

О некоторых вопросах назначения наказания в виде лишения свободы

Утративший силу

Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 19 октября 2001 год № 15. Утратило силу нормативным постановлением Верховного суда Республики Казахстан от 25 июня 2015 года № 4

Сноска. Утратило силу нормативным постановлением Верховного суда РК от 25.06.2015 № 4 (вводится в действие со дня официального опубликования).

Обсудив результаты обобщения судебной практики назначения наказания в виде лишения свободы, пленарное заседание Верховного Суда Республики Казахстан отмечает, что при применении этого вида наказания суды допускают **с е р ь е з н ы е о ш и б к и .**

Судами не всегда соблюдаются общие начала назначения наказания, предусмотренные ст. 52 К970167_ УК, что ведет к нарушению принципа индивидуализации наказания. Допускается необоснованное назначение лишения свободы при наличии оснований для применения другого менее строгого наказания. Имеют место случаи применения неоправданно мягких мер наказания лицам, совершившим тяжкие и особо тяжкие преступления либо неоднократно судимым и представляющим повышенную опасность для общества.

В целях обеспечения правильного и единообразного разрешения вопросов, возникающих в судебной практике при назначении наказания в виде лишения свободы, пленарное заседание постановляет:

1. Обратить внимание судов на необходимость безусловного соблюдения по каждому уголовному делу общих начал назначения наказания, установленных ст. 52 УК, имея в виду, что несправедливое наказание вследствие его чрезмерной суровости либо мягкости не способствует достижению целей наказания.

2. Судам необходимо учитывать, что наказание в виде лишения свободы, как более строгий вид наказания из числа предусмотренных законом видов наказания, назначается лишь в случаях, когда исправление осужденных и предупреждение совершения новых преступлений невозможно при назначении менее строгих видов наказания. При назначении лишения свободы вопросы о его сроках должны решаться с точки зрения его достаточности для достижения целей наказания. Применение меры пресечения в виде ареста не должно учитываться судами при назначении наказания и служить поводом к обязательному применению лишения свободы.

Если уголовный закон, по которому лицо признается виновным, наряду с

лишением свободы предусматривает более мягкие виды наказания, то суды при постановлении приговора обязаны обсудить вопрос о назначении наказания, не связанного с лишением свободы. Назначение именно лишения свободы при наличии другого менее строгого наказания должно быть мотивировано в приговоре.

3. При постановлении приговора в отношении женщин, лиц, совершивших преступление в возрасте до восемнадцати лет, мужчин, достигших к моменту вынесения приговора шестидесятипятилетнего возраста, судам необходимо учитывать предусмотренные ст. ст. 48, 49 К970167_ УК исключения, касающиеся сроков лишения свободы.

При принятии решения о наказании в виде лишения свободы в отношении беременных женщин и женщин, имеющих ребенка в возрасте до четырнадцати лет, и мужчин, в одиночку воспитывающих малолетних детей, кроме осужденных к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности, суды в соответствии со ст. 72 УК обязаны обсудить возможность отсрочки отбывания наказания и привести соответствующие мотивы в приговоре.

Сноска. Пункт 3 с изменениями, внесенными нормативными постановлениями Верховного Суда РК от 28.10.2005 N 8; от 21.04.2011 N 1 (вводится в действие со дня официального опубликования).

4. При решении вопроса о назначении наказания несовершеннолетним суды должны принимать во внимание требования ст.ст. 80-82 К970167_ УК. В предусмотренных законом случаях необходимо обсуждать вопрос об освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности и от наказания и применении к ним мер воспитательного воздействия.

Лишение свободы, как самый строгий вид уголовного наказания, может назначаться несовершеннолетним в пределах сроков, установленных ст. 79 УК. При этом срок лишения свободы как за одно преступление, так и по совокупности преступлений и совокупности приговоров не может превышать 10 лет. Лишение свободы свыше указанного срока до 12 лет несовершеннолетним может назначаться только за убийство, совершенное при отягчающих обстоятельствах. В этом случае срок лишения свободы, назначенный по совокупности преступлений и совокупности приговоров, не может быть выше 12 лет. Согласно части седьмой статьи 79 УК несовершеннолетним, совершившим преступление небольшой тяжести или впервые совершившим преступление средней тяжести, лишение свободы не назначается.

Сноска. Пункт 4 с изменениями, внесенными нормативными постановлениями Верховного Суда РК от 28.10.2005 N 8; от 21.04.2011 N 1 (вводится в действие со дня официального опубликования).

5. В соответствии с ч. 2 ст. 379 Z970206_ УПК суды при назначении наказания обязаны в приговоре указывать мотивы назначения вида, размера или срока наказания лицу, признанному виновным в совершении преступления. При этом суды не должны ограничиваться лишь перечислением обстоятельств, влияющих на назначение наказания, но и указывать, каким образом они отражают характер и степень общественной опасности преступления и данные о личности, его совершившей.

При определении характера и степени общественной опасности суды должны исходить из социальной значимости охраняемых законом общественных отношений (объекта посягательства), наступивших последствий в результате содеянного, категории преступления, стадии осуществления преступного намерения, вида соучастия, способа, времени и места совершения преступления. Суды во всех случаях обязаны всесторонне и объективно оценивать всю совокупность обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность и наказание, конкретные сведения о личности осужденного, с обязательным указанием и приведением в приговоре мотивов принятого решения о наказании. Формальное перечисление указанных обстоятельств без раскрытия содержания каждого из них недопустимо.

6. Суды обязаны тщательно исследовать все обстоятельства связанные с вопросом о рецидиве преступлений, имея в виду, что они влияют на юридическую оценку содеянного, правильное определение срока наказания, вида режима исправительной колонии.

По каждому делу необходимо исследовать материалы, касающиеся прежних судимостей. При этом судам следует принимать во внимание, что судимости, снятые или погашенные в соответствии со ст.ст. 77, 86 K970167_ УК (ст. 49 УК Каз.ССР), не учитываются. Судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до восемнадцати лет не учитываются при установлении рецидива преступления в силу ч. 4 ст. 13 УК. Для определения вида рецидива не имеет значения стадия совершения преступления и вид соучастия.

Устанавливая количество прежних судимостей, судам следует иметь в виду, что судимости за преступления, совершенные до вынесения приговора по первому делу с определением окончательного наказания по совокупности преступлений на основании ч. 6 ст. 58 УК (ч. 3 ст. 37 УК Каз.ССР) учитываются как одна судимость.

7. Необходимо учитывать указанные в законе условия погашения судимости. Лицо, не отбывавшее наказание ввиду освобождения от него по приговору (постановлению) суда, независимо от срока пребывания в заключении в связи с избранием меры пресечения в виде ареста, считается в соответствии с ч. 2 ст. 77 K970167_ УК не имеющим судимости с момента вступления в законную силу

судебного акта, на основании которого он освобожден от наказания.

При освобождении лица от отбывания наказания в ходе его исполнения по основаниям, указанным в Общей части К970167_ УК (условно-досрочно, по амнистии, помилованию, болезни, замене более мягким наказанием) порядок и сроки погашения судимости исчисляются в соответствии с ч.ч. 3, 4 ст. 77 и ст. 86 УК, если актами амнистии или помилования не предусмотрено снятие судимости. Категории преступлений, указанные в п.п. "г", "д", "е" ч. 3 ст. 77 УК определяются в соответствии со ст. 10 УК.

8. При назначении наказания при рецидиве преступлений суды обязаны учитывать требования ст. 59 УК, устанавливающей только минимальные пределы сроков и размеров наказаний при соответствующем рецидиве. При рецидиве преступлений размер наказания за неоконченное преступление определяется в соответствии со ст. 56 УК без учета требований ч. 2 ст. 59 К 9 7 0 1 6 7 _ У К .

Исходя из числа прежних судимостей, характера и степени общественной опасности как ранее совершенных преступлений, так и вновь совершенных, а также с учетом обстоятельств, смягчающих уголовную ответственность и наказание, которые в их совокупности могут быть признаны исключительными, суд вправе, применив ст. 55 УК, назначить наказание без учета требований ч. 2 ст. 59 УК. При этом наказание с применением ст. 55 УК может быть назначено как ниже пределов, установленных ч. 2 ст. 59 УК, так и ниже минимальных пределов, указанных в статье, по которой квалифицировано преступление.

Сноска. Пункт 8 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 21.04.2011 N 1 (вводится в действие со дня официального опубликования) .

9. В соответствии со ст. 55 УК, назначая срок лишения свободы ниже низшего предела, чем предусмотрено за данное преступление, или назначая другое, более мягкое наказание, не указанное в санкции статьи (части статьи), по которой квалифицировано преступление, суды обязаны привести в мотивировочной части приговора основания такого решения, раскрыть содержание исключительных обстоятельств, послуживших основанием для с м я г ч е н и я н а к а з а н и я .

Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление, допускается лишь в тех случаях, когда все виды наказания, предусмотренные санкцией, не могут быть применены ввиду их чрезмерной строгости и несоответствия характеру и степени общественной опасности содеянного и установленным исключительным смягчающим обстоятельствам.

10. Судам следует иметь в виду, что установленные ч. 4 ст. 53 К970167_ УК пределы сроков или размеров наказаний действуют как при наличии

одновременно двух смягчающих обстоятельства, указанных в п. "д" и п. "к" ч. 1 данной статьи, так и при наличии одного из них.

При этом обязательным условием в обоих случаях является отсутствие обстоятельств, отягчающих ответственность и наказание, указанных в ст. 54 УК.

Необходимо учитывать, что ограничение максимального срока или размера наказания касается только наиболее строгого наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части К970167_ УК, и не препятствует назначению других менее строгих наказаний в пределах, указанных санкцией э т о й с т а т ь и .

Для применения ч. 4 ст. 53 УК надлежит устанавливать доказательства, подтверждающие наличие смягчающих ответственность и наказание обстоятельств, указанных в п. "д" и п. "к", и принятое решение мотивировать в п р и г о в о р е .

Сноска. Пункт 10 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного Суда РК от 21.04.2011 N 1 (вводится в действие со дня официального опубликования) .

11. Обратить внимание судов на необходимость соблюдения требований закона при назначении наказания по совокупности преступлений или по совокупности п р и г о в о р о в .

При совокупности преступлений следует назначить основное и дополнительное наказания за каждое преступление в отдельности, затем в соответствии со ст. 58 УК назначить окончательное наказание. При полном сложении сроки и размеры наказаний суммируются в соответствии с требованиями ст. 61 УК. При частичном сложении наказаний к наиболее строгому присоединяется часть менее строгого наказания. Сроки и размеры суммированного наказания не могут превышать пределы, установленные ст. 58 УК для каждого конкретного случая.

Когда в соответствии с ч.3 ст. 58 УК возможно применение как принципа сложения наказаний, так и принципа поглощения, судам при избрании способа назначения наказания следует в каждом конкретном случае учитывать характер и степень общественной опасности совершенных преступлений, обстоятельства совершения преступления, данные о личности виновного и другие факты, влияющие на определение наказания.

Наказание по совокупности приговоров назначается только в соответствии с принципом сложения и по своему размеру должно быть больше как наказания, назначенного по последнему приговору, так и неотбытой части наказания по п р е д ы д у щ е м у п р и г о в о р у .

Когда лицо осуждается по последнему приговору за преступление, совершенное до вынесения предыдущего приговора, в этих случаях при

назначении окончательного наказания производится зачет всего отбытого наказания по предыдущему приговору. Срок отбывания наказания, назначенного на основании ч. 6 ст. 58 и ст. 60 УК, исчисляется со дня вынесения последнего приговора с зачетом времени содержания под стражей до суда по последнему делу в порядке меры пресечения или задержания. <*>

Сноска. В пункт 11 внесены изменения - нормативным постановлением Верховного Суда РК от 28 октября 2005 года N 8 .

12. При назначении наказания по совокупности приговоров суды должны учитывать правила сложения наказаний, предусмотренные ст. 61 УК.

Если по предыдущему приговору лицо условно осуждалось к лишению свободы, исправительным работам, ограничению по воинской службе и в течение испытательного срока совершило новое преступление, за которое ему назначается реальное наказание, то полное или частичное сложение наказаний по совокупности приговоров возможно лишь в тех случаях, когда в соответствии со ст. 64 УК условное осуждение по первому приговору отменено.

В случаях установления вины лица в преступлении, совершенном до вынесения первого приговора, которым он осужден условно, и когда оснований для отмены условного осуждения не имеется либо когда наказания, назначенные по нескольким приговорам, в соответствии со ст. 61 УК не могут слагаться, судам следует в приговоре указывать об исполнении наказания по каждому приговору **самостоятельно.**

Сноска. Пункт 12 с изменениями, внесенными нормативными постановлениями Верховного Суда РК от 22.12.2008 № 16 (порядок введения в действие см. п. 2); от 21.04.2011 N 1 (вводится в действие со дня официального опубликования) .

13. Назначая отбывание наказания в виде лишения свободы в исправительных учреждениях, суд обязан руководствоваться ст.ст. 48, 79 УК. При исключительных обстоятельствах суд вправе с применением ст. 55 УК назначить колонию с менее строгим режимом, указав мотивы принятого решения . Если суд при наличии оснований не признал рецидив преступлений и не указал об этом в приговоре, то он не вправе назначать тот вид исправительной колонии, который возможен только при рецидиве преступлений.

Лицу, совершившему преступление в несовершеннолетнем возрасте и достигшему совершеннолетия к моменту вынесения приговора, режим исправительной колонии для отбывания лишения свободы назначается в соответствии со ст. 48 УК.

14. После отмены приговора при новом рассмотрении дела судам при назначении наказания в виде лишения свободы кроме общих начал назначения наказания следует также принимать во внимание и требования ст.ст. 423-3, 446-

Усиление наказания допускается лишь в тех случаях, когда предыдущий приговор был отменен ввиду мягкости наказания либо необходимости применения закона о более тяжком преступлении и действия подсудимого при новом рассмотрении фактически квалифицированы по этому закону.

Вместе с тем судам следует проверять, указывалось ли в жалобе или протесте стороны обвинения на мягкость наказания или необходимость переквалификации преступления на статью, предусматривающую более строгое наказание, в качестве оснований отмены предыдущего приговора. При применении закона о более тяжком преступлении после дополнительного расследования дела судам необходимо обращать внимание на соблюдение требований ст. 303 УПК при направлении дела на дополнительное расследование . Направление дела на дополнительное расследование для изменения обвинения на более тяжкое либо отмена предыдущего приговора по этим основаниям или ввиду мягкости назначенного наказания при отсутствии ходатайства стороны обвинения об этом не могут влечь усиления наказания при новом рассмотрении д е л а .

Если протест, жалоба стороны обвинения приносились по основаниям, направленным на ухудшение положения осужденного, а приговор вышестоящей инстанцией был отменен по другим основаниям (неполнота судебного следствия, существенные нарушения норм Z970206_ УПК и т.п.), то при новом рассмотрении дела усиление наказания также не допускается.

Сноска. Пункт 14 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 21.04.2011 N 1 (вводится в действие со дня официального о п у б л и к о в а н и я) .

15. При назначении наказания в виде лишения свободы судам следует неукоснительно выполнять требования закона с учетом разъяснений, данных в постановлении Пленума Верховного Суда от 30 апреля 1999 N 1 P99001S_ "О соблюдении судами законности при назначении уголовного наказания".

*Председатель Верховного Суда
Республики Казахстан
Секретарь пленарного заседания,
Судья Верховного Суда Республики
Казахстан*