

К вопросу об устранении конкуренции между смягчающими и отягчающими обстоятельствами с помощью введения норм об их учете

Научный руководитель – Горбань Владимир Сергеевич

Чесноков Владислав Александрович

Студент (магистр)

Институт сервиса, туризма и дизайна (филиал) Северо-Кавказского федерального университета в г. Пятигорске, Юридический факультет, Пятигорск, Россия

E-mail: vladis.chesnokow@yandex.ru

Существующая в российском уголовном законодательстве система учета смягчающих и отягчающих обстоятельств, законодателем явно недооценена. Лишь несколько смягчающих и отягчающих обстоятельств, имеют определенные правила применения. Большая часть не имеет никакого систематизированного учета, и оценка таких обстоятельств - есть полностью усмотрение суда.

Как невозможно ответить на вопрос о том, что в большей мере могло бы влиять на меру наказания: явка с повинной или беременность, совершение преступления с садизмом или рецидив преступлений. Так и невозможно ответить на вопрос о том, как оценивать обстоятельства, учет которых по воле законодателя оставлен на усмотрение суда. Еще более сложным ответ на этот вопрос представляется в случае столкновения в одном деле и смягчающих и отягчающих обстоятельств одновременно. К какому выбору склонен суд «за» виновно или «против»? Отчасти ответ на последний вопрос имеется в ст. 62 УК РФ, где дважды упоминается о том, что учет смягчающих обстоятельств, предусмотренных п.п. «и» и «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ, возможен только при отсутствии отягчающих обстоятельств [1]. При таком расположении сил, очевиден приоритет отягчающих обстоятельств. Ситуацию, в которой оказывается суд, имея смягчающие обстоятельства, которые в действительности невозможно учесть, можно назвать парадоксальной. Учет отягчающих обстоятельств, а соответственно ужесточение наказания не соответствуют принципам гуманизации и справедливости назначения наказания. Сущность данного института, при отсутствии возможности учесть то или иное обстоятельство, теряет свой практический смысл.

В судебной практике, при наличии отягчающих или смягчающих обстоятельств в деле, часто можно видеть повторяющиеся явление - суд не указывает насколько то или иное обстоятельство повлияло на меру наказания. На это часто обращают внимание в доктрине, в защиту суда, хотелось бы сказать, что это скорее не судебная ошибка, а законодательное несовершенство. В российском уголовном законодательстве нет нормы, которая позволяла бы исчислять возможную меру наказания с учетом рассматриваемых обстоятельств, конечно если не считать статьи 62 и 68 УК РФ, в которых лишь отчасти затрагивается данная проблема.

Единственный путь, по которому следует идти для устранения конкуренции между смягчающими и отягчающими обстоятельствами - это изменение существующего законодательства, дополнение его нормами об исчислении меры наказания при наличии указанных обстоятельств.

На сегодняшний день, идеи решения данного вопроса предлагает Д.С. Дядькин. Им рассматривается идея введение совершенно новой науки - юрисометрики. Он утверждает, что в области принятия правовых решений нужен аппарат обработки и статистики нечисловых данных [3]. Иначе говоря, юрисометрика позволит переводить нечисловые юридические значения в числа, что придаст юридическим явлениям более точное значение.

Появление подобной системы было бы значительным прорывом не только института назначения наказания, но и для юриспруденции в целом. Но разработка подобной программы, которая будет выполнять часть работы за человека, на сегодняшний день лишь перспектива.

Способ устранения конкуренции между смягчающими и отягчающими обстоятельствами, который осуществим на сегодняшний день, связан с усечением судьейского усмотрения в вопросе применения данных обстоятельств. Как чрезмерное право судьи действовать по собственному усмотрению, так и полное отсутствие этого права ведут к возникновению неразрешимых конфликтов, когда оценить требуется поступок или положение виновного на момент совершения преступления. Решением может служить выстраивание четко скоординированной системы учета обстоятельств, позволяющей достичь баланса между законодательной оценкой и мнением суда.

Смягчающие обстоятельства ст. 61 УК РФ, предлагается условно разделить, на смягчающие (п.п. «а», «ж», «з» и обстоятельства, не указанные в ст. 61 УК РФ) и особо смягчающие обстоятельства (п.п. «б», «в», «г», «д», «е», «и», «к») и отразить это в ст. 62 УК РФ. Соответственно при наличии первого перечня обстоятельств установить, что наказание не может превышать $3/4$ максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания. При наличии какого-либо обстоятельства из второго перечня, наказание не может превышать $2/3$ максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания.

Обстоятельства указанные в первом перечне, менее смягчают наказание, так как в них не затрагиваются никакие социально значимых институтов общества, например, защита семьи и детей. В теории даже существует мнение, что обстоятельство п. «а» ч. 1 ст. 61 УК РФ, не имеет необходимости. Как отмечает А.В. Курц (2004): «Отсутствие у человека судимости не должно считаться его заслугой и влечь поощрение, отсутствие ее должно быть нормой» [2].

Во втором перечне выделены обстоятельства, наличие которых должно свидетельствовать о необходимости реального снижения меры наказания. Эти особые обстоятельства, продиктованы положением виновного или членов его семьи (беременность, несовершеннолетие виновного и др.).

С отягчающими обстоятельствами, предлагается поступить аналогично, выделить условно два перечня: первый - отягчающие обстоятельств (п.п. «б», «в», «г», «л», «м», «н», «о», «р» ч. 1 ст. 63 УК РФ) при наличии которых наказание не может быть менее $1/3$ части максимального срока наиболее строгого вида наказания; второй - наиболее опасные, свидетельствующие о изменности мотивов виновного, о его особой жестокости - особо отягчающие обстоятельства (п.п. «д», «е», «е.1», «ж», «з», «и», «к», «п» ч. 1 ст. 63 УК РФ) при наличии которых наказание не может быть менее $1/2$ части максимального срока наиболее строгого вида наказания. И соответственно дополнить УК РФ статьей - назначение наказания при учете отягчающих обстоятельств.

Появление в УК РФ подобного положения позволит определять пределы снижения наказания при наличии смягчающих и отягчающих обстоятельств в одном деле, как например это осуществляется при учете рецидива.

Предлагаемые изменения в определенной степени позволят дифференцировать меру наказания с учетом всех обстоятельств, отчасти упорядочат учет и позволят более прозрачно видеть, каким образом этот самый учет осуществляется.

Источники и литература

- 1) Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 07.02.2017) // «Собрание законодательства РФ», 17.06.1996, № 25, ст. 2954.

- 2) Курц А.В. Следует ли перечень обстоятельств, смягчающих наказание, оставлять открытым? // Уголовное право. 2004, № 2, С. 38 - 39.
- 3) Юрисометрика [Электронный ресурс] / ред. Дядькин Д.С. – Электрон. журн. – GISAP. Economics, jurisprudence and management. 2013, № 1, С. 76-80. - Режим доступа: http://nbuv.gov.ua/UJRN/gejm_2013_1_24, свободный.