

Каженов Е.Е.

Старший преподаватель кафедры общеюридических дисциплин Института послевузовского обучения и повышения профессионального уровня Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан, к.ю.н., младший советник юстиции

Каженова А.С.

Старший научный сотрудник Центра по исследованию проблем в сфере защиты общественных интересов Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан, к.ю.н., советник юстиции

ПРОБЛЕМЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЙ КОНСТРУКЦИИ СТАТЬИ 3 УГОЛОВНОГО КОДЕКСА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Новый Уголовный кодекс Республики Казахстан (далее - УК) был принят 3 июня 2014 года и введен в действие с 1 января 2015 года.

Одним из отличий от старого уголовного законодательства (Уголовного кодекса Казахской Советской Социалистической Республики 1959 года и Уголовного кодекса Республики Казахстан 1997 года), является «наличие отдельной статьи, содержащей понятийный аппарат Таким образом, было реализовано требование пункта 3 Протокола заседания межведомственной рабочей группы при Администрации Президента Республики Казахстан по вопросам совершенствования правоохранительного и хозяйственного законодательства и практики его применения № 51-8.10 от 4 июля 2012 года о необходимости введения понятийного аппарата в проект Уголовного кодекса» [1. с. 18].

Положения, содержащие понятийный аппарат, используемый в нормах УК, размещены в статье 3, которая носит название «Разъяснение некоторых понятий, содержащихся в настоящем Кодексе».

Включение данной статьи в УК, является правильным шагом авторов, так как позволяет решить несколько проблем. Во-первых, избавляет лиц, пользующихся УК от использования и применения большого количества источников. Во-вторых, помогает правильно квалифицировать деяния виновных. В-третьих, позволяет единообразно трактовать отдельные понятия и последствия, признававшиеся по старому кодексу оценочными. В-четвертых, способствует сокращению ошибок в правоприменительной деятельности.

В статью 3 УК были включены 42 пункта, раскрывающих следующие понятия и термины: п. 1 – эксплуатация человека, п. 2 – значительный ущерб и значительный размер, п. 3 – особо крупный ущерб и особо крупный размер, п.4 – тяжкие последствия, п.5 – административно-хозяйственные функции, п.6 – воинские уголовные правонарушения, п.7 – банда, п.8 – другие механические транспортные средства, п.9 – представитель власти, п.10 – незначительный размер, п.11 – тяжкий вред здоровью, п.12 – средней тяжести вред, п.13 – легкий вред здоровью, п.14 – существенный вред, п.15 – наемник, п.16 – лицо, занимающее ответственную государственную должность, п.17 – хищение, п.18 – незаконное военизированное формирование, п.19 – лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, п.20 – транспорт, п.21 – лидер общественного объединения, п.22 – координация преступных действий, п.23 – преступное сообщество, п.24 – преступная группа, п.25 – преступная организация, п.26 – должностное лицо, п.27 – лицо, уполномоченное на выполнение государственных функций, п.28 – лицо, приравненное к лицам, уполномоченным на выполнение государственных функций, п.29 – коррупционные



преступления, п.30 – террористические преступления, п.31 – террористическая группа, п.32 – лицо, занимающее лидирующее положение, п.33 – транснациональное преступное сообщество, п.34 – транснациональная преступная организация, п.35 – транснациональная организованная группа, п.36 – организованная группа, п.37 – организационно-распорядительные функции, п.38 – крупный ущерб и крупный размер, п.39 – экстремистские преступления, п.40 – экстремистская группа, п.41 – электронный носитель, п.42 – преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних.

Обзор нормы позволяет говорить об отсутствии системы определения места понятий и терминов. Например, такие однородные и близкие понятия как крупный ущерб и крупный размер, и особо крупный ущерб и особо крупный размер законодателем расположены в начале и конце нормы – п.п. 38 и 3 соответственно. Хотя для удобства использования УК и правильного применения законодательной техники, логичным было бы расположить эти два последствия рядом, причем «особо крупный ущерб и особо крупный размер» разместить после «крупный ущерб и крупный размер».

В норме даются понятия пяти групп уголовных правонарушений: воинские уголовные правонарушения (п.6), коррупционные преступления (п.29), террористические преступления (п.30), экстремистские преступления (п.39), преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних (п.42), месторасположение этих понятий также вызывает вопрос. Из приведенных понятий первое (воинские уголовные правонарушения) относится к главе 18, а последнее (преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних) – к главе 1 УК. На наш взгляд, правильней было бы расположить эти понятия в следующей последовательности: «преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних», «террористические преступления», «экстремистские преступления», «коррупционные преступления» и «воинские уголовные правонарушения».

Такая же ситуация и по месту расположения таких родственных понятий как «административно-хозяйственные функции» (п.5) и «организационно-распорядительные функции» (п. 37). Правильней было бы разместить их рядом.

Необходимо отдельно остановиться на понятиях, относящихся к субъекту уголовных правонарушений. В норме дается широкий спектр таких понятий, это представитель власти, наемник, лицо, занимающее ответственную государственную должность, лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, лидер общественного объединения, должностное лицо, лицо, уполномоченное на выполнение государственных функций, лицо, приравненное к лицам, уполномоченным на выполнение государственных функций, лицо, занимающее лидирующее положение. Мы не нашли хоть какое-либо обоснование, дающее повод говорить о правильности расположения этих понятий именно в таком порядке, как это установлено в законе.

Поэтому, исходя из того, что «Единство системы государственной власти является решающим условием государственной и территориальной целостности и проявлением суверенитета Республики Казахстан» [2. с. 26], а также в связи с тем, что состояние защищенности государственной власти от противоправных проявлений, обеспечивает нормальное функционирование политической, экономической, социальной и пр. деятельности страны, правильным было бы сначала дать понятия и термины, связанные с государственной службой, следом – остальные.

Предлагаем, входящие в эту группу понятия пронумеровать в следующем порядке: представитель власти, должностное лицо, лицо, занимающее ответственную государственную должность, лицо, уполномоченное на выполнение государственных функций, лицо, приравненное к лицам, уполномоченным на выполнение государственных функций, лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, лидер общественного объединения, лицо, занимающее лидирующее положение, наемник.

Нет критериев определения месторасположения понятий и терминов, относящихся к соучастию.

Все понятия, приведенные в анализируемой норме, образуют формы соучастия. Для соучастия характерны определенные признаки, хотя «в принципе можно говорить даже об одном признаке соучастия – о совместности действий соучастников...» [3. с. 287].



Понятие преступной группы, помимо пункта 24 статьи 3, дано и в пункте 3 статьи 31 УК, причем оба определения идентичны. Поэтому предлагаем из УК исключить п.24 статьи 3.

Согласно п.3 статьи 31 УК преступление признается совершенным преступной группой, если оно совершено организованной группой, преступной организацией, преступным сообществом, транснациональной организованной группой, транснациональной преступной организацией, транснациональным преступным сообществом, террористической группой, экстремистской группой, бандой или незаконным военизированным формированием. То есть все формы соучастия, перечисленные в статье 31 УК, входят в понятие организованной группы, поэтому предлагаем месторасположение этих терминов установить по тому порядку, которое дается в определении организованной группы.

Существуют разнообразные критерии, которые можно использовать для классификации понятийного аппарата. Можно использовать такой критерий как проведение нумерации, в зависимости от принадлежности к главам особенной части. То есть, понятия, используемые в главе об уголовных правонарушениях против личности, идут первыми следом, понятия, используемые в главе об уголовных правонарушениях против семьи и несовершеннолетних, и так далее.

Или по категориям уголовных правонарушений, то есть нумерация начинается с понятий, используемых в уголовных проступках, следующая группа – понятия, используемые в преступлениях небольшой тяжести и далее.

В анализе, приведенном выше, за основу мы взяли элементы и признаки состава уголовных правонарушений, то есть, объект, объективная сторона и субъект уголовных правонарушений. Исходя из данного критерия, предлагаем нумерацию начать с понятий, дающих определение отдельных групп правонарушений: 1) преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, 2) террористические преступления, 3) экстремистские преступления, 4) коррупционные преступления, 5) воинские уголовные правонарушения.

Далее – признаки, относящиеся к объективной стороне уголовных правонарушений: 6) эксплуатация человека, 7) хищение, 8) координация преступных действий, 9) организованная группа, 10) преступная организация, 11) преступное сообщество, 12) транснациональная организованная группа, 13) транснациональная преступная организация, 14) транснациональное преступное сообщество, 15) террористическая группа, 16) экстремистская группа, 17) банда, 18) незаконное военизированное формирование, 19) незначительный размер, 20) значительный ущерб и значительный размер, 21) крупный ущерб и крупный размер, 22) особо крупный ущерб и особо крупный размер, 23) легкий вред здоровью, 24) средней тяжести вред здоровью, 25) тяжкий вред здоровью, 26) существенный вред, 27) тяжкие последствия.

Признаки, относящиеся к дополнительным признакам объективной стороны: 28) другие механические транспортные средства, 29) транспорт.

Следующая группа, это признаки образующие субъект уголовных правонарушений: 30) представитель власти, 31) должностное лицо, 32) лицо, занимающее ответственную государственную должность, 33) лицо, уполномоченное на выполнение государственных функции, 34) лицо, приравненное к лицам, уполномоченным на выполнение государственных функций, 35) лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, 36) лидер общественного объединения, 37) лицо, занимающее лидирующее положение, 38) наемник.

Последняя группа – иные понятия: 39) административно-хозяйственные функции, 40) организационно-распорядительные функции, 41) электронный носитель.

Таким образом, с учетом исключения понятия преступной группы, останутся сорок один признак.

Сорок два пункта составляют достаточно большой перечень понятий и терминов, однако, на наш взгляд, необходимо в УК включить дополнительные понятия и термины, которые часто используются в нормах действующего законодательства. Так, в действующем УК часто встречаются следующие понятия и термины: применение насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего, уничтожение чужого имущества, повреждение чужого имущества, угроза применения насилия, использование материальной или иной зависимости потерпевшего, угроза распространения сведений, позорящих потерпевшего



или его близких, угроза распространения иных сведений, оглашение которых может причинить существенный вред интересам потерпевшего или его близких, угроза уничтожения чужого имущества, угроза повреждения чужого имущества, жестокость, оружие, предмет, используемый в качестве оружия, иные низменные побуждения, мотив социальной вражды, электронный информационный ресурс, информационная система, сети телекоммуникаций и пр.

Например, можно дать следующие определения:

- применение насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего, – оказание такого физического или психического воздействия, которое может привести к наступлению смерти или серьезному заболеванию последнего;

- уничтожение чужого имущества – приведение в негодное, подлежащее восстановлению состояние собственности человека;

- оружие – имеющие конструкцию огнестрельные, колющие и режущие предметы и средства, способные лишить жизни или причинить вред здоровью человека;

- использование материальной или иной зависимости – использование виновным такого положения потерпевшего, когда последний финансово, имущественно, по службе или иным образом подчинен, подвластен виновному.

Таким образом, внесение в действующий Уголовный кодекс предлагаемых изменений и дополнений, должно положительно сказаться на правоприменительной и научной практике.

Список использованных источников:

1. Комментарий к Уголовному кодексу Республики Казахстан /Под. ред. С.М. Рахметова и И.И. Рогова. – Алматы: ТОО «Издательство «Норма-К», 2016.

2. Конституция Республики Казахстан. Научно-правовой комментарий /Под ред. Г.С.Сапаргалиева. – Алматы: Нұр-пресс, 2004.

3. Наумов А.В. Российское уголовное право. Общая часть. Курс лекций. – М.: Издательство БЕК, 1996.

