

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
ПЛЕНУМА ВЕРХОВНОГО СУДА КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

26 февраля 2021 года

№ 4

город Бишкек

«О судебной практике по назначению наказания»

В целях совершенствования судебной практики, обеспечения правильного и единообразного применения уголовного и уголовно-процессуального законодательства по вопросам назначения наказания, Пленум Верховного суда Кыргызской Республики, руководствуясь частью 2 статьи 96 Конституции Кыргызской Республики, статьей 15 Закона Кыргызской Республики «О Верховном суде Кыргызской Республики и местных судах», постановляет:

1. Согласно статье 26 Конституции Кыргызской Республики каждый считается невиновным в совершении преступления, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу судебным решением.

При разрешении вопросов, связанных с применением уголовного законодательства по назначению наказания, судам следует исходить из того, что наказание за преступление по Уголовному кодексу Кыргызской Республики (далее УК КР) и по Кодексу о проступках Кыргызской Республики (далее КоП КР) является одним из видов принудительных мер уголовно-правового воздействия, применяемым по приговору суда к лицу, признанному виновным в совершении преступления и проступка, и заключается в ограничении прав и свобод осужденного, возложении на него определенных обязанностей, предусмотренных обозначенными Кодексами.

Целями наказания лица являются исправление и ресоциализация виновного, предупреждение совершения новых преступлений, восстановление социальной справедливости.

Наказание должно назначаться только за виновные действия и быть законным, справедливым и индивидуальным. При назначении наказания судам следует неукоснительно соблюдать основополагающие принципы уголовного законодательства, общие правила назначения наказания, указанные в статье 72 УК КР и статье 42 КоП КР, а также учитывать, чтобы наказание было адекватным степени вины и размера причиненного деянием вреда с учетом предупредительных целей наказания.

При назначении наказания суду необходимо:

1) принимать во внимание тяжесть преступления или проступка, стадию совершения преступления, степень участия обвиняемого при совершении преступления, значение его действий для достижения целей преступления и влияние на характер, и размер причиненного или возможного вреда;

2) установить, имеет ли место совокупность преступлений или проступков, наличие обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание.

Суды должны обсуждать достаточность и соразмерность назначаемого наказания с учетом личности, возраста обвиняемого, и назначать более строгое наказание лишь в случаях, когда менее строгий вид наказания не может обеспечить достижение целей наказания.

В соответствии с требованиями статей 336, 343 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики (далее УПК КР) решение суда о назначении вида, срока или размера наказаний должно быть мотивировано в приговоре, в том числе при назначении наказания в виде лишения свободы, когда санкция уголовного закона предусматривает и другие менее строгие виды наказания.

Следует принять во внимание, что такие виды наказаний, как общественные работы, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительные работы, штраф, лишение свободы на определенный срок делятся на различные категории.

В связи с чем судам следует назначать наказание с учетом категорий и возраста обвиняемых.

Во всех случаях в приговоре необходимо мотивировать срок или размер наказания, назначаемого обвиняемому.

2. Судам необходимо уделять особое внимание при назначении наказаний лицам, совершившим преступление в несовершеннолетнем возрасте. Строго соблюдать требования, установленные главами 54 УПК КР, 17-18 УК КР и статьями 63-64 КоП КР, тщательно исследовать все обстоятельства дела, изучив данные о личности несовершеннолетнего с целью его исправления и недопущения совершения им нового преступления или проступка.

К несовершеннолетним лицам в соответствии со статьями 103-105 УК КР могут быть применены принудительные меры воспитательного характера.

При назначении несовершеннолетним лицам наказания в виде лишения свободы судам необходимо учитывать требования статьи 110 УК КР о том, что лишение свободы несовершеннолетнему лицу назначается в размерах, предусмотренных статьей 70 УК КР, а при назначении наказаний по совокупности преступлений или по совокупности приговоров максимальный срок наказания не может превышать десяти лет, в случае если одно или более совершенных по совокупности преступлений являются особо тяжкими – двенадцать лет.

Наказание в виде лишения свободы может быть назначено несовершеннолетнему осужденному, впервые совершившему в возрасте до шестнадцати лет менее тяжкое преступление, только при условии освобождения его от наказания с применением пробационного надзора.

Следовательно, при назначении наказания несовершеннолетнему лицу, впервые совершившему менее тяжкое преступление, судам необходимо применять альтернативные лишению свободы виды основных наказаний, предусмотренных статьями 107-109 УК КР, то есть общественные работы, исправительные работы и штраф.

При этом необходимо учитывать, что к несовершеннолетним лицам могут быть применены дополнительные виды наказаний.

В каждом случае судам следует мотивировать в приговоре применение предусмотренных законом строгих мер наказаний к лицам, признанным виновными в совершении преступлений в составе преступных групп, коррупционных, террористических, экстремистских преступлений, а также преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних или малолетних.

3. Практика освобождения от наказаний с применением пробационного надзора показывает, что у судей при рассмотрении дел возникают сложности, связанные с правильным применением норм действующего законодательства, что требует дачи некоторых разъяснений.

В случаях прекращения производства по уголовному делу, а также освобождения от уголовной ответственности (наказания), по которым органам пробации поручалось составление пробационного доклада, судам необходимо уведомлять названный орган о прекращении составления пробационного доклада.

Вместе с постановлением о назначении уголовного дела к рассмотрению и поручением о составлении пробационного доклада, судам следует прикладывать к нему копию требования о судимости обвиняемого (форма № 248), с указанием номера уголовного дела, внесенного в автоматизированную информационную систему Единый реестр преступлений и проступков.

При этом, судам следует иметь в виду, что поручение о подготовке пробационного

доклада в силу статьи 271 УПК КР, может быть только в форме постановления (определения).

При возложении выполнения надзорных требований на осужденного, в отношении которого установлен пробационный надзор, судам необходимо учитывать рекомендации пробационного органа.

В случаях переквалификации деяния с особо тяжкого или тяжкого на менее тяжкое, суды вправе освободить лицо от наказания с применением пробационного надзора (пробации) без наличия пробационного доклада.

4. Необходимо иметь в виду, что лицо, совершившее преступление в состоянии опьянения, вызванного употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ, подлежит уголовной ответственности.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 75 УК КР совершение преступления лицом, находящимся в состоянии опьянения, признается обстоятельством, отягчающим наказание. Однако суд вправе в зависимости от характера преступления не признать это обстоятельство, отягчающим наказание.

В связи с этим следует обратить внимание судей, что, в соответствии с требованиями статьи 74 УК КР, при совокупности смягчающих и отсутствии отягчающих обстоятельств срок и размер наказания не могут быть больше трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей (частью статьи) Особенной части УК КР за это преступление. В данном случае минимальный срок или размер этого же наказания не может быть меньше чем минимум этого вида наказания, предусмотренного УК КР. При этом данные положения не применяются в случаях совокупности преступлений, поскольку наличие совокупности преступлений свидетельствует о повышенной опасности поведения лица.

При назначении наказаний с применением статьи 74 УК КР, судам следует в мотивировочной части приговора излагать все обстоятельства, смягчающие наказание или их совокупность, на основании которых суды приходят к выводу о назначении наказания ниже пределов, установленных УК КР, а так же обстоятельств совершения преступления, размер причиненного вреда (наличие или его отсутствие, личность обвиняемого и др.)

5. Судам надлежит учитывать, что УК КР, систематизируя наказания, установил основные и дополнительные виды наказаний. При этом часть 2 статьи 64 УК КР устанавливает обязательность назначения дополнительных наказаний.

6. Следует принять во внимание, что погашение судимости не влечет за собой восстановления осужденному лицу государственных наград, права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, а также специального, воинского, почетного звания, дипломатического ранга или классного чина, лишенных в качестве дополнительного наказания.

За одно преступление может быть назначено лишь одно основное наказание, предусмотренное в санкции статьи (части статьи) Особенной части УК КР, к которому могут быть присоединены одно или несколько дополнительных видов наказаний в случаях и порядке, предусмотренных данным Кодексом.

В мотивировочной части приговора необходимо аргументировать основание назначения конкретного вида наказания, срока или размера.

7. В качестве дополнительных видов наказания судом могут быть применены:

1) в случае совершения преступления, с использованием служебного положения или возможностей, предоставленных служебным положением, – лишение специального, воинского, почетного звания, дипломатического ранга или классного чина;

2) в случае совершения тяжкого или особо тяжкого преступления – лишение государственных наград.

Решение вопроса о назначении дополнительных видов наказаний является обязательным условием при постановлении приговора в соответствии с частью 1 статьи 336 УПК КР.

В связи с этим судам всегда следует мотивировать в приговоре вопрос о

назначении указанных выше дополнительных видов наказаний.

Лицо лишается судом специального, воинского, почетного звания, дипломатического ранга, классного чина, государственной награды, если соответствующие звание, чин либо награда были присвоены в результате служебного подлога или иного преступления.

Штраф и лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью могут применяться в качестве не только основных, но и дополнительных видов наказаний.

В соответствии с частью 6 статьи 79 УК КР присоединение таких дополнительных видов наказаний как лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и штраф по совокупности приговоров осуществляется в порядке, предусмотренном в статьях 66 и 68 этого же Кодекса.

8. В судебном заседании подлежат проверке обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца, выяснению – степень реализации преступного умысла и причины, по которым оно не было доведено до конца, а также характер деяний, совершенных виновным.

При назначении наказания за приготовление к преступлению судам следует принимать во внимание, что в соответствии с требованиями части 2 статьи 76 УК КР срок или размер наказания не может быть больше половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующими статьями (частями статей) Особенной части УК КР за оконченное преступление.

При этом минимальный срок или размер этого же наказания не может быть меньше чем минимум этого вида наказания, предусмотренного УК КР.

При назначении наказания за покушение на преступление следует принимать во внимание, что согласно части 3 статьи 76 УК КР срок и размер наказания не может быть больше трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующими статьями (частями статей) Особенной части УК КР за оконченное преступление. При этом минимальный срок или размер этого же наказания не может быть меньше чем минимум этого вида наказания, предусмотренного УК КР.

Положения части 1 статьи 74, частей 2, 3 статьи 76 УК КР устанавливают пределы максимального срока или размера наиболее строгого наказания, предусмотренного соответствующими статьями (частями статей) Особенной части данного Кодекса за оконченное преступление.

При наличии нескольких оснований для снижения срока или размера наказаний, например, при совокупности обстоятельств, смягчающих наказание (статья 74 УК КР), заключении соглашения о признании вины (часть 1 статьи 80 УК КР), назначении наказания за неоконченное преступление (статья 76 УК КР) применению подлежит норма, наиболее улучшающая положение обвиняемого. Отмеченные обстоятельства являются самостоятельными и их применение в совокупности законом не установлено.

Следует обратить внимание судей, что вышеотмеченные основания для снижения срока или размера наказаний подлежат применению, как основные и дополнительные виды наказаний в виде штрафа и лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

9. Судам при назначении наказания соучастникам преступления необходимо обращать внимание на характер соучастия и роль каждого соучастника в совершении преступления, отягчающие и смягчающие наказание обстоятельства, относящиеся к каждому соучастнику.

Согласно части 3 статьи 77 УК КР организатору и руководителю организованной группы либо преступной организации назначается более строгое наказание, чем остальным ее членам.

В связи с чем судам следует правильно устанавливать вид и форму соучастия,

соучастников преступления в соответствии с требованиями статей 43-46 УК КР.

10. Статья 78 УК КР устанавливает порядок и условия назначения наказания по совокупности преступлений.

Согласно части 1 отмеченной статьи совокупностью преступных деяний признается совершение одним лицом двух или более преступлений, предусмотренных как различными статьями (частями статьи), так и одной статьей (частью статьи) Особенной части УК КР, ни за одно из которых лицо не было осуждено, и не истек срок давности уголовного преследования.

Следовательно, в каждом случае следует устанавливать момент окончания каждого преступления (проступка), определять, является ли данное преступление простым, делящимся (статья 20 УК КР), продолжаемым (статья 36 УК КР) преступлением.

Статья 21 УК КР определяет, что при совокупности преступлений не учитываются преступления, за которые лицо уже было осуждено на основании приговора суда, вступившего в законную силу, или было оправдано или освобождено от уголовной ответственности, или освобождено от наказания.

11. При совокупности преступлений суд, вынося обвинительный приговор, назначает наказание (основное и дополнительное) за каждое преступление отдельно в соответствии с положениями главы 3 данного Кодекса, после чего определяет окончательное наказание путем поглощения менее строгого наказания более строгим или путем полного либо частичного сложения назначенных наказаний. Данные правила не применимы, если по одному из преступлений постановляется обвинительный приговор, назначается наказание, но виновный освобождается от его отбывания, или если обвинительный приговор постановляется без назначения наказания.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 78 УК КР, если совершенные преступления являются тяжкими или особо тяжкими – поглощение наказаний не применяется. Соответственно, если хотя бы одно из преступлений, совершенных по совокупности, является тяжким или особо тяжким, то окончательное наказание назначается путем частичного или полного сложения наказаний.

Согласно пункту 2 части 3 данной статьи, если все преступления являются неосторожными – полное сложение не применяется.

Пункт 3 части 3 данной статьи определяет самостоятельные правила сложения наказаний при совокупности наказаний. Так, если совершенные менее тяжкие и тяжкие преступления являются неосторожными – применяется частичное сложение.

По второму правилу полное сложение применяется, если все совершенные менее тяжкие, тяжкие и особо тяжкие преступления являются умышленными.

При этом срок окончательного наказания в виде лишения свободы не должен превышать соответственно пяти, пятнадцати и двадцати лет. В этом случае ограничивается максимальный срок лишь наказания в виде лишения свободы.

12. В случаях, когда по совокупности преступлений, совершенные деяния не подпадают под вышеуказанные правила части 3 статьи 78 УК КР по тяжести и форма вины разная, судам следует применять частичное сложение, предусмотренное частью 2 вышеуказанной статьи УК КР.

Сложение наказаний применяется в случаях, когда при совокупности преступлений назначен один вид наказания.

Судам необходимо принимать во внимание, что в соответствии с частью 4 статьи 78 УК КР поглощение применяется, если хотя бы за одно из совершенных преступлений назначено пожизненное лишение свободы. Окончательное наказание по совокупности преступлений определяется путем поглощения любых менее строгих видов наказаний пожизненным лишением свободы.

Согласно части 5 статьи 78 УК КР при совокупности преступлений вместе с основным может быть назначено дополнительное наказание. Окончательный срок и размер одного дополнительного наказания, назначенного при частичном или полном

сложении наказаний, не должен превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида дополнительного наказания Общей частью УК КР.

В том же порядке назначается наказание, если после вынесения приговора установлено, что осужденный виновен еще в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора по первому делу. В этом случае в окончательное наказание по совокупности преступлений засчитывается наказание, отбытое полностью или частично по первому приговору.

Судам следует иметь виду, что в силу части 4 статьи 81 УК КР дополнительные наказания различных видов во всех случаях исполняются самостоятельно.

Поглощение разных видов дополнительных наказаний не применяется, может быть применено частичное или полное сложение, с учетом требований части 5 статьи 78 УК КР.

Правила назначения наказания при совокупности преступлений, установленных статьей 78 УК КР, применяются и при наличии одного неоконченного преступления, входящего в совокупность преступлений.

Судам при назначении наказаний по совокупности преступлений в каждом случае необходимо устанавливать пределы максимальных и минимальных сроков, размеров основных и дополнительных наказаний в соответствии с требованиями частей 5, 6 статьи 66 (лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью), части 4 статьи 68 (штраф), пункта 3 части 3, части 5 статьи 78, части 2 статьи 81 (исправительные работы) УК КР.

В соответствии со статьей 82 УК КР сроки лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительных работ, содержания в дисциплинарной воинской части, лишения свободы исчисляются в месяцах и годах, а сроки общественных работ – в часах.

При замене и сложении наказаний, предусмотренных частью 1 данной статьи, а также при зачете наказания, сроки наказаний могут исчисляться в днях.

13. При назначении наказаний по совокупности преступления и проступка назначается наказание отдельно по каждому эпизоду преступления и проступка, затем суд может сложить назначенные наказания, если они одного вида, в пределах максимального срока, предусмотренного для данной категории наказания либо в пределах максимального срока данного вида наказания. В случае назначения наказаний разных видов за преступление и проступок, то они исполняются самостоятельно, в соответствии с частями 7, 8 статьи 81 УК КР.

В тех случаях, когда назначается один вид наказания за преступление и проступок (в том числе и дополнительный), то окончательное наказание назначается на основании части 2 статьи 78 УК КР.

При назначении наказаний за совершение двух и более проступков судам необходимо руководствоваться статьей 54 КоП КР, в соответствии с которой наказание назначается за каждый проступок отдельно и исполняется самостоятельно.

При этом судам следует исходить из того, что максимальный срок наказания любого вида не может быть больше, чем срок и размер соответствующего вида наказания, предусмотренного статьями 45-50 КоП КР.

14. При совокупности приговоров суд назначает наказание в случаях, когда осужденный после провозглашения приговора, но до полного отбывания наказания совершает новое преступление.

Согласно части 1 статьи 79 УК КР при назначении наказания по совокупности приговоров суд частично или полностью присоединяет к наказанию, назначенному по последнему приговору, неотбытую часть наказания, назначенного по предыдущему приговору.

При назначении наказания по совокупности приговоров судам необходимо тщательно устанавливать и точно указывать в мотивировочной части приговора вид и размер неотбытой части наказания по предыдущему приговору, которая подлежит полному или частичному

присоединению к наказанию, назначенному по последнему приговору, аргументировать в качестве основного или дополнительного наказания оно было назначено.

Судам необходимо учитывать, что в соответствии с частью 3 статьи 79 УК КР окончательное наказание по совокупности приговоров по своему размеру должно быть больше как назначенного за вновь совершенное преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору.

Если по первому приговору лицо осуждено к наказанию, не связанному с лишением свободы, подлежащему исполнению, а по последнему приговору лицо освобождено от отбывания наказания с применением пробационного надзора, то суду следует указать в приговоре, что они подлежат исполнению самостоятельно.

Необходимо иметь в виду, что срок отбывания окончательной меры наказания исчисляется со дня вынесения последнего приговора с зачетом времени заключения под стражу до суда по последнему делу в порядке меры пресечения или задержания. В срок наказания должно быть зачтено наказание полностью или частично отбытое по первому приговору.

В случае совершения обвиняемым нового преступления в период условно-досрочного освобождения, отсрочки исполнения наказания по предыдущему приговору суд к наказанию, назначенному за новое преступление, в соответствии со статьей 79 УК КР необходимо присоединить полностью или частично неотбытое наказание по предыдущему приговору.

15. Согласно части 1 статьи 81 УК КР при полном или частичном сложении наказаний по совокупности преступлений и совокупности приговоров одному дню лишения свободы соответствуют: 1) три дня исправительных работ; 2) восемь часов общественных работ; 3) один день домашнего ареста.

При этом согласно частям 2, 3 статьи 81 УК КР при назначении наказания по совокупности преступлений и совокупности приговоров в виде исправительных работ сложению подлежат лишь сроки этих наказаний. Соответственно, размеры отчислений из заработка (денежного довольствия) осужденного сложению не подлежат и исчисляются по каждому приговору самостоятельно.

Основные виды наказаний в виде штрафа и лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью при назначении наказания по совокупности преступлений и совокупности приговоров сложению с другими видами наказаний не подлежат и исполняются самостоятельно.

Следует принимать во внимание, что в соответствии с частью 4 статьи 81 УК КР дополнительные наказания различных видов во всех случаях исполняются самостоятельно.

Согласно части 6 статьи 81 УК КР, если лицу, содержащемуся под стражей до судебного разбирательства, в качестве основного наказания назначены штраф либо лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, общественные или исправительные работы, то суд, учитывая срок содержания под стражей, смягчает ему назначенное наказание или полностью освобождает от его отбывания.

16. Особое внимание следует уделять вопросам назначения наказания при заключении процессуального соглашения.

В соответствии с частью 1 статьи 80 УК КР при заключении обвиняемым соглашения о признании вины, если санкция статьи является альтернативной, где предусмотрены два и более основных видов наказания, суд назначает наказание, не связанное с лишением свободы, в пределах минимального размера наказания, предусмотренного санкцией конкретной статьи (части статьи) Особенной части УК КР.

Если санкция статьи (части) Особенной части УК КР предусматривает два основных вида наказаний, не связанных с лишением свободы, то суд, с учетом конкретных обстоятельств дела, может назначить одно из них, но не обязательно менее мягкое из них. При этом необходимо придерживаться правила о назначении

минимального срока или размера этого наказания.

В случае отсутствия в санкции статьи наказаний, не связанных с лишением свободы, наказание в виде лишения свободы назначается на одну категорию ниже, чем предусмотрено санкцией конкретной статьи (части статьи) Особенной части данного Кодекса. При этом тяжесть преступления не снижается.

При отсутствии наказания в виде лишения свободы суд вправе назначить менее строгое наказание (вид, срок, размер), чем указано в процессуальном соглашении о признании вины, но не вправе назначить более строгое наказание.

Судам при решении вопроса о назначении наказания лицу, с которым заключено соглашение о признании вины, в приговоре, кроме положений, определенных в статьях 490, 491 УПК КР, необходимо мотивировать основания назначения вида, срока или размера наказания.

Следует также учесть, что при заключении лицом соглашения о признании вины, пробационный надзор не применяется.

При заключении соглашения о сотрудничестве суд назначает наказание, предусмотренное в соглашении о сотрудничестве, в соответствии с видами наказаний, указанных в статье 64 УК КР.

17. Вид общественных работ определяется муниципальной службой совместно с органами пробации в соответствии с Уголовно-исполнительным кодексом Кыргызской Республики.

Согласно части 5 статьи 65 УК КР в случае злостного уклонения лица от выполнения общественных работ, по представлению органа, ведающего исполнением наказания, суд заменяет это наказание другим наказанием, предусмотренным санкцией соответствующей статьи (части статьи) Особенной части этого же Кодекса, по которой лицо было осуждено.

В соответствии с частью 6 данной статьи УК КР в отношении лица, осужденного к общественным работам, которое после постановления приговора суда находится в отпуске по уходу за ребенком, общественные работы суд заменяет штрафом.

Вопрос о привлечении к уголовной ответственности за уклонение от уплаты назначенного штрафа решается на стадии досудебного производства в форме следствия.

18. При назначении наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в каждом случае в приговоре следует указывать в качестве основного или дополнительного вида наказания оно назначается. В качестве основного наказания назначается на срок от одного года до пяти лет, а в качестве дополнительного – от шести месяцев до трех лет.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного наказания может назначаться и в тех случаях, когда оно не предусмотрено в качестве наказания в статье Особенной части УК КР, исходя из характера совершенного лицом преступления, которое оно не могло бы совершить, не занимая определенную должность или не занимаясь определенной деятельностью. В этих случаях резолютивная часть приговора должна содержать ссылку на часть 3 статьи 66 УК КР.

19. Следует обратить внимание судов на то, что в качестве дополнительного наказания указанная выше мера наказания обязательно назначается судом в случаях совершения специальным субъектом умышленного преступления против жизни и здоровья либо половой неприкосновенности несовершеннолетнего, совершенного с использованием служебного положения.

В этом случае максимальный срок увеличивается в четыре раза, но общий срок – не более чем двенадцать лет.

В резолютивной части приговора судам необходимо обязательно указывать, какую должность или каким видом деятельности не вправе занимать или соответственно заниматься осужденный конкретно. То обстоятельство, что к моменту вынесения

приговора обвиняемый уже не занимал должность или не занимался тем видом деятельности, с которым было связано совершение преступления, не является препятствием для применения указанного дополнительного наказания.

Судам следует обратить внимание на то, что наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве основного наказания исполняется с момента вступления в законную силу приговора суда, а в качестве дополнительного наказания – с момента отбытия основного вида наказания (например, лишения свободы).

При назначении общественных работ или штрафа в качестве основного вида наказания, а также при освобождении от наказания с применением пробационного надзора, срок лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, назначенного в качестве дополнительного вида наказания, исчисляется с момента вступления приговора суда в законную силу.

20. При назначении наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного вида наказания к исправительным работам, содержанию в дисциплинарной воинской части и лишению свободы на определенный срок, оно распространяется на весь срок отбывания основного вида наказания и на срок, установленный приговором суда, вступившим в законную силу.

Исправительные работы назначаются в случаях, когда обвиняемый имеет постоянное место работы.

В соответствии частями 2, 3 статьи 67 УК КР судам следует устанавливать и указывать в приговоре не только срок этого назначенного наказания, но и проценты (от 20% до 25%) отчисления в доход государства из суммы заработка (денежного довольствия) осужденного.

Уголовное законодательство строго определяет круг лиц, которым можно назначать наказание в виде исправительных работ. Данное наказание не назначается лицам, не имеющим постоянного места работы, беременным женщинам, женщинам или мужчинам, находящимся в отпуске по уходу за ребенком, военнослужащим срочной службы, а также лицам, которые должны достичь пенсионного возраста ранее окончания срока исправительных работ. В связи с этим в ходе судебного разбирательства, наряду с данными, характеризующими личность обвиняемого, следует устанавливать также род занятий, место работы, несение военнослужащим срочной службы.

Вопрос замены данного вида наказания на более строгое в случаях злостного уклонения от отбывания, решается лишь на основании представления уполномоченного органа, и может быть заменено на более строгое наказание, предусмотренное санкцией статьи (части статьи) Особенной части УК КР, по которой лицо было осуждено.

В случае утраты осужденным работы после постановления приговора и не трудоустроившемуся добровольно в течение одного месяца, суд заменяет исправительные работы на общественные работы соответствующих категорий. Если в последующем будет установлена злостность уклонения от общественных работ, суд на основании представления уполномоченного органа заменяет на более строгое наказание, предусмотренное санкцией статьи (части статьи) Особенной части УК КР, по которой лицо было осуждено.

Вопрос привлечения к уголовной ответственности за уклонение от исполнения наказания в виде исправительных работ в соответствии с частью 7 статьи 67 УК КР решается на стадии досудебного разбирательства в соответствии с нормами УПК КР.

Необходимо учесть, что согласно части 7 статьи 65, части 8 статьи 67 УК КР в отношении лица, осужденного к общественным работам, которое после вынесения приговора суда признано инвалидом I или II группы, а также в отношении беременной женщины, если беременность наступила после вынесения приговора суда, применяются положения статьи 91 УК КР, то есть осужденное лицо освобождается от дальнейшего

отбывания наказания.

21. Штраф может применяться как в качестве основного, так и дополнительного вида наказания. Поэтому в описательно-мотивировочной части приговора обязательно должно быть указано, в качестве какого вида назначается штраф по данному делу.

При этом, если штраф применяется в качестве дополнительного наказания, в соответствии с частью 4 статьи 68 УК КР, может быть назначен не больше половины максимального размера, но не ниже минимального размера соответствующей категории.

Часть 5 статьи 68 УК КР предусматривает условия привлечения к ответственности за уклонение от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного вида наказания. Если осужденный в течение одного месяца не уплачивает размер штрафа, сумма штрафа удваивается. При дальнейшем уклонении от уплаты штрафа в течение более двух месяцев, данный вид наказания заменяется судом лишением свободы в пределах срока, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК КР, по которой лицо признано виновным.

В случае если санкция соответствующей статьи (части статьи) Особенной части УК КР не предусматривает лишение свободы, то суд заменяет штраф лишением свободы I категории. Указанные обстоятельства решаются судом на основании представления уполномоченного органа.

При назначении штрафа в качестве основного и дополнительного вида наказания судам надлежит руководствоваться статьей 68 УК КР и назначать штрафы в пределах категорий.

Однако, при совокупности преступлений и приговоров, в случае назначения штрафа в виде основного вида наказания, подлежит применению частичное или полное сложение размеров штрафа, в соответствии с частью 2 статьи 78 УК КР.

При условии назначения штрафа в виде дополнительного наказания по каждому эпизоду преступлений, в соответствии с частью 4 статьи 68 УК КР его размер не должен превышать половины максимального размера соответствующей категории, а при совокупности преступлений или приговоров размер штрафа не может превышать размера самого строгого его вида, то есть штрафа VI категории.

В связи с этим в резолютивной части приговора необходимо отдельно указывать отдельным абзацем названную норму материального права, а также разъяснять обвиняемым (осужденным) последствия неуплаты штрафа как основного наказания с занесением в протокол судебного заседания.

22. Срок наказания в виде лишения свободы должен быть определен в соответствии с его категорией, установленной в санкции статьи (части статьи) Особенной части УК КР. Судам в приговоре надлежит мотивировать основания применения данного вида наказания, а также его срока.

В случае частичного или полного сложения сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений и по совокупности приговоров максимальный срок лишения свободы не может быть более двадцати лет.

23. Судам следует обратить внимание на то, что при вынесении обвинительного приговора по уголовным делам помимо назначения как основных, так и дополнительных видов наказаний, в каждом случае необходимо обсуждать вопрос о применении мер безопасности, предусмотренных статьями 95-100 УК КР.

Кроме основных и дополнительных мер наказания, в зависимости от совершенного преступного деяния обвиняемым, суды должны учесть необходимость применения иных принудительных мер уголовно-правового воздействия (меры безопасности), которые предусмотрены главой 16 УК КР.

Такие меры применяются судом независимо от привлечения лица к уголовной ответственности либо освобождения его от уголовной ответственности или наказания.

Следует принимать во внимание, что конфискация имущества является мерой безопасности и исключена из видов наказания, и состоит в безвозмездном изъятии

имущества с последующим обращением в собственность государства.

Перечень имущества, подлежащего конфискации на основании обвинительного приговора, содержится в пунктах 1-4 части 1 статьи 96 УК КР.

Имущество может быть конфисковано у собственника по решению суда как мера безопасности в прямо предусмотренных УК КР случаях (данные положения указаны в постановлении Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О судебном приговоре»).

После назначения наказания (основного или дополнительного) гражданину иностранного государства или лицу без гражданства в случае необходимости судам решить вопрос о применении такой меры безопасности как выдворение, предусмотренной статьей 100 УК КР. Выдворение исполняется после отбытия, как основного, так и дополнительного вида наказания.

При этом надо учитывать характер совершенного преступления и нанесенный вред, а также личность осужденного, общественную опасность совершенного преступления и наступившие последствия в каждом случае индивидуально.

Судам при назначении наказаний физическому лицу следует обсуждать вопрос о необходимости привлечения юридического лица к ответственности. Это обосновывается тем, что противоправные деяния отдельных физических лиц могут казаться незначительными по сравнению с теми вредными последствиями, которые влекут неправомерные деяния, совершенные посредством юридического лица, или в тех случаях, когда физическое лицо, совершившее преступление, не может быть установлено.

Только физическое лицо является субъектом преступления, а юридическое лицо является субъектом ответственности, если юридические лица используются для облегчения совершения преступления. Деяния совершаются от имени и посредством юридического лица, а противоправное деяние также должно быть совершено в интересах данного юридического лица.

Юридическое лицо не признается субъектом преступления, но к нему могут применяться различные санкции. В УК КР они выступают как меры уголовно-правового воздействия, предусмотренные статьей 123 УК КР, только за совершение преступлений, предусмотренных статьями 171, 213-215, 233-235, 237-242, 282, 288-292, 294, 324, 327 и 328 УК КР.

Суд может возложить на юридическое лицо обязанность по возмещению причиненного ущерба в результате совершенного противоправного деяния. Это может быть выражено в возмещении имущественного ущерба, в предотвращении дальнейшего загрязнения окружающей среды, в обеспечении безопасных условий труда и др.

К юридическому лицу применяются принудительные меры уголовно-правового воздействия, предусмотренные статьей 124 УК КР.

24. Судам следует строго соблюдать требования уголовного законодательства, определяющего перечень преступлений, за совершение которых может быть назначено наказание в виде пожизненного лишения свободы: часть 2 статьи 130, часть 4 статьи 161, часть 4 статьи 162, часть 3 статьи 239, статей 380, 381, 383, 384, 386, часть 3 статьи 389 УК КР.

В случаях, регламентированных указанными статьями, если суд приходит к убеждению о невозможности применения наказания в виде лишения свободы на определенный срок, назначается пожизненное лишение свободы.

При этом необходимо принимать во внимание, что пожизненное лишение свободы не назначается женщинам; лицам, совершившим преступление в возрасте до восемнадцати лет; мужчинам, достигшим в момент совершения преступления шестидесятилетнего возраста.

25. Суд, рассматривающий дело в апелляционном порядке, проверяет законность, обоснованность приговора лишь в той части, в которой оно обжаловано и только в отношении тех осужденных, которых касается жалоба или представление.

В соответствии со статьей 410 УПК КР приговор, по которому назначено наказание, может быть отменен или изменен из-за несоответствия назначенного наказания тяжести совершенного преступления или проступка.

При этом согласно статье 414 УПК КР суд апелляционной инстанции вправе смягчить наказание в пределах санкции статьи УК КР и (или) КоП КР. Суд апелляционной инстанции вправе назначить осужденному более строгое наказание, если по этому основанию было принесено представление обвинителем или подана жалоба потерпевшим, частным обвинителем или их представителями.

Судам следует принимать во внимание, что принятие решения, ухудшающего положение осужденного, допускается лишь при наличии соответствующих доводов в жалобах стороны обвинения или в представлении прокурора и лишь в их пределах. Решение, ухудшающее положение осужденного, не может выходить за пределы обвинения, предъявленного обвиняемому и поддержанного в суде первой инстанции стороной обвинения.

Судам при рассмотрении дел в апелляционном порядке по жалобам и представлениям на приговоры надлежит проверять соблюдение общих начал назначения наказания при постановлении приговора, соответствие назначенного наказания тяжести уголовного правонарушения и личности осужденного, правильность применения норм уголовного законодательства при назначении наказания, а также соблюдение норм уголовно-процессуального законодательства, регламентирующих порядок изложения в приговоре решения о мере наказания и конкретных обстоятельств дела, которые при этом учитывались.

При обнаружении ошибок и нарушений закона, допущенных судами первой инстанции при назначении наказания, вышестоящие судебные инстанции должны принимать предусмотренные действующим законодательством меры по их устранению.

**И.о. председателя Верховного суда
Кыргызской Республики**

Н. Бакирова

**Секретарь Пленума,
судья Верховного суда
Кыргызской Республики**

. Чаргынова