Характеристика отдельных видов наказаний

1. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью

Этот древний вид наказания прошел несколько этапов развития.

Так, по древнегерманскому праву преступник объявлялся "лишенным мира". Его исключали из общества, лишали имущества и приравнивали по положению к дикому зверю; каждый мог его безнаказанно убить. Согласно Русской Правде лишение прав означало гражданскую смерть. Однако в дальнейшем полное поражение (гражданская смерть) из нашего права исчезло. Оно не предусматривалось ни Судебниками, ни Соборным Уложением 1649 года. Как писал И. Д. Сергиевский, "выработать институт лишения права XVII век не мог, так как весь тогдашний государственный строй России был ему противен. Прежде всего, поражение семейных прав, расторжение супружеского союза и прекращение родительской власти не могли иметь места, потому что государство всячески старалось о сохранении и укреплении семейного начала и, в частности, ради утилитарных целей направляло преступников в ссылку с семьями. Затем, поражение прав имущественных, т. е. переход всего наличного имущества осужденного к законным его наследникам, не могло получить развития, потому что государство с большей для себя пользой шло путем конфискаций. Поражение прав служебных, т. е. лишение права службы государственной, тоже не могло иметь места, потому что права службы, в строгом смысле определенного происхождением, образованием или иного рода цензом, вовсе не существовало, а была лишь обязанность службы, крепостная обязанность, по которой каждый гражданин должен был идти на ту службу, которую ему укажет Великий государь. Лишать кого-либо права службы было для государства просто невыгодно, так как это значило бы уменьшить и без того скудный запас пригодных сил государственного управления"'.

В виде закона лишение прав появилось в России при Петре I. Это были шельмование и анафемствование. А Уложение о наказаниях 1845 г. предусматривало: лишение всех прав состояния; лишение всех особенных, личных и по состоянию присвоенных прав и преимуществ; лишение некоторых лично и по состоянию присвоенных прав и преимуществ; лишение какого-либо отдельного права на срок или навсегда. Уголовное Уложение 1903 г. говорило лишь об одной категории поражения — лишении прав состояния, но объем его был достаточно велик: он поражал всю правовую сферу личности и, ставя человека почти в безвыходное положение, увеличивал вероятность рецидива.

Уголовное право послереволюционного периода с первых лет своего существования отказалось от гражданской смерти, однако долго еще сохраняло лишение основных (прежде всего, политических) прав отдельных слоев общества. Так, Руководящие начала 1919 г. воспрещали "саботажникам" и "вредителям" народного хозяйства занимать определенные должности или исполнять определенную работу, а УК РСФСР 1926 г. лишал активного и пассивного избирательного права; права занимать выборные должности в общественных организациях, те или иные государственные должности; права носить почетные звания; родительских прав; права на пенсии, выдаваемые в порядке социального страхования и государственного обеспечения, и на пособие по безработице, выдаваемое в порядке социального страхования.

Основы уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик 1958 г. содержали лишь два вида поражения прав: лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной профессией; лишение воинского или специального звания. Сохранились данные наказания (в несколько иной интерпретации) и в настоящее время.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью состоит по действующему законодательству в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью. Как и штраф, оно может быть основной и дополнительной мерой. Как основное наказание оно устанавливается на срок от одного года до пяти лет и может быть назначено судом в тех же случаях, что и штраф (применяемый как основная мера):

когда оно указано в качестве такового в санкции применяемой статьи УК;

как более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление (ст. 64 УК);

при вердикте присяжных заседателей о снисхождении (ст. 65 УК);

при замене неотбытой части наказания более мягким (ст. 80 УК);

надзорной или кассационной инстанцией вместо лишения свободы или примененного по приговору условного осуждения.

Как дополнительная мера это наказание устанавливается на срок от шести месяцев до трех лет и может назначаться судом вне зависимости от того, предусмотрено ли оно соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса, 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.

Материалы судебной практики свидетельствуют, что чаще всего данное наказание применяется к работникам транспорта, должностным лицам, в ведении которых находятся материальные ценности, работникам торговли, медицинским работникам. При этом в отношении работника транспорта оно может быть избрано в качестве дополнительной меры и в том случае, если он лишен этого права в порядке административного или дисциплинарного воздействия.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может быть назначено в качестве дополнительного наказания к лишению свободы, аресту или ограничению свободы, обязательным, исправительным работам, содержанию в дисциплинарной воинской части. Когда оно избирается как дополнительное наказание к обязательным или исправительным работам, а также при условном осуждении, его срок исчисляется с момента вступления приговора в законную силу; в остальных случаях оно распространяется на все время отбытия основного вида наказания, но при этом его срок исчисляется с момента, когда основное наказание отбыто.

Запрещение заниматься определенной деятельностью охватывает не только служебную, профессиональную, но и любую иную деятельность, которая регламентируется специальными правилами. Под государственной службой в соответствии со ст. 2 Федерального закона от 31 июля 1995 г. "Об основах государственной службы Российской Федерации" понимается профессиональная деятельность по исполнению полномочий государственных органов. Государственная должность, согласно ст. 1 того же Закона, это должность в федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов Российской Федерации, а также в иных государственных органах, образуемых в соответствии с Конституцией Российской Федерации, с установленными кругом обязанностей, денежным содержанием и ответственностью за исполнение этих обязанностей. Государственные должности подразделяются на три категории. Перечень государственных должностей дается в Реестре государственных должностей федеральных государственных служащих, утвержденном Указом Президента Российской Федерации от 11 января 1995 г. № 33.

К органам местного самоуправления, в соответствии со ст. 14 Федерального закона от 28 августа 1995 г. "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации", относятся выборные органы, образуемые в соответствии с данным Законом, законами субъектов Российской Федерации, уставами муниципальных образований, а также другие органы, образуемые в соответствии с уставами муниципальных образований.

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

Данное наказание назначается только в качестве дополнительного и только за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления.

Сущность уголовно-правовых мер заключается в том, что их правоограничения должны морально воздействовать на осужденного (чувство стыда, совести), преследуя таким образом цели уголовного наказания.

Анализируемое наказание может быть применено судом при наличии следующих оснований:

виновный совершил тяжкое или особо тяжкое преступление;

суд с учетом личности виновного пришел к выводу, что он недостоин носить специальное, воинское или почетное звание, быть обладателем классного чина или государственных наград.

Специальными являются звания, присваиваемые работникам связи, железнодорожного транспорта, гражданского воздушного флота, прокурорско-следственным работникам и некоторым другим.

Воинскими считаются звания, присваиваемые лицам офицерского и армейского состава Вооруженных Сил Российской Федерации на основании Федерального закона от 11 февраля 1993 г. "О воинской обязанности и военной службе" и Указа Президента Российской Федерации от 9 января 1996 г. "О порядке присвоения офицерского звания гражданам, успешно завершившим обучение по программе подготовки офицеров запаса на военных кафедрах при государственных образовательных учреждениях высшего профессионального образования, и призыва их на военную службу".

Почетные звания устанавливаются в целях поощрения граждан за высокие профессиональные качества, мастерство и многолетний добросовестный труд ("Народный артист Российской Федерации", "Народный художник Российской Федераций", "Заслуженный лесовод Российской Федерации", "Заслуженный юрист Российской Федерации" и т. д.). Исчерпывающий перечень и описание нагрудного знака к почетным званиям Российской Федерации содержится в Положении о почетных званиях Российской Федерации и описании нагрудного знака к почетным званиям Российской Федерации, утвержденном Указом Президента Российской Федерации от 30 декабря 1995 г.

Классный чин — это специальное звание, присваиваемое работникам органов юстиции с учетом занимаемой должности, знаний, опыта и при определенном стаже.

Государственные награды — это высшая форма поощрения граждан за выдающиеся заслуги в экономике, науке, культуре, искусстве, защите Отечества, государственном строительстве, воспитании, просвещении, охране здоровья, жизни и прав граждан, благотворительной деятельности и иные заслуги перед государством. В соответствии с Положением о государственных наградах Российской Федерации, утвержденным Указом Президента Российской Федерации от 1 июня 1995 г., к ним относятся: звание Героя Российской Федерации, ордена, медали, знаки отличия Российской Федерации; почетные звания Российской Федерации.

Суд вправе лишить осужденных воинских или специальных званий, классного чина вплоть до полковника включительно (для воинских и приравненных к ним специальных званий). В случае осуждения лица, имеющего более высокое воинское или специальное звание либо классный чин, суд вправе внести представление в надлежащий орган о лишении осужденного этого звания. Не может суд лишить осужденных и ученых званий.

Лишить государственных наград и почетных званий может только Президент Российской Федерации своим указом по представлению суда в случае осуждения награжденного за тяжкое преступление. Ордена, медали, знаки отличия и нагрудные знаки к почетным званиям, документы о награждении, принадлежащие лицу, лишенному государственных наград, изымаются правоохранительными органами и направляются в Службу государственных наград Президента Российской Федерации. При отмене приговора по реабилитирующим основаниям указ признается утратившим силу, а награжденный считается восстановленным в правах на государственные награды. Президент может восстановить гражданина Российской Федерации в правах на государственные награды по его ходатайству, поддержанному органом местного самоуправления района, города, если совершенное им деяние потеряло характер общественно опасного. После вступления в силу указа Президента Российской Федерации о восстановлении в правах на государственные награды они возвращаются награжденному (ст. 17, 18 Положения о государственных наградах).

3. Обязательные работы

Обязательные работы как мера уголовного наказания не были известны ранее действующему уголовному законодательству, хотя в отечественной истории карательных мер можно найти их аналоги.

Уголовно-правовая сущность обязательных работ заключается в выполнении осужденным, в свободное от основной работы или учебы время, бесплатных общественно полезных работ. Устанавливаются они на срок от шестидесяти до двухсот сорока часов и отбываются не свыше четырех часов в день. Срок обязательных работ исчисляется в часах, а время содержания лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается из расчета один день за восемь часов обязательных работ.

Обязательные работы — основная мера уголовного наказания. Оно может быть назначено судом в тех же случаях, что и штраф, назначаемый в качестве основной меры.

Объем карательного воздействия обязательных работ во многом зависит от срока его отбытия и от характера работы, вид которой определяется органами местного самоуправления. Обязательные работы в силу специфики своего уголов-но-правового содержания не могут назначаться:

лицам, признанным инвалидами первой или второй группы;

беременным женщинам;

женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет;

женщинам, достигшим пятидесяти пяти лет;

мужчинам, достигшим шестидесяти лет;

лицам, проходящим военную службу по призыву.

В случае злостного уклонения осужденного от обязательных работ они могут быть заменены ограничением свободы или арестом. При этом время, в течение которого осужденный отбывал обязательные работы, учитывается при определении срока ограничения свободы или ареста из расчета один день ограничения свободы или ареста за восемь часов работ.

Положения УК о наказании в виде обязательных работ вводятся после вступления в силу Уголовно-исполнительно-го кодекса Российской Федерации по мере создания необходимых условий для исполнения этого вида наказания, но не позднее 2001 года (ст. 4 Закона о введении в действие УК РФ).

4. Исправительные работы

Исправительные работы, по общему мнению, одно из самых распространенных наказаний, не связанных с изоляцией от общества. Появившиеся как самостоятельный институт в 1917 г. (впервые исправительные работы были указаны законодателем в инструкции Народного комиссариата юстиции от 19 декабря 1917 г. "О революционном трибунале, его составе, делах, подлежащих его ведению, налагаемых им наказаниях и о порядке проведения его заседаний") исправительные работы прочно заняли свое место в системе наказании.

Стабильность и "популярность" исправительных работ объясняется, прежде всего, эффективностью их применения в тех случаях, когда общественная опасность преступления и лица, его совершившего, не требует обязательной изоляции осужденного от общества, а цели наказания могут быть достигнуты и в процессе его материальных ограничений. Тем более, что в отличие от штрафа осужденный, помимо лишений имущественного характера, претерпевает в процессе работы воспитательное воздействие трудового коллектива.

Применение исправительных работ неоднократно менялось и совершенствовалось, однако содержание их оставалось все тем же — наказание, у'головно-правовая сущность которого заключается в ограничении некоторых трудовых и материальных прав и интересов осужденного. Исправительные работы по действующему уголовному законодательству — это привлечение осужденного к труду с вычетом из его заработка определенной части в пользу государства.

Степень карательности исправительных работ определяется, прежде всего, сроком их отбывания, зависящим, в свою очередь, от характера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного. Согласно ст. 50 УК исправительные работы устанавливаются на срок от двух месяцев до двух лет и, в отличие от прежнего законодательства, отбываются только по месту работы. В настоящее время в соответствии со ст. 6 Закона о введении в действие УК РФ лицам, осужденным к исправительным работам не по месту работы (ст. 27 УК РСФСР), назначенное наказание заменяется штрафом. Выплаченные на момент введения в действие УК РФ суммы подлежат зачету. Однако назначенный в этом случае штраф не может превышать максимального размера штрафа, предусмотренного соответствующей статьей нового Кодекса.

Исправительные работы — основная мера наказания. В этом качестве она может быть назначена судом:

1) в случаях, когда исправительные работы предусмотрены санкцией статьи Особенной части УК (самостоятельно или в альтернативе с другими видами наказаний;

2) когда, с учетом исключительных обстоятельств и данных о личности, суд признал необходимым применить исправительные работы в качестве более мягкого наказания по статье Особенной части УК, санкция которой не предусматривает его (ст. 64 УК);

3) при вердикте присяжных заседателей о снисхождении (ст. 65 УК);

4) в случае замены исправительными работами штрафа лицу, злостно уклоняющемуся от уплаты штрафа, назначенного в качестве дополнительного наказания;

5) как замена неотбытой части наказания в виде лишения свободы (ст. 80 УК);

6) в порядке замены исправительными работами ареста (ст. 54 УК);

7) кассационной или надзорной инстанции — в качестве замены наказания в виде лишения свободы или условного осуждения.

Специфика исправительных работ заключается в том, что отбывать их могут только трудоспособные лица, хотя это непосредственно в законе и не указано. Термин "трудоспособность" нуждается здесь, как правильно отмечалось в юридической литературе, в дополнительном разъяснении. Критериев трудового законодательства в данном случае недостаточно — необходимы медицинские документы, подтверждающие факт потери трудоспособности. Нецелесообразно назначать исправительные работы несовершеннолетним, особенно тем, которые учатся, беременным женщинам и женщинам, имеющим на иждивении малолетних детей.

Срок отбывания исправительных работ исчисляется в месяцах и годах, в течение которых из заработка осужденного производились удержания, включая время болезни, время, предоставленное для ухода за больным, а также проведенное в декретном отпуске, т. е. сроки, когда он получал пособие по временной нетрудоспособности. Время содержания под стражей до судебного разбирательства засчитывается в срок исправительных работ как один день за три.

Удержания из заработка осужденных производятся в доход государства в размере, установленном приговором суда, — от пяти до двадцати процентов. Определяя процент удержаний, суд должен учитывать характер и степень общественной опасности деяния, а также личность виновного, его семейное и материальное положение.

Удержания производятся ежемесячно со всей суммы заработка, включая оплату за сверхурочную работу, а также все виды денежных премий, предусмотренных установленными системами оплаты труда и не носящих характер единовременного поощрительного вознаграждения, без учета сумм налогов и других платежей, а также претензий к осужденному по исполнительным документам.

Удержания не производятся из: пенсий и пособий, получаемых в порядке социального обеспечения и социального страхования; выплат единовременного характера, не предусмотренных системой заработной платы; сумм, выплачиваемых в качестве компенсаций за неиспользованный отпуск; сумм расходов, связанных с командировкой, и т. д.

Помимо удержания части заработка, на осужденных к исправительным работам распространяются и другие пра-воограничения трудового и личного характера:

в течение срока исправительных работ запрещается увольнение осужденных с работы по собственному желанию без разрешения органов, ведающих исполнением этого вида наказания;

этот срок не засчитывается в общий и непрерывный трудовой стаж осужденного, о чем делается отметка в трудовой книжке;

этот срок не включается в стаж, дающий право на получение льгот и надбавок к заработной плате;

очередной отпуск за период, предшествующий осуждению, во время отбывания исправительных работ не предоставляется;

пособия по временной нетрудоспособности, беременности и родам исчисляются из заработка за вычетом удержаний, назначенных приговором суда.

В случае злостного уклонения осужденного от исправительных работ суд может заменить неотбытое наказание ограничением свободы, арестом или лишением свободы из расчета один день ограничения свободы за один день исправительных работ, один день ареста за два дня исправительных работ, один день лишения свободы за три дня исправительных работ.

Исправительные работы следует отличать от штрафа.

Во-первых, уголовно-правовой значимостью наказания. Исправительные работы применяются только как основное наказание, штраф — и как основное, и как дополнительное.

Во-вторых, содержательной структурой и социально-правовой характеристикой. Исполнение штрафа одноактно, тогда как исправительные работы оказывают на осужденного более или менее длительное исправительно-трудовое воздействие.

В-третьих, социально-правовыми последствиями. Осуждение к исправительным работам влечет за собой ряд имущественных и трудовых правоограничений.

В-четвертых, применением наказания с учетом особенностей осужденного. В отличие от штрафа исправительные работы не назначаются нетрудоспособным.

В-пятых, уголовно-правовыми последствиями уклонения от этих мер. Исправительные работы могут быть заменены ограничением или лишением свободы, штраф — нет.

5. Ограничение по военной службе

Уголовно-правовая сущность этой меры и исправительных работ сходны. Спецификой ограничения по военной службе является то, что оно назначается:

осужденным военнослужащим, проходящим военную службу по контракту вместо исправительных работ, предусмотренных санкциями статей Особенной части УК;

военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, в случаях, предусмотренных санкциями статей Особенной части УК за совершение преступлений против военной службы.

Военная служба, согласно ст. 35 Федерального закона от 11 февраля 1993 г. "О воинской обязанности и о военной службе" — это особый вид государственной службы граждан в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, органах внешней разведки и федеральных органах государственной безопасности.

К лицам, проходящим военную службу по контракту, относятся граждане как мужского, так и женского пола, заключившие, согласно Положению о порядке прохождения военной службы, письменный договор (контракт) с Министерством обороны Российской Федерации сроком на три, пять или десять лет, а также на меньший срок (до наступления предельного возраста пребывания на военной службе).

Лицо, осужденное к данной мере наказания, продолжает проходить военную службу по контракту там же, где оно и служило, но из его денежного содержания в доход государства ежемесячно удерживаются суммы в размере, установленном приговором суда, но не свыше двадцати процентов.

Помимо правоограничений материального характера, осужденный во время отбытия наказания не может быть повышен в должности и воинском звании; срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания.

Согласно ст. 51 УК ограничение по службе может быть назначено: в случаях, предусмотренных санкциями статей Особенной части УК за совершение преступлений по военной службе — на срок от трех месяцев до двух лет; в случаях применения данной меры вместо исправительных работ— на срок, который указан в санкции соответствующей статьи Особенной части УК относительно этих работ.

Срок ограничения исчисляется в месяцах и годах. Время содержания лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается из расчета один день лишения свободы за три дня службы.

Ограничение по военной службе — основная мера наказания; в качестве дополнительной оно применяться не может.

6. Конфискация имущества

Конфискация имущества как мера уголовного наказания известна с давних пор. Впервые под названием "разграбление" мы встречаемся с ней в Русской Правде. Применялось оно за наиболее опасные преступления — поджог, разбой, казнокрадство и кроме лишения имущества предусматривало изгнание преступника из общины и превращение в холопов его жены и детей.

О конфискации в чистом виде как отобрании у преступника всего или части имущества в государственную казну говорится в Соборном Уложении 1649 г., хотя сам термин "конфискация" был введен в русское законодательство лишь в XVIII в. Анализ законодательства показывает, что уже в то время эта мера подразделялась на виды по характеру и объему. Полная конфискация предусматривала изъятие у преступника всего имущества, частичная — предметов, которые непосредственно относились к учиненному преступлению либо являлись средством его учинения или результатом. Эти же виды и основное значение конфискации имущества сохранены в действующем уголовном законодательстве России.

Согласно ст. 52 УК конфискация имущества есть принудительное безвозмездное изъятие в собственность государства всего или части имущества осужденного. Будучи одной из самых суровых дополнительных мер, конфискация может быть применена только за тяжкие и особо тяжкие преступления, совершенные из корыстных побуждений. Прежнее законодательство предусматривало возможность конфискации и за государственные преступления, что вряд ли можно считать обоснованным. Эффективность конфискации имущества в борьбе с корыстной преступностью обусловлена ее воздействием на факторы причинного характера. Ее ценность заключается не просто в безвозмездном изъятии имущества у виновного, а в изменении структуры его потребностей, ибо показывает ему бессмысленность его преступных действий.

Следует заметить, что в юридической литературе высказывались различные социально-правовые оценки данной меры. Одни ученые считают, что конфискация имущества не соответствует целям и принципам уголовного наказания, в частности принципу личной ответственности, и даже при весьма ограниченном ее применении все-таки направлена нетолько и даже не столько против виновного (он в это время, как правило, лишен свободы), сколько против его семьи. Другие высказываются за настоятельную потребность ее сохранения, предлагая даже использовать конфискацию имущества в качестве не только дополнительного, но и основного наказания, допустить возможность ее назначения при условном осуждении.

Думается, целесообразность применения конфискации имущества должна обусловливаться характером преступного деяния, которое выступает частным случаем (моментом) всей общественной деятельности человека. Только при таком подходе преступление может быть оценено как единый акт, как единство корыстной цели и ее осуществления.

Анализ действующего уголовного законодательства позволяет выделить четыре основные модели взаимозависимости характера уголовного наказания и характера преступления: корыстное преступление — имущественное наказание (например, кража — исправительные работы); корыстное преступление — неимущественное наказание (мошенничество — лишение свободы); некорыстное преступление — имущественное наказание (клевета — штраф); некорыстное преступление — неимущественное наказание (убийство — лишение свободы).

Думается, что для корыстных преступлений либо деяний, сопряженных с незаконным обогащением, наиболее приемлемо сочетание основного (неимущественного) наказания и дополнительного (имущественного), прежде всего конфискации, ибо здесь самым справедливым, на наш взгляд, будет принцип талиона ("за похищенный рубль рублем и запла-тится").

В соответствии с законом конфискация имущества применяется только как дополнительная мера и может быть назначена судом лишь в случаях, предусмотренных санкцией статьи Особенной части УК; обращается только на личную собственность осужденного и на его долю в общей собственности и не может быть обращена на долю других лиц, владеющих имуществом совместно с ним на праве общей собственности. Не подлежит конфискации имущество, необходимое осужденному или лицам, находящимся на его иждивении, согласно перечню, предусмотренному уголовно-исполнитель-ным законодательством Российской Федерации.

Конфискация может быть полной, частичной и специальной. Полная конфискация состоит в безвозмездном изъятии всего личного имущества осужденного и его доли в общей собственности. Частичная заключается в изъятии определенной части имущества. В приговоре в таких случаях либо указываются конкретные предметы, подлежащие безвозмездному изъятию, либо устанавливается часть конфискуемого имущества (1/2, 1/3 и т. п.).

Замена конфискации имущества эквивалентной денежной суммой не допускается.

Специальная конфискация — это безвозмездное изъятие специальных предметов, служащих орудиями либо средствами преступления. Обычно они названы в санкции соответствующей статьи (орудия лова, плавучие средства, все добытое в результате незаконного занятия рыбным и другими промыслами и т. д.). Специальная конфискация не является видом наказания и может быть назначена судом вне зависимости от того, применена к осужденному конфискация имущества (полная или частичная) либо нет.

Конфискацию имущества как вид уголовного наказания следует отграничивать от штрафа. Отметим их основные различия.

1. Уголовно-правовая значимость наказания. Штрафмо-жет быть как основной, так и дополнительной мерой наказания, конфискация — только дополнительной и лишь в случаях, предусмотренных Особенной частью Уголовного кодекса.

2. Характер и степень общественной опасности преступления. Штраф применяется за деяния небольшой или средней тяжести, конфискация — за тяжкие и особо тяжкие преступления, совершенные из корыстных побуждений.

3. Характер и размер взыскания. Штраф — это денежное взыскание, а конфискация — принудительное изъятие принадлежащего осужденному имущества. Порядок применения конфискации имущества, а также перечень не подлежащих ей предметов, порядок и условия удовлетворения из конфискованного имущества претензий по обязательствам осужденного регулируются уголовно-исполнительным и соответственно гражданским законодательством.

4. Степень карательного момента наказания. Размер штрафа устанавливается в зависимости от тяжести преступления и обязательно с учетом имущественного положения виновного; при конфискации имущество изымается (полностью или частично) безусловно.

5. Размер и содержание взыскания. Штраф назначается в пределах, заданных санкцией статьи Особенной части УК

в размере, соответствующем определенному количеству минимальных размеров оплаты труда либо в размере заработной платы или иного дохода осужденного за определенный период. Количество конфискуемого имущества суд должен определить сам.

6. Порядок назначения в качестве дополнительной меры наказания. В отличие от штрафа конфискация имущества выступает как дополнительная мера наказания лишь к смертной казни, пожизненному лишению свободы, лишению свободы на определенный срок.

7. Возможность назначения при условном осуждении. Штраф может быть назначен при условном осуждении, применение же конфискации в этом случае запрещено законом.

8. Возможность назначения несовершеннолетним. Штраф при наличии определенных условий может быть назначен. Конфискация к несовершеннолетним не применяется.

При конфискации имущества государство не отвечает по долгам и обязательствам осужденного, если они возникли после принятия органами дознания, следственными или судебными органами мер по сохранению имущества.

7. Ограничение свободы

Ограничение свободы — новая для отечественного уголовного законодательства мера наказания (ранее действовала схожая, но не аналогичная ей — условное осуждение с обязательным привлечением к труду). Уголовно-правовая сущность ограничения свободы состоит в том, что трудоспособное лицо, достигшее к моменту вынесения судом приговора восемнадцати лет, направляется в специальное учреждение, определяемое органами, ведающими исполнением приговора, с целью привлечения его к труду в условиях надзора, но без изоляции от общества (ст. 53 УК).

Ограничение свободы может быть назначено:

лицам, осужденным за умышленные преступления и не имеющим судимости — на срок от одного года до трех лет;

лицам, осужденным за неосторожные преступления — на срок от одного года до пяти лет.

В случае замены обязательных или исправительных работ ограничением свободы оно может быть назначено на срок менее одного года. Срок исчисляется в месяцах и годах, а время содержания лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается из расчета один день за два дня ограничения свободы.

Ограничение свободы — основная мера наказания. Оно может быть назначено судом:

1) в случае, когда указано в качестве такового (самостоятельно или в альтернативе с другими видами наказания) в санкции применяемой статьи УК;

2) в порядке назначения более мягкого наказания по ст. 64 УК;

3) при вердикте присяжных заседателей о снисхождении (ст. 65 УК);

4) в случае замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания, но только в силу ст. 80 УК;

5) надзорной или кассационной инстанции вместо лишения свободы;

6) в случае замены обязательных работ, а также исправительных работ при злостном от них уклонении.

Ограничение свободы по юридическому содержанию относится к наказаниям, связанным с исправительно-трудо-вым воздействием, а поэтому оно не может быть назначено лицам, признанным инвалидами первой или второй групп, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет, женщинам, достигшим пятидесяти пяти и мужчинам — шестидесяти лет. Кроме того, оно не может быть назначено военнослужащим, проходящим военную службу по призыву; для них существует ограничение по службе.

Осужденные к ограничению свободы обязаны постоянно находиться в пределах административного района жительства и покидать его лишь по специальному разрешению руководства. В случае злостного уклонения эта мера заменяется лишением свободы на тот же срок. При этом время отбытого ограничения свободы засчитывается из расчета один день лишения за один день ограничения свободы.

Порядок отбытия данного наказания подробно регламентирован уголовно-исполнительным законом.

8. Арест

Арест как мера наказания известен российскому уголовному законодательству довольно давно. По Уложению о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. он был самым низшим видом лишения свободы и подразделялся посрокам: от трех недель до трех месяцев; от семи дней до трех недель; от трех до семи дней; от одного до трех дней. Порядок его отбытия зависел от сословного положения виновного. Так, не освобожденные от телесных наказаний или избавленные от них по особым постановлениям отбывали арест в помещениях при полиции, пользующиеся правами состояния — в тюрьме, дворяне и чиновники (лица, достигшие классных чинов на государственной службе) — при тюрьме, на военной гауптвахте, в собственных квартире или в домах того служебного ведомства, где они трудились.

Применялся арест за малозначительные преступления— недонесение о богохульстве, самоуправство и др. Из 2043 статей 304 назвали арест в качестве санкции. При невозможности применения он заменялся розгами. По Уголовному Уложению 1903 г. арест назначался на срок от одного дня до шести месяцев, а в случаях, оговоренных законом, до одного года. Осужденные содержались в арестных домах. Лица, приговоренные к аресту на срок свыше семи дней, могли по определению суда отбывать его по месту жительства. Офицеры — на гауптвахте. При этом осужденные на срок менее семи дней работали только по желанию, остальные трудились, выбирая себе работу, которая могла быть допущена в арестном помещении.

В первые годы советской власти термин "арест" употреблялся в ряде декретов, но обозначалось ли им лишение свободы или самостоятельное наказание — неизвестно. Наука уголовного права по-разному толкует указанное явление. Так, одни ученые полагали, что в большинстве законодательных актов этого периода лишение свободы связывается с принудительными работами, поскольку других видов лишения свободы законодательство этого времени не знало.

Другие авторы считали, что эта позиция покоится с одной стороны на недостаточном знакомстве с судебной практикой исследуемого периода, а с другой — на неправильном толковании ведомственного документа — Временной инструкции НКЮ о лишении свободы как о мере наказания и о порядке отбывания такового, поскольку никакая инструкция не могла отменять или изменять декреты и постановления правительства, ясно и четко разграничивающие тюремное заключение, лишение свободы и арест.

Как бы то ни было, но Уголовный кодекс РСФСР 1922 г. вслед за Руководящими началами по уголовному праву РСФСР 1919 г. не предусматривал арест как меру уголовного наказания. При обсуждении его проекта была изложена следующая позиция: кратковременный арест как мера перевоспитания и так называемого юридического исправления требует помещения арестованных в одиночные камеры, что неосуществимо. Не было его в виде уголовного наказания и в последующих законодательных актах.

В настоящее время он впервые включен в систему уголовных наказаний и состоит в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества — помещениях камерного типа. Арест назначается на срок от одного до шести месяцев. В случае замены обязательных или исправительных работ арестом он может быть назначен на срок менее одного месяца.

Все категории осужденных (мужчины, женщины, несовершеннолетние) содержатся раздельно. На них распространяются все правоограничения, установленные уголовно-ис-полнительным законодательством для лиц, лишенных свободы. Общеобразовательное и профессионально-техническое обучение осужденных не проводится. Администрация учреждения, исполняющего арест, вправе привлекать их к работам по хозяйственному обслуживанию помещений, предназначенных для лиц, отбывающих арест.

Военнослужащие содержатся на гауптвахте. Срок ареста в общий срок действительной службы и выслугу лет не засчитывается, осужденный не может представляться к очередному воинскому званию, назначаться на вышестоящую должность, переводиться к новому месту жительства и увольняться со службы, за исключением случаев непригодности к ней.

Арест — основная мера уголовного наказания, может быть назначен, когда указан в качестве такового (самостоятельно или в альтернативе с другими видами наказания) в санкции применяемой статьи УК. Как наказание, хотя и связанное с лишением свободы, но все же более мягкое, арест может быть назначен в качестве такового в силу ст. 64 УК, а также при вердикте присяжных заседателей о снисхождении (ст. 65 УК), замене неотбытой части наказания более мягким (ст. 80 УК), применен судом надзорной или кассационной инстанции вместо лишения свободы. Кроме того, арест в порядке замены наказания может быть назначен осужденному в случае злостного уклонения им от штрафа, обязательных или исправительных работ. Время, в течение которого осужденный отбывал обязательные или исправитель-ные работы, учитывается при определении срока ареста из расчета восемь часов обязательных работ за один день ареста и два дня исправительных работ за один день ареста.

Сроки ареста исчисляются в месяцах и днях. При назначении ареста осужденному, содержащемуся до судебного разбирательства под стражей, время этого содержания засчитывается из расчета день за день.

Арест не может быть назначен лицам, не достигшим к моменту вынесения судом приговора шестнадцати лет, а также беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет. Несовершеннолетним осужденным, достигшим к моменту вынесения приговора шестнадцати лет, арест может быть назначен на срок от одного До четырех месяцев.

В настоящее время в стране не создано необходимых условий для исполнения ареста как меры уголовного наказания, поэтому данные положения Уголовного кодекса вводятся в действие после вступления в силу Уголовно-исполни-тельного кодекса Российской Федерации и по мере создания необходимых условий, но не позднее 2001 года.

9. Содержание в дисциплинарной воинской части

Содержание в дисциплинарной воинской части — не ново для отечественного уголовного законодательства. Ранее существовало схожее — направление военнослужащих, совершивших преступления, в дисциплинарный батальон, включающее одновременно и замену исправительных работ содержанием на гауптвахте.

Данная мера применяется к лицам, проходящим военную службу по призыву, а также по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного срока.

Содержание в дисциплинарной воинской части —основная мера наказания. Согласно закону оно может быть назначено в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК за преступления против военной службы, а также когда характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены лишения свободы на срок не свыше двух лет содержанием в дисциплинарной воинской части (ст. 55 УК).

Лица, отбывающие наказание в дисциплинарной части, остаются военнослужащими, на них распространяются воинские уставы, а члены семьи продолжают пользоваться всеми льготами, установленными Федеральным законом от 22 января 1993 г. "О статусе военнослужащих". Вместе с тем содержание в дисциплинарной воинской части порождает и ряд правоограничений: особые условия прохождения военной службы, незачет времени пребывания в дисциплинарной части в срок действительной военной службы.

Срок содержания лица в дисциплинарной воинской части вместо лишения свободы определяется из расчета день за день. Точно так же засчитывается время содержания лица под стражей до судебного разбирательства.

10. Лишение свободы

Лишение свободы — наиболее распространенный вид наказания вот уже не одну сотню лет. Как явствует из исследования М. Ф. Владимирского-Буданова, заключение являлось одним из древнейших видов наказаний и выражалось в двух степенях: заключение в железо (цепи) — более легкая степень и заключение в погреб — более тяжкая. Свидетельства о последнем относятся к первой половине XI в. (заключение князя полоцкого Всеслава в погреб в Киеве и освобождение его оттуда народом). Подземные тюрьмы устраивались в фундаменте крепостных башен. В целом же, по мнению ученого, заключение во всех его видах в древнюю эпоху имело не столько карательное, сколько предупредительное значение и применялось как к преступникам до назначения им действительного наказания, так и к пленникам'.

В дальнейшем история русского законодательства делила наказания, заключающиеся в лишении свободы, на уголовные и исправительные. К наказаниям уголовным относились:

лишение всех прав состояния и ссылка в каторжные работы;

лишение всех прав состояния и ссылка на поселение в Сибирь;

лишение всех прав состояния и ссылка на поселение на Кавказ.

К наказаниям исправительным:

потеря всех особенных прав и преимуществ, как лично, так и по состоянию осужденного ему присвоенных, и ссылка на житье в отдаленные или менее отдаленные места Сибири, в определенном для его жительства месте, с заключением или без него, а для людей неизъятых от наказаний телесных — отдача на время в исправительные арестантские роты гражданского ведомства с тем же лишением прав;

лишение всех особенных прав и преимуществ и ссылка на житье в другие, кроме сибирских, более или менее отдаленные губернии, в определенном для жительства месте, с заключением или без него, а для людей неизъятых от телесных наказаний — заключение в рабочем доме также с потерей всех особенных прав и преимуществ;

временное заключение в крепости, с лишением лишь некоторых особенных прав и преимуществ или же без лишения их, смотря по роду преступления и мере вины;

временное заключение в смирительном доме, с лишением некоторых особенных прав и преимуществ или же без них, смотря по роду преступления и мере вины;

временное заключение в тюрьме; кратковременный арест.

Свобода вообще, по определению В. Даля, это "своя воля, простор, возможность действовать по-своему; отсутствие стеснения, неволи, рабства, подчинения чужой воле". Свобода по определению, даваемому в юридической литературе, — это возможность для человека по своему усмотрению удовлетворять свои материальные и духовные потребности, избирать место жительства и вид труда, общаться с другими людьми, устраивать семейную жизнь, быт и т. д. Свобода личности неотделима от существующих социальных отношений в обществе, она не абсолютна, а относительна и потому не равнозначна произволу. В зависимости от тех или иных условий и обстоятельств граждане могут обладать свободой в одних сферах деятельности и быть ограничены в других.

Уголовно-правовая суть лишения свободы заключается, прежде всего, в лишении осужденного права свободно передвигаться и распоряжаться собой. Уголовное законодательство не определяет понятие лишения свободы; в юридической же литературе особой популярностью пользуется определение, данное В. А. Тумановым. Лишение свободы, пишет он, есть правовое последствие уголовного преступления, влекущее особое правовое положение осужденного. Оно включает в себяограничение свободы передвижения, определенную степень изоляции, принудительное применение установленных законом средств и методов исправления и перевоспитания и реализуется в условиях определенного режима лишения свободы'.

Лишение свободы как вид уголовного воздействия ограничивает или даже лишает личность существенных элементов ее свободы. Именно потому действующее уголовное законодательство предусматривает его в основном за преступления, относящиеся к категории тяжких или особо тяжких либо лицам, хотя и совершившим преступления небольшой или средней тяжести, но представляющим повышенную общественную опасность.

Одним из основных элементов карательного воздействия, оказываемого лишением свободы, является степень его продолжительности. По настоящему уголовному законодательству лишить свободы можно на определенный срок (ст. 56 УК) и пожизненно (ст. 57 УК).

По ст. 56 УК лишение свободы устанавливается на срок от шести месяцев до двадцати лет. В случае замены исправительных работ или ограничения свободы ее лишением оно может быть назначено на срок менее шести месяцев. В случае частичного или полного сложения сроков при назначении наказаний по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может быть более двадцати пяти, а по совокупности приговоров — тридцати лет.

Согласно ст. 88 УК несовершеннолетним лишение свободы может быть назначено на срок не свыше десяти лет.

Пожизненное лишение свободы устанавливается за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, и может назначаться в случаях, когда суд сочтет возможным не применять смертную казнь. Оно не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесяти пяти лет.

Лишение свободы — основная мера уголовного наказания, назначаемая:

1) в случаях, когда она в качестве меры уголовного наказания (самостоятельно или в альтернативе с другими мерами) предусмотрена в санкции статьи Особенной части. При этом, поскольку лишение свободы — одно из самых суровых наказаний, обладающих наибольшим карательным воздействием, суд, если санкция закона, по которому лицо признано виновным, наряду с лишением свободы предусматривает более мягкие меры, при постановлении приговора должен обсудить вопрос об их применении. И лишь при условии, что данного осужденного наиболее целесообразно подвергнуть карательно-воспитательному воздействию в условиях изоляции от общества, применить лишение свободы;

2) вместо исправительных работ или ограничения свободы в случае злостного уклонения осужденного от отбытия этих мер. При этом время отбытия ограничения свободы засчитывается в срок лишения свободы из расчета день за день, а время отбытия исправительных работ — из расчета один день лишения свободы за три дня работ;

3) в случае замены смертной казни пожизненным лишением свободы или лишением свободы на двадцать пять лет в порядке помилования.

Сроки лишения свободы исчисляются в месяцах и годах. Время содержания лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается в сроки лишения свободы из расчета день за день.

Существует несколько видов режимов лишения свободы, что вызвано необходимостью раздельно содержать осужденных в зависимости от степени опасности совершенного преступления и данных, характеризующих их личность. Режим — это установленный и урегулированный нормами уголовного и уголовно-исполнительного законодательства порядок жизни и труда осужденных, обеспечивающий их изоляцию, а также осуществление ограничений, связанных с лишением свободы, выполнение осужденными их обязанностей, гарантии реализации принадлежащих им прав.

В соответствии со ст. 58 УК лишение свободы назначается:

лицам, осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, к лишению свободы на срок не свыше пяти лет — в колониях-поселениях;

лицам, впервые осужденным к лишению свободы за умышленные преступления небольшой или средней тяжести и тяжкие преступления, а также лицам, осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, к лишению свободы на срок свыше пяти лет — в исправительных колониях общего типалицам, впервые осужденным к лишению свободы за особо тяжкие преступления, а также при рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы, и женщинам при особо опасном рецидиве преступлений — в исправительных колониях строгого режима;

при особо опасном рецидиве преступлений, а также лицам, осужденным к пожизненному лишению свободы, — в исправительных колониях особого режима.

Таким образом, режим исправительно-трудового учреждения зависит от формы вины, размера и тяжести назначенного судом наказания, от того, в какой раз осужденный отбывает лишение свободы, мужчина он или женщина, являются ли совершенные преступления особо опасным рецидивом.

Лицам, осужденным к лишению свободы на срок свыше пяти лет за особо тяжкие преступления, а также при особо опасном рецидиве преступлений может быть назначено отбывание части срока в тюрьме. При этом в приговоре не определяется вид содержания осужденного в тюрьме. Категории осужденных, содержащихся на общем и строгом тюремном режиме, определяются уголовно-исполнительным законодательством.

Особый порядок определен для несовершеннолетних. Согласно ст. 88 УК лишение свободы назначается:

несовершеннолетним мужского пола, впервые осужденным к лишению свободы, а также несовершеннолетним женского пола — в воспитательных колониях общего режима;

несовершеннолетним мужского пола, ранее отбывавшим лишение свободы, — в воспитательных колониях усиленного режима.

Суд может указать органу, исполняющему наказание, учитывать определенные особенности личности несовершеннолетнего.

Изменения вида исправительно-трудового учреждения, назначенного приговором суда, производится судом в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации.

11. Лишение свободы на определенный срок

Содержание этого одного из наиболее суровых видов наказаний состоит в принудительной изоляции осужденного путем помещения его в предназначенные для этого учреждения на срок, установленный приговором суда, со специальным режимом содержания.

Лишение свободы обладает наибольшим числом правоограни-чений для осужденного^ а следовательно, повышенной по отношению к другим видам наказания репрессивностью. Оно предусматривается в законе и применяется судом в случаях совершения тяжких н особо тяжких\* преступлений к лицам, ранее осуждав-шимся^к этому'наказанию, к рецидивистам и т.п. И Лишение ^свободы назначается в качестве наказания, когда цели наказания не могут быть достигнуты более мягкими мерами уголовно-пра-вового воздействия, исправление лица возможно лишь в условиях строгой изоляции и специального режима.) Осужденный к этому виду наказания существенно ограничивается в целом ряде основных прав. Уголовно-исполнительное законодательство к осужденному предусматривает возможность применения специальных принудительных мер (за злостное нарушение установленного порядка отбывания наказания, например, перевод в помещения камерного типа).

Высшие судебные органы неоднократно обращали внимание судов на то, что к лицам, совершившим не представляющие повышенной опасности преступления, и в случаях, когда санкция статьи Особенной части УК, по которой квалифицированы действия виновного, наряду с лишением свободы предусматривает более мягкие виды наказания, при постановлении приговора каждый раз должен обсуждаться вопрос о целесообразности и необходимости применения лишения свободы'.

В уголовном законе перечисляются места отбывания лишения свободы и виды исправительных учреждений: колонии-поселения, а также исправительные колонии общего, строгого и особого режима и тюрьмы. Лица, осужденные к лишению свободы, которым к моменту вынесения судом приговора не исполнилось 18 лет, помещаются в воспитательные колонии общего или усиленного режима (часть первая ст. 56 УК)2.

Новый Уголовный кодекс устанавливает предельные сроки лишения свободы: от шести месяцев до двадцати лет (часть вторая ст. 56 УК).

Закон четко и дифференцирование определяет, кто (какие категории) из осужденных к лишению свободы должен отбывать наказание в том или ином учреждении (ст. 58 УК):

1) Лица, которые осуждены к лишению свободы за преступления, совершенные по неосторожности, на срок не свыше пяти лет, — в колониях-поселениях. Таким образом, по новому Уголовному кодексу для отбывания лишения свободы в колониях-поселениях необходимы два условия: лицо совершило преступление по неосторожности и срок лишения свободы не превышает пяти лет. При этом не имеет значения, осуждается ли лицо при наличии указанных условий впервые.

2) Лица, которые впервые осуждаются к лишению свободы за совершение умышленных преступлений небольшой или средней тяжести, а также тяжких преступлений (пп. 2, 3 и 4 ст. 15 УК), и лица, осужденные за преступления, совершенные по неосторожности, к лишению свободы на срок свыше пяти лет, — в исправительных колониях общего режима. Следовательно, для направления осужденного для отбывания наказания в исправительную колонию общего режима необходимо, чтобы: а) преступление, если оно умышленное, было совершено осужденным впервые;

б) это умышленное преступление по своей категории относилось к преступлениям небольшой или средней тяжести или к числу тяжких преступлений (в первом случае максимальный срок лишения свободы, указанный в санкции соответствующей статьи Особенной части УК не должен превышать двух лет, во втором — пяти лет и в третьем — десяти лет); в) лицом было совершено преступление по неосторожности, и оно было осуждено к лишению свободы на срок свыше 5 лет.

3) Лица, впервые осужденные к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений, а также при рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы, и женщины в случае особо опасного рецидива — в исправительных колониях строгого режима.

Из смысла закона следует, что в колониях строгого режима должны отбывать наказания четыре категории осужденных:

а) лица, впервые осужденные к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений (п. 5 ст. 15 УК); б) при рецидиве преступления (то есть при совершении умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление, — часть первая ст. 18 УК); в) лица, ранее отбывавшие

лишение свободы'; г) женщины, признанные особо опасными рецидивистками (часть третья ст. 18 УК).

4) Лица, признанные особо опасными рецидивистами, а также при осуждении к пожизненному лишению свободы — в исправительных колониях особого режима.

Таким образом, в колониях особого режима должны по закону отбывать наказание две категории осужденньк: при особо опасном рецидиве (часть третья ст. 18 УК) и при осуждении к пожизненному лишению свободы.

Закон устанавливает также, что, если лицо осуждается на срок свыше пяти лет за совершение особо тяжких преступлений, а также в случаях особо опасного рецидива, ему может быть назначено отбывание части срока наказания в тюрьме. Стало быть, для отбывания части срока наказания в тюрьме условиями являются:

а) осуждение за совершение особо тяжкого преступления и б) на срок свыше пяти лет. Закон не указывает, какая часть срока должна отбываться в тюрьме, и этот вопрос, очевидно, должен решаться судом с учетом обстоятельств конкретного уголовного дела и личности осужденного.

Новый Уголовный кодекс установил, что в случаях полного или частичного сложения сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может превышать двадцати пяти лет, а по совокупности приговоров — тридцати лет (часть четвертая ст. 56 УК).

Уголовный закон лишь определяет срок лишения свободы, виды мест отбывания этого наказания, категории осужденных, которые должны отбывать его в том или ином учреждении, и условия направления в определенный вид места лишения свободы.

Порядок исполнения лишения свободы применительно к каждому учреждению, где оно отбывается, режимные требования и условия содержания осужденных определяются Уголовно-испол-нительным кодексом. Этим же нормативным актом устанавливается изменение вида исправительного учреждения, назначенного приговором (часть третья ст. 58 УК).

12. Пожизненное лишение свободы

Уголовный закон устанавливает, что пожизненное лишение свободы применяется только как альтернатива смертной казни за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, и может назначаться в случаях, когда суд сочтет возможным не применять смертную казнь (часть первая ст. 57 УК).

Таким образом, по сути дела, пожизненное лишение свободы не является одним из видов наказаний, а представляет собой альтернативу смертной казни, то есть может быть назначено взамен ее. В законе указаны условия применения пожизненного заключения. Они сводятся к следующим: а) лицо осуждается за совершение особо тяжкого преступления; б) это преступление должно выражаться в посягательстве на жизнь одного человека или нескольких лиц (убийство при квалифицирующих обстоятельствах или покушение на него); в) суд, оценив все материалы дела и личность преступника — стечение смягчающих или наличие исключительных обстоятельств, — признает возможным не применять смертную казнь, а назначить осужденному пожизненное лишение свободы. Возможность применения пожизненного лишения свободы ограничена законом: оно не может быть назначено женщинам, лицам, совершившим преступление в возрасте до восемнадцати лет, а также мужчинам в возрасте старше шестидесяти пяти лет.

13. Смертная казнь

Смертная казнь — самый суровый и высший вид уголовного наказания, содержанием которого является лишение по приговору осужденного жизни (ст. 59 УК).

Уголовный закон сам называет ее исключительной мерой наказания, подчеркивая этим, что она должна применяться в особых случаях. Смертная казнь, естественно, не может иметь своей целью исправление виновного, а выполняет задачи восстановления социальной справедливости и предупреждения совершения новых преступлений прежде всего самим осужденным и другими неустойчивыми лицами.

Включение смертной казни в строго ограниченных пределах как по числу преступлений, за совершение которых она может быть применена, так и по категориям осужденных с учетом нынешнего высокого уровня преступности, к тому же имеющего тенденцию к росту, а не падению, наличия организованной и профессиональной преступности, мафиозных структур, охвативших многие сферы жизни общества и государства, вполне оправданно и жизненно необходимо.

Вопрос о смертной казни как о мере уголовного наказания, о целесообразности ее наличия в уголовном законодательстве и объеме применения решался как в зарубежных странах, так и в российских законах в разные периоды истории различно: от полной ее отмены до широкого применения. Дискуссионной проблема смертной казни была на протяжении веков и остается таковой до настоящего времени'.

В послереволюционный период в законодательстве нашего государства этот вопрос также решался весьма неоднозначно.

В отдельные периоды государство провозглашало отказ от смертной казни (Декреты II съезда Советов от 26.10.1917 г.2, ВЦИК и СНК от 17.01.1920 г.3).

Затем смертная казнь с учетом военной обстановки или под флагом усиления борьбы с “врагами народа” вновь восстанавливалась.

После окончания Великой Отечественной войны Указом Президиума Верховного Совета СССР от 26 мая 1947 г. “Об отмене смертной казни” это наказание было отменено в мирное время, а преступления, за которые предусматривалась высшая мера, наказывались лишением свободы сроком на 25 лет4.

Затем вскоре смертная казнь Указом Президиума Верховного Совета СССР от 12 января 1950 г. “О применении смертной казни к изменникам Родины, шпионам, подрывникам-диверсантам” допускалась в изъятие из предыдущего Указа5. В последующем (в 1954 г.) смертная казнь допускалась в отношении осужденных за убийство при отягчающих обстоятельствах6.

Основы уголовного законодательства 1958 г., признавая смертную казнь исключительной мерой наказания, допускали применение ее вплоть до полной отмены за государственные преступления (при наличии ее в санкции соответствующей статьи, за умышленное убийство при отягчающих обстоятельствах и, в специально предусмотренных случаях, за некоторые другие особо тяжкие преступления).

УК РСФСР 1960 г. в ст. 23 в редакции Закона РФ от 24.04.93 устанавливал возможность применения смертной казни путем расстрела за особо тяжкие преступления, если это предусмотрено в конкретных статьях УК'.

В У К 1960 г. смертная казнь предусматривалась за совершение довольно значительного числа преступлений (за 17 преступных деяний в мирное время и 16 — в военное время и в боевой обстановке). Однако это вовсе не означало ее фактического широкого применения. Как правило, к тому же в единичных случаях высшая мера назначалась лицам, совершившим убийства с особой жестокостью, нескольких лиц, малолетних детей, извращенным способом и т.п.

По данным статистики за 1987 год, 96% приговоров к смертной казни были вынесены судами в связи с осуждением именно за эти преступления2.

В общей структуре наказаний, назначенных в течение пяти лет (1985—1989 гг.), объем смертной казни составил менее 0,05%.

Новый Уголовный кодекс, как уже было сказано, допускает возможность применения смертной казни лишь за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь (часть первая ст. 59 УК).

Так, смертная казнь как альтернатива пожизненному лишению свободы предусмотрена в законе за умышленное убийство при квалифицирующих обстоятельствах (часть вторая ст. 105 У К), террористический акт (ст. 277 УК), геноцид (ст. 357 УК).

Даже в тех случаях, когда в санкциях статьи Особенной части УК допускается ее альтернативное применение, она не может быть назначена женщинам, лицам, не достигшим к моменту совершения преступления восемнадцати лет, а также мужчинам по достижении ими к моменту вынесения приговора шестидесяти пяти лет (часть вторая ст. 59 УК). Следует обратить внимание на такой нюанс законодательной формулировки: применительно к несовершеннолетним закон говорит о недостижении ими 18 лет на момент совершения преступления, применительно к мужчинам — возраст указан на момент вынесения приговора.

Закон устанавливает также, что смертная казнь может быть заменена в порядке помилования либо пожизненным лишением свободы, либо лишением свободы на срок двадцать пять лет.

Уголовно-исполнительное законодательство регламентирует порядок и условия исполнения смертной казни. Основанием для ее исполнения являются вступивший в законную силу приговор суда и уведомление об отклонении жалоб осужденного (при их наличии) в порядке надзора и ходатайства о помиловании.

Смертная казнь исполняется непублично путем расстрела. Исполнение смертной казни в отношении нескольких лиц производится отдельно в отношении каждого в отсутствии остальных. При исполнении смертной казни присутствуют прокурор, начальник учреждения, в котором исполняется смертная казнь, и врач. Об исполнении приговора составляется протокол, который подписывается указанными лицами.