



КУЛМУХАНБЕТОВА

Бибигуль

Аманжоловна

Ведущий научный сотрудник Центра исследования проблем уголовной политики и криминологии Межведомственного научно-исследовательского института Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан, к.ю.н., доцент, магистр гуманитарных наук (Университет Уорика, Великобритания), старший советник юстиции

ЖУСУПОВА

Зада

Темирканатовна

Ведущий научный сотрудник Центра исследования проблем уголовной политики и криминологии Межведомственного научно-исследовательского института Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан, советник юстиции

АХМЕТОВ

Айбек

Тютебаевич

Научный сотрудник Центра исследования проблем уголовной политики и криминологии Межведомственного научно-исследовательского института Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан, м.ю.н., юрист 1 класса

ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ СИСТЕМЫ НАКАЗАНИЙ В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ КАЗАХСТАНА

Институт наказания, как и любой иной институт уголовного права, претерпевает трансформацию в соответствии с изменениями, происходящими в обществе и государстве. Сравнение положений ныне действующего уголовного законодательства с положениями, предусмотренными в ранее действовавших уголовных законах, показывает, что решая задачи противодействия уголовным правонарушениям на различных этапах своего развития, государство индивидуально подходит к формированию института наказания.

Например, такие наказания, как ссылка и высылка (статья 24 УК), увольнение от должности (статья 27 УК), общественное порицание (статья 29 УК), возложение обязанности загладить причиненный вред (статья 29-1),

Направление в воспитательно-трудовой профилакторий (статья 30-1 УК), лишение родительских прав (статья 33 УК), содержащиеся в системе наказаний УК Казахской ССР 1959 года с учетом социально-экономических условий жизни общества не нашли отражения в УК, принятых в последующем.

Система наказаний в действующем УК 2014 года отличается от предыдущих УК, действовавших на территории Казахстана. Так, условно можно выделить три системы наказаний:

– система наказаний, назначаемых за уголовные проступки (часть 1 статьи 41 УК),

– система наказаний, применяемых за преступления (часть 2 статьи 40 УК),

– и система наказаний, назначаемых к несовершеннолетним, совершившим уголовные правонарушения (статья 81 УК).

За совершение уголовного проступка могут назначаться следующие основные виды наказаний: 1) штраф; 2) исправительные работы; 3) привлечение к общественным работам; 4) арест; 5) выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства (часть 1 статьи 40 УК).

За совершение преступления могут быть назначены такие виды основных наказаний как: 1) штраф; 2) исправительные работы; 3) привлечение к общественным работам; 4) ограничение свободы; 5) лишение свободы; 6) смертная казнь (часть 2 статьи 40 УК).

К виновному в совершении уголовного правонарушения наряду с основным наказанием могут быть применены дополнительные наказания: 1) конфискация имущества; 2) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина, дипломатического ранга, квалификационного класса и государственных наград; 3) лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью; 4) лишение гражданства Республики Казахстан; 5) выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства (часть 3 статьи 40 УК).

В отличие от дифференциации основных наказаний в зависимости от вида уголовного правонарушения система наказаний для несовершеннолетних не имеет градации по видам уголовным правонарушениям. Более того, в части 1 статьи 81 УК дополнительное наказание возглавляет список основных наказаний: 1) лишение права заниматься определенной деятельностью; 2) штраф; 3) исправительные работы; 4) привлечение к общественным работам; 5) ограничение свободы; 6) лишение свободы.

Контент-анализ норм УК 2014 годов в части института наказания свидетельствует, что не всегда учитываются такие положения как учет социально-экономические реалии и вытекающие из данных реалий структурированность, оптимальность, функциональность и индивидуальность.

В частности, возникает вопрос о целесообразности переноса из кодекса в кодекс наказаний, которое заведомо по условиям применения не отвечают реальным возможностям и порождающим дублирование уже имеющихся наказаний.

Например, применение смертной казни в Казахстане было приостановлено в 2003 году Указом Президента Республики Казахстан «О введении в Республике Казахстан моратория на смертную казнь» от 17 декабря 2003 года

№1251, но суды продолжали назначать данное наказание в исключительных обстоятельствах. При этом осужденные к смертной казни фактически отбывают пожизненное лишение свободы и могут быть казнены в случае отмены моратория. Например, одним из последних подобных приговоров был вынесен в 2016 году в отношении К., признанного виновным в убийстве 10 человек в городе Алматы, с заменой смертной казни пожизненным лишением свободы [1].

Законом Республики Казахстан от 2 января 2021 года №404-VI ЗРК был ратифицирован Второй Факультативный Протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах, направленного на отмену смертной казни с оставлением за собой права «применения смертной казни в военное время после признания виновным в совершении особо тяжких преступлений военного характера, совершенных в военное время».

Проведенными нами контент-анализ показал, что в настоящее время смертная казнь предусмотрена в 17 санкциях норм Особенной части УК за особо тяжкие преступления.

Исходя из того, что в своем Послании народу Казахстана от 1 сентября 2021 года Глава государства дал задание гармонизировать положения норм УК с положениями Второго Факультативного протокола до конца 2021 года, то скорее следует ожидать исключение из санкций, предусматривающих смертную казнь, за особо тяжкие преступления не военного характера, совершенными в военное время (статьи 177, 178, 184 и часть 4 статьи 255 УК). То есть следует ожидать, что количество санкций, предусматривающих смертную казнь, сократится до 13.

Однако, руководствуясь тем, что, как отметил Президент страны в Послании от 1 сентября 2021 года, Казахстан стремится к построению «сильного, справедливого и прогрессивного государства» представляется, целесообразным исключить полностью данный вид наказания.

Основанием для данного предложения может служить Нормативное постановление Конституционного Совета Республики Казахстан от 15 декабря 2020 года №4, где разъяснено, что «в международном праве четко выражена тенденция к отмене смертной казни» и в Казахстане сформировался устойчивый правовой режим неприменения исключительной меры наказания [2].

Следующими наказаниями, по нашему мнению, подлежащими исключению из УК, относятся ограничение свободы (статья 44 УК) и исправительные работы (статья 42 УК).

Ограничение свободы изначально предполагало содержание осужденного в специальном учреждении без изоляции от общества, в условиях осуществления за ним надзора (статья 45 УК 1997 года). В силу финансовых причин в 2002 году содержание данного наказания было изменено [3].

При введении в действие УК 2014 года ограничение свободы заключалось «в установлении пробационного контроля за осужденным» по месту его жительства. Среди осужденных к данному наказанию только не имеющие постоянного места работы и не занятые на учебе подлежали привлечению к принудительному труду в местах, определяемых местными исполнительными органами.

В 2018 году первоначальный вариант условий применения ограничения

свободы был изменен [4], еще больше приблизив по условиям применения к привлечению к общественным работам.

Если же рассматривать ограничение свободы как альтернативу лишению свободы (наряду с другими основными наказаниями в основном применяется в альтернативе к лишению свободы (382 санкций)), то в УК имеются другие меры уголовно-правового воздействия, например, привлечение к общественным работам (статья 43 УК), условное осуждение (статья 63 УК).

Соответственно, в рамках оптимизации системы наказаний представляется целесообразным исключить ограничение свободы из УК и усилить общественные работы элементами пробационного контроля. При этом, изменить название с «привлечения к общественным работам» (статья 43 УК) на «привлечение к обязательным работам», что позволит исключить использование одного и того же термина в отношении, как осужденных, так и законопослушных граждан (Закон Республики Казахстан «О занятости населения» от 6 апреля 2016 года №482-V ЗРК).

Такую же ситуацию дублирования можно наблюдать и с исправительными работами (статья 42 УК).

Исторически карательное содержание исправительных работ заключалось в сочетании обязательного труда и материального ограничения. В соответствии со статьей 25 УК Казахской ССР отбывались по месту работы осужденного, либо в иных местах, но обязательно в районе жительства осужденного с удержанием не более 20% из его заработка в доход государства (статья 25 УК Казахской ССР).

По УК 1997 года исправительные работы заключались в отбывании наказания по месту работы осужденного и удержании из заработка осужденного в пределах от 5 до 20% в доход государства (статья 43 УК 1997 года).

Изначально такое же определение исправительных работ содержалось в статье 42 УК 2014 года. Затем Законом от 12 июля 2018 года [4], было изменено содержание исправительных работ, то есть законодатель определил данное наказание как «денежное взыскание». Из содержания части 1 статьи 52 УИК вытекает, что «исправительные работы исполняются по основному месту работы осужденного с ежемесячным перечислением от десяти до пятидесяти процентов заработной платы (денежного содержания) в Фонд компенсации потерпевшим до полного погашения размера наказания в соответствии с приговором суда».

Получается, по сути, исправительные работы в настоящее время идентичны штрафу, оплачиваемому в рассрочку (статья 41 УК).

Как свидетельствует М.А. Аюбаев, исправительные работы в большинстве случаев не исполняются в связи с отсутствием работы у осужденного. Как правило, к моменту рассмотрения уголовного дела в суде большинство, совершивших уголовные правонарушения, уже являются уволенными с места работы. Более того, в случае трудоустроенности осужденного бремя наказания несет и работодатель, поскольку подвергается регулярной проверке. [5, с.38] Показатели правовой статистики, подтверждают данные М.А. Аюбаева. – доля назначенных исправительных работ составляет всего 0,01% за преступления и

0,3% за уголовные проступки от общего числа осужденных [6].

Анализ санкций норм Особенной части УК, содержащих исправительные работы, показал, что данное наказание используется в сочетании со штрафом (453 санкции). Санкций, в которых исправительные работы применяются самостоятельно без штрафа, не выявлено. В этой связи представляется целесообразным исключить исправительные работы из системы наказаний.

Одним из наказаний, введенных впервые в УК 1997 и нашедших отражение в УК 2014 года, является арест. В казахстанский уголовный закон арест был впервые введен в 1997 году (статья 46 УК 1997 года). В 2011 году, через 4 года после введения в действие УК 1997 года, из-за проблем с постройкой арестных домов законодатель отказался от ареста, оставив только его применение в отношении военнослужащих (содержание на гауптвахте) [7].

В УК 2014 года арест также вошел в систему наказаний с оговоркой, что вводится в действие с 1 января 2017 года (статья 467 УК). Законом от 18 апреля 2017 года №58-VI действие статьи 45 УК было приостановлено до 1 января 2020 года с установлением возможности его применения в отношении военнослужащих и в случаях замены штрафа, исправительных работ и привлечения к общественным работам с 1 января 2017 года [8].

Соответственно, в настоящее время за исключением военно-служащих арест применяется при замене штрафа, исправительных работ и привлечения к общественным работам и отбывается в учреждениях смешанной безопасности, то есть фактически в силу отсутствия до сих пор арестных домов данное наказание применяется только в отношении ограниченного количества случаев.

Применение ареста к указанным выше случаям выявил необходимость изменения сроков ареста, что было сделано Законом от 12 июля 2018 года [4].

В целом, по мнению сотрудников Комитета уголовно-исполнительной системы МВД Республики Казахстан, арест является эффективной мерой предупреждения уголовных правонарушений. Вместе с тем, проблема, связанная с отсутствием бюджета для постройки арестных домов и перехода к камерным условиям содержания, лиц отбывающих лишением свободы, остается актуальным.

В этой связи, исходя из опыта развития пенитенциарных систем зарубежных стран, необходимо реанимировать идею о государственно-частном партнерстве, которое может решить множество вопросов, включая предупреждение уголовных правонарушений в местах лишения свободы, обеспечение соблюдения прав и свобод осужденных и потерпевших, снижение нагрузки на бюджет.

Есть вопросы и по дополнительным наказаниям. Например, целесообразность наличия конфискации имущества в УК. Исходя из содержания конфискации имущества в действующем УК (статья 48), в нынешнем состоянии она является так называемой специальной конфискацией имущества, то есть статья 48 УК дублирует нормы УПК [9]. Соответственно, целесообразно исключить конфискацию имущества из УК.

Несоответствие положений Особенной части УК правилам, установленным в Общей части УК можно наблюдать на примере выдворения за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства (статья 51

УК). В соответствии с изменениями, внесенными Законом от 21 января 2019 года, данное наказание может применяться в качестве основного и дополнительного наказания за уголовные проступки и только как дополнительное за преступления [10]. При этом в санкциях норм Особенной части УК оно предусмотрено в 4 санкциях только в качестве дополнительного наказания (части 1 и 2 статьи 392, части 1 и 2 статьи 405 УК).

На наш взгляд, не целесообразно применение данного вида наказания в качестве основного, поскольку в данном случае достижение цели восстановления социальной справедливости представляется недостижимой.

Подобные пробелы, по нашему мнению, не способствуют оптимизации системы наказаний, являющимся одним из направлений уголовной политики Казахстана. Более того, такая тенденция не способствует достижению целей предупреждения уголовных правонарушений в целом и затрудняет работу правоприменительных органов в частности.

В этой связи, предлагается статью 40 УК изложить в следующей редакции:
«Статья 40. Виды наказаний

1. К лицу, признанному виновным в совершении уголовного проступка, могут применяться следующие основные наказания:

- 1) штраф;
- 2) привлечение к общественным работам;
- 3) арест;

2. К лицу, признанному виновным в совершении преступления, могут применяться следующие основные наказания:

- 1) штраф;
- 2) привлечение к общественным работам;
- 3) лишение свободы;

3. К лицу, признанному виновным в совершении уголовного правонарушения, наряду с основным наказанием могут применяться следующие дополнительные наказания:

1) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина, дипломатического ранга, квалификационного класса и государственных наград;

2) лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью;

3) лишение гражданства Республики Казахстан;

4) выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства.»

3. К лицу, признанному виновным в совершении уголовного правонарушения, наряду с основным наказанием могут применяться следующие дополнительные наказания:

1) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина, дипломатического ранга, квалификационного класса и государственных наград;

2) лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью;

3) лишение гражданства Республики Казахстан;

4) выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства.».

Литература

1 Вечная казнь – сидеть в одиночной камере до самой смерти // Режим доступа: <https://mk-kz.kz/articles/2016/11/09/vechnaya-kazn-sidet-v-odinochnoy-kamere-do-samoy-smerti.html> (дата посещения: 7.08.2021).

2 Об официальном толковании пункта 2 статьи 15 Конституции Республики Казахстан: Нормативное постановление Конституционного Совета Республики Казахстан от 15 декабря 2020 г. // Режим доступа: <http://10.61.42.188/rus/docs/S2000000004> (дата посещения: 7.08.2021).

3 О внесении изменений и дополнений в Уголовный, Уголовно-процессуальный и Уголовно-исполнительный кодексы Республики Казахстан: Закон Республики Казахстан от 21 декабря 2002 года №363-II // Режим доступа: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1035355#pos=8;-52 (дата посещения: 7.08.2021).

4. О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования уголовного, уголовно-процессуального законодательства и деятельности правоохранительных и специальных государственных органов: Закон Республики Казахстан от 12 июля 2018 года №180-VI // Режим доступа: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1800000180>(дата посещения: 7.08.2021).

5 Аюбаев, М.А. О практике применения исправительных работ и дополнительного вида наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью // Сборник материалов научного мероприятия / Современное состояние теории и практики института наказания в системе мер предупреждения уголовных правонарушений (27.05.2021 г.) / Расследование уголовных правонарушений в сети Интернет: проблемы и пути решения (28.05.2021 г.): сборник материалов круглых столов, приуроченных к 30-летию Независимости Республики Казахстан. – Қосшы: Қазақстан Республикасы Бас прокуратурасының жанындағы Құқық қорғау академиясы, 2021. – С. 36-39.

6 Статистическая отчетность Комитета правовой статистики и специальным учетам Генеральной прокуратуре Республики Казахстан // Режим доступа: <https://www.gov.kz/memleket/entities/pravstat/activities/6894?lang=ru> (дата посещения 14.05.2021).

7. О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам дальнейшей гуманизации уголовного законодательства и усиления гарантий законности в уголовном процессе: Закон Республики Казахстан от 18 января 2011 года №393-IV // Режим доступа: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1100000393> (дата посещения: 7.08.2021).

8. О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования уголовно-исполнительного законодательства: Закон Республики Казахстан от 18 апреля 2017 года №58-VI // Режим доступа: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1700000058> (дата посещения: 7.08.2021).

9. Омаров, Е.А., Рахимжанов, А.Ж. Конфискация имущества, полученного незаконным путем: теория и практика: Научно-практическое пособие. – Караганда: ТОО «Medet Group», 2020. – С. 120.

10. О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам усиления защиты права собственности, арбитража, оптимизации судебной нагрузки и дальнейшей гуманизации уголовного законодательства: Закон Республики Казахстан от 21 января 2019 №217-VI ЗРК // Режим доступа: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=34378940#pos=74;-59 (дата посещения: 7.08.2021).