



ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 1
Пленума Верховного Суда Донецкой Народной Республики
от 04 сентября 2015 года

О практике назначения судами уголовного наказания

В целях обеспечения правильного и единообразного разрешения вопросов применения судами Донецкой Народной Республики отдельных норм, регламентирующих назначение уголовного наказания, Пленум Верховного Суда Донецкой народной Республики

п о с т а н о в л я е т :

дать судам следующие разъяснения:

1. Обратить внимание судов на необходимость исполнения требований закона о строго индивидуальном подходе к назначению наказания, имея в виду, что справедливое наказание способствует решению задач и осуществлению целей, указанных в статьях 2 и 42 Уголовного кодекса Донецкой Народной Республики (далее – УК ДНР).

Согласно статье 6 УК ДНР справедливость назначенного подсудимому наказания заключается в его соответствии общественному правосознанию, характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

Наказание определяется на основе убежденности суда в его необходимости и достаточности для исправления лица, совершившего преступление, предупреждения новых общественно опасных деяний как со стороны осужденного, так и других лиц, а также восстановления социальной справедливости.

Только справедливое наказание виновного способствует эффективному осуществлению целей уголовной ответственности.

Процессуальным законодательством установлено, что в приговоре следует указывать, какие обстоятельства являются смягчающими и отягчающими наказание, сведения, характеризующие личность подсудимого, мотивы принятых решений по всем вопросам, относящимся к назначению уголовного наказания, освобождению от него или его отбыванию.

2. Виды уголовного наказания УК ДНР расположены в определенной последовательности – от менее строгого к более строгому.

В соответствии с общими началами назначения наказания (статья 59 УК ДНР) более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

В соответствии с положениями статьи 59 УК ДНР при назначении наказания необходимо учитывать характер и степень общественной опасности совершенного преступления.

Характер общественной опасности преступления определяется в соответствии с законом с учётом объекта посягательства, формы вины и категории преступления (статья 15 УК ДНР), а степень общественной опасности преступления – в зависимости от конкретных обстоятельств содеянного, в частности от размера вреда и тяжести наступивших последствий, степени осуществления преступного намерения, способа совершения преступления, роли подсудимого в преступлении, совершённом в соучастии, наличия в содеянном обстоятельстве, влекущих более строгое наказание в соответствии с санкциями статей Особенной части УК ДНР.

Согласно ч. 3 ст. 59 УК ДНР при назначении наказания суд должен учитывать также сведения о личности виновного, к которым относятся как данные, имеющие юридическое значение в зависимости от состава совершенного преступления или установленных законом особенностей уголовной ответственности и наказания отдельных категорий лиц, так и иные характеризующие личность подсудимого сведения, которыми располагает суд при вынесении приговора. К таковым могут, в частности, относиться данные о семейном и имущественном положении подсудимого, состоянии его здоровья, поведении в быту, трудовой биографии, наличии у него на иждивении несовершеннолетних детей, иных нетрудоспособных лиц (жены, родителей, близких родственников).

В силу части 3 статьи 59 УК ДНР судам также надлежит учитывать влияние назначенного наказания на исправление осуждённого и на условия жизни его семьи (например, возможную утрату членами семьи осуждённого средств к существованию в силу возраста, состояния здоровья), при этом принимаются во внимание и фактические семейные отношения, не регламентированные законодательством ДНР.

В случае, если в санкции уголовного закона наряду с лишением свободы предусмотрены другие виды наказания, решение суда о назначении лишения свободы должно быть мотивировано в приговоре.

В соответствии с частью 6 статьи 87 УК ДНР погашение или снятие судимости аннулирует все связанные с ней правовые последствия. Исходя из этого, суды не должны учитывать в качестве отрицательно характеризующих личность подсудимого данные, свидетельствующие о наличии у него погашенных или снятых в установленном порядке судимостей, которые также не могут учитываться при решении вопроса о наличии в содеянном рецидива преступлений (статьи 17, 67 УК ДНР).

3. Обратить внимание судов на то, что основные и дополнительные наказания имеют единое социальное назначение, единую сущность, общие цели и функции. Вместе с тем они несут разную нагрузку в реализации целей наказания, что обуславливает целый ряд их отличительных особенностей.

Основные наказания – это такие предусмотренные уголовным законом виды наказаний, которые призваны нести основную нагрузку (выполнять главную роль) в реализации стоящих перед наказанием целей. К основным относятся девять видов наказаний, перечисленных в ст. 43 УК ДНР (обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, принудительные работы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы, смертная казнь), а также штраф, лишение права занимать определённые должности или заниматься определенной деятельностью и ограничение свободы.

Дополнительными наказаниями признаются такие виды наказаний, которые призваны нести дополнительную нагрузку и выполнять вспомогательную роль в реализации целей наказания.

К их числу относятся наказания так называемого смешанного типа – штраф, лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью, ограничение свободы (ст. 43 УК ДНР).

В отличие от основных наказаний дополнительные указываются в санкциях не за все, а лишь за некоторые преступления, в одних случаях как обязательные для назначения, в других – как факультативные (необязательные). Назначаются они судом только в дополнение к основным наказаниям – в случаях, когда по обстоятельствам дела и с учётом особенностей личности виновного необходимо усилить карательные и (или) воспитательно-предупредительные возможности общей меры наказания, индивидуализировать её для более успешного осуществления целей наказания.

Дополнительное наказание не может быть более строгим, чем мера основного наказания, к которой оно присоединяется, и не должно быть одного вида с ним, иначе теряются смысл в их совместном применении и логика соотношения их ролей в реализации целей наказания.

4. Назначая виды наказания, не связанные с изоляцией от общества, суд обязан соблюдать особенности их применения.

В соответствии со статьей 45 УК ДНР штраф при любом способе его назначения должен быть определён в виде денежного взыскания.

Размер штрафа определяется судом с учётом тяжести совершённого преступления, имущественного положения осуждённого и его семьи, а также с учётом возможности получения осуждённым заработной платы или иного дохода (часть третья статьи 45 УК ДНР).

Минимальный размер штрафа, назначенный за совершённое преступление, в том числе с применением положений статьи 64 УК ДНР, не может быть ниже пяти тысяч рублей, а при его назначении в размере заработной платы или иного дохода осуждённого – за период менее двух недель (часть вторая статьи 45 УК ДНР). Минимальный размер штрафа, назначенный несовершеннолетним, не может быть ниже одной тысячи рублей либо размера заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего, осуждённого за период менее двух недель (часть вторая статьи 89 УК ДНР).

К иным доходам следует относить доходы, подлежащие налогообложению в соответствии с действующим законодательством.

Штраф может назначаться в качестве основного наказания, а также в качестве дополнительного наказания, если это прямо указано в санкции статьи Особенной части УК ДНР.

Если за совершённое преступление штраф назначен в качестве основного наказания, то его нельзя назначить в качестве дополнительного наказания за это же преступление.

Исходя из положений части третьей статьи 45 УК ДНР, штраф может быть назначен как без рассрочки, так и с рассрочкой выплаты до пяти лет. При назначении штрафа с рассрочкой выплаты суду необходимо мотивировать свое решение в приговоре с указанием конкретных сроков выплат частями и сумм (размеров) выплат в пределах установленного судом срока рассрочки.

В случае, если осуждённый к штрафу не имеет возможности одновременно уплатить штраф, суд может предоставить рассрочку уплаты штрафа определёнными частями на срок до пяти лет на стадии исполнения приговора.

При назначении штрафа за каждое из входящих в совокупность преступлений небольшой или средней тяжести, за приготовление к тяжкому или особо тяжкому преступлению либо за покушение на тяжкое или особо тяжкое преступление суд может применить принцип поглощения менее строгого наказания более строгим. При применении принципа сложения наказаний окончательный размер штрафа назначается исходя из правил, установленных частью второй статьи 68 УК ДНР.

При назначении окончательного наказания по совокупности приговоров и преступлений путём поглощения менее строгого наказания более строгим штраф как наиболее мягкое наказание поглощается любым другим наказанием.

В соответствии с частью 2 статьи 68 и частью 2 статьи 70 УК ДНР при назначении штрафа в качестве основного вида наказания за одно из преступлений, образующих совокупность, суд при сложении наказаний должен указать, что штраф исполняется самостоятельно. Судам также следует иметь в виду, что за одно и то же преступление штраф не может быть назначен в качестве как основного, так и дополнительного вида наказания.

При назначении окончательного наказания по совокупности приговоров, с применением принципов частичного или полного сложения назначенных наказаний, наказание в виде штрафа подлежит самостоятельному исполнению.

5. Обратить внимание судов на то, что осуждённый обязан уплатить штраф, назначенный без рассрочки выплаты, в месячный срок после вступления приговора суда в законную силу или первую часть штрафа с рассрочкой выплаты в этот же срок и уведомить об этом соответствующий суд путём представления документа об уплате штрафа.

При назначении штрафа с рассрочкой выплаты определёнными частями осуждённый обязан уплачивать штраф в размере и сроки, установленные приговором суда. Об уплате соответствующей части штрафа осуждённый сообщает в соответствующий суд путём предъявления документа об уплате соответствующей части штрафа.

Если в установленные выше сроки штраф не оплачен, суд в течение трёх дней выдаёт исполнительный лист, который направляется в орган государственной исполнительной службы для принудительного исполнения.

Под лицом, злостно уклоняющимся от уплаты штрафа, следует понимать лицо, при наличии открытого исполнительного производства не уплатившее штраф без рассрочки в течение шестидесяти дней со дня выдачи исполнительного листа либо первую часть штрафа с рассрочкой выплаты в течение того же срока. Если исполнительное производство открывается через двадцать пять и более календарных дней со дня выдачи исполнительного листа, то срок для добровольного исполнения устанавливается в тридцать пять календарных дней со дня открытия исполнительного производства, по истечении которого лицо считается таким, которое злостно уклоняется от уплаты штрафа.

В случае злостного уклонения осуждённым от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного наказания, суд на основании соответствующего представления государственного исполнителя рассматривает вопрос о замене неуплаченной суммы штрафа на иное наказание, предусмотренное статьей 43 УК ДНР, за исключением лишения свободы, с учётом положений ч. 5 ст. 45 УК ДНР и ограничений, установленных для отдельных видов наказаний статьями Общей части Уголовного кодекса Донецкой Народной Республики (в частности, частью четвертой статьи 48 УК ДНР, частью пятой статьи 49 УК ДНР).

Штраф в размере, исчисляемом исходя из величины, кратной стоимости предмета либо сумме коммерческого подкупа или взятки, назначенный в качестве основного наказания, в случае злостного уклонения от его уплаты заменяется наказанием в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части Уголовного кодекса Донецкой Народной Республики. При этом назначенное наказание не может быть условным.

При разрешении вопроса о замене штрафа другим видом наказания суду следует выяснять обстоятельства, связанные с исполнением требований законодательства Донецкой Народной Республики, устанавливающих порядок взыскания штрафа судебными исполнителями.

По смыслу закона, установление других условий, кроме неуплаты штрафа в срок (например, неоднократное предупреждение осуждённого судебными исполнителями о возможности замены штрафа другим наказанием, отобрание у него объяснений о причинах неуплаты штрафа, представление сведений об имущественном положении осуждённого и

источниках его доходов), для признания осуждённого злостно уклоняющимся от уплаты штрафа не требуется.

Разъяснить судам, что сам по себе факт отсутствия у осуждённого денежных средств не может признаваться уважительной причиной для неуплаты штрафа в срок.

6. В соответствии со статьей 46 УК ДНР лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью может назначаться в качестве основного либо дополнительного наказания. При этом осуждённому как за одно преступление, так и по совокупности преступлений и приговоров указанное наказание не может быть назначено одновременно в качестве основного и дополнительного. За одно и то же преступление осуждённому не может быть назначено одновременно лишение права занимать определённые должности и заниматься определённой деятельностью.

Лишение права занимать определённые должности состоит в запрещении занимать должности только на государственной службе или в органах местного самоуправления. Конкретный вид таких должностей должен быть указан в приговоре. При этом суду следует исходить из того, что данное наказание не предполагает запрет занимать какую-либо конкретную должность (например, главы органа местного самоуправления, начальника штаба воинской части). Поэтому в приговоре должен быть указан не перечень, а определённая конкретными признаками категория должностей, на которую распространяется запрет (например, должности, связанные с осуществлением функций представителя власти либо организационно-распорядительных или административно-хозяйственных полномочий).

При назначении наказания в виде лишения права заниматься определённой деятельностью в приговоре следует конкретизировать вид такой деятельности. Во всяком случае, в приговоре должен быть указан срок запрета занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью.

Лишение права заниматься определённой деятельностью состоит в запрете на занятие профессиональной или иной деятельностью лицом, совершившим преступление, характер которого связан с этой деятельностью (например, педагогической, врачебной деятельностью, управлением транспортом, охотой).

То обстоятельство, что к моменту вынесения приговора лицо не занимало определённой должности или не занималось определённой деятельностью, не лишает суд права назначить данное наказание.

Следует обратить внимание судов на то, что лишение права управлять транспортным средством рассматривается как разновидность вида наказания в соответствии с п. «б» части 1 статьи 43 УК ДНР и может быть назначено как лицу, которому в установленном Законом порядке было выдано соответствующее удостоверение, независимо от того, что лицо уже лишено этого права в порядке административного взыскания, так и лицу, управлявшему автомобилем или другим транспортным средством без соответствующего разрешения (удостоверения).

В соответствии со статьей 46 УК ДНР суд вправе применить к лицу, совершившему преступление в связи с занимаемой должностью или при занятии определённой деятельностью, в качестве дополнительного вида наказания лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью независимо от того, что указанный вид наказания не предусмотрен санкцией закона, по которому осуждён виновный, приведя в описательно – мотивировочной части приговора мотивы принятого решения. При этом не имеет значения, выполняло ли лицо соответствующие обязанности постоянно или временно, по приказу или распоряжению соответствующего должностного лица.

Рекомендовать судам при назначении дополнительного наказания в виде лишения права управлять транспортными средствами при наличии к тому оснований и с учётом обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание, обсуждать вопрос о целесообразности

его применения в отношении лица, для которого управление транспортным средством является профессией.

7. Согласно ст. 47 УК ДНР лишение специального, воинского или почётного звания, классного чина и государственных наград назначается в качестве дополнительного наказания при осуждении за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления.

Данное наказание проявляется в моральном воздействии на осуждённого и лишении его возможных преимуществ и льгот, установленных для лиц, имеющих воинские, специальные или почётные звания.

Воинские звания – это звания, присвоенные военнослужащему в Вооруженных Силах Донецкой Народной Республики в установленном порядке.

Специальными являются звания, присваиваемые работникам органов внутренних дел, дипломатической, таможенной, налоговой службы и т. д.

К почётным званиям относятся: заслуженный или народный артист, народный учитель, заслуженный деятель науки Донецкой Народной Республики.

Классные чины присваиваются государственным служащим, занимающим государственные должности.

Государственными наградами Донецкой Народной Республики являются: звание Героя Донецкой Народной Республики, ордена, медали, знаки отличия Донецкой Народной Республики, почётные звания, учрежденные законодательством Донецкой Народной Республики.

При назначении данного вида наказания в виде лишения специального, воинского или почётного звания, классного чина и государственных наград в приговоре следует конкретизировать вид такого звания, чина или государственной награды.

Суд вправе принять мотивированное решение о применении как одного, так и нескольких указанных в статье 47 УК ДНР правоограничений (например, при наличии у осуждённого воинского звания и государственных наград).

При изменении судом кассационной инстанции квалификации содеянного лицом с тяжкого или особо тяжкого преступления на преступление средней или небольшой тяжести назначенное на основании статьи 47 УК ДНР дополнительное наказание в виде лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград не назначается.

Принимая решение о назначении дополнительного наказания, суд в резолютивной части приговора должен указать статью Общей части УК ДНР, предусматривающую условия и порядок применения данного вида наказания.

8. Конфискация имущества является дополнительным видом наказания, который заключается в принудительном безвозмездном изъятии в собственность государства всего или части имущества, принадлежащего осуждённому на правах собственности.

Разрешая вопрос о применении конфискации имущества, суды обязаны учитывать, что такой вид дополнительного наказания назначается только в случаях, специально предусмотренных в Особенной части УК ДНР.

В приговоре должно быть указано, конфискуется все имущество либо его часть (в последнем случае необходимо уточнить, какая именно часть, или перечислить все конфискуемые предметы).

Замена конфискуемого имущества на эквивалентную денежную сумму не допускается.

Перечень имущества, не подлежащего конфискации, определяется Законом.

9. В соответствии со статьей 48 УК ДНР обязательные работы заключаются в выполнении осуждённым в свободное от основной работы или учёбы время бесплатных общественно полезных работ на объектах, определяемых органами местного самоуправления по согласованию с уголовно- исполнительными инспекциями.

При этом судам следует выяснять трудоспособность осуждённого и учитывать положения части четвертой статьи 48 УК ДНР о круге лиц, которым обязательные работы не назначаются.

При назначении наказания в виде обязательных работ в резолютивной части приговора указывается только его размер, исчисляемый в соответствии со статьями 48, 70 и статьёй о назначении наказания несовершеннолетнему УК ДНР.

10. Обратить внимание судов на то, что в силу части первой статьи 49 УК ДНР исправительные работы назначаются как осуждённому, имеющему основное место работы, так и осуждённому, не имеющему его, и отбываются соответственно по основному месту работы или в местах, определяемых органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями, но в районе места жительства осуждённого.

Имея в виду, что исправительные работы предполагают привлечение осуждённого, как правило, к физическому труду, суд должен выяснять трудоспособность такого лица, место его постоянного жительства и другие обстоятельства, свидетельствующие о возможности исполнения данного наказания, в том числе указанные в части пятой статьи 49 УК ДНР.

При назначении наказания по совокупности преступлений, за каждое из которых назначены исправительные работы, при применении принципа полного или частичного сложения наказаний сложению подлежат только сроки исправительных работ.

В случае заболевания осуждённого тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, он может быть освобождён от отбывания наказания (часть вторая статьи 82 УК ДНР), а в случае признания его инвалидом первой группы – подлежит освобождению от указанного наказания (часть пятая статьи 49 УК ДНР).

Женщина, осуждённая к исправительным работам, в случае наступления беременности вправе обратиться в суд с ходатайством об отсрочке отбывания наказания со дня предоставления ей отпуска по беременности и родам (часть первая статьи об отсрочке отбывания наказания УК ДНР).

При назначении наказания в виде исправительных работ по совокупности преступлений сложение процентов удержаний из заработной платы не допускается.

При назначении наказания в виде исправительных работ по нескольким приговорам могут присоединяться лишь сроки исправительных работ. В этих случаях, назначив за последнее преступление наказание в виде исправительных работ с удержанием из заработной платы определенного процента в доход государства, суд полностью или частично присоединяет к назначенному по последнему приговору наказанию неотбытый срок исправительных работ по предыдущему приговору, оставляя для присоединяемого срока прежний размер удержаний.

Положения части 3 статьи 48, части 4 статьи 49, части 5 статьи 51 УК ДНР о замене наказаний в виде обязательных работ, исправительных работ и ограничения свободы в случае злостного уклонения от их отбывания наказанием в виде лишения свободы применяются судом независимо от того, предусмотрено ли наказание в виде лишения свободы санкцией статьи Особенной части УК ДНР, по которой было назначено наказание.

11. В соответствии со ст. 50 УК ДНР ограничения по военной службе обусловлены необходимостью дать возможность военнослужащим, совершившим нетяжкие преступления, продолжать военную службу (особенно в случаях, когда речь идет о назначении наказания высококвалифицированным специалистам в той или иной области военного дела). Цели исправления таких военнослужащих и предупреждения ими совершения новых преступлений достигаются с применением указанного наказания, связанного с определёнными лишениями и ограничением прав осуждённого, но с отбыванием его в сочетании с военной службой, выполнением им профессиональных военных обязанностей.

Ограничение по военной службе заключается в том, что из денежного содержания осуждённого к такому наказанию производится удержание в доход государства в размере,

установленном приговором суда, но не свыше двадцати процентов; во время отбывания наказания осуждённый не может быть повышен в должности, воинском звании; срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания.

При назначении наказания в виде ограничения по военной службе в резолютивной части приговора указывается срок наказания с обязательным удержанием денежного довольствия осуждённого в доход государства в размере, установленном приговором суда, но не свыше двадцати процентов.

Ограничение свободы назначается, как правило, за совершение преступлений против военной службы, предусмотренных главой 33 УК ДНР, поскольку санкции в виде ограничения по военной службе установлены только за совершение указанных преступных деяний. Кроме того, данный вид наказания применяется к военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, если суд с учётом обстоятельств дела придёт к выводу о необходимости назначения подсудимому за совершённое преступление наказания в виде исправительных работ. В таком случае исправительные работы, в силу ст. 50 УК ДНР, подлежат обязательной замене ограничением по военной службе, если подсудимый является военнослужащим, проходящим военную службу по контракту.

12. Исходя из положений части первой статьи 51 УК ДНР, в приговоре осуждённому должны быть обязательно установлены: ограничение на изменение места жительства или пребывания без согласия уголовно - исполнительной инспекции и ограничение на выезд за пределы территории соответствующего муниципального образования, а также должна быть возложена на него обязанность являться в уголовно - исполнительную инспекцию для регистрации.

Суд не вправе устанавливать осуждённому ограничения и возлагать на него обязанности, не предусмотренные статьей 51 УК ДНР.

В приговоре должна быть определена территория, за пределы которой осуждённому к ограничению свободы запрещается выезжать и в пределах которой ему запрещается посещать определенные места. Если в состав населенного пункта, в котором проживает осуждённый, входят несколько муниципальных образований, то суд вправе установить соответствующие ограничения в пределах территории такого населенного пункта.

Суду следует указывать, посещение каких именно мест (рестораны, кафе, бары и т.п.) в пределах территории соответствующего муниципального образования запрещено осуждённому.

Ограничение в виде запрета на посещение мест проведения массовых мероприятий и участие в них может касаться как всех массовых мероприятий, так и тех из них, посещение и участие в которых, по мнению суда, будут препятствовать достижению целей наказания. Массовыми являются, например, общественно - политические (собрания, митинги, уличные шествия, демонстрации и др.), культурно - зрелищные (фестивали, профессиональные праздники, народные гуляния и др.) и спортивные (олимпиады, спартакиады, универсиады, соревнования по различным видам спорта и др.) мероприятия.

Возлагая на осуждённого обязанность являться для регистрации в уголовно-исполнительную инспекцию, суд должен указать конкретное число явок в течение месяца.

При решении вопроса о возможности применения ограничения свободы с учётом положений части шестой статьи 51 УК ДНР суду следует иметь в виду, что одно лишь отсутствие регистрации по месту жительства или пребывания лица не может являться основанием для вывода об отсутствии у него места постоянного проживания на территории Донецкой Народной Республики.

Несовершеннолетним осуждённым ограничение свободы назначается только в качестве основного наказания на срок от двух месяцев до двух лет.

В случае сложения ограничения свободы, назначенного в качестве основного наказания, с наказанием в виде обязательных работ или исправительных работ судам

следует учитывать положения части второй статьи 71 УК ДНР (240 часов обязательных работ или три месяца исправительных работ соответствуют двум месяцам ограничения свободы). Ограничение свободы, назначенное в качестве дополнительного наказания, подлежит самостоятельному исполнению.

13. Обратить внимание судов на то, что в соответствии со статьей 52 УК ДНР такой вид наказания, как принудительные работы, отнесён к числу основных и призван составить альтернативу лишению свободы за преступления, не относящиеся к категории особо тяжких.

Принудительные работы как вид уголовного наказания заключаются в сочетании ограничения свободы передвижения осуждённого с принудительным трудом и материальным воздействием и могут применяться лишь за совершение преступлений небольшой или средней тяжести либо за совершение тяжкого преступления впервые.

В соответствии с частью 2 ст.52 УК ДНР суд, назначив осуждённому наказание в виде лишения свободы на срок, не превышающий 5 лет, вправе заменить это наказание принудительными работами, если придет к выводу о возможности исправления осуждённого без реального отбывания наказания в местах лишения свободы. Из заработной платы осуждённого производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда (в пределах от 5 до 20 процентов).

При назначении судом наказания в виде лишения свободы на срок более пяти лет принудительные работы применены быть не могут.

Срок принудительных работ установлен от двух месяцев до пяти лет и начинает исчисляться со дня прибытия осуждённого в исправительный центр. В срок принудительных работ засчитывается время содержания осуждённого под стражей в качестве меры пресечения из расчета один день содержания под стражей за один день принудительных работ.

В соответствии с частью 6 ст. 52 УК ДНР осуждённому, уклонившемуся от отбывания принудительных работ, суд по представлению начальника исправительного центра заменяет принудительные работы лишением свободы из расчёта один день лишения свободы за один день принудительных работ.

Согласно части 7 ст.52 УК ДНР запрещается применение принудительных работ к некоторым категориям лиц: несовершеннолетним, лицам, признанным инвалидами первой или второй группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трёх лет, женщинам, достигшим пятидесятипятилетнего возраста, мужчинам, достигшим шестидесятилетнего возраста, а также военнослужащим.

14. В соответствии со ст. 53 УК ДНР арест заключается в содержании осуждённого в условиях строгой изоляции от общества и устанавливается на срок от одного до шести месяцев. В случае замены обязательных работ или исправительных работ арестом он может быть назначен на срок менее одного месяца.

При назначении данного вида наказания судам необходимо учитывать, что арест не назначается лицам, не достигшим к моменту вынесения судом приговора 16-летнего возраста, а также беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет.

Помимо этого, при назначении наказания в виде ареста судам следует учитывать положения ст. 88 УК ДНР, согласно которой несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось четырнадцать, но не исполнилось восемнадцати лет. В свою очередь, ст. 89 УК ДНР не предусматривает арест в качестве вида наказания, который может применяться к несовершеннолетним лицам.

Учитывая изложенное, обратить внимание судов на недопустимость назначения наказания в виде ареста лицам, совершившим преступления в несовершеннолетнем возрасте.

15. Согласно ст. 54 УК ДНР такой вид наказания, как содержание в дисциплинарной воинской части, назначается военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а

также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву. Это наказание устанавливается на срок от трёх месяцев до двух лет.

Содержание в дисциплинарной воинской части может быть назначено только тем лицам, которые к моменту совершения преступления приняли присягу.

В порядке исключения это наказание может применяться и к военнослужащим, совершившим не воинские, а общеуголовные преступления, если им назначено наказание в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до двух лет, а характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены назначенного наказания содержанием осуждённого в дисциплинарной воинской части в течение того же срока. В таком случае суд должен в приговоре сначала определить срок лишения свободы, а затем указать на замену его содержанием в дисциплинарной воинской части на тот же срок.

Также судам при вынесении приговора необходимо учитывать, что при содержании в дисциплинарной воинской части вместо лишения свободы срок содержания в дисциплинарной воинской части определяется из расчёта один день лишения свободы за один день содержания в дисциплинарной воинской части.

16. В соответствии со ст. 55 УК ДНР лишение свободы на определённый срок заключается в изоляции осуждённого от общества путём направления его в колонию-поселение, помещения в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму.

Лишение свободы устанавливается на срок от двух месяцев до 20 лет.

В случае частичного или полного сложения сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений судам необходимо учитывать, что максимальный срок лишения свободы не может быть более 25 лет, а по совокупности приговоров – более 30 лет.

В случае совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных статьями 229-234, ч.3,4 ст.235, ч.4 ст.240, статьями 322, 323, 324, 414, 418, 419, 420 и 422 УК ДНР, при частичном или полном сложении срока лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может быть более 30 лет, а по совокупности приговоров – более 35 лет.

17. Пожизненное лишение свободы, регламентированное ст. 56 УК ДНР, устанавливается только за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а также за совершение особо тяжких преступлений против общественной безопасности, половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста.

Пожизненное лишение свободы не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора 65-летнего возраста.

18. Согласно ст. 58 УК ДНР смертная казнь как исключительная мера наказания может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь, а также за отдельные преступления, совершённые в военное время или в боевой обстановке.

Смертная казнь как исключительная мера наказания может применяться за совершение особо тяжкого преступления, в случаях, прямо предусмотренных санкциями статей Особенной части Уголовного кодекса, и лишь тогда, когда необходимость её назначения обуславливается особыми обстоятельствами, свидетельствующими о высокой степени общественной опасности содеянного, и, наряду с этим, крайне отрицательными данными, характеризующими виновного как лицо, представляющее исключительную опасность для общества.

При назначении виновному смертной казни в приговоре в силу ст. 59 УК ДНР должны быть указаны обстоятельства, послужившие основанием к назначению смертной казни, а также мотивы назначения этого наказания и невозможности применения альтернативного наказания.

Поскольку санкции определённых преступлений, предусмотренных в Особенной части УК ДНР, предусматривают возможность применения смертной казни лишь в военное время (например, ст. ст. 320, 321, 323 УК ДНР), суд при рассмотрении возможности назначения наказания в виде смертной казни за такие преступления должен учитывать, что Постановлением Совета Министров Донецкой Народной Республики № 6-5 от 25.05.2014 на территории Донецкой Народной Республики с 00-00 часов 26.05.2014 было введено военное положение, которое действует до его отмены соответствующим решением Совета Безопасности ДНР.

Введение военного положения на территории Донецкой Народной Республики обуславливает возможность назначения наказания в виде смертной казни по ряду преступлений, указанных в Особенной части УК ДНР, за которые в мирное время смертная казнь назначаться не может.

При рассмотрении судом возможности назначения подсудимому наказания в виде смертной казни следует учитывать положения статей 65, 78 УК ДНР.

Так, если лицо совершило действия, свидетельствующие о приготовлении к преступлению, либо покушалось на совершение преступления, за которое соответствующими статьями Особенной части УК ДНР предусматривается возможность применения смертной казни, суд в силу части четвертой статьи 65 УК ДНР не применяет этот вид наказания и назначает наказание, предусмотренное санкцией статьи, с учётом положений ч. 2 и ч. 3 ст. 65 УК ДНР.

Вопрос о применении сроков давности к лицу, совершившему преступление, наказуемое смертной казнью, решается судом. Если суд не сочтёт возможным освободить указанное лицо от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности, то смертная казнь не применяется.

Важной характеристикой рассматриваемого наказания служит то, что по смыслу уголовного закона на лиц, осуждённых к смертной казни, не распространяются акты амнистии, а в порядке помилования это наказание согласно ч. 4 ст. 58 УК может быть заменено пожизненным лишением свободы либо лишением свободы на срок 25 лет.

При назначении данного вида наказания судам необходимо учитывать, что в соответствии с ч. 2 ст. 59 УК смертная казнь не применяется к женщинам, а также к лицам, совершившим преступление в возрасте до восемнадцати лет, и к мужчинам в возрасте старше шестидесяти пяти лет.

19. При назначении наказания суд вправе признать смягчающими наказание любые установленные в судебном заседании обстоятельства, в том числе не предусмотренные частью первой статьи 60 УК ДНР, поскольку перечень таких обстоятельств не является исчерпывающим (например, совершение преступления вследствие стечения неблагоприятных жизненных обстоятельств либо провоцирующего (виктимного) поведения потерпевшего, устранение подсудимым негативных последствий преступления, частичное возмещение ущерба, возмещение морального вреда и т.п.). Признание обстоятельства таким, которое смягчает наказание, должно быть мотивировано в приговоре.

Явка с повинной в качестве обстоятельства, смягчающего наказание, учитывается в тех случаях, когда лицо в устной или письменной форме добровольно, инициативно сообщило органу, осуществляющему уголовное преследование, иным государственным органам или должностному лицу о совершённом им или с его участием преступлении. в устной или письменной форме

Сообщение о преступлении, сделанное лицом после его задержания по подозрению в совершении преступления, не исключает признания этого сообщения в качестве

смягчающего наказание обстоятельства. Если же органы следствия располагали сведениями о преступлении (показаниями потерпевших, свидетелей, процессуальными документами и т.п.) и задержанному лицу было известно об этом, то подтверждение им факта участия в совершении преступления не может расцениваться как явка с повинной, а признается в качестве иного смягчающего наказание обстоятельства (например, избачение других участников преступления).

В случае, если сообщение лица о совершённом с его участием преступлении в совокупности с другими доказательствами положено судом в основу обвинительного приговора, то данное сообщение может рассматриваться как явка с повинной и в том случае, когда лицо в ходе предварительного расследования или в судебном заседании изменило свои показания.

Если в деле, возбужденном по факту совершения преступления, не установлено, кто его совершил, добровольное заявление или сообщение лица о совершении им этого преступления должно рассматриваться как явка с повинной. Аналогично расценивается заявление лица, привлеченного к уголовной ответственности, о совершении им иного преступления, о котором не было известно органам расследования.

При совокупности совершённых преступлений явка с повинной как обстоятельство, смягчающее наказание, учитывается при назначении наказания за преступление, в связи с которым лицо явилось с повинной.

Обратить внимание судов, что в случае непризнания подсудимым своей вины в совершённом преступлении, отрицания обращения или написания явки с повинной органу, осуществляющему уголовное преследование, иным государственным органам или должностному лицу явка с повинной не может учитываться как смягчающее вину обстоятельство.

20. Судам следует иметь в виду, что обстоятельства, смягчающие наказание, признаются таковыми с учётом установленных в судебном заседании фактических обстоятельств уголовного дела. Например, наличие малолетних детей у виновного не может расцениваться как смягчающее наказание обстоятельство (пункт «г» части первой статьи 60 УК ДНР), если осуждённый совершил преступление в отношении своего ребенка, а также в отношении усыновлённого (удочерённого) или находящегося на иждивении осуждённого либо под его опекой ребенка либо лишён родительских прав.

В любом случае, непризнание обстоятельства смягчающим наказание должно быть мотивировано в мотивировочной части приговора.

21. По смыслу закона правила, изложенные в статье 61 УК ДНР, могут применяться судами при наличии хотя бы одного из перечисленных в пунктах «и» и (или) «к» части первой статьи 60 УК ДНР смягчающих обстоятельств, если при этом отсутствуют либо не признаны судом отягчающие наказание обстоятельства.

Применяя положения статьи 61 УК ДНР, следует иметь в виду, что при установлении смягчающих обстоятельств, предусмотренных пунктами «и» и (или) «к» части первой статьи 60 УК ДНР, и при наличии оснований, указанных в статье 64 УК ДНР, суд вправе с учётом конкретных обстоятельств по делу и данных о личности виновного назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено за конкретное преступление.

Исходя из положений, предусмотренных статьей 68 УК ДНР, смягчающее наказание обстоятельство, признанное судом в отношении каждого из преступлений, образующих совокупность, должно учитываться как при назначении наказания отдельно за каждое преступление, так и при назначении наказания по совокупности преступлений.

При установлении судом наличия по всем вменённым подсудимому преступлениям обстоятельств, предусмотренных пунктами «и» и (или) «к» части 1 статьи 60 УК ДНР, и отсутствия отягчающих обстоятельств наказание на основании части 2 или части 3 статьи

68 УК ДНР должно быть определено путём поглощения менее строгого наказания более строгим либо путём полного или частичного сложения наказаний.

Обратить внимание судов, что в соответствии с ч. 6 ст. 15 УК ДНР с учётом фактических обстоятельств преступления и степени его общественной опасности суд вправе при наличии смягчающих обстоятельств и при отсутствии отягчающих наказание обстоятельств изменить категорию преступления на менее тяжкую, но не более чем на одну категорию преступления. Это возможно при совершении преступлений средней тяжести, тяжких и особо тяжких преступлений, если за них назначено наказание, не превышающее соответственно трех, пяти или семи лет лишения свободы (а в первых двух случаях — или другое более мягкое наказание), при этом суд в мотивировочной части приговора приводит доводы, обосновывающие возможность применения ч.6 ст.15 УК ДНР, с обязательным указанием в резолютивной части приговора решения суда об изменении категории преступления (например, «в соответствии с ч. 6 ст. 15 УК ДНР категорию совершённого Ивановым И.И. преступления изменить со средней тяжести на небольшой тяжести»).

22. В соответствии со статьёй 62 УК ДНР перечень отягчающих наказание обстоятельств является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит, а их установление имеет существенное значение для правильного решения вопроса об индивидуализации наказания. Если отягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьёй Особенной части УК ДНР в качестве признака преступления, оно само по себе не может учитываться при назначении наказания.

Совершение лицом преступления в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств, психотропных или других одурманивающих веществ, законом не отнесено к обстоятельствам, отягчающим наказание.

В то же время в соответствии с ч. 2 ст. 62 УК ДНР судья (суд), назначающий наказание, в зависимости от характера и степени общественной опасности преступления, обстоятельств его совершения и личности виновного может признать отягчающим обстоятельством совершение преступления в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ.

Обратить внимание судов, что пунктом «м» ч.1 ст. 62 УК ДНР в качестве обстоятельства, отягчающего наказание, предусмотрено совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках.

Принимая решение о наличии отягчающего обстоятельства, предусмотренного п. «м» ст. 62 УК ДНР, при назначении наказания субъекту преступления судам следует учитывать, что понятия «чрезвычайное положение» и «военное положение» не являются тождественными, поскольку имеют различный правовой режим и основания введения, предусмотренные Законом ДНР «Об особых правовых режимах», утвержденным Постановлением Народного Совета ДНР № I-100П-НС от 24.03.2015.

Несмотря на схожесть применяемых мер ограничительного характера, предусмотренных ст. ст. 5, 13-15, 30-31 вышеуказанного закона, при режимах чрезвычайного положения и военного положения п. «м» ч.1 ст. 62 УК ДНР устанавливает в качестве отягчающего наказание обстоятельства лишь «совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках».

Таким образом, судам при назначении наказания и применении отягчающего наказание обстоятельства, предусмотренного п. «м» ч.1 ст. 62 УК ДНР, следует обращать внимание на то, был ли на момент совершения лицом преступления введён в установленном ст. ст. 3, 11 Закона ДНР «Об особых правовых режимах» порядок режим чрезвычайного положения, существовали ли объективно условия стихийного или иного общественного бедствия, имели ли место массовые беспорядки.

23. При решении вопроса о наличии рецидива преступлений судам следует иметь в виду, что основанием для признания рецидива преступлений является судимость только за умышленное преступление.

Рецидивом преступлений согласно части 1 статьи 17 УК ДНР признается совершение умышленного преступления независимо от его тяжести лицом, имеющим судимость за ранее совершённое умышленное преступление. Исходя из этого, при назначении наказания судам следует иметь в виду, что совершение умышленного преступления небольшой тяжести лицом, имеющим непогашенную или неснятую судимость за ранее совершённое умышленное преступление средней тяжести либо тяжкое или особо тяжкое преступление, образует рецидив преступлений.

Если для признания наличия в действиях лица простого (т. е. не опасного и не особо опасного) рецидива достаточно принять во внимание форму вины совершённых преступлений (преступления должны носить умышленный характер), то о наличии опасного рецидива говорит вид наказания за совершённые преступления (это должны быть наказания в виде лишения свободы) и количество ранее совершённых преступлений (их должно быть не менее двух).

О наличии опасного рецидива может говорить также характер совершённых преступлений (это должны быть умышленные тяжкие преступления), и в этом последнем случае достаточно и одного осуждения в прошлом за преступление такого характера.

Те же критерии (форма вины, количество осуждений, вид наказания и характер преступления) используются и при определении признаков особо опасного рецидива, устанавливая, что такой рецидив налицо в случае совершения лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено за тяжкое преступление к реальному лишению свободы; совершения лицом особо тяжкого преступления, если ранее оно два раза было осуждено за тяжкое преступление или ранее осуждалось за особо тяжкое преступление.

Непременным требованием для признания в действиях лица рецидива преступлений является наличие не просто осуждения в прошлом за указанные в ст. 15 УК ДНР преступления, но и наличие не снятой и не погашенной по закону судимости за эти преступления. Согласно ст. 87 УК ДНР лицо, осуждённое за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу до момента погашения или снятия судимости. Погашение или снятие судимости аннулирует все уголовно-правовые последствия, связанные с судимостью.

При признании рецидива преступлений не учитываются не только снятые или погашенные судимости, но и судимости за преступления, совершённые лицом в возрасте до восемнадцати лет.

При этом судимости, указанные в части четвертой статьи 17 УК ДНР, не учитываются (например, наличие у лица, совершившего тяжкое преступление, судимости за преступление небольшой тяжести не образует рецидива преступлений).

При установлении рецидива преступлений их стадии (оконченное или неоконченное) и виды соучастия (исполнитель, организатор, пособник, подстрекатель) значения не имеют.

Признание в действиях лица рецидива преступлений предопределяет особый порядок назначения такому лицу более строгого наказания в пределах санкции соответствующей статьи УК ДНР. Этот порядок предусмотрен в ст. 67 УК ДНР. Как и в случае неоднократности, если рецидив предусмотрен настоящим Кодексом в качестве квалифицирующего признака преступления, это обстоятельство не может одновременно признаваться отягчающим ответственность.

Назначая наказание при рецидиве, опасном рецидиве или особо опасном рецидиве преступлений, суд должен руководствоваться статьей 67 УК ДНР. По общим правилам, изложенным в части второй 67 УК ДНР, при любом виде рецидива срок наказания не может быть менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида наказания,

предусмотренного за совершенное преступление. Если одна третья часть составляет менее минимального размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за конкретное преступление, то наказание должно быть назначено не ниже минимального размера этого вида наказания, предусмотренного Общей частью УК ДНР.

24. В силу статьи 64 УК ДНР назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК ДНР, возможно при наличии исключительных обстоятельств, существенно уменьшающих степень общественной опасности совершённого лицом преступления, либо при активном содействии участника группового преступления раскрытию этого преступления.

Суд вправе признать таковыми как отдельные смягчающие обстоятельства, так и их совокупность, указав в приговоре основания принятого решения. По смыслу закона, если смягчающие обстоятельства учтены судом при назначении наказания по правилам статьи 61 УК ДНР, они сами по себе не могут учитываться при применении статьи 64 УК ДНР.

С учётом правил, содержащихся в статье 64 УК ДНР, может быть назначен любой более мягкий вид основного наказания, не указанный в санкции соответствующей статьи Особенной части УК ДНР. При этом их срок и размер не могут быть ниже установленных соответствующими статьями Общей части УК ДНР минимальных срока и размера применительно для каждого вида уголовного наказания.

По смыслу части первой статьи 64 УК ДНР назначению более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление, не препятствует наличие в санкции статьи Особенной части УК ДНР, по которой лицо признано виновным, альтернативных более мягких видов наказаний (например, часть вторая статьи 157 УК ДНР).

В каждом таком случае суд обязан в мотивировочной части приговора указать, какие именно обстоятельства дела или данные о личности подсудимого он признает такими, что существенно снижают степень тяжести совершенного преступления и влияют на смягчение наказания, а в резолютивной – сослаться на ч 1 ст. 64 УК ДНР. При этом необходимо учитывать не только цели и мотивы, которыми руководствовалось лицо при совершении преступления, а и его роль среди соучастников, поведение во время и после совершения преступных действий.

Для признания обстоятельств исключительными цели и мотивы виновного должны быть лишены низменного характера и свидетельствовать о том, что преступление совершено им не по злему умыслу, а в силу причин, которые уголовный закон связывает с возможностью смягчения наказания. Это мотивы и цели, вызванные стечением тяжелых жизненных обстоятельств, мотивы сострадания, а также мотивы преступления, совершенного под влиянием принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости, в условиях необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, при крайней необходимости, исполнении приказа или распоряжения, но при нарушении условий их правомерности, под влиянием противоправных или аморальных действий потерпевшего, явившихся поводом для преступления.

Применительно к ст. 64 УК ДНР поведение виновного после совершения преступления должно иметь характер активных позитивных действий, направленных на уменьшение негативных последствий преступления и скорейшее восстановление нарушенной социальной справедливости.

При назначении более мягкого вида наказания по правилам статьи 64 УК ДНР суду следует учитывать установленные в соответствующих статьях Общей части Уголовного кодекса Донецкой Народной Республики ограничения для назначения того или иного вида наказания (по кругу лиц, по категориям преступлений и др.). В случае, если при назначении наказания за тяжкое преступление суд придёт к выводу о необходимости назначения более мягкого вида наказания в порядке, предусмотренном статьей 64 УК ДНР, он может определить в качестве основного наказания ограничение свободы только

при условии изменения, на основании части шестой статьи 15 УК ДНР, категории преступления на менее тяжкую.

Суд не вправе перейти к более мягкому виду наказания в случае, когда санкцией закона, по которому осуждается лицо, предусмотрены только такие виды наказаний, которые с учётом возраста, пола и других обстоятельств (наличие статуса инвалида, военнослужащие, иностранный гражданин либо лицо без гражданства и т.п.) не могут быть к нему применены. В таких случаях суд, при наличии для того оснований, обязан постановить обвинительный приговор и освободить осуждённого от наказания в связи с изменением обстановки.

25. При назначении наказания за неоконченное преступление надлежит соблюдать сроки и размеры наказания, которые в соответствии с частями второй и третьей статьи 65 УК ДНР исчисляются от максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за оконченное преступление. При этом смертная казнь и пожизненное лишение свободы за приготовление к преступлению и покушение на преступление не назначаются (часть четвертая статьи 65 УК ДНР).

Если назначенное по правилам, предусмотренным частями второй и третьей статьи 65 УК ДНР, наказание является менее строгим, чем нижний предел санкции соответствующей статьи Особенной части УК ДНР, то ссылка на статью 64 УК ДНР не требуется (например, за приготовление к преступлению, предусмотренному частью третьей статьи 174 УК ДНР, может быть назначено не более шести лет лишения свободы, а минимальный размер наказания за указанное оконченное преступление – семь лет лишения свободы).

При назначении наказания за неоконченное преступление при наличии оснований, предусмотренных частью 1 статьи 61 УК ДНР, следует исчислять две трети максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания от максимального наказания, предусмотренного за неоконченное преступление (то есть две трети от половины – за приготовление к преступлению и две трети от трех четвертей – за покушение на преступление).

Назначая лицу наказание при наличии рецидива преступлений и применении статьи 67 УК ДНР, также следует исходить из максимального срока наказания, который может быть назначен с учётом требований статьи 65 УК ДНР.

26. Назначая наказание при рецидиве, опасном рецидиве или особо опасном рецидиве преступлений, суд должен руководствоваться статьей 67 УК ДНР. По общим правилам, изложенным в части второй статьи 67 УК ДНР, при любом виде рецидива срок наказания не может быть менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершённое преступление. Если одна третья часть составляет менее минимального размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за конкретное преступление, то наказание должно быть назначено не ниже минимального размера этого вида наказания, предусмотренного Общей частью УК ДНР.

При установлении судом смягчающих обстоятельств, предусмотренных статьей 60 УК ДНР, или исключительных обстоятельств, предусмотренных статьей 64 УК ДНР, применяются правила назначения наказания, предусмотренные частью третьей статьи 67 УК ДНР. При этом принятое решение должно быть мотивировано в мотивировочной части приговора, а в его резолютивной части следует сослаться на статью 61 или 64 УК ДНР.

27. При признании лица виновным в совершении нескольких преступлений при любом виде рецидива наказание за каждое из них должно назначаться исходя из правил,

установленных статьей 67 УК ДНР, а по совокупности преступлений или совокупности приговоров – в соответствии со статьей 68 или статьей 69 УК ДНР.

28. При назначении наказания лицу, совершившему преступление в возрасте до восемнадцати лет, кроме обстоятельств, предусмотренных статьей 59 УК ДНР, учитываются условия его жизни и воспитания, уровень психического развития, иные особенности личности несовершеннолетнего, а также влияние на него старших по возрасту лиц (статья 90 УК ДНР).

Под условиями жизни и воспитания несовершеннолетнего следует понимать семейно-нравственную и материально-бытовую обстановку, в которой находится несовершеннолетний, и его внешнее окружение. Решение о назначении наказания несовершеннолетнему должно приниматься с учётом данных, характеризующих:

- а) родителей несовершеннолетнего или лиц, их заменяющих;
- б) материально-бытовые условия семьи, в которой проживает подросток;
- в) условия учёбы или работы несовершеннолетнего (учится или работает, где и кем, успеваемость или отношение к трудовым обязанностям);
- г) воспитательную роль окружающих.

Под иными особенностями личности несовершеннолетнего следует понимать индивидуальные черты его характера, которые детерминируют его поведение, в том числе и противоправное (жестокость или мягкость, альтруизм или эгоизм и др.)

В частности, суд при следовании иных особенностей личности несовершеннолетнего может учитывать такие характеристики личности, как жестокость или её отсутствие, способность к сопереживанию, сочувствию, эгоизм и его крайнее выражение – эгоцентризм – или альтруизм, лёгкость эмоциональных срывов или сдержанность, наличие или отсутствие претензий на лидерство любой ценой, соотношение ориентации на внешний и внутренний контроль, степень готовности следовать требованиям лидера или референтной группы, отсутствие или наличие реальных жизненных планов, трудовых привычек и навыков и т.д.

В приговоре, постановленном в отношении несовершеннолетнего подсудимого, суд наряду с общими вопросами обязан, при наличии оснований, решить вопрос о возможности освобождения несовершеннолетнего от наказания в случаях, предусмотренных статьей 93 УК ДНР, либо условного осуждения, либо назначения ему наказания, не связанного с лишением свободы, приведя мотивы принятого решения.

29. В соответствии с частью второй статьи 89 УК ДНР несовершеннолетнему подсудимому может быть назначено наказание в виде штрафа независимо от наличия у него самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть наложено взыскание.

Штраф, назначенный несовершеннолетнему, по решению суда может взыскиваться с его родителей или иных законных представителей с их согласия. Такое решение судом может быть принято по ходатайству родителей или иных законных представителей после вступления приговора в законную силу в порядке исполнения приговора. В любом случае суд должен удостовериться в добровольности такого согласия и платежеспособности родителей или иных законных представителей, а также учесть последствия неисполнения судебного решения о взыскании штрафа.

Если родители или иные представители несовершеннолетнего осуждённого уклоняются от уплаты штрафа, то его взыскание осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством Донецкой Народной Республики.

30. Судам следует соблюдать правила назначения несовершеннолетним наказания в виде лишения свободы, имея в виду, что оно не назначается подсудимому, впервые совершившему преступление небольшой или средней тяжести в возрасте до 16 лет, а

также остальным несовершеннолетним, совершившим преступления небольшой тяжести впервые (часть шестая статьи 89 УК ДНР).

Впервые совершившим преступление небольшой или средней тяжести следует считать лицо, совершившее одно или несколько преступлений, ни за одно из которых оно ранее не было осуждено, либо когда предыдущий приговор в отношении его не вступил в законную силу.

Признав несовершеннолетнего виновным в совершении преступления небольшой или средней тяжести, суд исходя из положений части 6 статьи 89 и статьи 93 УК ДНР обязан обсудить вопрос о возможности его освобождения от наказания и применения принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных статьёй 91 УК ДНР, условного осуждения или назначения наказания, не связанного с лишением свободы.

Если несовершеннолетнему в силу положений части 6 статьи 89 УК ДНР не может быть назначено наказание в виде лишения свободы, а санкция статьи Особенной части УК ДНР, по которой он осуждён, не предусматривает иного вида наказания, то суду следует назначить ему другой, более мягкий, вид наказания, который может быть назначен несовершеннолетнему с учётом положений части 1 статьи 89 УК ДНР. При этом в резолютивной части приговора необходимо указать на применение судом части 6 статьи 89 УК ДНР.

31. При назначении наказания в виде лишения свободы необходимо учитывать, что несовершеннолетним, совершившим тяжкие преступления в возрасте до 16 лет, независимо от времени постановления приговора как за отдельное преступление указанной тяжести, так и по их совокупности может быть назначено наказание на срок не выше шести лет.

Этой же категории осуждённых, совершивших особо тяжкие преступления, а также иным несовершеннолетним, достигшим шестнадцатилетнего возраста, максимальный срок лишения свободы за одно или несколько преступлений, в том числе по совокупности приговоров, не может превышать десяти лет.

32. При назначении наказания за несколько преступлений, часть из которых не предусматривает возможности назначения лишения свободы несовершеннолетнему, окончательное наказание может быть назначено в виде лишения свободы как при поглощении менее строгого наказания более строгим (часть вторая статьи 68 УК ДНР), так и при частичном или полном сложении наказаний разных видов с учётом порядка определения сроков наказаний при их сложении (часть первая статьи 70, часть третья статьи 68 УК ДНР).

33. По смыслу части 7 статьи 89 УК ДНР, при назначении наказания несовершеннолетнему за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления нижний предел наказания, предусмотренный соответствующей статьёй Особенной части УК ДНР, сокращается наполовину и при этом ссылки на статью 64 УК ДНР не требуется (например, за убийство, квалифицированное по части первой статьи 106 УК ДНР, несовершеннолетнему может быть назначено наказание от трех до десяти лет лишения свободы).

При обсуждении вопроса о назначении наказания несовершеннолетнему в мотивировочной и в резолютивной частях приговора следует ссылаться на часть 7 статьи 89 УК ДНР.

34. В соответствии с частью восьмой статьи 89 УК ДНР при постановлении приговора или иного судебного решения суд может дать указание органу, исполняющему наказание, учесть определённые особенности личности несовершеннолетнего при обращении с ним.

Такие же указания суд вправе дать специализированному учебно - воспитательному учреждению при освобождении несовершеннолетнего от наказания в соответствии с правилами, предусмотренными статьей 93 УК ДНР.

35. При условном осуждении несовершеннолетнего помимо обязанностей, которые могут быть возложены на него в порядке, предусмотренном частью шестой статьи 73 УК ДНР, суд, при наличии к тому оснований, вправе обязать осуждённого пройти курс социально-педагогической реабилитации (психолого-педагогической коррекции) в образовательных учреждениях, оказывающих педагогическую и психологическую помощь несовершеннолетним, имеющим отклонения в развитии.

36. В случае совершения лицом нескольких преступлений, одни из которых были совершены в несовершеннолетнем, а другие – в совершеннолетнем возрасте, судам надлежит учитывать, что за преступления, совершённые в несовершеннолетнем возрасте, наказание должно быть назначено в пределах, установленных статьей 89 УК ДНР, а за преступления, совершённые в совершеннолетнем возрасте, – в пределах санкций, установленных за соответствующие преступления. В этом случае при назначении окончательного наказания применяются правила назначения наказания по совокупности преступлений (статья 68 УК ДНР).

37. При решении вопроса о назначении наказания по совокупности преступлений судам следует руководствоваться правилами, предусмотренными статьями 68 и 70 УК ДНР.

Согласно ч. 1 ст. 16 УК ДНР совокупностью преступлений признаётся совершение двух или более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено, за исключением случаев, когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями Особенной части настоящего Кодекса в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание. При совокупности преступлений лицо несёт уголовную ответственность за каждое совершённое преступление по соответствующей статье или части статьи настоящего Кодекса.

То есть совокупность преступлений характеризуется двумя признаками:

- 1) совершение двух или более единичных преступлений, в том числе и путём совершения одного действия (бездействия);
- 2) ни за одно из этих преступлений лицо не было осуждено, вне зависимости от того, являются ли эти преступления тождественными (однородными) или нет.

По сути, законодатель понятием «совокупность преступлений» охватывает и признаки неоднократности (повторности).

Например, если лицом было совершено три кражи чужого имущества, то оно будет нести уголовную ответственность за каждую кражу отдельно и назначаться наказание ему будет по правилам назначения наказания по совокупности преступлений в соответствии со ст. 68 УК ДНР.

Если же в диспозиции статьи прямо предусмотрен признак неоднородности в качестве обязательного признака состава преступления, то такие преступления не образуют совокупности, а их необходимо квалифицировать как единичное преступление.

Например, ст. 160 УК ДНР предусматривает уголовную ответственность за незаконные действия по усыновлению детей, передаче их под опеку, на воспитание в приёмные семьи, совершённые *неоднократно* или из корыстных побуждений. В данном составе признак «неоднократно» является обязательным альтернативным признаком объективной стороны, т.е. если деяние было совершено лицом однократно и без корыстных побуждений, лицо не подлежит уголовной ответственности.

От совокупности преступлений следует отличать единичное преступление с квалифицирующим признаком «в отношении двух или более лиц». В том случае, если причинение вреда двум или более лицам изначально охватывалось умыслом виновного, то такое деяние будет квалифицироваться как единичное преступление с квалифицирующим

признаком. Если же умысел на причинение вреда второму человеку возник после совершения первого преступления, то такие деяния создают совокупность преступлений.

Например, убийство двух или более лиц (п. «а» ч. 2 ст. 106 УК ДНР) в отличие от неоднократного убийства представляет собой единое преступление. Причинение смерти всем потерпевшим происходит либо одновременно, либо с незначительным разрывом во времени, если действия виновного охватывались единством намерения (единым умыслом). Умысел может быть прямым или косвенным в отношении всех потерпевших, возможно сочетание прямого умысла на убийство одного лица и косвенного – по отношению к другим потерпевшим (в случае убийства общеопасным способом).

В тех случаях, когда умысел на убийство другого лица с целью сокрытия другого ранее совершённого убийства возник после того, как было совершено первое преступление, содеянное в целом не может квалифицироваться как убийство двух лиц. Каждое из совершённых преступлений требует самостоятельной квалификации.

Часть 2 ст. 108 УК ДНР предусматривает ответственность за убийство двух или более лиц, совершённое в состоянии аффекта. Эта норма подлежит применению в тех случаях, когда причиной аффекта явилось противоправное поведение двух или более лиц, ставших жертвами убийства. В иных случаях, когда виновный в состоянии аффекта причиняет смерть не только обидчику, но и другим лицам, содеянное не может квалифицироваться по ч. 2 указанной статьи, поскольку отсутствует такое основание для применения привилегированной нормы, как провоцирующее и противоправное поведение потерпевших.

Согласно частям второй и третьей статьи 68 УК ДНР окончательное наказание по совокупности преступлений путём полного или частичного сложения наказаний не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, предусмотренный за наиболее тяжкое из совершённых преступлений (часть вторая), или более чем наполовину максимальный срок наказания в виде лишения свободы, предусмотренный за наиболее тяжкое из совершённых преступлений (часть третья).

38. При назначении наказания по совокупности преступлений, за каждое из которых или за некоторые из них предусматривается наказание до двадцати лет лишения свободы, окончательное наказание не может быть более двадцати пяти лет лишения свободы, поскольку указанный срок наказания по совокупности преступлений, за которые предусмотрено наказание в виде лишения свободы, является максимальным (часть третья статьи 55 УК ДНР).

39. Если лицо совершило несколько неоконченных преступлений, то за каждое из них назначается наказание в соответствии со статьей 65 УК ДНР.

Окончательное наказание при этом не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, которое может быть назначено по указанным правилам за наиболее тяжкое из совершённых неоконченных преступлений.

40. Судам следует иметь в виду, что при назначении наказания по правилам части пятой статьи 68 УК ДНР в окончательное наказание полностью засчитывается наказание, отбытое по первому приговору суда.

Если по первому приговору назначенное наказание было заменено более строгим видом наказания, то в окончательное наказание должно быть зачтено как отбытое первоначально назначенное наказание до его замены более строгим видом наказания, так и отбытое наказание более строгого вида.

Решая вопрос о назначении наказания в соответствии с частью пятой статьи 68 УК ДНР лицу, совершившему другое преступление до вынесения приговора по первому делу, суд применяет общие правила назначения наказания по совокупности преступлений. При этом окончательное наказание во всяком случае должно быть более строгим, нежели наказание, назначенное за любое из преступлений, входящих в совокупность.

41. Если по делу будет установлено, что осуждённый виновен еще и в других преступлениях, одни из которых совершены до, а другие – после вынесения первого приговора, то наказание по второму приговору назначается вначале по совокупности преступлений, совершённых до вынесения первого приговора, после этого – по правилам части пятой статьи 68 УК ДНР, затем по совокупности преступлений, совершённых после вынесения первого приговора, и окончательное наказание – по совокупности приговоров (статья 69 УК ДНР).

Если одни преступления совершены до, а другие – после вынесения первого приговора, в соответствии с которым осуждённому назначено наказание с применением статьи 73 УК ДНР, то суду вначале следует назначить наказание по совокупности преступлений, совершённых после вынесения первого приговора, при наличии оснований, предусмотренных статьей 74 УК ДНР, отменить условное осуждение и назначить наказание по совокупности приговоров (статья 69 УК ДНР), затем назначить наказание по совокупности преступлений, совершённых до вынесения первого приговора, и окончательное наказание определить по правилам части пятой статьи 68 УК ДНР.

42. Суды первой, кассационной и надзорной инстанций вправе переквалифицировать преступное деяние с одной статьи на несколько других статей или частей статей уголовного закона, предусматривающих ответственность за менее тяжкие преступления, если этим не ухудшается положение осуждённого и не нарушается его право на защиту. При этом наказание, назначенное по совокупности преступлений, не может быть более строгим, чем максимальное наказание, предусмотренное санкцией статьи УК ДНР, по которой было квалифицировано деяние в постановлении о привлечении лица в качестве обвиняемого и в обвинительном заключении.

43. По смыслу статьи 69 УК ДНР правила назначения наказания по совокупности приговоров применяются в случаях, когда осуждённый после вынесения приговора, но до полного отбытия наказания, совершил новое преступление.

При решении вопроса о назначении наказания по совокупности приговоров следует выяснить, какая часть основного или дополнительного наказания реально не отбита лицом по предыдущему приговору, и указать об этом во вступной части приговора.

Неотбытым наказанием следует считать весь срок назначенного наказания по предыдущему приговору при условном осуждении; срок, на который осуждённый был фактически условно - досрочно освобождён от дальнейшего отбывания наказания; назначенное наказание, которое отсрочено в порядке статьи 82 УК ДНР.

Неотбытое по предыдущему приговору либо назначенное по новому приговору дополнительное наказание присоединяется к основному наказанию, назначенному по совокупности приговоров.

44. Судам следует иметь в виду, что срок отбывания окончательного наказания, определённого по правилам части 5 статьи 68 и статьи 69 УК ДНР, исчисляется со дня постановления последнего приговора с зачётом времени содержания под стражей по этому делу в порядке меры пресечения или задержания.

При присоединении наказания, назначенного по первому приговору, которое суд постановил считать условным, к наказанию, назначенному по последнему приговору, суд засчитывает в окончательный срок наказания по совокупности приговоров время нахождения лица под стражей в порядке меры пресечения или задержания в случаях их применения.

Если новое преступление совершено лицом после замены ему лишения свободы по первому приговору более мягким видом наказания на основании статьи 80 УК ДНР либо

в порядке помилования или амнистии, к вновь назначенному наказанию по второму приговору присоединяется не отбытая часть более мягкого наказания.

45. При совершении лицом нового преступления после провозглашения приговора за предыдущее преступление судам следует исходить из того, что, поскольку вынесение приговора завершается его публичным провозглашением, правила назначения наказания по совокупности приговоров (статья 69 УК ДНР) применяются и в случае, когда на момент совершения осуждённым лицом нового преступления первый приговор не вступил в законную силу.

46. Рассматривая вопросы, связанные с исполнением приговора, суды должны выяснять все обстоятельства, которые могут повлиять на законность принятого решения в части определения срока или размера не отбытого наказания или условий, которые влекут необходимость замены наказания в случае злостного уклонения от отбывания наказания, назначенного по приговору суда.

При решении вопроса о том, является ли злостным уклонение от отбывания обязательных работ или исправительных работ, а также от ограничения свободы, судам необходимо проверять обоснованность применения к осуждённому уголовно - исполнительной инспекцией предупреждений.

В отношении лиц, отбывающих обязательные работы или исправительные работы, следует выяснять причины повторного нарушения порядка и условий отбывания наказания после объявления осуждённому предупреждения в письменном виде (появление на работе в нетрезвом состоянии, прогул, увольнение с работы, уклонение от обязанности сообщить об изменении места работы или места жительства в установленный срок, невыход более двух раз в течение месяца на обязательные работы без уважительных причин и т. п.), а также другие обстоятельства, свидетельствующие о нежелании осуждённого работать.

Учитывая, что уклонение от отбывания наказания в виде ограничения свободы может быть признано злостным, после применения к осуждённому уголовно - исполнительной инспекцией официального предупреждения о недопустимости нарушения установленных судом ограничений необходимо выяснять причины нарушений порядка и условий отбывания наказания, допущенных им после официального предупреждения (неявка без уважительных причин в уголовно - исполнительную инспекцию для регистрации, несоблюдение без уважительных причин установленных судом ограничений, привлечение к административной ответственности за нарушение общественного порядка и т.п.). Кроме того, подлежат выяснению другие обстоятельства, свидетельствующие о нежелании осуждённого отбывать ограничение свободы.

47. В соответствии с частью третьей статьи 48, частью четвертой статьи 49 и частью пятой статьи 51 УК ДНР в случае злостного уклонения лица от отбывания обязательных работ или исправительных работ либо ограничения свободы, назначенных в качестве основного вида наказания, суд вправе заменить не отбытый срок каждого из этих видов наказаний принудительными работами или лишением свободы на срок менее чем два месяца (соответственно из расчёта один день лишения свободы или принудительных работ за восемь часов обязательных работ или три дня исправительных работ либо два дня ограничения свободы). Эти положения применяются судом независимо от того, предусмотрено ли наказание в виде принудительных работ или лишения свободы санкцией статьи Особенной части Уголовного кодекса Донецкой Народной Республики, по которой было назначено наказание. При этом замена названных видов наказаний лишением свободы допускается и в отношении тех осуждённых, которым в соответствии с частью первой статьи 55 УК ДНР не может быть назначено наказание в виде лишения свободы.

48. По смыслу закона суд, рассматривая вопрос об исполнении приговора при наличии других неисполненных приговоров, о которых суду не было известно при постановлении приговора, может руководствоваться как статьей 69 УК ДНР, так и частью пятой статьи 68 УК ДНР.

49. Обратит внимание судов на то, что применение отсрочки исполнения приговора на определённый срок предусмотрено не только в отношении лиц, указанных в статьях 82¹ и 83 УК ДНР, но и в отношении осуждённых к исправительным работам или лишению свободы при наличии хотя бы одного из оснований, необходимых для решения вопроса отсрочки приговора, предусмотренных нормами действующего уголовно-процессуального законодательства.

50. При назначении наказания по статьям уголовного закона, предусматривающим возможность альтернативного применения дополнительного наказания по усмотрению суда, в приговоре следует указать основания его применения или неприменения с приведением соответствующих мотивов.

Лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью не может быть применено в качестве дополнительного наказания, если оно назначено в качестве основного наказания.

Если закон, по которому квалифицировано совершённое преступление, предусматривает обязательное назначение дополнительного наказания, то его неприменение судом допускается лишь при наличии условий, предусмотренных статьей 64 УК ДНР, и должно быть мотивировано в приговоре со ссылкой на указанную статью.

51. Если подсудимый признается виновным в совершении нескольких преступлений в соответствии со статьей 68 УК ДНР, в резолютивной части приговора надлежит указывать вид и размер назначенных основного и дополнительного наказаний отдельно за каждое преступление и окончательную меру наказания по совокупности преступлений.

Дополнительное наказание не может быть определено по совокупности преступлений, если оно не назначено ни за одно из преступлений, входящих в совокупность.

В случае, когда за два или более преступления наряду с основным наказанием назначается один и тот же вид дополнительного наказания, окончательный его срок или размер при частичном или полном сложении наказаний не может превышать максимальный срок или размер, предусмотренный для данного вида наказания Общей частью УК ДНР. Если же за различные преступления, входящие в совокупность, судом назначены разные виды дополнительного наказания, то они с приведением соответствующих размеров и сроков должны быть указаны в приговоре и при назначении окончательного наказания по совокупности преступлений.

Срок или размер дополнительного наказания, назначенного по совокупности преступлений или по совокупности приговоров, не может превышать максимальный срок или размер, предусмотренный соответствующей статьей Общей части УК ДНР.

52. Обратит внимание судов на то, что условное осуждение возможно лишь в отношении лиц, которым назначаются только те виды наказаний, которые перечислены в части первой статьи 73 УК ДНР. При этом наказание в виде лишения свободы не может превышать восемь лет.

Назначение условного осуждения должно отвечать целям исправления условно осуждённого, в силу чего на него может быть возложено исполнение определённых обязанностей, указанных в части шестой статьи 73 УК ДНР. В необходимых случаях, с учётом личности виновного, его поведения в семье, данных трудовой биографии и других

обстоятельств, на осуждённого может быть возложено исполнение и других обязанностей, не перечисленных в части шестой названной статьи УК ДНР.

При постановлении приговора об условном назначении наказания в виде лишения свободы вид исправительного учреждения не указывается.

Если суд придет к выводу о возможности постановления приговора об условном осуждении лица, совершившего два или более преступления, такое решение принимается не за каждое преступление, а при окончательном назначении наказания по совокупности преступлений.

Учитывая, что в соответствии с частью пятой статьи 73 УК ДНР при условном осуждении могут быть назначены дополнительные наказания, условным может быть признано лишь основное наказание. Дополнительные наказания приводятся в исполнение реально, о чем следует указывать в резолютивной части приговора.

При применении к условно осуждённому в качестве дополнительного наказания лишения специального, воинского или почётного звания, классного чина или государственных наград следует учитывать, что предусмотренное статьей 47 УК ДНР наказание может быть назначено за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления. При этом в приговоре должно быть указано, почему невозможно сохранение подсудимому этих званий и наград при одновременном применении к нему условного осуждения.

Изменение вышестоящей судебной инстанцией квалификации содеянного виновным с тяжкого на менее тяжкое преступление влечёт необходимость исключения из приговора указания о лишении осуждённого специального звания или государственных наград.

По смыслу части первой статьи 74 УК ДНР условное осуждение может быть отменено по истечении не менее половины установленного испытательного срока со снятием с осуждённого судимости.

53. При условном осуждении по второму приговору за преступление, совершённое до провозглашения первого приговора, по которому также было применено условное осуждение, суд в резолютивной части второго приговора должен указать на самостоятельность исполнения указанных приговоров, поскольку испытательный срок, устанавливаемый при условном осуждении, не является наказанием и не может быть ни поглощён более длительным испытательным сроком, ни частично или полностью сложен.

54. При применении условного осуждения после провозглашения приговора председательствующий разъясняет осуждённому значение испытательного срока и предупреждает о последствиях совершения им в течение испытательного срока нового преступления или систематических нарушений общественного порядка (для военнослужащих – также воинского правопорядка), а также нарушения возложенных на него обязанностей, если таковые возлагались. Указанные разъяснение и предупреждение должны быть отражены в протоколе судебного заседания.

55. В соответствии с частью четвертой статьи 74 УК ДНР суд вправе по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осуждённого, принять решение об отмене условного осуждения и исполнении приговора в части наказания, назначенного судом, в случае, если условно осуждённый систематически нарушал общественный порядок, за что привлекался к административной ответственности, систематически не исполнял возложенные на него судом обязанности либо скрылся от контроля.

Систематическим нарушением общественного порядка является совершение условно осуждённым в течение одного года двух и более нарушений общественного порядка, за которые он привлекался к административной ответственности.

Систематическое неисполнение обязанностей заключается в совершении запрещенных или в невыполнении предписанных условно осуждённому действий более двух раз в течение

одного года, либо продолжительном (более 30 дней) неисполнении обязанностей, возложенных на него судом.

Скрывающимся от контроля признается условно осуждённый, место нахождения которого не установлено в течение более 30 дней.

Если условно осуждённый, которому в силу части третьей статьи 73 УК ДНР установлен максимальный испытательный срок, уклонился от исполнения возложенных на него обязанностей или нарушил общественный порядок, за что на него было наложено административное взыскание, суд, продлевая испытательный срок, в соответствии с частью второй статьи 74 УК ДНР, с учётом поведения осуждённого и других данных, характеризующих его личность, может выйти за пределы максимального срока, но не более чем на один год (часть вторая статьи 74 УК ДНР).

Вопрос об отмене условного осуждения разрешается в присутствии лица, в отношении которого принимается такое решение, за исключением случаев, когда подтверждено, что условно осуждённый скрылся от контроля.

56. При решении вопроса о возможности отмены или сохранения условного осуждения в отношении лица, совершившего в период испытательного срока новое преступление по неосторожности либо умышленное преступление небольшой или средней тяжести, необходимо учитывать характер и степень общественной опасности первого и второго преступлений, а также данные о личности осуждённого и его поведении во время испытательного срока. При необходимости для выяснения таких данных в судебное заседание может быть вызван представитель органа, осуществляющего контроль за поведением условно осуждённого. Установив, что условно осуждённый в период испытательного срока вёл себя отрицательно, не выполнял возложенных на него обязанностей, нарушал общественный порядок и т.п., суд в силу части пятой статьи 74 УК ДНР может отменить условное осуждение с мотивировкой принятого решения и назначить наказание по совокупности приговоров.

Вывод о возможности сохранения условного осуждения излагается в описательно - мотивировочной части приговора, а в его резолютивной части указывается на то, что приговор в части условного осуждения по первому приговору исполняется самостоятельно.

Если в отношении условно осуждённого лица будет установлено, что оно виновно ещё и в другом преступлении, совершённом до вынесения приговора по первому делу, правила статьи 68 УК ДНР применены быть не могут, поскольку в статье 74 УК ДНР дан исчерпывающий перечень обстоятельств, на основании которых возможна отмена условного осуждения. В таких случаях приговоры по первому и второму делам исполняются самостоятельно.

При совершении в течение испытательного срока нового умышленного преступления, относящегося к категории тяжкого или особо тяжкого преступления, условное осуждение должно быть отменено. Наказание в этом случае назначается по правилам, предусмотренным статьей 69 УК ДНР, и должно быть реальным.

Правила статьи 69 УК ДНР применяются и тогда, когда лицо в период испытательного срока совершило новое преступление, за которое оно осуждено после его истечения по первому приговору об условном осуждении.

Рекомендовать судам в случае, если при рассмотрении уголовного дела будет установлено, что условное осуждение лица, совершившего новое умышленное преступление, относящееся к категории тяжкого или особо тяжкого преступления, не было отменено в установленном законом порядке, а наказание необходимо назначать по правилам, предусмотренным статьей 69 УК ДНР, и это наказание должно быть реальным, обращаться к Генеральному прокурору с ходатайством о внесении им протеста в порядке надзора для отмены условного осуждения.

57. Обратить внимание судов на необходимость четких формулировок в резолютивной части приговора по вопросам, связанным с назначением наказания. Во всех случаях наказание должно быть определено таким образом, чтобы не возникало никаких сомнений при его исполнении. В резолютивной части приговора должны быть указаны: вид и размер основного и дополнительного наказаний, назначенных подсудимому за каждое из совершённых преступлений; окончательное наказание по совокупности преступлений или приговоров; вид и режим исправительного учреждения, в котором должен отбывать наказание осуждённый к лишению свободы; длительность испытательного срока при условном осуждении и перечисление обязанностей, которые возлагаются на условно осуждённого; решение о зачёте времени содержания под стражей, если оно имело место в порядке задержания либо применения меры пресечения или если он помещался в медицинский либо психиатрический стационар.

При назначении наказания с применением статьи 64 УК ДНР в резолютивной части приговора должна быть сделана ссылка на указанную норму при назначении наказания за каждое конкретное преступление.

Последующего указания на эту норму при назначении окончательного наказания не требуется.

58. Обратить внимание судов на то, что суд при назначении наказания в виде лишения свободы в резолютивной части приговора должен в обязательном порядке указывать вид исправительного учреждения, в котором осуждённый должен отбывать назначенное наказание.

Назначение вида исправительного учреждения в соответствии со статьей 57 УК ДНР обеспечивает дифференциацию уголовной ответственности, реализацию принципов справедливости и гуманизма, достижение целей наказания, а также индивидуализацию исполнения наказания в отношении лица, осуждённого к лишению свободы.

При назначении вида исправительного учреждения необходимо учитывать предусмотренные в статье 57 УК ДНР критерии: категорию преступлений, форму вины, вид назначенного наказания (на определённый срок или пожизненно), срок лишения свободы, вид рецидива преступлений, факт отбывания ранее наказания в виде лишения свободы, пол, возраст.

По правилам, предусмотренным пунктом "а" части 1 статьи 57 УК ДНР, следует назначать вид исправительного учреждения в случае осуждения:

а) лица за преступления, совершённые по неосторожности, независимо от срока наказания и предыдущих судимостей;

б) лица, ранее не отбывавшего лишения свободы, по совокупности преступлений, одни из которых совершены по неосторожности, а другие – умышленно, причём умышленные преступления относятся к категориям небольшой или средней тяжести;

в) лица, ранее не отбывавшего лишения свободы, по совокупности преступлений или совокупности приговоров за умышленные преступления небольшой и (или) средней тяжести, а также тяжкое преступление, за которое назначено наказание, не связанное с лишением свободы.

Если в указанных случаях суд придёт к выводу о необходимости назначения осуждённому для отбывания наказания исправительной колонии общего режима вместо колонии-поселения, он должен мотивировать принятое решение. При этом нужно учитывать обстоятельства совершения преступления и личность виновного, в частности количество совершённых им преступлений, их характер и степень общественной опасности (форму вины, тяжесть наступивших последствий, степень осуществления преступного намерения, способ совершения преступления, роль осуждённого в нём, иные существенные обстоятельства дела); поведение до и после совершения преступления, в том числе отношение к содеянному, возмещение вреда, причинённого преступлением, поведение в следственном изоляторе, в исправительном учреждении, если ранее лицо отбывало лишение

свободы; наличие судимости; данные об употреблении алкоголя, наркотических и других одурманивающих средств, о состоянии здоровья, наличии иждивенцев и др.

59. В случае осуждения к лишению свободы за умышленные преступления небольшой и (или) средней тяжести либо за тяжкое преступление лица мужского пола, ранее отбывавшего лишение свободы, при отсутствии рецидива преступлений (например, если лишение свободы отбывалось за преступление, совершенное по неосторожности или в несовершеннолетнем возрасте) отбывание наказания назначается в исправительной колонии общего режима.

При осуждении к лишению свободы на определенный срок за совершение особо тяжкого преступления лица мужского пола, ранее отбывавшего лишение свободы, при отсутствии любого вида рецидива преступлений суд назначает ему исправительную колонию строгого режима.

При осуждении к лишению свободы лица мужского пола при рецидиве или опасном рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы, суд назначает ему отбывание наказания в исправительной колонии строгого режима.

Если лицо мужского пола осуждено к лишению свободы при особо опасном рецидиве, независимо от того, отбывало ли ранее данное лицо лишение свободы, суд назначает ему отбывание наказания в исправительной колонии особого режима.

60. В случае, если лицо мужского пола осуждено к лишению свободы на срок свыше пяти лет за совершение особо тяжкого преступления, а также при особо опасном рецидиве преступлений и в соответствии с частью 2 статьи 57 УК ДНР ему назначено отбывание части срока наказания в тюрьме, суду надлежит мотивировать принятое решение в приговоре и указать в его резолютивной части, какой срок наказания осужденный должен отбывать в тюрьме, и вид исправительного учреждения, в котором он должен отбывать оставшуюся часть срока лишения свободы.

При принятии решения о назначении исправительного учреждения с режимом тюремного заключения суд должен учитывать обстоятельства совершения преступления и личность подсудимого, в частности количество совершённых им преступлений, их характер и степень общественной опасности; поведение до и после совершения преступления, данные о его поведении во время отбывания лишения свободы по предыдущим приговорам.

Лицу мужского пола, осужденному к лишению свободы по совокупности преступлений или по совокупности приговоров, в том числе за особо тяжкое преступление на срок свыше пяти лет, отбывание наказания в тюрьме может быть назначено на часть срока наказания за особо тяжкое преступление. Лицу мужского пола, осужденному при особо опасном рецидиве преступлений, отбывание в тюрьме может быть определено на часть срока наказания, назначенного по совокупности преступлений или по совокупности приговоров.

61. Судам необходимо учитывать, что лицам женского пола, осужденным к лишению свободы за совершение тяжких и особо тяжких преступлений, независимо от вида рецидива преступлений отбывание лишения свободы назначается в исправительной колонии общего режима, а в остальных случаях – по правилам пункта "а" части 1 статьи 57 УК ДНР.

62. Если лицо, совершившее тяжкое или особо тяжкое преступление в несовершеннолетнем возрасте, на момент вынесения приговора достигло возраста восемнадцати лет, суду следует назначить ему отбывание наказания в исправительной колонии общего режима. При осуждении такого лица к лишению свободы за преступление, совершенное по неосторожности, либо за умышленное преступление небольшой или средней тяжести вид исправительной колонии назначается ему в соответствии с пунктом "а" части 1 статьи 57 УК ДНР.

В случае осуждения лица мужского пола за преступления, часть из которых совершена им до достижения возраста восемнадцати лет, а другая часть – после, суду необходимо учитывать, преступления какой категории были совершены в каждый из этих периодов. Например, если особо тяжкое преступление было совершено лицом до достижения возраста восемнадцати лет, а после достижения этого возраста совершено умышленное преступление средней тяжести, то лицу надлежит назначить исправительную колонию общего режима. Если же до достижения возраста восемнадцати лет лицом совершено умышленное преступление средней тяжести, а после достижения этого возраста совершено особо тяжкое преступление, то отбывание наказания назначается в исправительной колонии строгого режима.

63. В понимании положений ст. 57 УК ДНР к ранее отбывавшим наказание в виде лишения свободы в том числе относятся:

1) лицо, осуждённое к лишению свободы, которое по отбытии части срока наказания освобождено из мест лишения свободы условно-досрочно либо на основании акта об амнистии, в порядке помилования, по болезни либо которому оставшаяся неотбытой часть лишения свободы заменена более мягким видом наказания;

2) лицо, осуждённое к лишению свободы, которое по отбытии части срока наказания было освобождено из исправительного учреждения с предоставлением отсрочки отбывания наказания в соответствии со статьями 82-1 и 83 УК ДНР;

3) лицо, осуждавшееся к наказанию в виде штрафа, обязательных работ, исправительных работ, ограничения свободы или принудительных работ, которому по основаниям, предусмотренным УК ДНР, эти виды наказания были заменены лишением свободы, которое лицо отбывало в исправительном учреждении.

64. Не может рассматриваться как ранее отбывавшее наказание в виде лишения свободы, в частности:

а) лицо, которому за совершенное преступление суд в соответствии с частью 1 статьи 54 УК ДНР вместо лишения свободы назначил наказание в виде содержания в дисциплинарной воинской части;

б) лицо, находившееся в исправительном учреждении по приговору суда, если в отношении его приговор отменен в кассационном или надзорном порядке с прекращением дела либо изменён и если ему назначено наказание, не связанное с лишением свободы, или применено условное осуждение к лишению свободы;

в) лицо, осуждавшееся к лишению свободы, но фактически не отбывавшее наказание в исправительном учреждении в связи с применением к нему акта об амнистии или освобождением от отбывания наказания в порядке помилования либо неприведением в исполнение приговора в случае истечения установленного законом срока давности обращения к исполнению обвинительного приговора, либо по другим основаниям;

г) лицо, осуждённое к лишению свободы и отбывшее наказание в местах лишения свободы за деяния, преступность и наказуемость которых устранена новым законом, а равно если новым законом в соответствующей статье Особенной части Уголовного кодекса ДНР наказание в виде лишения свободы не предусмотрено;

д) лицо, ранее осуждавшееся к лишению свободы в пределах срока нахождения его под стражей или под домашним арестом в качестве меры пресечения, поскольку оно не отбывало наказание в исправительном учреждении;

е) лицо, условно осуждённое к лишению свободы, которое по основаниям, изложенным в статье 74 УК ДНР, было направлено для отбывания лишения свободы в исправительное учреждение, однако реально данное наказание не отбывало (например, в случае заключения его под стражу при обвинении в новом преступлении, совершённом до прибытия в исправительное учреждение).

65. Исходя из положений статьи 57 УК ДНР наличие определённого вида рецидива преступлений обуславливает назначение лицу соответствующего вида исправительного учреждения. В связи с этим указание в описательно-мотивировочной части приговора на наличие вида рецидива преступлений является обязательным в том числе и в случае, если в обвинительном заключении отсутствует решение о рецидиве преступлений.

Назначая лицу наказание в виде лишения свободы по совокупности преступлений или по совокупности приговоров, суд должен назначить ему вид исправительного учреждения в соответствии с требованиями статьи 57 УК ДНР после определения окончательной меры наказания.

В случае изменения судом категории преступления на основании части 6 статьи 15 УК ДНР вид исправительного учреждения назначается осуждённому с учётом изменённой категории преступления.

66. Если к осуждённому лицу применены положения об отсрочке отбывания наказания в виде лишения свободы (статья 82-1 или статья 83 УК ДНР), суду следует в резолютивной части приговора указать вид исправительного учреждения, поскольку в случае отмены данной отсрочки такое лицо подлежит направлению для отбывания наказания в место, назначенное по приговору суда.

67. Разъяснить судам, что при условном осуждении к лишению свободы вид исправительного учреждения не назначается. Если условно осуждённый в период испытательного срока совершил новое преступление, суд, отменив условное осуждение на основании части 4 или части 5 статьи 74 УК ДНР, назначает вид исправительного учреждения по правилам статьи 57 УК ДНР, в том числе с учётом категории преступлений, совершённых в период испытательного срока, а также тех преступлений, за совершение которых было назначено лишение свободы условно.

68. В случае, если до вступления приговора в законную силу будет установлено, что осуждённому к лишению свободы не был назначен вид исправительного учреждения, то суд кассационной инстанции в порядке, предусмотренном статьёй 362 УПК Украины (в редакции по состоянию на 29.06.2001, в соответствии со статьёй 57 УК ДНР назначает вид исправительного учреждения, в котором осуждённый должен отбывать лишение свободы. В том случае, если данное обстоятельство будет установлено после вступления приговора в законную силу, то суд, постановивший приговор, или суд по месту исполнения приговора в порядке, предусмотренном для разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора, назначает в соответствии со статьёй 57 УК ДНР вид исправительного учреждения.

69. Обратит внимание судов Донецкой Народной Республики, что в переходной период правила, установленные Уголовным кодексом Украины (в редакции 2001 года) в части давности, условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким, погашения и снятия судимости, распространяются на лиц, совершивших преступления до вступления в силу УК ДНР, за исключением случаев, если УК ДНР смягчается уголовная ответственность указанных лиц.

При назначении более мягкого наказания, чем предусмотрено УК ДНР, за преступление, совершённое до вступления в силу УК ДНР, суду необходимо руководствоваться требованиями ст. 69 УК Украины.

При назначении наказания по совокупности преступлений, совершённых до вступления в силу УК ДНР, применяется статья 70 УК Украины (2001 года) Если хотя бы одно из преступлений, входящих в совокупность, совершено после вступления в силу УК ДНР, то применяется статья 68 или статья 90 УК ДНР.

Если лицо, отбывающее наказание, совершит после вступления в силу УК ДНР новое преступление, то при назначении ему наказания по совокупности приговоров применяется статья 69 или статья 90 УК ДНР.

70. Судам Донецкой Народной Республики при назначении наказания необходимо учитывать возможность реализации соответствующего вида наказания на данном этапе формирования законодательной базы Донецкой Народной Республики.

**Председатель Верховного Суда
Донецкой Народной Республики**

Э.Н. Якубовский

**Секретарь Пленума Верховного Суда
Донецкой Народной Республики**

Д.А. Еремин