказания применяется по усмот­рению суда только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК, и лишь в качестве дополнительного наказания. Она не может быть заменена штрафом, выплатой в денежном выражении или ины­ми имущественными взысканиями.

Конфискация как дополнительное наказание оказывает серьезное имущественное воздействие на осужденного и в современных условиях мо­жет оказаться более значимым наказанием, чем лишение свободы и иные виды наказания.

Объектом конфискации могут быть жизненно важные для осужденного и его семьи имущественные ценности, поскольку законодатель не делает спе­циального исключения из перечня объектов конфискации, а именно: кварти­ра; предприятие, принадлежащее на праве собственности; транспортные сред­ства, создающие возможность работать и зарабатывать. Полное лишение иму­щества крайне затрудняет адаптацию осужденного к нормальной жизни по­сле отбытия наказания, а его семья может лишиться средств к существова­нию в условиях объективно возникшего резкого сокращения рабочих мест на государственных предприятиях.

Определяя пределы конфискации, суд учитывает начала соразмерно­сти наказания, не подвергая осужденного таким лишениям, которые явно не соответствуют цели восстановления социальной справедливости.

Перечень имущества, не подлежащего конфискации, предусматривается уголовно-исполнительным законодательством РФ. Перечень имущества, не подлежащего конфискации по приговору суда, являющийся приложением к УК РСФСР, теряет силу вместе с этим УК.

Под имуществом, являющимся собственностью осужденного, сле­дует по1шмать вещи и имущественные права, принадлежность и содержание которых определяются в соответствии со ст. 128 ГК РФ "Виды объектов гражданских прав". Согласно данной статье к объектам гражданских прав относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права. При этом, по мнению специалистов в области гражданского права, учитывается, что в каждом конкретном случае термин "имущество" применяется в гражданском праве неоднозначно и требует тол­кования применительно к характеру складывающихся правоотношений.

Собственностью осужденного по смыслу ст. 52 УК является имуще­ство, на которое он имеет право собственности.

Признак имущества и Признак его нахождения в собственности осужденного конкретизирует объект конфискации и опреде­ляет необходимость юридической и фактической оценки имущественных прав осужденного.

Ценные бумаги, акции, находящиеся в собственности осуж­денного, могут быть предметом конфискации, но при этом государство при­обретает лишь право требования на получение в свою собственность части имущества юридического лица, и притом лишь в случаях, когда это преду­смотрено законом, например при ликвидации хозяйственного общества.

Ре­шению подлежат также правовые проблемы, связанные с моментом перехода права, собственности, в частности по кредитному договору, а также содержа­ние прав на предмет иных обязательственных отношений.

В соответствии со ст. 63 УИК конфискации подлежат имущество осужденного, включая его долю в общей собственности, уставном капитале коммерческих организаций, деньги, ценные бумаги, иные ценности, в том числе находящиеся на счетах и во вкладах или на хранении в финансово-кредитных организациях и банках, а также имущество, переданное осужденным в доверительное управление.

Не подлежит конфискации имущество осужденного, перечисленное в Переч­не имущества, не подлежащего конфискации по приговору суда. Споры о принадлежности имущества, подлежащего конфискации по приговору суда, разрешаются в 'порядке гражданского судопроизводства.

Не является конфискацией имущества изъятие орудий преступле­ния, вещей, изъятых из гражданского оборота (например, наркотиков, ору­жия), ценностей, нажитых преступным путем, поскольку все эти и аналогич­ные вещи вообще не являются собственностью осужденного или не могут быть объектом вещных прав физических лиц.

Суд вправе назначить конфискацию всего либо только части имуще­ства во всех случаях, когда это наказание предусмотрено санкцией статьи Особенной части настоящего Кодекса.

Порядок обращения к исполнению конфискации имущества регла­ментируется уголовно-процессуальным законодательством, а в соответствии со ст. 62 УИК суд, вынесший приговор о конфискации имущества, после вступления его в законную силу направляет исполнительный лист, копию описи имущества и копию приговора судебному исполнителю, о чем извеща­ется соответствующий финансовый орган.

При отсутствии в деле описи иму­щества осужденного направляется справка о том, что опись имущества не производилась.

Исполнение наказания в виде конфискации имущества производится судебным исполнителем по месту нахождения имущества. Он немедленно по получении перечисленных документов проверяет наличие имущества, ука­занного в описи, выявляет другое имущество, подлежащее конфискации, принимает меры по сохранению имущества и т. п.

Законодатель не устанав­ливает права физических лиц либо организаций, участвовавших в уголовно-процессуальной деятельности, включая выполнение оперативно-розыскных действии и исполнение приговора, приобретать любым способом какие-либо права или извлекать какую-либо выгоду из конфискованного имущества.

**Ограничение свободы**

Ограничение свободы заключается в содержании осужденного, достигшего к моменту вынесения судом приговора восемнадцатилетне­го возраста, в специальном учреждении без изоляции от общества в условиях осуществления за ним надзора 1.

Ограничение свободы назначается:

а) лицам, осужденным за совершение умышленных преступлений и не имеющим судимости, — на срок от одного года до трех лет;

б) лицам, осужденным за преступления, совершенные по неосто­рожности, — на срок от одного года до пяти лет.

В случае замены обязательных работ или исправительных ра­бот ограничением свободы оно может быть назначено на срок менее одного года.

В случае злостного уклонения от отбывания наказания лицом, осужденным к ограничению свободы, оно заменяется лишением свобо­ды на срок ограничения свободы, назначенного приговором суда. При этом время отбытия ограничения свободы засчитывается в срок лише­ния свободы из расчета один день лишения свободы за один день огра­ничения свободы.

Ограничение свободы не назначается лицам, признанным инва­лидами первой или второй группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет, женщинам, достигшим пятидесятипятилетиего возраста, мужчинам, достигшим шестидесятилетне­го возраста, а также военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

Ограничение свободы является только основным наказанием и может быть назначено лишь в случаях, когда этот вид наказания предусмотрен санкцией статьи Особенной части настоящего Кодекса. Оно не может быть назначено лицам, осужденным за совершение умышленных преступлений и

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 см. комментарий к ст. 53.**

имеющим судимость, а также лицам, перечисленным в п. 5 настоящей статьи, поскольку они по состоянию здоровья; беременности, наличию детей в воз­расте до восьми лет у женщин, пенсионному возрасту, прохождению военной службы по призыву не могут быть подвергнуты такого рода ограничениям.

В соответствии с главой 8 УИК (ст. 47—60) осужденные к ограничению свободы отбывают наказание в специальных учреждениях — исправи­тельных центрах, как правило, в пределах территории субъекта РФ, в кото­ром они проживали или были осуждены (п. 1 ст. 47). В исправительных центрах действуют (должны действовать) Правила внутреннего распорядка исправительных центров, утвержденные МВД РФ по согласованию с Гене­ральной прокуратурой РФ.

В соответствии с п. 2 ст. 50 УИК осужденные к ограничению свободы находятся под надзором и обязаны:

а) выполнять Правила внутреннего распорядка исправительных центров;

б) работать там, куда они направлены администрацией исправительно­го центра;

в) постоянно находиться в пределах исправительного центра, не поки­дать его без разрешения администрации. Осужденным, которым ограниче­ние свободы назначено в порядке замены более мягким видом наказания, в необходимых, случаях администрация исправительного центра может разре­шить выезд на срок до пяти суток за его пределы непосредственно после. постановки осужденного на учет, если такой выезд не был разрешен админи­страцией исправительного учреждения после освобождения;

г) проживать, как правило, в специально предназначенных для осуж­денных общежитиях и не покидать их в ночное время без разрешения адми­нистрации исправительного центра;

д) участвовать без оплаты труда в работах по благоустройству зданий и

территории исправительного центра в порядке "очередности, как правило, в нерабочее время продолжительностью не более двух часов в неделю;

е) постоянно иметь при себе документ установленного образца, удосто­веряющий личность осужденного.

Осужденным запрещается приобретать, хранить и использовать пред­меты и вещества, перечень которых установлен законодательством Россий­ской Федераций и Правилами внутреннего распорядка исправительных цен­тров. В случае обнаружения таких предметов у осужденных они по поста­новлению начальника исправительного центра подлежат изъятию и переда­ются на хранение, либо уничтожаются, либо реализуются.

Средства от реа­лизации изъятых предметов зачисляются в соответствующий бюджет. В том же порядке передаются на хранение или уничтожаются изъятые вещества. Кроме того, осужденные, а также помещения, в которых они проживают, могут подвергаться обыску, а вещи осужденных — досмотру.

Уголовно-исправительное законодательство предусматривает и льготы. Так, осуждённым, не допускающим нарушений Правил внутреннего распорядка исправительных центров и имеющим семью, по постановлению на­чальника исправительного центра может быть разрешено проживание с семьей на арендованной или собственной жилой площади. Эти осужденные обязаны являться для регистрации до четырех раз в месяц. Периодичность регистра­ции устанавливается постановлением начальника исправительного центра.

Осужденным к ограничению свободы разрешается заочно обучаться в учреждениях среднего профессионального и высшего профессионального образования, расположенных в пределах территории субъекта Российской Федерации по месту отбывания наказания.

Наказание данного вида предполагает психологическое воздействие на осужденного, создает возможности для надзора за его поведением и огра­ничения личных свобод осужденного, а также возложения на осужденного тягот, связанных с вынужденной необходимостью соблюдения режима, ко­торый так или иначе должен существовать в любом специальном учрежде­нии, и подчинения личности ограничивающим ее потребности условиям дан­ного учреждения.

Совершенно несомненно, что здесь возможен высокий уровень собст­венно карательного воздействия на личность, ее физическую и психическую структуру. Этот уровень будет в самой сильной степени зависеть не только, а иногда и не столько от суда, сколько от состояния дел в учреждении, исполняющем ограничение свободы.

Ограничение свободы может заменять обязательные работы и испра­вительные работы 1 . В этом случае оно может быть назначено на срок менее одного года. Сроки же ограничения свободы по ч. 2 статьи могут быть различными.

Такое решение законодателя предпо­лагает более широкое использование ограничения свободы при совершении неосторожных преступлений.

По ч. 4 статьи замена ограничения свободы лишением свободы осу­ществляется судом в случае злостного уклонения от отбывания наказания.

**Ограничение свободы. Арест**

**Ограничение свободы** — вид наказания, предусмот­ренный УК РФ. Оно назначается лицам, достигшим к моменту суда восемнадцатилетне­го возраста, кроме инвалидов I и II групп, женщин, достигших 55 лет, и мужчин, достигших 60 лет, бере­менных женщин и женщин, имею­щих детей в возрасте до восьми лет, а также военнослужащих, проходя­щих военную службу по призыву. Это наказание может быть назна­чено за совершение

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 см. комментарий к ст. 49, 50.**

умышленных преступлений — на срок от одного года до трех лет лицу, не имеюще­му неснятых и непогашенных судимостей, а за совершение преступле­нии по неосторожности -- на срок от одного года до пяти лет.

Прави­ло о назначении ограничения свободы на срок не менее одного года объ­ясняется как относительно неболь­шим уровнем кары, так и тем, что в условиях исправительного центра, где отбывают наказание осужденные данной категории, проводится менее интенсивная воспитательная работа с отбывающими наказание, чем в местах лишения свободы. Если это наказание назначено взамен обяза­тельных работ или исправительных работ за злостное уклонение от их отбывания, его срок может быть и ме­нее одного года.

Срок ограничения свободы ис­числяется с момента постановки осужденного на учет в исправи­тельный центр. В срок наказания не засчитывается время самоволь­ного отсутствия осужденного на работе или по месту жительства свыше одних суток.

Лица, отбывающие наказание в виде ограничения свободы, находят­ся под надзором и обязаны:

1. вы­полнять требования правил внут­реннего распорядка в исправитель­ном центре;
2. работать там, куда они направлены администрацией исправительного центра;
3. посто­янно находиться в пределах грани­цы исправительного центра, не по­кидать его территорию без разреше­ния администрации;
4. проживать, как правило, в специально предна­значенных для них общежитиях и не покидать их в ночное время без разрешения администрации исправительного центра;
5. участвовать без оплаты труда в работах по бла­гоустройству здании и территории исправительного центра в порядке очередности, как правило, в нера­бочее время продолжительностью не более двух часов в неделю.

К осужденным, нарушающим трудовую дисциплину, обществен­ный порядок, а также порядок от­бывания наказания, администра­цией исправительного центра мо­гут применяться меры взыскания. За злостное уклонение от отбыва­ния ограничения свободы (само­вольное, без уважительных причин оставление осужденным террито­рии исправительного центра; не­возвращение или несвоевременное возвращение к месту отбывания наказания; оставление места рабо­ты или места проживания, а также нарушение порядка и условий от­бывания наказания, допущенное не менее трех раз при условии, что каждое последующее нарушение совершено после наложения взыс­кания за предыдущее) суд заменя­ет это наказание лишением свобо­ды из расчета день за день.

Арест является видом основного наказа­ния. Заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества и назначает­ся на срок от одного до шести ме­сяцев. При назначении ареста вза­мен обязательных работ или ис­правительных работ срок этого наказания может быть и менее од­ного месяца.

Наказание в виде ареста не мо­жет быть назначено лицам, не до­стигшим к моменту вынесения при­говора шестнадцатилетнего возрас­та, а также беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в воз­расте до восьми лет. Несовершенно­летним в возрасте от шестнадцати до восемнадцати лет арест назнача­ется на срок от одного до четырех месяцев.

Осужденные к аресту будут отбывать это наказание по месту осуждения в арестных домах. На них распространяются условия со­держания, установленные для лиц, отбывающих лишение свободы на общем режиме в тюрьме. Кроме того, важное значение имеет ре жим строгой изоляции. Осужден­ным к аресту не предоставляются свидания с родственниками и ины­ми лицами, за исключением адво­катов; не разрешается получение денежных переводов, а также по­сылок, передач, бандеролей, за ис­ключением содержащих предметы первой необходимости и одежду по сезону.

Общеобразовательное и профессионально-техническое обу­чение этих лиц с учетом весьма кратких сроков их пребывания под арестом не осуществляется, пере­движение без конвоя не разреша­ется. Осужденные ежедневно поль­зуются прогулкой продолжитель­ностью не менее одного часа, а несовершеннолетние — не менее одного часа тридцати минут. При исключительных личных обстоя­тельствах может быть разрешен те­лефонный разговор с близкими род­ственниками. Несовершеннолетним осужденным предоставляются крат­косрочные свидания продолжитель­ностью до трех часов с родителями или лицами, их заменяющими, один раз в месяц.

Осужденные к аресту не работают. Они могут выполнять лишь работы по хозяйственному обслуживанию арестных домов без опла­ты продолжительностью не более четырех часов в неделю. За хорошее поведение к осужденным могут применяться меры поощрения в виде благодарности, и досрочного снятия ранее наложенного взыскания или телефонного разговора.

За нарушение порядка отбывания наказания разрешается применять взыскания в виде выго­вора или водворения в карцер на срок до десяти суток. Материально-бытовое обеспе­чение осужденных к аресту осу­ществляется в соответствии с нор­мами, установленными для лиц, от­бывающих наказание в тюрьмах на общем режиме, а для несовершен­нолетних — в соответствии с нор­мами, установленными для воспи­тательных колоний.

**Содержание в дисциплинарной воинской части**

Содержание в дисциплинарной воинской части назначается во­еннослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также во­еннослужащим, проходящим военную службу по контракту на должно­стях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву. Это наказание устанавливается на срок от трех месяцев до двух лет в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Осо­бенной части настоящего Кодекса за совершение преступлений против военной службы, а также в случаях, когда характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены лишения свободы на срок не свыше двух лет содержанием осужденного в дисци­плинарной воинской части на тот же срок 1 . При содержании в дисциплинарной воинском части вместо ли­шения свободы срок содержания в дисциплинарной воинской части определяется из расчета один день лишения свободы за один день со­держания в дисциплинарной воинской, части.

Статья 55 серьезно изменяет положения ст. 34 прежнего УК: расширяет круг лиц, которые могут быть подвергнуты этому виду наказа­ния, за счет группы контрактников; уменьшает срок лишения свободы, кото­рый может быть заменен содержанием в дисциплинарной воинской части с трех до двух лет, снимает ограничения на применение этого вида наказания к лицам, ранее отбывавшим лишение свободы.

Данный вид наказания назначается в случаях, прямо предусмотрен­ных санкциями статей Особенной части настоящего Кодекса, устанавливаю­щих ответственность за преступления против военной службы.

Также содер­жание в дисциплинарной воинской части может быть назначено в случаях возможности замены им предполагаемого лишения свободы осужденному, если характер преступления и личность виновного позволяют это сделать.

Отнесение лиц к военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим. Проходящим военную службу по кон­тракту на должностях рядового и сержантского состава, а также определе­ние начального момента и момента прекращения прохождения службы осу­ществляется на основе специального законодательства.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 см. комментарий к ст. 55 Уголовного кодекса.**

Понятие и цели наказания,

анализ судебной практики

Наказание есть мера государственного принуждения, назначае­мая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотрен­ных настоящим Кодексом лишении или ограничении прав и свобод это­го лица 1.

Наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупрежде­ния совершения новых преступлений.

Данная статья содержит в себе ряд новых предписаний по сравне­нию с УК РСФСР. Новыми являются понятие наказания и определение его содержания, а также указание на применение наказания в, целях восстановле­ния социальной справедливости. Кроме того, снято упоминание о каре и устра­нена риторика, не отвечающая современным реалиям 2 .

Предписания данной статьи основаны на действующей Конституции РФ. Все правовые нормы о наказании, содержащиеся в настоящем У К, УИК и иных нормативно-правовых актах, должны соответствовать положениям Конституции РФ и данной статьи.

Наказание рассматривается как ответ государства па совершение пре­ступления и регламентируется данной статьей как уголовно-правовой, спе­цифический способ правового реагирования па преступление.

Законодатель отграничивает его от иных мер воздействия, предусмотренных настоящим Кодексом, а именно: принудительных мер воспитательного воздействия, ко­торые применяются к несовершеннолетним, либо в исключительных случаях в ограниченном объеме — к лицам, совершившим преступления в возрасте от восемнадцати до двадцати лет 3, а также от принудительных мер медицинского характера.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 с. 43 Уголовно- исполнительного кодекса**

**2 см. ст. 20 УК РСФСР.**

**3 см. комментарий к ст. 90 и 96 Уголовно- исполнительного кодекса**

Не являются наказанием и, соответственно, не могут быть применены к лицу со ссылкой на совершение им преступления любые меры, не назначенные судом и не предусмотренные настоящим Кодексом.

Применение к граж­данину квазинаказания, т. е. наказаний, не предусмотренных уголовным законом, противоречит Конституции РФ и настоящему Кодексу.

Своим содержанием предписания данной статьи обращены как к законодателю, так и к правоприменителю. Законодатель обязан при установле­нии ответственности за отдельные преступления исходить из целей наказа­ния, сформулированных в ст. 43 УК, соблюдать порядок его назначения по приговору суда и применения только к лицу, признанному виновным в со­вершении преступления.

Правоприменитель обязан руководствоваться поло­жениями о природе наказания и его целях при назначении и исполнении наказания. Судебные органы несут в пределах своей компетенции ответст­венность за соответствие назначаемого и исполняемого наказания предписа­ниям данной статьи. Учреждения и органы, исполняющие наказание, исхо­дят из того, что наказание, назначенное судом, является справедливым и создаст необходимые условия для реализации, в частности предусмотренных п. 1 ст. 1 УИК таких целей уголовно-исполнительного законодательства РФ, как исправление осужденных и предупреждение совершения новых преступ­лений осужденными и иными лицами.

Данная статья наряду с положениями гл. 1 УК указывает на роль наказания как вспомогательного, а не главного средства борьбы с преступно­стью. При всем своем огромном потенциале воздействия на поведение людей наказание рассматривается как последний довод государства. Оно применя­ется соразмерно преступному деянию, когда иные средства воздействия ока­зались либо заведомо могут оказаться неэффективными.

Понятие ***наказания***как меры означает, что каждый вид наказания имеет количественные границы и определенное содержание, т. е. представляет собой потенциально осуществимый способ воздействия на осужденного, строго регламентированный уголовным законом. Никто невправе выходить за пре­делы количественных и качественных характеристик наказания, установлен­ных законом.

Только в рамках наказания как меры суд вправе на основе уго­ловного закона, определяя сроки и режим наказания, установить, в каких количе­ственных, а в. ряде случаев и качественных пределах применяется наказание к конкретному лицу незаконным признается лишение либо ограничение прав и свобод осужденного, не предусмотренных уголовным законом и не входя­щих в уголовное наказание как меры государственного принуждения.

Содержание наказания как способа воздействия на осужденного, закрепленного в уголовном законе и могущего быть примененным судом, конкретизируется уголовно-исполнительным законодательством, которым в соответствии с п. 2 ст. 2 УИК "устанавливаются общие положения и принци­пы исполнения наказаний, применения иных мер уголовно-правового харак­тера, предусмотренных Уголовным кодексом Российской Федерации; поря­док и условия исполнения и отбывания наказаний, применения средств ис­правления осужденных; порядок деятельности учреждений и органов, ис­полняющих наказания; порядок участия органов государственной, власти и органов местного самоуправления, иных организаций, общественных объе­динений, а также граждан в исправлении осужденных; порядок освобожде­ния от наказания; порядок оказания помощи освобождаемым лицам".

При этом уголовно-исполнительное законодательство не может усили­вать карательный потенциал наказания, предусмотренный уголовным за­коном.

***Государственный характер меры принуждения*** означает, что нака­зание может быть назначено только от имени государства, и является публич­но-правовой, государственной оценкой деяния как преступного, а совершив­шего его лица как обязанного претерпеть наказание.

Государство обладает исключительной монополией на назначение уго­ловного наказания. Только оно определяет полномочия в сфере назначения и исполнения наказания, устанавливает основания применения наказания, виды и содержание наказания. Действуя от имени государства, органы и должно­стные лица, полномочия которых установлены Конституцией, несут ответст­венность за соответствие практики назначения и исполнения наказания пред­писаниям Конституции РФ, имеющим высшую юридическую силу. В уста­новленных законом случаях должностные лица также могут нести уголов­ную, гражданско-правовую и дисциплинарную ответственность за наруше­ние законодательства об уголовном наказании.

Присвоение прав законодательной власти либо попытка подмены суда в области применения наказания является посягательством на правопорядок в Российской Федерации.

Уголовное наказание как мера воздействия на осужденного влечет материальные затраты со стороны государства, требующие значительных бюджетных ассигнований. Законодатель вводит новые виды наказания, а равно расширяет сферу применения наказания только при наличии необхо­димых для этого условий 1.

Принудительный характер наказания как государственной меры оз­начает, что все участники публичного правового оборота обязаны подчинять­ся вступившим в законную силу решениям о наказании, а государство впра­ве применять для их реализации соответствующие меры воздействия, т. с. пре­дусмотренные законом необходимые способы, обеспечивающие подчинение

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1см. ст. 4 Федерального закона о введении в дейст­вие Уголовного кодекса Российской Федерации относительно введения в действие положений настоящего Кодекса о наказаниях в виде обязательных работ и ареста после вступления в силу УИК по мере создания необходимых условий для исполнения этих видов наказаний, но не позднее 2001 года**

лиц и органов такого рода решениям, включая необходимые меры физиче­ского воздействия.

Принудительный характер наказания также означает обязанность осу­жденного претерпевать лишения и ограничения, связанные с применением к нему наказания.

Наказание может быть назначено только по приговору суда и приме­няется только к лицу, признанному виновным в совершении преступления.

Содержанием наказания является лишение или ограничение прав и свобод. Любое потенциальное лишение или ограничение прав и свобод лица, отбывающего наказание, или лица, к которому применено наказание, должно иметь правовое обоснование соответствовать закону.

Незаконным является лишение осужденного предусмотренных законом средств поддержания его существования, приводящее к нанесению вреда здоровью, распространению эпидемий, равно как и лишению осужденного государственной защиты от пося­гательств или иных форм негативного воздействия со стороны третьих лиц,

По смыслу данной статьи в содержание наказания, исходя из его государственно-правовой природы и целей, входят различные действия, про­водимые органами, исполняющими наказание, как для защиты тех прав и свобод, которых осужденный не лишался по приговору суда, так и для обес­печения эффективности наказания.

Целями применения наказания являются восстановление социаль­ной справедливости, а также исправление осужденного и предупреждение совершения новых преступлений. Содержанием целей наказания по данной статье является правомерное поведение граждан и соблюдение установлен­ного правопорядка. Моральное совершенствование личности не провозгла­шается целью наказания.

Юридическая обязательность и социальная необходимость подчинять наказание целям, сформулированным в данной статье, не подрывается их неосуществимостью в отдельных случаях. Закон направляет наказание на достижение целей, по не может полностью гарантировать их достижение.

Восстановление социальной справедливости путем наказания осуж­денного осуществляется применительно как к обществу в целом, так и к потерпевшему в частности.

Социальная справедливость в обществе восста­навливается в возможных пределах: государство частично возмещает причи­ненный ущерб за счет штрафа, конфискации имущества, исправительных работ и других видов наказания; граждане убеждаются в том, что государст­во способно обеспечить наказание преступника, и наказывает его в соответ­ствии с законом, исходя из рациональных и социопсихологических сообра­жений, т. е. учитывая начала гуманизма, соразмерности, эффективности.

По отношению к потерпевшему социальная справедливость восстанавливается путем защиты его законных интересов и прав, нарушенных преступлением. Реализуя эту цель, наказание должно обеспечить возможность возмещения причиненного вреда и в возможных пределах — соразмерность лишения или ограничения прав и свобод осужденного страданиям потерпевшего, которые он вынужденно претерпел вследствие совершенного преступления.

Исправление осужденного соответствует цели специального пре­дупреждения преступлений. Она достигается, когда осужденный не совершает новых преступлений.

По данной статье цель исправления осужденного не направлена на достижение таких результатов, как перевоспитание осуж­денного в духе честного отношения к труду, точного исполнения законов, уважения к правилам общежития, хотя и предполагает использование лю­бых законных и разумных средств позитивного изменения личности и соци­альных связей осужденного.

Для достижения данной цели, т. е. специального предупреждения пре­ступлений, наказание должно действовать на осужденного наряду с иными правовыми и неправовыми средствами. Эффективность достижения данной цели выражается в соотношении общего и специального рецидива.

Предупреждение совершения новых преступлении соответствует це­лям общего предупреждения и относится к тем лицам, к которым наказание не- применялось. При этом наказание остается мерой реагирования государ­ства на преступление, совершенное индивидом.

Соответственно, цель общего предупреждения преследуется лишь в рамках, установленных настоящим Кодексом.

Эффективность общего предупреждения должна предполагаться законо­дателем и судом. Степень достижения этой цели зависит от многих факторов.

***2. 2. Уголовно-процессуальные меры предупреждения и пресечения хищений, совершаемых в форме присвоения и растраты***

**Сущность мер пресечения и предупреждения**

При наличии достаточных оснований полагать, что обвиняемый скроется от дознания, предварительного следствия или суда или воспрепятствует установлению истины по уголовному делу, или будет заниматься преступной деятельностью, а также для обеспечения исполнения приговора лицо, производящее дознание, следователь, прокурор и суд вправе применить в отношении обвиняемого одну из следующих мер пресечения: подписку о невыезде, личное поручительство или поручительство общественных орга­низации, заключение под стражу 1.

С санкции прокурора или по определению суда в качестве меры пресечения может применяться залог.

К военнослужащим может применяться в качестве меры пресечения наблюдение за ними командования воинских частей, в которых они состоят на службе. При отсутствии оснований, делающих необходимым применение меры пресечения, у обвиняемого отбирается обязательство являться по вызовам и сообщать о перемене места жительства.

Мера пресечения — это разновидность превентивных мер уголовно-процессуального принуждения, заключающихся в лишении или ограничении свободы обвиняемо­го.

Цели применения МП: предотвращение возможности обвиняемого (подо­зреваемого) скрыться от дознания, предварительного следствия или суда; воспрепятствовать установлению истины по уголовному делу; продолжать преступную деятельность; а также для обеспечения исполнения приговора.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 Комментарий к ст. 89 Уголовного кодекса РФ**

В российском праве применяются следующие меры пресечения: подписка о невыезде, личное поручительство, поручительство общественной организации, заключе­ние под стражу, залог, наблюдение командования воинской части 1 , кроме того, в отношении несовершеннолетних — отдача под присмотр роди­телей, опекунов, попечителей; отдача под надзор администрации закрытых детских учреждений 2 .

Применение меры пресечения недопустимо связывать с другими целями, в частности, охраной лиц от физической расправы родственников; соблюдением правил общежития и др.

Основаниями применения МП является совокупность доказательств. Одни из них уличают обвиняемого (подозреваемого) в совершении преступления, другие — устанавливают обстоятельства, указывающие на степень вероятнос­ти его ненадлежащего поведения.

Включение в основания для избрания МП первой группы доказательств имеет большое практическое значение, поскольку применение их недопусти­мо в отношении лица, которое может оказаться невиновным. Именно с этой точки зрения оценивается необходимость применения заключения под стражу по мотивам одной лишь опасности совершенного преступления 3. Вторая группа доказательств включает в себя как обстоятельства, ука­занные в ст. 89, так и предусмотренные ст. 91.

О намерении скрыться могут свидетельствовать такие данные, как приоб­ретение проездных билетов, снятие с регистрационного учета, увольнение с работы, снятие с военного учета, распродажа имущества.

О возможности воспрепятствовать установлению истины по делу — угрозы, подкуп, уговоры свидетелей и потерпевших, попытки хищения, уничтожения, фальси­фикации вещественных доказательств; воздействие на специалистов и экспертов.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 Комментарий к ст. 89 Уголовного кодекса РФ**

**2. Там же. К ст. 394**

**3 Там ж. К ч. 2 ст. 96.**

О намерении заниматься преступной деятельностью — приобретение ору­жия и приискание иных приспособлений для совершения преступления, наличие преступных связей, отсутствие работы и др.

Применение меры пресечения в целях обеспечения исполнения приговора прежде всего связано с назначенным судом наказанием. Лишение свободы, как правило, предполагает и заключение осужденного под стражу в порядке применения меры пресечения.

Изучение практики показывает, что установление таких обстоятельств, как наличие прошлой судимости, характера и способа совершенного пре­ступления, отрицательное поведение в быту, привлечение к административ­ной ответственности, отсутствие места жительства и т. п., которые относятся к учитывающимся при избрании конкретной меры пресечения, в действительности указы­вает, прежде всего, на необходимость применения процессуального при­нуждения.

Федеральный закон “Об оперативно-розыскной деятельности” 1 предусматривает, что результаты ОРД могут быть использованы в доказывании по уголовным делам в соответствии с положениями уголовно-процессуального законодательства РФ, регламентирующими собирание, проверку и оценку доказательств.

При отсутствии оснований для применения меры пресечения у обвиняемого отбирается обязательство являться по вызовам и сообщать о перемене места жительства в письменной форме.

Данное обязательство не является мерой пресечения и не ограничивает свободы передвижения обвиняемого. Оно не может быть взято у подозреваемого. Умышленное нарушение его обвиняемым влечет за собой привод и последующее применение мер пресечения

Мера пресечения может применяться ЛПД, следователем, прокурором и судом. Закон предоставляет такое право и судье единолично 2.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 Комментарий ст. 11 Уголовного кодекса.**

**2 см. ком. к ст. 35, 222.**

Следователь и ЛПД вправе применить меру пресечения только по делу, находящему­ся в их производстве, а прокурор — и по делам, находящимся в производстве следователя и ОД, за деятельностью которых он осуществляет надзор. Судья решает вопрос о мере пресечения в отношении подсудимого

Суд и судья 1 могут применить меру пресечения к лицу, в отношении которого ими в судебном разбирательстве будет возбуждено уголовное дело, а также при постановлении приговора 2.

При производстве проверки законности и обоснованности ареста или про­длении срока содержания под стражей судья вправе одновременно с поста­новлением об отмене меры пресечения в виде заключения под стражу избрать любую другую, предусмотренную законом меру пресечения 3.

К обвиняемому (подозреваемому) может быть применена лишь одна из предусмотренных в законе мер пресечения. ЛПД, следователь, прокурор, суд и судья не только вправе решать, какую конкретно меру пресечения применить, но, при наличии оснований, обязаны это сделать.

Для применения заключения под стражу и залога требуется санкция прокурора, определение суда или постановление судьи.

Меры пресечения предназначены для предотвращения возможного ненадлежащего поведения обвиняемого (подозреваемого).

В случае ненадлежащего его поведения или высокой степени вероятности такового следует прибегнуть к заключению под стражу.

Небольшая степень вероятности наступления последствий, для предупреж­дения которых применяются рассматриваемые меры принуждения, позволяет предупредить их с помощью мер, не связанных с лишением обвиняемого (подозреваемого) свободы. Должностное лицо или орган на основе фактических данных должны прогнозировать возможное ненадлежащее поведение обвиняемого (подозреваемого).

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 ст. 35, 256 Уголовного кодекса.**

**2 Там же. ст. 303, 315, 316.**

**3 Там же. ст. 220.**

Любая мера пресечения, в зависимости от степени вероятности такого поведения может быть реальной для достижения целей, с которыми закон связывает их дейст­вие. Так, для того, чтобы предотвратить со стороны некоторых обвиняемых (подозреваемых) возможность ненадлежащего поведения, достаточно приме­нить любую из мер пресечения, не связанную с лишением свободы. В зависимости от субъекта совершенного преступления это может быть наблюдение командо­вания воинской части или отдача несовершеннолетнего под присмотр.

При материальном ущербе, наличии денежных средств или ценностей — залог. В ряде случаев достаточно личного поручительства или поручительства общест­венной организации, которые могут положительно воздействовать на обвиняе­мого (подозреваемого).

Мера пресечения, в том числе заключение под стражу, не являются уголовным наказанием и не могут быть строже возможной меры ответственности по уголовному закону. Недопустимо арестовывать лицо за преступление, за которое не предусмотрено наказание в виде лишения свободы.

В исключительных случаях мера пресечения может быть применена в отношении лица, подозреваемого в совершении преступления, и до предъ­явления ему обвинения. В этом случае обвинение должно быть предъявле­но не позднее десяти суток с момента применения меры пресечения. Если в этот срок обвинение не будет предъявлено, мера пресечения отменяется.

Исключительность применения меры пресечения к подозреваемому состоит в том, что данных для предъявления обвинения еще нет.

К подозреваемому может применяться любая МП, но на практике чаще ставится вопрос об его аресте, поскольку одной из целей задержания является разрешение вопроса о применении к задержанному МП в виде заключения под стражу.

Закон требует предъявить обвинение не позднее 10 суток с момента применения данной меры пресечения. После его предъявления мера пресечения может быть отменена, изменена на менее или более строгую в зависимости от оснований.

Если мера пресечения остается прежней, вынесение нового постановления, санкциони­рования у прокурора залога и заключения под стражу не требуется.

Десятидневный срок предъявления обвинения никем не может быть про­длен. Исключение может составлять лишь случай, когда подозреваемый скрылся или место нахождения его неизвестно.

К иным исключительным обстоятельствам можно отнести лишь такие, которые объективно лишают возможности своевре­менно предъявить обвинение. Это стихийные бедствия: землетрясение, наводне­ние, пожар, эпидемия, дезорганизация работы СИЗО, начало военных действий и некоторые другие. В случае тяжелого заболевания подозреваемого либо иных исключительных обстоятельств личного характера мера пресечения отменяется.

Закон дает исчерпывающее и однозначное указание исчисления 10-днев­ного срока с момента применения меры пресечения до момента предъявления обвинения. Он не изменяется и в случае задержания лица по ст. 122.

**Обстоятельства, учитываемые при**

**избрании меры пресечения**

При разрешении вопроса о необходимости применить меру пресечения, а также об избрании той или иной из них лицо, производящее дознание, следователь, прокурор, суд учитывают, помимо обстоятельств, указанных в статье 89 настоящего Кодекса, также тяжесть предъявленного обвинения, личность подозреваемого или обвиняемого, род его занятий, возраст, состо­яние здоровья, семейное положение и другие обстоятельства 1.

Обстоятельства ст. 91 в совокупности с обстоятельствами, указанными в ст. 89, составляют основания для избрания МП. Перечень обстоятельств, учитываемых при избрании МП, не является исчерпывающим.

Под другими обстоятельствами понимаются отягчающие и смягчающие ответственность, введение режима чрезвычайного или военного положения, вооруженные конфликты и тому подобные обстоятельства, влияющие на частную жизнь граждан и функционирование предприятий, учреждений, орга­низаций и правоохранительных органов.

Обстоятельства, указанные в ст. 91, особо тщательно должны анализи­роваться при решении вопроса о заключении лица под стражу, применении МП в отношении несовершеннолетнего и подозреваемого.

О применении меры пресечения лицо, производящее дознание, следо­ватель, прокурор выносят мотивированное постановление, а суд — моти­вированное определение, содержащее указание на преступление, в кото­ром подозревается или обвиняется данное лицо, и основание для избрания примененной меры пресечения 2.

Постановление или определение объявля­ется лицу, в отношении которого оно вынесено, и одновременно ему разъясняется порядок обжалования применения меры пресечения.

Копия постановления или определения о применении меры пресечения немедленно вручается лицу, в отношении которого оно вынесено.

Процессуальный порядок применения МП состоит из вынесения постановле­ния (определения); объявления его обвиняемому (подозреваемому); разъяснения порядка обжалования применения МП; немедленного вручения копии постановле­ния или определения лицу, в отношении которого оно вынесено.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 Ст. 91 Уголовно- процессуального кодекса**

**2 Там же ст. 92.**

О применении МП ЛПД, следователь, прокурор, судья выносят мотиви­рованное постановление, а суд — определение.

Решение о применении МП приобретает юридическую силу сразу с момента вынесения постановления, определения, если они принимаются про­курором, судом или судьей.

Для применения заключения под стражу или залога ЛПД, следователю необходима санкция прокурора, поэтому вынесенное ими постановление еще не порождает юридических последствий, они наступают после санкционирова­ния, тогда и должно происходить объявление, разъяснение права на обжало­вание и вручение копии постановления.

Поскольку несовершеннолетние обвиняемые (подозреваемые) допра­шиваются при решении вопроса об аресте во всех случаях лично прокурором, он либо ЛПД, следователь сразу объявляют постановление, разъясняют права и вручают копию. Такая же процедура и для любого другого обвиняемого (подозреваемого), если прокурор допрашивал его лично.

Если обвиняемый (подозреваемый) содержится в ИВС, он должен быть поставлен в известность о применении в отношении его ареста в максимально короткий срок, но не позднее, чем завершается срок задержания по ст. 122. С момента предъявления постановления о заключении под стражу защитник допускается к участию в деле 1 .

В постановлении (определении) обязательно указывается на преступле­ние, в котором подозревается или обвиняется данное лицо, а также основания для избрания МП.

Недостаточно ограничиться только ссылкой на статью Особенной части УК, необходимо указать сущность обвинения либо подозрения и на чем оно основано, а также привести конкретные фактические данные, составляющие основание для избрания МП.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 см. комментарий к ст. 47 Уголовно- процессуального кодекса**

Факт объявления постановления (определения), разъяснение прав и обязанностей и вручение копии подтверждается подписью обвиняемого (подо­зреваемого) на экземпляре, находящемся в деле. Не исключается взятие об этом отдельной подписи.

В случае отказа его от подписи действия выполняются в соответствии со ст. 142. Постановление об избрании МП ЛПД, следователем, кроме заключения под стражу, обжалуется надзирающему прокурору, а решение прокурора — вышестоящему прокурору в порядке ст. 218.

Применение заключения под стражу обжалуется в суд в порядке ст. 220 и производится судьей по месту содержания лица под стражей 1.

По смыслу ст. 92 копия постановления судьи об избрании, изменении МП в порядке ст. 222, 223, 230 должна вручаться немедленно.

Если МП не связана с заключением под стражу, подсудимый должен быть поставлен в известность о ее избрании, изменении в кратчайший срок, но не позднее трех суток до начала судебного заседания 2 .

Введение судебной проверки законности и обоснованности ареста или продления срока содержания под стражей означает, что определение суда или постановление судьи об избрании меры пресечения обжалованию не подлежат и являют­ся окончательными.

До введения указанной нормы в законе также не содержалось прямого указания об обжаловании определения суда и постановления судьи об избра­нии МП, хотя это не исключало возможности ставить вопрос о правильности применения меры пресечения при обжаловании приговора, решения о воз­буждении УД в порядке ст. 256, о назначении судебного заседания (ст. 230). о

**Подписка о невыезде**

Подписка о невыезде состоит в отобрании от подозреваемого или

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 ст. 220 Уголовно- процессуального кодекса**

**2 см. ком. к ст. 237 Уголовно- процессуального кодекса**

обвиня­емого обязательства не отлучаться с места жительства или временного нахож­дения без разрешения, соответственно, лица, производящего дознание, сле­дователя, прокурора, суда.

В случае нарушения подозреваемым или обвиня­емым данной им подписки может быть применена более строгая мера пресечения, о чем ему должно быть объявлено при отобрании подписки.

Подписка о невыезде прежде всего обеспечивает неуклонение обвиняе­мого (подозреваемого) от расследования и суда. Редко, но она применяется в целях устранения воспрепятствования установлению истины по делу или воз­можности совершить новое преступление.

Как правило, реализация ее в этих целях связана с необходимостью пребывать в месте жительства или месте пребывания (например, вероятность воздействия на свидетелей, уничтожение вещественных доказательств, расположенных не в месте нахождения обвиня­емого (подозреваемого), или возможность продолжить преступную деятель­ность, связанную с выездом за пределы места жительства). В соответствии с законом РФ “О праве граждан РФ на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах РФ” каждый гражданин имеет право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах РФ 1.

Статья вторая Закона вводит понятия “место пребывания” и “место жительства”.

Место пребывания — гостиница, санаторий, дом отдыха, пансионат, кем­пинг, туристская база, больница, другое подобное учреждение, а также жилое помещение, не являющееся местом жительства гражданина, в которых он проживает временно.

Место жительства — жилой дом, квартира, служебное жилое помещение, специализированные дома (общежитие, гостиница-приют, дом маневренного фонда, специальный дом для одиноких престарелых, дом-

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 Российская газета. № 12. 1999. С. 39.**

интернат для инвали­дов, ветеранов и другие), а также иное жилое помещение, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственни­ка по договору найма (поднайма), договору аренды либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством РФ.

В соответствии со ст. 3 Закона вместо прописки вводится регистрационный учет граждан РФ по месту пребывания и по месту жительства в пределах РФ.

При отобрании подписки о невыезде следует обратить внимание обвиня­емого (подозреваемого), что о перемене места жительства или места пребы­вания в пределах одного города следует уведомлять ЛПД, следователя, прокурора, суд и судью.

У обвиняемого (подозреваемого) отбирается письменное обязательст­во. В нем указываются данные обвиняемого (подозреваемого), квалификация преступления, место жительства или место пребывания, обязательство не отлучаться с этого места без разрешения должностного лица или органа, а также возможность применения более строгой МП в случае нарушения под­писки о невыезде. Указывается дата, ставится подпись.

**Личное поручительство**

Личное поручительство состоит в принятии на себя заслуживающими доверия лицами письменного обязательства в том, что они ручаются за надлежащее поведение и явку подозреваемого или обвиняемого по вызо­ву лица, производящего дознание, следователя, прокурора и суда. Число поручителей не может быть менее двух 1.

При отобрании подписки о личном поручительстве поручитель должен быть поставлен в известность о сущности дела, по которому избрана данная мера пресечения, и об ответственности в случае совершения подозреваемым

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**1 ст. 94 Уголовно- процессуального кодекса.**

или обвиняемым действии, для предупреждения которых была применена мера пресечения в виде личного поручительства. В этом случае на каждого поручителя может быть наложено судом денежное взыскание в размере до одного минимального размера оплаты труда в порядке, предусмотрен­ном статьей 323 настоящего Кодекса, или применены меры общественного воздействия.

Обвиняемый (подозреваемый) считается ведущим себя надлежащим образом, если не скрывается от следствия и суда, не мешает установлению истины по делу, не продолжает преступную деятельность, не уклоняется от исполнения приговора.

Лицами, заслуживающими доверия, считаются совершеннолетние граж­дане, пользующиеся уважением за свой труд и поведение по месту работы или жительства, и которые реально могут обеспечить явку обвиняемого (подозреваемого) по вызову и его надлежащее поведение,

Поручителями могут быть и родственники обвиняемого (подозреваемо­го). Число поручителей не может быть менее двух.

В основе обязательства о личном поручительстве лежит принцип добро­вольности, который не может быть поколебим. Поручители в любой момент вправе отказаться от поручительства.

Поручитель должен быть поставлен в известность о сущности дела, об ответственности в случае совершения обвиняемым (подозреваемым) ненадле­жащих действий или уклонения от явки.

Факт осведомления поручителя может быть отражен как в постановлении об избрании меры пресечения, так и в отдельной подписке, поскольку закон не содержит исчерпывающих толкований данного положения. На практике это отмечается в типовых бланках подписки личного поручителя. Подписка может быть отобрана от каждого поручителя в отдельности, а может быть одной.

Ответственность поручителя наступает в случае, если обвиняемый (подо­зреваемый) уклоняется от явки по вызову или ведет себя ненадлежащим образом. Она состоит в наложении судом денежного взыскания в порядке ст. 323 УПК РФ или применении мер общественного воздействия. В случае ненадлежащего поведения обвиняемого (подозреваемого), уклонения его от явки к нему может быть применена более строгая мера пресечения в порядке ст. 101 УПК, о чем ему должно быть разъяснено при избрании личного поручительства меры пресечения.

**Поручительство общественной организации**

Поручительство общественной организации состоит в даче письменного обязательства в том, что общественная организация ручается за надлежа­щее поведение и явку подозреваемого или обвиняемого по вызовам лица, проводящего дознание, следователя, прокурора и суда.

Общественная организация, дающая поручительство, должна быть по­ставлена в известность о сущности дела, по которому избрана данная мера пресечения.

Понятие общественной организации содержится в Федеральном законе (ФЗ) от 19.05.95 “Об общественных объединениях” 1. Общественная организация является одной из организационно-правовых норм общественного объединения. Под общественным объединением понимается добровольное, самоуправляемое, неком­мерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединивших­ся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения 2 .

Общественной организацией является основанное на членстве общественное объ­единение, созданное на основе совместной деятельности для защиты общих интересов и достижения уставных целей объединившихся граждан .

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 Российская газета № 14. 25.05.95. С. 43.**

**2 ст. 5 ФЗ.**

Обязательным признаком общественной организации, в отличие от других форм общественного объединения, является наличие членства. Поэтому при примене­нии рассматриваемой меры пресечения представляется необходимым приобщение к материалам уголовного дела свидетельства о государственной регистрации и устава данной общественной организации.

Хотя комментируемая статья прямо не указывает, но из ее смысла вытека­ет, что общественная организация может дать поручительство только за обвиняемого (подозреваемого), являющегося ее членом.

Решение о поручительстве принимается на общем собрании (съезде) членов организации или ее выборным коллегиальным органом. Согласие большинства — обязательно.

Инициатива о поручительстве может исходить как от самой организации, так и по просьбе обвиняемого (подозреваемого), либо ЛПД, следователя, прокурора, суда, судьи.

Учитывая краткосрочность нахождения лица в качестве подозреваемого, данная мера пресечения в его отношении применяется исключительно редко.

Должностные лица и органы, решающие вопрос о поручительстве общественной организации, должны тщательно изучить побудительные мотивы принятия данного решения, а также может ли она положительно воздейство­вать на лицо. Их отсутствие, явная недостаточность или надуманность могут быть основанием для отказа в применении данной мерой пресечения.

Об уходе или выбытии обвиняемого (подозреваемого) из организации, а также о дальнейшей возможности осуществлять поручительство сообщается ЛПД, следователю, прокурору, суду, судье.

Общественная организация в любой момент вправе отказаться от пору­чительства через общее собрание или ее выборный орган. Представляется, что процедура должна быть обычной: собрание, наличие большинства голосов и письменная информация должностному лицу или органу, избравшему меру пресечения.

Общественная организация вправе поставить обвиняемому (подозрева­емому) и дополнительные условия, кроме обязательства являться по вызовам и вести себя надлежащим образом. Например, не появляться в определенных местах, находиться дома после работы, вести себя должным образом с соседями, не употреблять спиртных напитков и др.

Общественная организация может также уполномочить конкретных лиц для осуществления контроля за поведением обвиняемого (подозреваемого).

Письменное обязательство общественной организации может быть выражено в протоколе собрания или заседания выборного органа, который подписывается председателем и секретарем.

Предпочтительность этого документа состоит в том, что он позволяет более полно изучить личность обвиняемого (подозреваемого), оценить обста­новку, в которой проходило собрание, ознакомиться с мнениями выступаю­щих, их доводами.

Представление выписки из протокола собрания или просто письмен­ного обязательства об общественном поручительстве не является основани­ем для отказа в избрании меры пресечения. Из этих документов должно вытекать, что общественная организация поставлена в известность о сущности уголовного дела.

При личном и общественном поручительстве в материалах дела сначала появляются письменные обязательства, а уже потом выносится постановление об избрании меры пресечения. Именно их наличие и анализ позволяют окончательно решить вопрос о применении личного поручительства и поручительства общественной организации.

14. Форма уведомления" общественной организации о сущности дела может быть различной. Должностное лицо может лично выступить на собра­нии, может направить общественного помощника, не исключается и письмен­ная информация. Может быть информирован и представитель общественной организации как лично, так и по телефону. В любом случае сведения об этом должны найти отражение в протоколе, его выписке или письменном обяза­тельстве о поручительстве.

Об ответственности обвиняемого (подозреваемого) в случае уклонения от явки или ненадлежащего поведения 1 .

**Заключение под стражу**

Заключение под стражу в качестве меры пресечения применяется с соблюдением требовании статьи 11 настоящего Кодекса по делам о пре­ступлениях, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше одного года.

В исключительных случаях эта мера пресечения может быть применена по делам о преступлениях, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы и на срок не свыше одного года.

К лицам, обвиняемым в совершении преступлений, предусмотренных статьями 105, 111, 117 частью второй, 126, 127 частью третьей, 131 частями второй и третьей, 132 частью второй, 158 частями второй, третьей, 159 частями второй и третьей, 160 частью третьей, 161 частями второй и третьей, 161 частями второй и третьей, 162, 164, 166 частями третьей и четвертой, 167 частью второй, 186, 188 частями второй, третьей и четвер­той, 189, 190, 199 частью второй, 205, 206 частями второй и третьей, 208—212, 213 частью третьей, 215 частью второй, 221 частями второй и третьей, 226 частями третьей и четвертой, 227, 228 частями третьей и четвертой, 229, 230 частями второй и третьей, 231 частью второй, 232 частью второй, 238 частью третьей, 267, 268 частью третьей, 269 частью третьей, 275, 276—279, 281, 283 частью второй, 290, 291 частью второй, 295, 299 частью второй, 302 частью второй,

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 см. ком. к ст. 94 УПК.**

305 частью второй, 317, 318 частью второй, 321 частями второй и третьей, 333 частью второй, 334 частью второй, 338, 340 частью второй и 355 Уголовного кодекса Россий­ской федерации, заключение под стражу в качестве меры пресечения может быть применено по мотивам одной лишь опасности преступления.

При решении вопроса о санкции на арест прокурор обязан тщательно ознакомиться со всеми материалами, содержащими основания для заклю­чения под стражу, и в необходимых случаях лично допросить подозреваемого или обвиняемого, а несовершеннолетнего подозреваемого или обви­няемого — во всех случая”.

Право давать санкцию на арест принадлежит: Генеральному прокурору СССР, Главному военному прокурору. Прокурору РСФСР, прокурорам автономных республик, краев, областей, городов, автономных областей, их заместителям, прокурорам автономных округов, районным и город­ским прокурорам, а также военным, транспортным и другим прокурорам, действующим на правах прокуроров областей, районных или городских прокуроров, и заместителям прокуроров, действующих на правах проку­роров областей.

Повторное применение в отношении того же лица и по тому же делу заключения под стражу в качестве меры пресечения после отмены ее постановлением судьи, вынесенным в порядке, предусмотренном статьей 220 настоящего Кодекса, возможно лишь при открытии новых обстоя­тельств, делающих заключение лица под стражу необходимым. Повторное применение заключения под стражу в качестве меры пресечения может быть обжаловано в суд на общих основаниях.

Лицо или орган, в производстве которого находится уголовное дело, обязаны незамедлительно известить одного из близких родственников подозреваемого или обвиняемого о месте или изменении места содержа­ния его под стражей,

Конституция РФ (ст. 22) закрепила право каждого на свободу и личную неприкосновенность и предусмотрела арест, заключение под стражу и содержание под стражей только по судебному решению.

В ФЗ “О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совер­шении преступлений” № 103 от 15.07.95 1 в ст. 5 основанием содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых, в отношении которых в качестве МП применено заключение под стражу, также является судебное решение.

Однако в п. 6 раздела второго Конституции указано, что до приведения уголовно-процессуального законодательства РФ в соответствие с положениями на­стоящей Конституции сохраняется прежний порядок ареста, содержания под стра­жей лиц, подозреваемых в совершении преступления.

Аналогично решен вопрос и в ФЗ № 103 от 15.07.95 (ст. 52). Следует заметить, что на данном этапе уголовно-процессуальное законодательство ограничило судебный контроль за арестом, проверкой законности и обосно­ванности ареста, санкционированного прокурором.

В соответствии с законом 1  “Арест” — заключение под стражу в качестве МП, т. е. понятия тождественные.

ФЗ “О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений” регулирует общие положения и вопросы порядка исполнения ареста как МП.

Международно-правовая регламентация исполнения заключения под стражу в качестве меры пресечения содержится в материалах сессий ООН, в международно-правовых актах по борьбе с международными преступления­ми, в конвенциях, соглашениях, договорах. В их числе: Всеобщая декларация прав человека.

Международный пакт о гражданских и политических правах человека. Декларация о защите всех лиц от пыток и других жестоких видов обращения

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 Российская газета № 18. 25.05.95. С. 67.**

и наказания, Конвенция против пыток и других бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания. Кодекс (Поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка.

Минимальные стандартные правила обращения с заключенными. Типовой договор о выдаче и др.

Для бывших республик СССР характерно заключение многосторонних и двусторонних соглашений на уровне министерств внутренних дел по порядку передачи, перевозки лиц, взятых под стражу.

МВД Азербайджанской Республики, Республик Армения, Беларусь, Гру­зия, Казахстан, Кыргызской Республики, Республики Молдова, Российской Федерации, Республик Таджикистан, Туркменистан, Узбекистан,

Украины, руководствуясь положениями законодательства и международными договора­ми своих государств, основываясь на соглашении о взаимодействии минис­терств внутренних дел независимых государств в сфере борьбы с преступнос­тью, подписали Соглашение о порядке передачи и транзитной перевозки лиц, взятых под стражу, 17 февраля 1994 года в г. Ашхабаде.

Заключение под стражу в качестве меры пресечения допустимо приме­нять для достижения одной или сразу нескольких целей: лишить обвиняемого (подозреваемого) возможности скрыться от расследования или суда, поме­шать ему воспрепятствовать установлению истины по УД, предупредить про­должение им преступной деятельности, обеспечить исполнение приговора.

Избрание заключения под стражу по мотивам одной лишь опасности совершенного преступления преследует эти же цели. Обвинение в преступле­ниях, перечисленных в ч. 2 ст. 96, грозит строгим наказанием, поэтому степень вероятности уклонения обвиняемого (подозреваемого) от расследова­ния и суда велика.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 п. 16, ст. 34 Уголовно- процессуального кодекса**

Перечень преступлений, перечисленных в ч. 2 ст. 96 является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Заключение под стражу возможно лишь по делам о преступлениях, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше одного года.

Лишь в исключительных случаях эта МП может быть применена по делам о преступлениях, за которые закон предусматривает наказание в виде лишения свободы и на срок не свыше одного года.

Закон не дает понятия исключительного случая. Практика показывает, что к исключительным случаям относятся факты ненадлежащего поведения обвиня­емого (подозреваемого), т. е. уклонение от явки по вызову, уничтожение доказательств, подкуп, запугивание свидетелей, потерпевших, продолжение преступной деятельности и др.

Исключительность заключения под стражу подозреваемого включает в себя, во-первых, неотложность его ареста, во-вторых, невозможность оставления на свободе до установления обстоятельств, входящих в содержание обвинения.

О случаях, когда для применения МП в виде заключения под стражу требуется согласие органов власти РФ 1.

Судья Конституционного суда РФ не может быть арестован без согласия Конституционного суда РФ 2.

Закон “О статусе судей в РФ” 3 предусматривает, что при заключении под стражу судьи требуется согласие квалификационной коллегии судей. Арест может санкционировать только Генеральный прокурор РФ или лицо, исполняющее его обязанности.

Судья может быть заключен под стражу и по решению суда, когда суд уже принял УД в отношении судьи к производству, и во время расследования

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 см. ком. к ст. 4, 11 Уголовно- процессуального кодекса.**

**2 ст. 15 ФКЗ “О Конституционном Суде РФ”.**

**3 ч. 4 ст. 16 Закона о статусе судей**

дела по материалам, представленным органом предварительного следствия, прокурором.

Закон не предусматривает, какой суд может принять решение об аресте на этапе ПР. Во всяком случае, не ниже уровня того суда, судья которого привлекается к ответственности. Процессуальный закон дает исчерпывающий и не подлежащий расши­рительному толкованию перечень должностных лиц, которые имеют право дать санкцию на арест.

При решении вопроса о санкции на арест прокурор обязан тщательно ознакомиться со всеми материалами, содержащими основания для заключе­ния под стражу, и в необходимых случаях лично допросить обвиняемого (подозреваемого), а несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемо­го — во всех случаях.

Отказ прокурора арестовать лицо должен быть мотивированным и пись­менным. Он может быть выражен в виде резолюции на постановлении ЛПД, следователя, прокурора либо в отдельном постановлении.

Копия постановления (определения) о заключении под стражу вручает­ся лицу, в отношении которого оно вынесено; направляется администрации места предварительного заключения; приобщается к надзорному производст­ву прокурора, санкционирующего арест; направляется вышестоящему проку­рору.

Первый экземпляр приобщается к уголовному делу.

Если арестованный является гражданином иностранного государства, копия постановления направляется в МИД РФ.

В случаях наличия у гражданина России двойного гражданства следует уведомлять консульство или посольство соответствующего иностранного госу­дарства.

Выплата пенсии арестованному пенсионеру не приостанавливается. Приостановка выплаты пенсии возможна только по приговору суда 1.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1 Закон РСФСР “О государственных пенсиях в РСФСР”. Ст. 124.**

Законность и обоснованность применения ареста может быть обжало­вана в суд лицом, содержащимся под стражей, его защитником или законным представителем 1.

Судебная проверка законности и обоснованности применения заключе­ния под стражу в качестве МП производится судьей по месту содержания лица под стражей 2.

Постановление судьи об освобождении лица из-под стражи, вынесен­ное в результате судебной проверки, подлежит немедленному исполнению.

Прокурор обязан немедленно освободить всякого незаконно содержаще­гося под стражей свыше срока, предусмотренного законом 3.

Закон устанавливает правила повторного применения заключения под стражу в качестве МП в отношении того же лица по тому же делу после отмены ее судьей в порядке, предусмотренном статьей 220 .

Это возможно при открытии новых обстоятельств, делающих заключение лица под стражу необходимым. Их понятия закон не дает. Представляется, что к ним следует отнести факты ненадлежащего поведения обвиняемого (подозре­ваемого), а именно: уклонение от явки в орган расследования, воспрепятствование установлению истины по уголовному делу, продолжение преступной деятель­ности.

Повторное применение ареста возможно и при изменении обвинения на более тяжкое, выявлении дополнительных эпизодов преступной деятельности.

Повторное применение ЛПД, следователем, прокурором заключения под стражу в качестве МП может быть обжаловано в суд на общих основаниях. Если таких лиц нет, имущество должно быть описано, жилище закрыто, опечатано совместно с представителями ЖЭК или иной организации, в чьем ведении находится управление жилищным фондом.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**1  см. ком. к ч. 2 ст. 220.**

**2 Там же.**

**3 см. комментарий к ст. 11 УПК.**

При составлении описи присутствуют понятые. О сдаче жилья под присмотр берется подписка от представителя ЖЭК, ЖЭУ, КЭЧ и др. Деньги и ценности целесообразно сдать в учреждение Госбанка.

Труднее с передачей под охрану частного жилого строения. Общест­венные формирования — уличные комитеты — вряд ли возьмут ответствен­ность за охрану. На практике обычно находят заслуживающих доверие людей, которые с разрешения обвиняемого (подозреваемого) пребывают в данном месте и осуществляют присмотр. Целесообразно это оформить соответству­ющим договором.

Орган дознания, следователь, прокурор, суд и судья обязаны уведо­мить заключенного под стражу о принятых мерах о попечении детей и охране жилища и имущества. Форма уведомления может быть как устной, так и письменной.

**Залог**

Залог состоит в деньгах или ценностях, вносимых в депозит суда обвиняемым, подозреваемым либо другим лицом или организацией в обеспечение явки обвиняемого, подозреваемого по вызовам лица, произ­водящего дознание, следователя, прокурора, суда. О принятии залога составляется протокол, копия которого вручается залогодателю 1.

Сумма залога определяется органом, избравшим данную меру пресе­чения, в соответствии с обстоятельствами дела.

При внесении залога залогодатель должен быть поставлен в известность о сущности дела, по которому избрана данная мера пресечения.

В случае уклонения обвиняемого, подозреваемого от явки по вызовам лица, производящего дознание, следователя, прокурора, суда внесенный залог обращается в доход государства определением суда, вынесенным в порядке, предусмотренном статьей 323 настоящего Кодекса.

Залог стал чаще применяться как мера пресечения, особенно в условиях, когда нельзя применить арест, а других мер пресечения, без лишения свободы, недостаточно, чтобы предотвратить возможное ненадлежащее поведение обвиняемого (подозре­ваемого). В том числе:

— по делам о преступлениях, которыми причинен имущественный вред;

— по делам о преступлениях, за которые может быть назначено наказание не более одного года лишения свободы или не связанное с лишением свободы, а вероятность ненадлежащего поведения обвиняемого (подозреваемого) высока;

— по уголовным делам в отношении иностранных граждан.

Законодатель не устанавливает конкретной суммы залога, оставляя решение о ней органу или должностному лицу, применившему эту МП.

Решение о размере залога зависит от целого ряда обстоятельств: матери­ального состояния залогодателя; суммы гражданского иска по делу; характе­ра преступления, личности обвиняемого (подозреваемого) и др.

Уголовно- процессуальный кодекс связывает применение залога с обеспечением явки обвиняемого (подозреваемого) по вызовам. Вместе с тем, анализ ст. 89 УПК позволяет сделать вывод о том, что он может применяться и для достижения целей, с которыми закон связывает применение меры пресечения.

Залог по степени интенсивности принуждения — самая строгая из мер пресеяения, не связанных с заключением под стражу, поэтому он применяется только с санкции прокурора либо по определению суда или постановлению судьи.

Залогодателем может быть как сам обвиняемый (подозреваемый), так и другое лицо (в т. ч. родственники) или организация.

Ими не могут быть государственные предприятия, учреждения, организа­ции, так как они не имеют права расходовать деньги в этих целях.

Могут являться залогодателями любые организации, которые имеют воз­можность по своему усмотрению и в этих целях распоряжаться своими средствами.

Полномочия их в этой части требуют удостоверения.

Кроме постановления, при принятии залога составляется протокол, копия которого вручается залогодателю, что удостоверяется подписью пос­леднего.

В протоколе должно быть указано, что залогодателю известно о сущности дела, разъяснена его обязанность обеспечить явку обвиняемого (подозревае­мого) по вызову и его надлежащее поведение, а также об ответственности в виде обращения залога в доход государства, если обвиняемый (подозревае­мый) не выполнит своих обязательств.

Закон не требует при передаче залога участия понятых, но и их присутствие также не будет ему противоречить.

Объектом залога могут быть деньги и ценности. Деньги — это россий­ские денежные знаки, иностранная валюта, ценные бумаги.

Ценности — драгоценные металлы и камни, изделия из них, картины выдающихся художников и др.

Иностранная валюта, ценные бумаги и ценности обязательно проверяют­ся. Для этих целей используются специалисты, консультанты, эксперты. Оплата их труда производится за счет залогодателя. Номера банкнот, вид иностранной валюты, ценных бумаг, ценности подробно описываются в протоколе.

По закону, деньги и ценности должны вноситься в депозит суда, которо­му подсудно уголовное дело. Как правило, они это делают, когда дело находится в суде.

Органы расследования чаще сдают их на хранение в финансовые части, бухгалтерии, отделы органов внутренних дел.

Недопустимо хранение денег и ценностей, внесенных в виде залога, в рабочих сейфах.

Если мера пресечения достигла своей цели, а обвиняемый (подозреваемый) вел себя надлежащим образом, залог возвращается залогодателю.

Закон не регламентирует процедуры возвращения залога. Но в материа­лах дела должны быть расписки залогодателя о получении денег и ценностей. Более целесообразно оформить это протоколом.

**Наблюдение командования воинской части**

Наблюдение командования воинской части за подозреваемым или об­виняемым, являющимся военнослужащим, состоит в принятии мер, пред­усмотренных уставами Вооруженных Сил СССР, для того, чтобы обеспечить надлежащее поведение и явку подозреваемого или обвиняемого по вызовам лица, производящего дознание, следователя, прокурора, суда 1.

Командованию воинской части сообщается о сущности дела, по которо­му избрана данная мера пресечения.

Об установлении наблюдения командование воинской части в письмен­ной форме уведомляет орган, избравший эту меру пресечения.

Наблюдение командования воинской части применяется только к воен­нослужащим срочной службы. В отношении других категорий военнослужа­щих эта мера пресечения не применяется, так как они не находятся на казарменном положении и связанные с ней ограничения не могут быть реали­зованы.

Наблюдение и ограничения, с ним связанные, сводятся к тому, что военнослужащие на это время лишаются ношения оружия, постоянно находят­ся под наблюдением своих начальников или лиц суточного наряда, не направ­ляются на работу вне части в одиночном порядке, не назначаются в караул и другие ответственные наряды.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**1 ст. 100 Уголовно- процессуального кодекса.**

Увольнение в городской отпуск запрещено.

Постановление об избрании наблюдения командования воинской части оглашается, разъясняется, и копия вручается лицу, в отношении которого применена мера пресечения.

Еще одна копия направляется командованию воинской части для исполнения.

Командованию воинской части сообщается сущность обвинения (подо­зрения), что отражается в материалах дела.

Об установлении наблюдения командование воинской части в письменной форме уведомляет орган или должностное лицо, избравшие меру пресечения.

**Отмена или изменение меры пресечения**

Мера пресечения отменяется, когда в ней отпадает дальнейшая необхо­димость, или изменяется на более строгую или более мягкую, когда это вызывается обстоятельствами дела. Отмена или изменение меры пресече­ния производится мотивированным постановлением лица, производящего дознание, следователя или прокурора, а после передачи дела в суд — мотивированным определением суда 1.

Отмена или изменение лицом, производящим дознание, и следовате­лем меры пресечения, избранной по указанию прокурора, допускается лишь с санкции прокурора.

Мера пресечения отменяется, когда в ней отпадает дальнейшая необходимость, или изменяется на более строгую или более мягкую.

Отмена и изменение меры пресечения может происходить в той же стадии, где она была применена, или последующих стадиях.

Мера пресечения отменяется при прекращении уголовного дела,

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**1 ст. 101 Уголовно- процессуального кодекса.**

вынесении оправда­тельного приговора, обвинительного приговора без назначения наказания и с освобождением от отбывания наказания.

Меры пресечения должна быть отменена в отношении подозреваемого, если в течение десяти суток ему не предъявлено обвинение. Мера пресечения может быть отменена, если отпали основания для ее избрания.

Мера пресечения изменяется на более строгую в случае, если обвиняемый ведет себя ненадлежащим образом, а также в том случае, если обвинение изменено на более тяжкое, а преступление подпадает под перечень ч. 2 ст. 96 УПК.

Мера пресечения изменяется на более мягкую, если обвинение изменено на менее тяжкое либо степень вероятности ненадлежащего поведения обвиняемого (подозреваемого) становится незначительной.

Если вина арестованного лица доказана, он активно помогает следствию, раскаивается, возмещает ущерб — возникает основание для изменения меры пресечения, не связанной с содержанием под стражей.

Закон не содержит каких-либо ограничений изменения МП на более или менее строгую при возвращении дела на дополнительное расследование. Это может сделать суд или судья, либо ЛПД, следователь, прокурор.

Мера пресечения, избранная по указанию прокурора, может быть отменена или изменена лишь с его санкции.

Санкционирование прокурором заключения под стражу и залога не являет­ся равнозначным избранию им самим этих мер пресечения.

Об отмене и изменении меры пресечения ЛПД, следователь, прокурор и судья выносят постановление, а суд — определение.

##### ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В сегодняшнем беспокойном мире наряду с экономической, политической и социальной нестабильностью, финансовыми затруднениями, повлекшими за собой снижение уровня благосостояния людей, все явственней наблюдается рост преступности.

Усиление инфляционных процессов, разбалансированный потребительский рынок привели к значительному росту корыстных преступлений. Их число за 2000 год по сравнению с 1999 годом увеличилось на 17,5% и составило 1, 9 млн. Особенно большой размах получили хищения различных видов.

По сравнению с предыдущим пятилетием в 1, 5 раза увеличились кражи личного, государственного и общественного имущества, имеют место разбойные нападаения, случаи бандитизма. В стране участились случаи совершения преступлений против семьи и несовершеннолетних, а также лиц, преступивщих закон в силу своих должностных обязанностей. За прошедший год число осужденных за хозяйственные и должностные преступления увеличилось с 34,7 тыс. до 36, 6 тыс. (5,6%).

Нужно также отметить, что от следствия, дознания и суда скрылось 119,4 тыс. человек, т. е. каждый двенадцатый из числа выявленных лиц, совершивших преступление. На конец 2000 года осталось в розыске 38,1тыс. человек, что на 35,3% больше по сравнению с 1999 годом.

Особенно беспокоит преступность среди несовершеннолетних.

На учете ОППН РОВД и в комиссии по делам несовершеннолетних при управлении …. состоит 189 человек, которые совершили те или иные виды хищений, в томчисле кражуи личного имуществая. разбойные нападения с нанесением тяжких телесных повреждений, убийства. Большая часть из них наказана лишением свободы с отсрочкой исполнения приговора. На учете также состоят 125 несовершеннолетних, склонных к воровству, бродяжничеству, хулиганству. Эти цифры довольно внушительны. И они говорят о том, что обществу нужны более действенные рычаги воспитательного и профилактического воздействия, чтобы помочь подрастающему поколению по - иному взглянуть на мир и быть полезным обществу, в котором они живут.

Все это и представляет актуальность выбранной темы дипломной работы, где рассматриваются блоки таких вопросов как уголовно-правовая характеристика хищения чужого имущества, уголовно - правовая борьба с хищениями, социально-психологчисекая и криминологическая характеристика хищений, мотивация преступного поведения и др.

При написании работы использовано 20 источников, в числе которых действующие на территории Российской Федерации законы, кодексы, правительственные и местные документы, акты, а также юридическая и художественная литература.

**Список использованной литературы**

1. Конституция Российской Федерации. 1993//Сборник законодательства – М., 1997.

1. Уголовный Кодекс Российской Федерации. – М., 1998.
2. Комментарий к УК РФ (под редакцией доктора юридических наук А.В. Наумова), - М., Юристъ,1999.
3. Комментарий к Особенной части УК РФ (под редакцией Генерального прокурора РФ, профессора Ю.И. Скуратова и Председателя Верховного Суда РФ В.М. Лебедева), издательство ИНФРА -НОРМА, - М.,1999г.
4. Галкин В. М., Марогулова И. Л. Вопросы квалификации преступлений,

комментарий судебной практики за 1994 год, - М., 1996.

1. И. М. Гальперин, В.С. Минская, Т.Ю. Орешкина “Уголовная ответственность за кражу социалистического имущества с проникновением в помещение или иное хранилище”, М.,1988г.
2. Уголовно - процессуальное право Российской Федерации. Под ред П. А. Лупинской // Юристъ. - М., 1997.
3. Гражданский процессуальный кодекс. - М., 1998.
4. Комментарий к уголовному кодексу Российской Федерации. Отв. ред. А. И. Бойко // Феникс, Ростов - на Дону, 1999.
5. Уголовный кодекс Российской Федерации. Уголовно - процессуальный кодекс РСФСР. Уголовно - исполнительный кодекс Российской Федерации. Официальные тексты //Инфра - М - Норма. - М., 1997.
6. Уголовно - процессуальный кодекс // Инфра - М - Норма. - М., 1997.
7. Комментарий к уголовному кодексу РФ. М., 1997.
8. Уголовный процесс. Под ред. Гуценко К. Ф. // Зерцало, - М., 1997.
9. Бусленко Н. И. Юридический словарь - справочник. Ростов - на Дону// Феникс, 1999.
10. Юридическая энциклопедия. Под ред. Тихомировой М. Ю. - М., 1998.
11. Наумов А.В. Введение в уголовное право. Государство и право 1998 г. №11.
12. Якубов А. В. “Время совершения преступления”. “Российская юстиция” 1997 г. №8.
13. Российское уголовное право. Общая часть под ред. В.Н. Кудрявцева и А.В. Наумова, издательство “СПАРК”, - М., 1997.

1. См.: Состояние преступности в России за 1999 год. - М.: Главный информационный центр МВД РФ, 2000. С. 13-16. [↑](#footnote-ref-1)
2. Григорьев С.М. Ответственность за корыстные преступления против собственности. — М.: Юристъ, 1998. С. 65. [↑](#footnote-ref-2)