***ПРОЕКТ***

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**ПЛЕНУМА ВЕРХОВНОГО СУДА КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

от \_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_2024 года № г. Бишкек

**О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок прекращения уголовного дела и освобождения от уголовной ответственности**

В связи с вопросами, возникающими у судов при применении норм главы 10 Уголовного кодекса Кыргызской Республики (далее – УК КР), регламентирующих меры уголовно-правового воздействия, не имеющие принудительного характера - освобождение от уголовной ответственности в связи с декриминализацией деяния (статья 55 УК КР), на основании положений Особенной части УК КР (статья 56 УК КР), при достижении согласия с потерпевшим (статья 57 УК КР), истечением сроков давности уголовного преследования (статья 58 УК КР), а также в целях формирования единообразной судебной практики Пленум Верховного суда Кыргызской Республики в соответствии с частью 3 статьи 98 Конституции Кыргызской Республики, статьей 16, 18 Конституционного Закона Кыргызской Республики «О Верховном суде Кыргызской Республики и местных судах», постановляет:

1. Обратить внимание судов на то, что освобождение от уголовной ответственности выражается в прекращении удержания лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние, в связи с решением государства в лице компетентного органа (следствия, прокуратуры, суда) о нецелесообразности применения к этому лицу мер уголовного наказания. Исходя из этого по каждому уголовному делу надлежит проверять, имеются ли основания для применения к лицу, совершившему преступление, положений статей 55, 56, 57, 58 УК КР.

2. Статья 27 УПК КР содержит перечень оснований к отказу в возбуждении уголовного дела или прекращения уголовного дела, которые исключают возможность начала или дальнейшего уголовного преследования, исключающих уголовное судопроизводство и прекращение уголовного дела. В этом их отличие от оснований, указанных в главе 10 УК КР, при наличии которых уполномоченные на то органы вправе прекратить уголовное дело, но не обязаны это делать.

3. Основания, указанные в статье 27 УПК КР подлежат применению во всех стадиях процесса, если иное не оговорено законом. Решение о прекращении уголовного дела принимается как в ходе досудебного производства, так и судебного производства (статья 302 УПК КР), в том числе судами апелляционной (пункт 2 часть 1 статьи 417 УПК КР) и кассационной инстанций (пункт 4 часть 1 статьи 448 УПК КР).

4. Если основания прекращения уголовного дела, указанные в пунктах 1,2 части 1 статьи 27 УПК КР обнаруживаются в ходе судебного разбирательства, то суд продолжает рассмотрение уголовного дела в обычном порядке до его разрешения по существу.

5. При прекращении уголовного дела в той или иной стадии процесса необходима ссылка на статью, регулирующую порядок прекращения уголовного дела в указанной стадии.

6. Отсутствие события преступления означает отсутствие самого факта (события), для расследования которого может быть возбуждено уголовное дело. Пункт 1 части 1 статьи 27 УПК КР предусматривает следующие случаи: а) не было самого факта (события) преступления, которое могло быть расценено как преступление; б) событие предполагавшегося преступления явилось результатом действия стихийных сил природы (наводнение, землетрясение, удар молнии и т.д.), физиологических, физических или химических процессов, не зависящих от сознания и волевого контроля лиц; в) происшедшее явилось результатом действий самого потерпевшего.

7. Прекращение уголовного дела по пункту 2 части 1 статьи 27 УПК КР следует, когда сам факт деяния, совершенный конкретным лицом установлен, но оно не предусмотрено либо не расценивается уголовным законом в качестве преступления; – до вступления приговора в законную силу преступность и наказуемость деяния устранены новым законом; - содеянное лишь формально содержит признаки какого-либо деяния, предусмотренного УК, но в силу малозначительности не представляет общественной опасности (статья 54 УК КР), то есть не причинило вреда и не создало угрозы причинения вреда личности, обществу, государству; - отсутствуют предусмотренные законом условия для признания наличия состава преступления (крупный размер, тяжкий вред и т.д.); - деяние имело место и предусмотрено Уголовным кодексом, но нет признаков, указывающих на умысел или неосторожность лица, его совершившего (случай), то есть вред причинен невиновно (статья 32 УК КР); - деяние совершено в состоянии необходимой обороны (статья 46 УК КР), при задержании лица, совершившего преступление (статья 49 УК КР), крайней необходимости (статья 47 УК КР); физического или психического принуждения (статья 48 УПК КР), обоснованного риска (статья 51 УК КР), исполнения приказа или распоряжения (статья 50 УК КР); - имел место добровольный отказ от совершения преступления, если фактически совершенное не содержит состава иного преступления (статья 38 УК КР); - отсутствует хотя бы один из признаков преступления; - между сторонами фактически сложились гражданско-правовые отношения; - имеются определенные законом уголовно-процессуальные иммунитеты, связанные с положением лица.

8. Впервые совершившим преступление (примечание к статьям 331, 389 УК КР) следует считать, лицо: а) совершившее одно или несколько преступлений (вне зависимости от квалификации их по одной статье, части статьи или нескольким статьям УК КР), ни за одно из которых оно ранее не было осуждено; б) предыдущий приговор в отношении которого на момент совершения нового преступления не вступил в законную силу; в) предыдущий приговор в отношении которого на момент совершения нового преступления вступил в законную силу, но ко времени его совершения имело место одно из обстоятельств, аннулирующих правовые последствия привлечения лица к уголовной ответственности (например, освобождение лица от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности исполнения предыдущего обвинительного приговора, погашение судимости); г) предыдущий приговор в отношении которого вступил в законную силу, но на момент судебного разбирательства устранена преступность деяния, за которое лицо было осуждено; д) которое ранее было освобождено от уголовной ответственности.

9. В части 1 статьи 57 УК КР под ущербом следует понимать материальный (имущественный) ущерб, который может быть возмещен в натуре, в денежной форме и т.д. Под возмещением причиненного ущерба может быть учтена компенсация морального вреда, оказание какой-либо помощи потерпевшему, принесение ему извинений, а также принятие иных мер, направленных на восстановление нарушенных в результате преступления прав потерпевшего, законных интересов личности, общества и государства.

10. Возмещение причиненного ущерба (статья 57 УК КР) может быть произведено не только лицом, совершившим преступление, но и по его просьбе (с его согласия) другими лицами.

11. Обязательства лица, совершившего преступление, возместить причиненный ущерб не являются обстоятельствами, дающими основание для освобождения этого лица от уголовной ответственности.

12. Освобождение от уголовной ответственности на основании положений Особенной части УК КР (статьи 166, 218, 220, 223, 225, 227, 228, 231, 241, 250 ч.1, 252, 254, 261, 262, 263, 264, 267, 268, 282, 331, 344, 345, 364, 369, 389 УК КР) возможно при условии выполнения всех перечисленных в примечаниях к указанным статьям действий.

13. Освобождение от уголовной ответственности за преступление небольшой тяжести и (или) менее тяжкое преступление в случаях, специально предусмотренных примечаниями к соответствующим статьям Особенной части УК КР, производится по правилам, установленным такими примечаниями. При этом выполнения общих условий, предусмотренных частью 1 статьи 57 УК КР, не требуется. Невозможность применения примечания не исключает освобождение от уголовной ответственности по части 1 статьи 57 УК КР, если лицом выполнены условия, установленные данной нормой.

14. В тех случаях, когда условием освобождения от уголовной ответственности в соответствии с примечанием к статье Особенной части УК КР является отсутствие в действиях лица иного состава преступления, следует иметь в виду, что применение примечания допускается и в случае совершения лицом совокупности преступлений (например, освобождению лица, добровольно прекратившего участие в преступном сообществе и сдавшего оружие, от уголовной ответственности в соответствии с примечанием к статье 262 УК КР не препятствует привлечение его к ответственности за совершение убийства в составе преступного сообщества).

15. Условие освобождения от уголовной ответственности в виде активного способствования раскрытию преступления следует считать выполненным, если лицо способствовало раскрытию и расследованию преступления, совершенного с его участием.

16. В соответствии со статьей 57 УК КР освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим возможно при выполнении двух условий: примирения лица, совершившего преступление, с потерпевшим и возмещение причиненного ему ущерба. При разрешении вопроса об освобождении от уголовной ответственности судам следует также учитывать конкретные обстоятельства уголовного дела, включая особенности и число объектов преступного посягательства, наличие свободно выраженного волеизъявления потерпевшего, изменение степени общественной опасности лица, совершившего преступление, после возмещения ущерба и примирения с потерпевшим, личность совершившего преступление, обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание.

17. Под примирением с потерпевшим следует понимать возмещение причиненного ущерба, а также иные меры, направленные на восстановление нарушенных в результате преступления прав и законных интересов потерпевшего и действия, которые подозреваемое или обвиняемое лицо, совершившее преступление, обязано совершить в пользу потерпевшего. Факт примирения должен быть действительным и добровольным.

18. Уголовное дело может быть прекращено при достижении соглашения о примирении сторон (статья 507 УПК КР), по делам небольшой тяжести и по менее тяжким преступлениям, а также по преступлениям, предусмотренным частью 1 статьи 154 и частью 1 статьи 155 УК КР, о чем следователь, суд выносят мотивированное постановление.

19. Соглашение о примирении сторон может быть достигнуто с момента начала досудебного производства и до вынесения решения кассационной инстанцией. В случае не достижения согласия по ходатайству о примирении сторон факт его заявления не может рассматриваться как отказ от обвинения или как признание своей вины.

20. Для защиты прав и законных интересов потерпевшего ребенка, к обязательному участию в уголовном деле привлекаются их законные представители (пункты 22, 23 части 4 статьи 40, часть 2 статьи 42, статья 48 УПК КР), имеющие те же процессуальные права, что и потерпевший (часть 3 статьи 42 УПК КР) и сотрудник уполномоченного государственного органа по защите детей (часть 4 статьи 54 УПК КР). Если мнение потерпевшего ребенка по вопросу о примирении с обвиняемым и прекращении уголовного дела не совпадает с мнением его законного представителя или сотрудника уполномоченного государственного органа по защите детей, то основания для прекращения уголовного дела в связи с примирением сторон отсутствуют.

21. При рассмотрении вопроса о применении к лицам статьи 57 УК КР, совершившим преступление, последствием которого явилась смерть пострадавшего, судам следует иметь в виду положения части 2 статьи 40 УПК о переходе прав потерпевшего в таких случаях к одному из близких родственников, которое подало заявление о привлечении его в качестве потерпевшего. При этом необходимо учитывать, что положения указанной нормы не препятствуют признанию потерпевшими не одного, а нескольких лиц, при наличии нескольких заявлений. Поскольку уголовно-процессуальный закон не содержит каких-либо ограничений в процессуальных правах лиц, признанных потерпевшими, примирение лица, совершившего преступление с такими потерпевшими может служить основанием для освобождения его от уголовной ответственности.

22. В случае совершения преступления несколькими лицами от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим могут быть освобождены лишь те из них, кто примирился с потерпевшим и возместил причиненный ему ущерб. Если в результате преступления пострадало несколько потерпевших, то отсутствие примирения хотя бы с одним из них препятствует освобождению лица от уголовной ответственности на основании статьи 57 УК КР за данное преступление.

23. При освобождении лица от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности (статья 58 УК КР), под днем совершения преступления, с которого начинается течение и исчисление сроков давности привлечения к уголовной ответственности, следует понимать день совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий (часть 2 статьи 9 УК).

24. Сроки давности привлечения к уголовной ответственности оканчиваются по истечении последнего дня последнего года соответствующего периода. При этом не имеет значения, приходится ли окончание сроков давности на рабочий, выходной или праздничный день. Когда последний день срока давности совпадает с днем вступления приговора в законную силу, лицо не подлежит освобождению от уголовной ответственности, поскольку срок давности еще не истек.

25. По смыслу части 1 статьи 58 УК КР, сроки давности исчисляются со дня совершения преступления и до дня вступления в законную силу приговора или иного итогового судебного решения.

26. При применении положений части 3 статьи 58 УК КР о приостановлении течения давности в случае уклонения лица, совершившего преступление, от следствия или суда, необходимо проверять доводы лица о том, что оно не уклонялось от следствия и суда, в том числе и тогда, когда в отношении его объявлялся розыск. Под уклонением от следствия и суда следует понимать такие действия подозреваемого, обвиняемого, которые направлены на то, чтобы избежать задержания и привлечения к уголовной ответственности. Отсутствие явки с повинной лица в случае, когда преступление не выявлено и не раскрыто, не является уклонением от следствия и суда.

27. Исходя из положений части 4 статьи 58 УК КР вопрос о применении давности к лицу, совершившему преступление, за которое предусмотрено наказание в виде пожизненного лишения свободы, разрешается только судом. Освобождение от уголовной ответственности за такие преступления является правом, а не обязанностью суда.

28. Срок давности не применяется при совершении лицом преступлений, предусмотренных частью 2 статьи 122, статьей 137, пунктом 1,2 части 3 и частью 4 статьи 154, пунктом 1,2 части 3 и частью 4 статьи 155, пунктом 1 части 2 и частью 3 [статьи 156](https://cbd.minjust.gov.kg/3-38/edition/2087/ru#st_156), [статьей 158](https://cbd.minjust.gov.kg/3-38/edition/2087/ru#st_158), частью 3 [статьи 159](https://cbd.minjust.gov.kg/3-38/edition/2087/ru#st_159), частью 2 [статьи 160](https://cbd.minjust.gov.kg/3-38/edition/2087/ru#st_160), [статьей 162](https://cbd.minjust.gov.kg/3-38/edition/2087/ru#st_162), частями 3 и 4 [статьи 209](https://cbd.minjust.gov.kg/3-38/edition/2087/ru#st_209), частями 3 и 4 [статьи 210](https://cbd.minjust.gov.kg/3-38/edition/2087/ru#st_210), частью 3 [статьи 215](https://cbd.minjust.gov.kg/3-38/edition/2087/ru#st_215), статьями 252, 331,336, 402, 403, 404, 405, 406, 407, 408, 409, 410, 411, 414 УК Кыргызской Республики.

29. В соответствии с частью 2 статьи 27 УПК обязательным условием прекращения уголовного дела по пунктам 10-12 части 2 статьи 27 УПК КР является согласие на это лица, совершившего преступление. Если лицо возражает против прекращения уголовного дела, производство по уголовному делу продолжается в обычном порядке. В связи с этим необходимо разъяснять лицу его право возражать против прекращения уголовного дела по указанным основаниям (часть 4 статьи 27 УПК) и юридические последствия прекращения уголовного дела, а также выяснять, согласно ли оно на прекращение уголовного дела.

30. При решении вопроса о возможности прекращения уголовного дела на основании статьи 27 УПК КР суду надлежит проверить добровольность и осознанность заявления о примирении потерпевшего, являющегося физическим лицом, а также наличие полномочия у представителя организации (учреждения) на примирение.

31. Если имеется несколько не реабилитирующих оснований, суд в целях соблюдения требований части 4 статьи 27 УПК разъясняет лицу право возражать против прекращения уголовного дела по каждому из этих оснований и прекращает уголовное дело по тому основанию, против которого оно не возражает.

32. По результатам предварительного слушания судья может вынести постановление о прекращении производства по делу по основаниям, предусмотренным пунктами 7, 10-13 части 1 статьи 27 УПК КР, если обвиняемый против этого не возражает (часть 4 статьи 27, часть 1 статьи 287 УПК КР).

33. В случае, если во время судебного разбирательства будет установлено обстоятельство, указанное в пункте 12 части 1 статьи 27 УПК КР, суд прекращает уголовное дело только при условии согласия на это обвиняемого. При этом не имеет значения, в какой момент производства по делу истекли сроки давности уголовного преследования. При решении вопроса об истечении сроков давности следует руководствоваться статьей 58 УК КР.

34. Прекращение уголовного дела за истечением срока давности уголовного преследования не влечет реабилитацию лица, в отношении которого прекращается дело, и вместе с тем не может расцениваться как признание его виновным в совершении преступления. Решение о прекращении уголовного дела по указанному основанию не подменяет собой приговор суда, не является актом, которым устанавливается виновность обвиняемого, и не влечет для него никаких негативных правовых последствий, вытекающих из факта совершения преступления

35. Если в результате продолженного судебного разбирательства в связи с возражением обвиняемого против прекращения уголовного дела по основаниям, предусмотренным пунктом 12 части 1 статьи 27 УПК КР, будет установлена его виновность, суд постановляет обвинительный приговор с освобождением осужденного от наказания.

36. В описательно-мотивировочной части постановления судьи об удовлетворении ходатайства о прекращении уголовного дела, должны быть приведены: описание преступного деяния, в совершении которого лицо подозревается или обвиняется, с указанием пункта, части, статьи Уголовного кодекса; вывод о том, что выдвинутое в отношении лица подозрение или предъявленное лицу обвинение подтверждается доказательствами, собранными по уголовному делу; обстоятельства, свидетельствующие о наличии предусмотренного статьей 27 УПК КР основания для прекращения уголовного дела; указание о согласии подозреваемого, обвиняемого на прекращение уголовного дела по данному основанию.

37. В резолютивной части постановления указываются: основание прекращения уголовного дела; пункт, часть, статья Уголовного кодекса, предусматривающие преступление (преступления), по которому (которым) принято решение о прекращении уголовного дела; решения об отмене меры пресечения, о судьбе вещественных доказательств, о возмещении процессуальных издержек и по другим вопросам.

38. Если суд первой инстанции при наличии оснований, предусмотренных пунктом 12 части 1 статьи 27 УПК КР, не прекратил уголовное дело, то в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 417 УПК КР суд апелляционной инстанции отменяет обвинительный приговор и прекращает уголовное дело.

39. Принятие судом апелляционной инстанции решения о прекращении уголовного дела по не реабилитирующим основаниям возможно лишь при условии, что осужденный против этого не возражает.

40. Не прекращение дела судом при наличии оснований, предусмотренных статьей 27 УПК КР относится к существенным нарушениям уголовно-процессуального закона, влекущего отмену судебного акта.

41. Освобождение лица от уголовной ответственности, в том числе в случаях, специально предусмотренных примечаниями к соответствующим статьям Особенной части Уголовного кодекса, не означает отсутствие в деянии состава преступления, поэтому прекращение уголовного дела в таких случаях не влечет за собой реабилитацию лица, совершившего преступление.

Председатель Верховного суда

Кыргызской Республики

Секретарь Пленума:

судья Верховного суда

Кыргызской Республики