

О некоторых вопросах применения судами законодательства об ответственности за прикосновенность к преступлению и пособничество в уголовном правонарушении

Нормативное постановление Верховного суда Республики Казахстан от 22 декабря 2016 года № 14.

В целях обеспечения единства судебной практики и правильного применения законодательства об ответственности за прикосновенность к преступлению и пособничество в уголовном правонарушении пленарное заседание Верховного Суда Республики Казахстан

постановляет:

1. Разъяснить, что прикосновенностью к преступлению признается особая форма причастности к преступлению, которая не является соучастием в совершенном преступлении и не находится с ним в причинной связи, а выражается в умышленном общественно опасном деянии, препятствующем выявлению преступления и изобличению лица, его совершившего.

Основными видами прикосновенности к преступлению, за которые Уголовным кодексом Республики Казахстан (далее – УК) предусмотрена ответственность, являются заранее необещанное укрывательство коррупционного, тяжкого или особо тяжкого преступления либо преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетнего лица (статья 432 УК) и недонесение о достоверно известном готовящемся или совершенном тяжком преступлении против половой неприкосновенности несовершеннолетнего лица, особо тяжком преступлении либо достоверно известном готовящемся акте терроризма (статья 434 УК). При этом в соответствии с Конституцией Республики Казахстан и уголовным законом не подлежат уголовной ответственности за недонесение супруг (супруга) или близкий родственник лица, совершившего преступление, а также священнослужители за недонесение о преступлениях, совершенных лицами, доверившимися им на исповеди. Лицо не подлежит уголовной ответственности по статье 432 УК за заранее необещанное укрывательство преступления, совершенного его супругом (супругой) или близким родственником.

В уголовном судопроизводстве в соответствии с пунктом 11 статьи 7 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан (далее – УПК) близкими родственниками признаются родители, дети, усыновители (удочерители), усыновленные (удочеренные), полнородные и неполнородные братья и сестры, дедушка, бабушка, внуки. Данный перечень близких родственников является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Сноска. Пункт 1 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 11.12.2020 № 6 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

2. Недонесение о преступлении заключается в умышленном бездействии, невыполнении предусмотренной законом правовой обязанности каждого лица доводить до сведения соответствующих государственных органов о достоверно известном готовящемся или совершенном тяжком преступлении против половой неприкосновенности несовершеннолетнего лица, особо тяжком преступлении либо достоверно известном готовящемся акте терроризма.

Недонесение об иных, не указанных в статье 434 УК, достоверно известных готовящихся или совершенных правонарушениях уголовную ответственность не влечет. В то же время при выявлении таких фактов в целях обеспечения правовой политики государства и принципа нулевой терпимости к правонарушениям суды вправе о факте невыполнения лицом своего гражданского и морального долга довести до сведения соответствующих организаций путем вынесения частного постановления. В этих же целях во всех случаях оказания лицом помощи правосудию путем своевременного сообщения о достоверно известных ему готовящихся или совершенных уголовных правонарушениях судам следует частным постановлением ставить перед соответствующими организациями вопрос о необходимости поощрения этого лица.

Сноска. Пункт 2 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного Суда РК от 11.12.2020 № 6 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

3. При наличии данных об угрозе совершения насилия или иного запрещенного законом деяния в отношении лица, сообщившего о готовящемся или совершенном преступлении, либо членов его семьи и близких родственников, органы досудебного расследования обязаны в порядке статьи 97 УПК применить в отношении этого лица меры безопасности, в том числе об ограничении доступа к сведениям об этом лице, хранении их отдельно от основного производства, использовании лицом псевдонима.

4. Лицо не может быть привлечено к уголовной ответственности за недонесение о преступлении, совершенном другим лицом, если они оба являются соучастниками другого уголовного правонарушения, совершенного ими в этот же период времени, если при этом лицо своим сообщением о совершенном преступлении может изобличить самого себя.

5. Адвокат, оказывающий юридическую помощь, в соответствии с требованиями части пятой статьи 70 УПК не вправе совершать какие-либо действия против интересов своего подзащитного и препятствовать осуществлению принадлежащих ему прав, а также вопреки позиции подзащитного признавать его причастность к уголовному правонарушению и виновность в его совершении. Адвокат согласно подпункту 9) пункта 3 статьи 33 Закона Республики Казахстан от 5 июля 2018 года № 176-VI "Об

адвокатской деятельности и юридической помощи" обязан хранить в тайне сведения, ставшие ему известными в связи с оказанием юридической помощи, и не разглашать их без согласия лица, обратившегося за помощью. В этой связи адвокат не может быть привлечен к уголовной ответственности за недонесение о другом совершенном его подзащитным факте преступления, ставшем известном адвокату при оказании юридической помощи.

Адвокат, как субъект финансового мониторинга, должен принимать меры в соответствии с Законом Республики Казахстан от 28 августа 2009 года № 191-IV "О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма" (далее – Закон). При этом следует исходить из того, что в соответствии с требованиями подпункта 1) пункта 3 статьи 10 Закона адвокат вправе не представлять сведения и информацию об операции, подлежащей финансовому мониторингу, только в тех случаях, когда эти сведения и информация получены в связи с оказанием юридической помощи по вопросам представительства и защиты физических и юридических лиц в органах дознания, предварительного следствия, судах, а также при оказании им юридической помощи в виде консультаций, разъяснений, советов и письменных заключений по вопросам, разрешение которых требует профессиональных юридических знаний, составления исковых заявлений, жалоб и других документов правового характера. Во всех иных случаях, предусмотренных Законом, адвокат обязан предоставлять в уполномоченный орган по финансовому мониторингу сведения и информацию о подозрительных операциях его клиента, которые могут быть направлены на легализацию (отмывание) доходов, полученных преступным путем, или финансирование терроризма либо иную преступную деятельность.

При укрытии лица, совершившего преступление, средств и орудий преступления, следов преступления и иных доказательств адвокат несет ответственность за заранее необещанное или заранее обещанное укрывательство на общих основаниях.

В тех случаях, когда адвокат, узнав о готовящемся со стороны своего подзащитного нового уголовного правонарушения, дает ему советы или оказывает иную правовую помощь в задуманном, то он (адвокат) подлежит ответственности в качестве соучастника (пособника) деяния, совершенного его подзащитным.

Сноска. Пункт 5 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного Суда РК от 11.12.2020 № 6 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

6. Укрывательство преступления выражается в укрытии (сокрытии) лица, совершившего преступление, средств и орудий преступления, следов преступления и иных доказательств.

Укрытие лица, совершившего преступление, может быть совершено путем предоставления ему убежища, транспорта, поддельных документов, изменения внешности и других действий, посредством которых он может скрываться.

Соккрытие средств и орудий преступления может выразиться в их уничтожении, изменении их внешнего вида, укрытии их в место, недоступное для обнаружения.

К действиям по сокрытию следов преступления и иных доказательств могут быть отнесены уничтожение (стирка, чистка) одежды и предметов, на которых сохранились следы преступления (например, кровь, отпечатки пальцев и иные следы), уничтожение писем и других документов, уничтожение электронных писем, электронно-цифровых документов, переписки, файлов, а также носителей электронно-цифровой информации, удаление вмятин или замена стекла фары на автотранспорте после совершенного наезда и др.

7. Ответственность лица за заранее необещанное укрывательство тяжкого или особо тяжкого преступления, совершенного другим лицом (исполнителем), может иметь место лишь в том случае, если вина исполнителя в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления доказана с принятием судом процессуального решения по данному уголовному делу в одном производстве либо установлена постановлением органа, ведущего уголовный процесс, о прекращении уголовного дела по нереабилитирующим основаниям, или вступившим в законную силу обвинительным приговором суда.

8. Заранее необещанное укрывательство коррупционного, тяжкого или особо тяжкого преступления либо преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетнего лица путем совершения действий, которые не охватываются признаками состава укрывательства, влечет ответственность по совокупности статьи 432 УК и соответствующей статьи УК, предусматривающей ответственность за конкретное уголовное правонарушение. Такая совокупность уголовных правонарушений может иметь место при укрывательстве, совершенном путем: умышленного уничтожения или повреждения чужого имущества (статья 202 УК); злоупотребления должностными полномочиями (статья 361 УК); превышения власти или должностных полномочий (статья 362 УК), служебного подлога (статья 369 УК) и др.

В тех случаях, когда все признаки совершенных деяний охватываются одной нормой УК, предусматривающей более строгое наказание, совокупность отсутствует, и содеянное подлежит квалификации лишь по этой норме уголовного закона (к примеру, укрывательство незаконного оборота наркотических средств в особо крупном размере путем их хранения).

Сноска. Пункт 8 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного Суда РК от 11.12.2020 № 6 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

9. Умышленное укрытие уполномоченным должностным лицом уголовного правонарушения путем нерегистрации сообщения или заявления лица о достоверно готовящемся или совершенном уголовном проступке или преступлении либо уничтожение или сокрытие любым способом обращения указанного лица влечет ответственность по соответствующей части статьи 433 УК, то есть по специальной норме уголовного закона.

10. От заранее необещанного укрывательства преступления следует различать заранее обещанное укрывательство уголовного правонарушения, которое в соответствии с уголовным законом признается соучастием в уголовном правонарушении в виде пособничества и квалифицируется по соответствующей статье УК, предусматривающей ответственность за конкретное уголовное правонарушение, со ссылкой на часть пятую статьи 28 УК.

При совершении супругом (супругой) или близким родственником пособничества путем заранее обещанного укрывательства уголовного правонарушения на него не распространяются положения Примечания к статье 432 УК. В этой связи это лицо несет уголовную ответственность на общих основаниях как соучастник (пособник) уголовного правонарушения.

11. Квалификация пособничества в уголовном правонарушении в целом должна осуществляться в соответствии с частью пятой статьи 28 УК, согласно которой пособником может быть признано лицо, содействовавшее совершению уголовного правонарушения советами, указаниями, предоставлением информации, орудий или средств совершения этого деяния либо устранением препятствий к его совершению, а также лицо, заранее обещавшее скрыть исполнителя, орудия или иные средства совершения уголовного правонарушения, следы этого деяния либо предметы, добытые противоправным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы.

12. Под советами и указаниями применительно к пособничеству следует понимать устные или письменные рекомендации и разъяснения, как результативнее или безопаснее подготовить уголовное правонарушение, каким путем целесообразнее его совершить, в какое время лучше начать осуществление задуманного, кого привлечь к соучастию и т. п.

Под устранением препятствий к совершению уголовного правонарушения следует понимать любые действия пособника по созданию необходимых условий для успешного совершения уголовного правонарушения (к примеру, отключение электросети, повреждение сигнализации, отвлечение охраны, отравление сторожевой собаки, ложный вызов, уничтожение отчетной документации и т. п.).

13. Укрывательство уголовного правонарушения может быть признано соучастием в виде пособничества, если совершенные виновным действия были обещаны исполнителю до или во время совершения уголовного правонарушения, либо по

другим причинам давали основания исполнителю заведомо и в полной мере рассчитывать на подобное содействие (например, в силу следующих обстоятельств: неоднократного совершения укрывательства либо приобретения или сбыта имущества, заведомо добытого преступным путем; совершения ранее другого уголовного правонарушения в соучастии с исполнителем; заведомого одобрения или согласия с идеями и целями преступной группы, в том числе преступной организации, террористической группы, экстремистской группы, банды и незаконного военизированного формирования и т. п.).

14. Лицо, совершившее заранее обещанное укрывательство, является пособником сложного соучастия, в связи с чем его действия подлежат квалификации по соответствующей статье Особенной части УК по признаку – совершение уголовного правонарушения группой лиц по предварительному сговору либо преступной группой, со ссылкой на часть пятую статьи 28 УК.

15. Заранее необещанное укрывательство либо недонесение со стороны лица, являющегося пособником или иным соучастником преступления, не требует дополнительной квалификации по статье 432 или статье 434 УК, поскольку недонесение либо заранее необещанное укрывательство в этом случае является частью более тяжкого преступления и охватывается статьей УК, предусматривающей ответственность за преступление, совершенное в соучастии.

16. Заранее необещанное приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, является самостоятельным составом уголовного правонарушения и влечет ответственность по статье 196 УК, то есть по специальной норме уголовного закона.

Заранее обещанное приобретение или сбыт имущества, добытого преступным путем, так же, как и заранее обещанное укрывательство, признается соучастием в уголовном правонарушении в виде пособничества.

17. Заранее данное обещание приобрести или сбыть имущество, заведомо добытое преступным путем, в случаях, когда оно возбуждает у исполнителя преступный умысел и тем самым склоняет его совершить уголовное правонарушение, следует признавать не пособничеством, а подстрекательством с квалификацией действий виновного по соответствующей статье УК, предусматривающей ответственность за конкретное уголовное правонарушение, со ссылкой на часть четвертую статьи 28 УК.

18. Уголовный закон не устанавливает меньшую степень опасности пособничества по сравнению с другими видами соучастия. Общественная опасность действий пособника выражается в том, что он, хотя и не принимает непосредственное участие в совершении уголовного правонарушения, но своими действиями укрепляет у исполнителя решимость совершить уголовное правонарушение и существенно облегчает его совершение. В этой связи пособник подлежит ответственности и наказанию наравне с другими соучастниками уголовного правонарушения с учетом

положений статьи 52 УК. При этом пособнику с учетом обстоятельств дела судом может быть назначено как менее строгое, так и более строгое наказание, чем другим соучастникам.

19. Согласно статье 4 Конституции Республики Казахстан настоящее нормативное постановление включается в состав действующего права, является общеобязательным и вводится в действие со дня первого официального опубликования.

Председатель

Верховного Суда

Республики Казахстан

Судья

Верховного Суда

Республики Казахстан,

секретарь пленарного заседания

К. МАМИ