

## **Об условно-досрочном освобождении от наказания и замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания**

### *Утративший силу*

Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 13 декабря 2001 года № 20. Утратило силу нормативным постановлением Верховного Суда Республики Казахстан от 25 декабря 2007 года N 10

*Сноска. Утратило силу нормативным постановлением Верховного Суда РК от 25.12.2007 N 10 .*

Обсудив практику судов по применению условно–досрочного освобождения осужденных от наказания и о замене неотбытой части наказания более мягким, пленарное заседание Верховного Суда отмечает, что суды в основном правильно применяют требования ст.ст. 70, 71, 84 К970167\_ Уголовного кодекса Республики Казахстан (в дальнейшем УК).

Вместе с тем в работе судов имеются серьезные недостатки и нарушения  
з а к о н а .

В целях формирования правильной судебной практики по применению законодательства об условно–досрочном освобождении от наказания и замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания пленарное заседание Верховного Суда Республики Казахстан постановляет:

1. Обратить внимание судов, что точное и неуклонное исполнение требований уголовного закона об условно-досрочном освобождении от наказания и замене неотбытой части наказания более мягким имеет исключительно важное значение в деле исправления осужденных, предупреждения рецидивной преступности.

2. В соответствии со ст. 455 Z970206\_ Уголовно–процессуального кодекса Республики Казахстан (в дальнейшем - УПК), вопросы об условно–досрочном освобождении, о замене неотбытой части наказания более мягким рассматриваются по представлению органа, ведающего исполнением наказания, либо по представлению специализированного государственного органа, обеспечивающего исправление несовершеннолетних, а в отношении лиц, отбывающих наказание в дисциплинарной воинской части – по представлению командования дисциплинарной воинской части.

3. Согласно п. 9 ст. 169 Z970208\_ Уголовно–исполнительного кодекса Республики Казахстан (в дальнейшем - УИК), при отбытии осужденным установленной законом части срока наказания администрация учреждения или

органа, исполняющего наказание, обязана в месячный срок рассмотреть вопрос и вынести постановление о представлении либо отказе в представлении к условно–досрочному освобождению от отбывания наказания или к замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

В случае, если администрация в месячный срок не решит данный вопрос, то осужденный, его защитник, согласно ст. 278 К990411\_ Гражданско–процессуального кодекса Республики Казахстан (в дальнейшем - ГПК), вправе обжаловать бездействие администрации непосредственно в суд по месту отбывания наказания.

Суды должны реагировать на данное нарушение закона, допущенное администрацией учреждений или органов, исполняющих наказание.

В соответствии со ст. 13 К951000\_ Конституции Республики Казахстан, устанавливающей право каждого на судебную защиту своих прав и свобод, и ст.ст. 18, 20 Z970208\_ УИК постановление администрации учреждений и органов, исполняющих наказание, об отказе в представлении к условно–досрочному освобождению от отбывания наказания или к замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания может быть обжаловано осужденным, его защитником в суд или прокурору по месту отбывания наказания.

4. Суды не должны принимать к своему производству представления об условно-досрочном освобождении, не отвечающие требованиям ст. 169 п. 3 Z970208\_ УИК: не содержащие данных, характеризующих личность осужденного, его поведение, отношение к труду и обучению за весь период отбывания наказания, и свидетельствующих о том, что он доказал свое исправление, а также сведений об отбытии установленной законом части срока наказания. Если в представленных материалах не содержится достаточных данных для рассмотрения их и в ходе судебного заседания восполнить их невозможно, судья при подготовке материала к слушанию письмом возвращает его для соответствующего оформления, а если это обнаружилось в судебном заседании, то выносит постановление с указанием оснований, по которым материал возвращается.

Подлежат возвращению без рассмотрения и представления об освобождении осужденных, не отбывших требуемой законом части срока наказания.

Представления в отношении осужденных, на которых условно–досрочное освобождение не распространяется, подлежат оставлению без удовлетворения.

5. Согласно ст. 169 п. 11 Z970208\_ УИК, в случае отказа в условно–досрочном освобождении, замене неотбытой части наказания более мягким повторное внесение представления по любому из этих оснований может иметь место не ранее, чем по истечении шести месяцев со дня вынесения постановления об отказе, а для лиц, отбывающих пожизненное лишение свободы

, не ранее, чем по истечении 3-х лет.

6. Вопросы об условно-досрочном освобождении от наказания или замене неотбытой части наказания более мягким наказанием разрешаются судьей районного и приравненного к нему суда по месту отбывания наказания осужденным.

Участие в судебном заседании представителей учреждений и органов, направивших представление, а также осужденного и прокурора обязательно.

Осужденный вправе знакомиться с представленными в суд материалами, участвовать в их рассмотрении, заявлять ходатайства и отводы, давать объяснения, представлять доказательства.

В соответствии со ст. 455 Z970206\_ УПК участие в судебном заседании защитника обязательно в тех случаях, когда рассматривается представление в отношении несовершеннолетних, лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство по делу, а также лиц, которые в силу физических или психических недостатков не могут самостоятельно осуществлять свои права.

7. Решение суда выносится в виде постановления, которое должно быть мотивировано и содержать подробное обоснование выводов, к которым пришел суд в результате рассмотрения представления.

В протоколе судебного заседания должен быть отражен ход судебного заседания, указаны все действия суда и участников процесса, подробно изложены пояснения лиц по поводу представления, мнения прокурора и защитника.

Недопустимо любое упрощение уголовного процесса при рассмотрении вопросов об условно-досрочном освобождении и замене неотбытой части наказания более мягким наказанием, использование заранее изготовленных бланков с изложением текста постановлений, рассмотрение большого числа материалов в одном судебном заседании.

8. По результатам рассмотрения представления органа, ведающего исполнением приговора или обеспечивающего исправление несовершеннолетнего, судья может принять решение об удовлетворении представления либо об отказе в его удовлетворении.

Рассматривая представление об условно-досрочном освобождении от наказания, суд не вправе заменять неотбытый срок лишения свободы условным осуждением, сокращать неотбытый срок наказания, а может лишь условно-досрочно освободить осужденного либо заменить ему неотбытую часть наказания другим, более мягким наказанием при наличии условий, предусмотренных ст. 71 K970167\_ УК, или отказать в этом.

9. В соответствии со ст. 70 УК условно-досрочное освобождение от отбывания наказания может быть применено в отношении лиц, осужденных к

исправительным работам, ограничению свободы, ограничению по военной службе, содержанию в дисциплинарной воинской части и лишению свободы.

Не допускается условно–досрочное освобождение осужденных, отбывающих арест, привлечение к общественным работам, штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Условно–досрочное освобождение не применяется к лицам, которым смертная казнь в порядке помилования заменена лишением свободы.

Согласно ст. 170 Z970208\_ УИК, к условно–досрочному освобождению не представляются осужденные, совершившие новое тяжкое или особо тяжкое преступление в период отбывания пожизненного лишения свободы.

Лицо, отбывающее назначенное судом, а не в порядке помилования, пожизненное лишение свободы, может быть освобождено условно–досрочно, если судом будет признано, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания и фактически отбыло не менее 25 лет лишения свободы, и лишь при отсутствии у него злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания в течение предшествующих трех лет (перечисленных в ст. 112 Z 9 7 0 2 0 8 \_ У И К ) .

Лицо может быть освобождено условно–досрочно, если судом будет признано, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбывании назначенного наказания и фактически отбыло определенную часть наказания, размер которого зависит от категории преступления, за которое оно отбывает наказание .

Исправление должно быть доказано прежде всего примерным поведением. Под примерным поведением следует понимать исполнение всех правовых норм, правил общежития, норм морали, соблюдение всех требований режима отбывания наказания, качественное выполнение поручаемой работы, соблюдение правил техники безопасности, бережное отношение к оборудованию, материалам , инструментам и т . д .

10. Суды, разрешая вопрос о возможности применения условно– досрочного освобождения от наказания, о замене неотбытой части наказания более мягким наказанием, обязаны обеспечить строго индивидуальный подход к каждому осужденному .

В связи с этим суды должны выяснять, отбыл ли осужденный предусмотренную законом часть срока наказания, тщательно исследовать поведение осужденного за весь период отбывания наказания, а не только за время, непосредственно предшествующее рассмотрению представления.

11. К отбывающим наказание за преступления небольшой или средней тяжести условно–досрочное освобождение может быть применено при отбытии не менее половины назначенного срока наказания, за тяжкое преступление – не

менее  $2/3$  и за особо тяжкое преступление – не менее  $3/4$  назначенного срока  
наказания .

При этом следует иметь в виду, что в соответствии с ч. 4 ст. 70 К970167\_ УК фактически отбытый осужденным срок лишения свободы не может быть менее шести месяцев. Это условие не распространяется на другие виды наказания, следовательно, вопрос об условно–досрочном освобождении от отбывания прочих, кроме лишения свободы, видов наказания может быть поставлен и до истечения шестимесячного срока.

Лица, совершившие преступление в несовершеннолетнем возрасте, могут быть освобождены условно–досрочно от отбывания двух видов наказания: лишения свободы и исправительных работ после фактического отбытия не менее  $1/3$  срока наказания за преступление небольшой или средней тяжести, не менее половины срока наказания за тяжкое преступление и не менее  $2/3$  срока наказания за особо тяжкое преступление.

12. В соответствии со ст. 71 УК неотбытая часть назначенного срока лишения свободы за преступление небольшой и средней тяжести с учетом поведения осужденного может быть заменена ему любым более мягким видом наказания, указанным в ст. 39 УК: арестом, ограничением свободы, исправительными работами, привлечением к общественным работам, а в отношении осужденных военнослужащих – содержанием в дисциплинарной воинской части или ограничением по военной службе. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного наказания.

Неотбытая часть лишения свободы может быть заменена более мягким видом наказания после фактического отбытия осужденным не менее  $1/3$  срока  
наказания .

Отбывание более мягкого вида наказания назначается на срок, равный оставшейся неотбытой части наказания, назначенного по приговору суда. Однако этот срок не может превышать верхнего предела, установленного законом для соответствующего вида более мягкого наказания.

Лица, которым назначенное приговором суда лишение свободы заменено более мягким видом наказания, в дальнейшем на основании и в порядке, установленном ст. 70 К970167\_ УК, могут быть освобождены условно–досрочно от отбывания нового, более мягкого вида наказания.

В отличие от условно–досрочного освобождения, замена неотбытой части лишения свободы более мягким видом наказания не может быть отменена из–за ненадлежащего поведения осужденного.

В случае совершения осужденным нового преступления во время отбывания более мягкого вида наказания к назначенному за него наказанию полностью или частично присоединяется только неотбытая часть нового наказания, а не та часть

лишения свободы, которая осталась неотбытой.

13. Если осужденный отбывает наказание, назначенное по совокупности приговоров за преступления, одни из которых совершены до достижения 18 лет, а другие в совершеннолетнем возрасте, отбытие срока, дающего основание для применения условно–досрочного освобождения, следует исчислять в соответствии со ст. 70 К970167\_ УК.

14. В тех случаях, когда наказание осужденному было смягчено актом амнистии или помилования либо постановлением суда, суд при применении условно–досрочного освобождения от наказания должен исчислять фактическую часть отбытого наказания, исходя из наказания, установленного актом амнистии или помилования либо постановлением суда.

15. При условно–досрочном освобождении суды не должны устанавливать какой–либо испытательный срок, поскольку, по смыслу ст. 70 УК, таким сроком является неотбытая часть наказания. В связи с этим в резолютивной части постановления об условно–досрочном освобождении необходимо указывать конкретный календарный срок наказания, от отбытия которого осужденный освобождается условно–досрочно, и обязательно указывать об условно–досрочном характере освобождения осужденного.

16. Условный характер данного вида освобождения от отбывания наказания заключается в установлении контроля за поведением условно–досрочно освобожденного и за исполнением возложенных на него обязанностей, а также в возможности отмены условно–досрочного освобождения в случае нарушения требований, предъявляемых к условно–досрочно освобожденным. Контроль за поведением условно–досрочно освобожденных осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом по месту жительства осужденных, а в отношении военнослужащих – командованием воинских частей и учреждений.

17. При условно–досрочном освобождении от основного наказания осужденных, к которым были применены дополнительные наказания, суды во всех случаях по представлению органа, исполняющего наказание, или по своей инициативе обязаны обсуждать вопрос о возможности освобождения (полностью или частично) осужденного и от дополнительного наказания. Решение суда по этому вопросу должно быть отражено в резолютивной части постановления.

Если при условно–досрочном освобождении от основного наказания вопрос об освобождении осужденного от дополнительного наказания был решен судом отрицательно, то повторное рассмотрение этого вопроса может состояться лишь по истечении срока, установленного ст. 169 п. 11 Z970208\_ УИК, т.е. 6 месяцев со дня вынесения судом постановления об отказе.

В тех случаях, когда вопрос об условно–досрочном освобождении от

дополнительного наказания осужденного, полностью отбывшего основное наказание, возник во время отбывания им дополнительного наказания, суд может освободить его от этого наказания по отбытии им установленной законом части дополнительного наказания и при наличии других указанных в законе условий.

18. Применяя условно–досрочное освобождение, суд вправе возложить на осужденного обязанность, предусмотренные ч. 5 ст. 63 УК, которые должны им исполняться в течение оставшейся неотбытой части наказания, о чем должно быть указано в резолютивной части постановления суда: не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего контроль за поведением условно освобожденного, не посещать определенные места, осуществлять материальную поддержку семьи, и другие, способствующие закреплению его исправления.

19. Решая вопрос о возможности применения условно–досрочного освобождения от наказания в отношении лица, которое ранее было условно–досрочно освобождено, если условно–досрочное освобождение было отменено по основаниям, предусмотренным ч. 7 ст. 70 К970167\_ УК, следует иметь в виду, что сам по себе факт отмены условно–досрочного освобождения по закону не может служить основанием для отказа в применении к осужденному условно–досрочного освобождения.

Условно–досрочное освобождение к таким лицам может быть применено после фактического отбытия ими 3/4 назначенного срока наказания.

20. Ст. 169 п. 12 УИК предусматривает, что условно–досрочно освобожденные, а также осужденные к наказанию в виде ограничения свободы, если они были направлены в исправительные учреждения, в случаях, предусмотренных законом, могут быть вновь представлены к условно–досрочному освобождению от отбытия наказания или замене неотбытой части наказания более мягким не ранее, чем по истечении одного года со дня вынесения судом решения об отмене условно–досрочного освобождения.

21. В практике судов не должны иметь место случаи как неправильного применения условно–досрочного освобождения, так и необоснованного отказа в освобождении от наказания осужденных, доказавших свое исправление.

Суды не вправе отказывать в условно–досрочном освобождении по мотивам, не предусмотренным законом, таким как: мягкость назначенного наказания, кратковременность пребывания осужденного в данном исправительном учреждении, отрицание вины осужденным, наличие в прошлом судимостей, отбывание наказания за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления и т . д .

Действующий УК не содержит ограничений в условно–досрочном освобождении от отбывания наказания. Оно может применяться к любым лицам,

в том числе и при особо опасном рецидиве, независимо от характера и тяжести совершенных преступлений.

22. В соответствии со ст. 5 УК вопрос о возможности применения или неприменения условно-досрочного освобождения от наказания и замены неотбытой части наказания более мягким должен решаться в соответствии с законом, действующим в момент применения условно-досрочного освобождения, а не с законом, действовавшим во время осуждения.

23. Постановление судьи, вынесенное по результатам рассмотрения представления об условно-досрочном освобождении, о замене неотбытой части наказания более мягким наказанием должно направляться для приобщения к делу в суд, постановивший приговор, а в отношении несовершеннолетнего также в комиссию по делам несовершеннолетних по его постоянному месту жительства.

24. Во всех случаях необходимо разъяснять условно-досрочно освобожденным последствия, предусмотренные ч. 7 ст. 70 УК, в случае совершения ими в течение неотбытого срока наказания нового преступления, нарушения общественного порядка, за которое на него может быть наложено административное взыскание, злостного уклонения от исполнения обязанностей, возложенных судом при применении условно-досрочного освобождения; кроме того, разъяснять осужденным право обжалования постановления суда в апелляционном порядке, о чем следует указывать в протоколе судебного заседания.

25. П. "а" ч. 7 ст. 70 К970167\_ УК предусматривает возможность отмены условно-досрочного освобождения, если освобожденный в течение оставшейся неотбытой части наказания совершил нарушение общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, злостно уклонялся от исполнения обязанностей, возложенных на него судом при применении условно-досрочного освобождения. Данный пункт статьи дает право, но не обязывает суд отменять условно-досрочное освобождение даже при наличии указанных обстоятельств.

Отмена условно-досрочного освобождения означает возврат осужденного в места отбывания того же вида наказания, от которого он условно-досрочно освободился, для дальнейшего отбывания оставшейся неотбытой части наказания.

Отменить условно-досрочное освобождение в связи с нарушением общественного порядка, повлекшим наложение административного взыскания, или в связи со злостным уклонением от исполнения возложенных судом обязанностей суд может только по представлению уполномоченного на то специализированного государственного органа, осуществляющего контроль за



поведением лица, условно–досрочно освобожденного от отбывания наказания.

Основанием для отмены условно–досрочного освобождения могут служить не любые административные правонарушения, повлекшие соответствующие взыскания, а только правонарушения, связанные с нарушением общественного порядка, предусмотренные главой 22 К010155\_ Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях, за которые к виновному были обоснованно применены меры административного взыскания.

Злостным уклонением от исполнения возложенных судом обязанностей следует считать нарушение более 2–х раз в течение года возложенных на условно–досрочно освобожденного обязанностей после предупреждения сделанного ему органом, осуществляющим контроль за его поведением, либо продолжительное (более 30 суток) их невыполнение.

Данное основание отмены условно–досрочного освобождения применяется судом с учетом личности и поведения осужденного в течение неотбытой части наказания, продолжительности уклонения от исполнения обязанностей и причин их неисполнения.

Неисполнение условно–досрочно освобожденным возложенных на него судом обязанностей по объективным причинам, препятствовавшим исполнению этих обязанностей, например, по болезни, не должно влечь отмены условно–досрочного освобождения.

При отмене условно–досрочного освобождения по данному основанию к исполнению обращается неотбытая часть не только основного, но и дополнительного наказания, если лицо было условно–досрочно освобождено от его отбывания.

26. Ст. 70 УК также допускает возможность отмены условно–досрочного освобождения в отношении лиц, совершивших в течение неотбытой части наказания новое неосторожное преступление. В случае отмены суд назначает наказание за новое преступление по правилам, установленным ст. 60 К970167\_ У К .

Если суд не отменяет условно–досрочное освобождение, то условно–досрочно освобожденному назначается наказание за совершение нового преступления, которое он будет отбывать, будучи условно–досрочно освобожденным от наказания за первое преступление.

Совершение в течение оставшейся неотбытой части назначенного судом наказания нового умышленного преступления влечет назначение наказания по правилам, предусмотренным ст. 60 УК.

27. Постановление судьи, вынесенное по результатам рассмотрения представления об условно–досрочном освобождении и о замене неотбытой части наказания более мягким наказанием, в соответствии со ст. 403 УПК может быть

обжаловано в вышестоящий суд осужденным, его защитником и опротестовано прокурором.

Жалобы, протест на постановление суда подлежат рассмотрению в апелляционном порядке, предусмотренном ст.ст. 405–409 Z970206\_ УПК.

Участие осужденного в заседании апелляционной инстанции по его ходатайству обязательно в тех случаях, когда в протесте прокурора ставится вопрос об ухудшении положения осужденного.

28. Исходя из смысла ст.ст. 458, 459 УПК, вступившие в законную силу постановления, вынесенные по вопросу об условно–досрочном освобождении и о замене неотбытой части наказания более мягким, являются окончательными, и обжалованию, опротестованию в порядке надзора не подлежат.

29. В связи с принятием настоящего постановления признать утратившим силу постановление Пленума Верховного Суда Казахской ССР от 12 марта 1968 года № 2 P68002s\_ с изменениями и дополнениями, внесенными постановлениями Пленума от 28 декабря 1971 года № 11 и от 29 июня 1984 года № 4 "О практике судов республики по применению законодательства об условно–досрочном освобождении от наказания и замене неотбытой части наказания более мягким наказанием". Председатель Верховного Суда Республики Казахстан Секретарь пленарного заседания, судья Верховного Суда Республики Казахстан (Специалисты: Умбетова А.М., Склярова И.В.)