

Министерство образования и науки Российской Федерации
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ (НИ ТГУ)

Юридический институт

Магистратура

Воронкова Ксения Алексеевна

ЗАМЕНА НЕОТБЫТОЙ ЧАСТИ НАКАЗАНИЯ БОЛЕЕ МЯГКИМ ВИДОМ

МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ

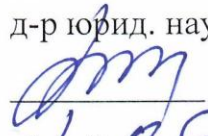
на соискание степени магистра

по направлению подготовки

40.04.01 – «Юриспруденция»

Руководитель ВКР

д-р юрид. наук, профессор

 В.А. Уткин

« 1 » 06 2017 г.

Автор работы

 К.А. Воронкова

Томск – 2017

Оглавление

Введение.....	3
1. Понятие и сущность института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.....	9
1.1 Развитие института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания в России.....	9
1.2. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания по законодательству РФ.....	13
1.3 Сущность и содержание замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.....	18
1.4 Место института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания в системе мер уголовно-правового воздействия.....	21
2. Замена наказания более мягким видом наказания по законодательству зарубежных стран.....	24
2.1 Замена наказания более мягким видом наказания по законодательству стран Ближнего Зарубежья.....	24
2.2. Замена наказания более мягким видом наказания по законодательству стран Дальнего Зарубежья.....	36
3. Отличия замены неотбытой части наказания более мягким видом от иных оснований освобождения от наказания.....	40
3.1. Отличия замены наказания более мягким видом наказания от условно – досрочного освобождения.....	40
3.2. Отличия замены наказания более мягким видом наказания от амнистии.....	54
3.3. Отличия замены наказания более мягким видом наказания от помилования.....	59
3.4. Отличия замены наказания более мягким видом наказания от применения обратной силы уголовного закона.....	62
4. Применение института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.....	65
4.1. Условия и основания применения института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.....	65
4.2. Наказания, применяемые при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания.....	78

4.3. Пути законодательного совершенствования института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.....	81
4.4 Правовые последствия замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.....	85
Заключение.....	87
Список используемых источников и литературы.....	90

Введение

В соответствии с новыми экономическими, социальными, политическими потребностями современного российского общества, требованиями международных норм о правах человека возникла необходимость кардинального реформирования законодательной системы Российской Федерации.

В результате реализации одного из направлений уголовно-правовой и пенитенциарной политики в 1996 году был принят новый Уголовный кодекс Российской Федерации, которому свойственна тщательная дифференциация и индивидуализация уголовной ответственности. Наказание и иные меры уголовно-правового воздействия, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны соответствовать характеру и степени общественной опасности деяния, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Они также должны быть необходимыми и достаточными для восстановления социальной справедливости, исправления осужденных и предупреждения новых преступлений. Это означает, с одной стороны, то, что сохраняется повышенная ответственность за тяжкие и особо тяжкие преступления, за рецидив, профессиональную и организованную преступность, а с другой стороны, применение иных более мягких мер воздействия к лицам, не нуждающимся в излишне строгих наказаниях. Данное направление корректирует степень уголовной репрессии, служит декриминализации и депенализации малозначительных преступлений, гуманизации наказания, если это не противоречит интересам общества.

Назначая осужденному наказание, государство, руководствуясь данными положениями, предусматривает возможность улучшения правового статуса лица, совершившего преступление. Одной из таких мер является замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания, которая регламентирована статьей 80 УК РФ. Данная норма предусматривает изменение вида наказания лицу, отбывающему лишение

свободы, на другое, более мягкое наказание. Кроме того, осужденный может быть полностью или частично освобожден от отбывания дополнительного наказания.

Данный правовой институт позволяет путем смягчения мер уголовно-правового принуждения достигнуть одну из целей наказания - исправление осужденного - в отношении лиц, совершивших преступления небольшой и средней тяжести, и отбывших не менее одной трети срока лишения свободы.

Необходимость специального изучения данного института обуславливается принятием нового Уголовного кодекса России, в котором замена неотбытой части наказания более мягким впервые регламентирована законодателем в отдельной норме, имеет самостоятельное значение и представлена в существенно измененном виде.

До вступления в законную силу нового УК РФ применение замены неотбытой части наказания более мягким регламентировалось вместе с условно-досрочным освобождением от отбывания наказания (статья 53 УК РСФСР 1960 г.), хотя юридическая природа данных институтов различна.

Цель диссертационного исследования состоит в том, чтобы на основе изучения исторического опыта, комплексного уголовно-правового, уголовно-исполнительного анализа замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания внести предложения по совершенствованию правовых норм, определяющих признаки и регламентирующих порядок применения данного института с учетом произошедших изменений в российском уголовном праве.

В соответствии с поставленной целью определены следующие задачи исследования:

1. Изучить историю развития института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания в уголовном праве России.

2. На основе анализа научной литературы, законодательства и практики применения уточнить сущность и социальное содержание

данного института, цель его введения в уголовное законодательство и сформулировать его определение.

3. Определить место замены неотбытой части наказания более мягким в системе мер уголовно-правового воздействия.

4. Изучить правовую регламентацию рассматриваемого института в уголовном праве зарубежных стран.

5. Установить предпосылки, условие и основание применения данного института.

6. Изучить практику применения рассматриваемого института.

Объектом диссертационного исследования являются отношения в сфере создания и применения правовых норм, регламентирующих институт замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

Предметом диссертационного исследования являются правовое регулирование и проблемы применения норм института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

Методологическая основа и методика исследования. Методологическую основу диссертационного исследования составил диалектический метод научного познания социальных явлений и вытекающие из него общенаучные и частнонаучные методы. При написании диссертации использовались исторический, сравнительно-правовой, формально-логический, системный, конкретно-социологический и статистический методы исследования.

Теоретической основой исследования явились труды ученых в области истории, общей теории права, уголовного права, уголовно-исполнительного права, криминологии, уголовного процесса, а также философии, педагогики, психологии, социологии.

Нормативную базу исследования составили Конституция Российской Федерации, международно-правовые акты, уголовное, уголовно-исполнительное, уголовно-процессуальное законодательство Российской

Федерации, ведомственные нормативные акты, постановления Пленумов Верховных Судов СССР, РСФСР и РФ.

Научная новизна диссертационного исследования состоит в том, что впервые на основе Уголовного кодекса РФ 1996 г. замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания рассматривается отдельно от условно-досрочного освобождения как самостоятельный институт уголовного права, являющийся видом замены наказаний. С учетом изменений в законодательстве дается определение данной уголовно-правовой меры, устанавливается ее место в системе замены наказаний. Предлагается научное и практическое обоснование необходимости изменения положений уголовного и уголовно-исполнительного законов, касающихся замены неотбытой части наказания более мягким в целях совершенствования практики ее применения.

Теоретическая и практическая значимость результатов диссертационного исследования. Теоретическая значимость работы состоит в том, что представлена история возникновения и развития замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания, дан научный анализ рассматриваемого института как вида замены наказаний, а не досрочного освобождения.

Выводы, содержащиеся в диссертации, могут быть использованы в научно-исследовательской работе при проведении дальнейшей разработки проблем повышения эффективности применения замены неотбытой части наказания более мягким.

Практическая значимость исследования заключается в том, что полученные результаты могут быть использованы в законотворческой деятельности по дальнейшему совершенствованию уголовного и уголовно-исполнительного законодательства, регламентирующего действие данного института, учтены при разработке руководящих разъяснений Верховного Суда Российской Федерации, создании ведомственных нормативных

актов, в правоприменительной деятельности правоохранительных органов, а также в учебном процессе при преподавании курсов «Общая часть уголовного права» и «Уголовно-исполнительное право» в высших и средних юридических учебных заведениях, при подготовке методических рекомендаций и учебных пособий по теме диссертационного исследования.

Положения, выносимые на защиту:

1. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания - это разновидность института замены наказаний, являющаяся мерой государственного поощрения и составной частью прогрессивной системы отбывания наказания в виде лишения свободы, установленная в уголовном законе, применяемая только судом к положительно характеризующимся осужденным и имеющая целями стимулирование исправления, постепенное приобщение к условиям жизни на свободе, закрепление результатов исправления и предупреждение совершения ими новых преступлений.

2. Осуждение лица к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести и отбытие им одной трети срока лишения свободы являются предпосылками применения замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания, положительно характеризующееся поведение осужденного - условием применения рассматриваемого института, а небольшая степень общественной опасности осужденного - основанием применения замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

3. Более мягким является вид наказания, расположенный в системе наказаний, предусмотренной УК РФ, выше лишения свободы на определенный срок и не затрагивающий новых сфер интересов осужденного, которые не были ограничены лишением свободы. Наиболее целесообразным является применение при замене неотбытой части лишения свободы более мягким видом наказания обязательных работ, исправительных работ и ограничения свободы.

4. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания может быть распространена на лиц, осужденных за тяжкие и особо тяжкие преступления. В качестве предпосылки такой замены следует предусмотреть отбытие осужденным соответственно одной второй и двух третей срока наказания.

5. В УК РФ наряду с заменой лишения свободы более мягким видом наказания, следует предусмотреть замену исправительных работ обязательными работами, ограничения свободы - обязательными работами или исправительными работами, пожизненного лишения свободы - ограничением свободы.

1. Понятие и сущность института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания

1.1 Развитие института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания в России

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания, являясь видом института замены наказаний, давно известна российскому уголовному праву. О ней упоминалось еще в Краткой редакции Русской Правды.

Характерно, что развитие института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания как разновидности улучшения правового положения осужденного в зависимости от его поведения началось с возникновением социологической школы уголовного права. До этого времени замена наказания более мягким предусматривалась в двух случаях: 1) при физической невозможности применения первоначально назначенного наказания; 2) при юридической невозможности применения первоначально назначенного наказания. Ее действие не связывалось с поведением осужденного во время отбывания наказания.¹

Начиная с XIX века институт замены наказания более мягким развивался в рамках досрочного освобождения. Следует заметить, что законодатель не выделял замену неотбытой части наказания, более мягким видом наказания в качестве самостоятельного института. Однако, статья 23 Уголовного Уложения 1903 г., в которой регламентировалось применение досрочного освобождения, по сути, предусматривала замену каторги поселением в случае одобрительного поведения осужденного.

Впервые в 1919 году законодатель предусмотрел замену лишения свободы принудительными работами в качестве самостоятельного института. Ее применение с 1919 по 1921 год регламентировалось временно действовавшими законами об амнистии. В этот период данный

¹Уголовное право. Часть Общая. Часть Особенная. Вопросы и ответы. Под ред. Михлина А.С.

институт использовался наиболее широко.²

С 1921 по 1939 год замена неотбытой части наказания более мягким рассматривалась законодателем как одна из форм условно-досрочного освобождения. В декрете СНК РСФСР «О лишении свободы и о порядке условно-досрочного освобождения осужденных», а затем в УК РСФСР 1922 г. и 1926 г., Основных началах уголовного законодательства 1924 г. и в других нормативных актах устанавливался порядок применения данного института. В 1939 г. замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания была упразднена и до 1954 г. не применялась.³

В 1954 г. исследуемая уголовно - правовая мера была восстановлена как одна из форм условно - досрочного освобождения. В связи с принятием Основ уголовного законодательства СССР в 1958 г., а затем УК РСФСР в 1960 г. она вновь становится самостоятельным институтом, хотя регламентируется в одной статье с условно-досрочным освобождением и имеет с ним одинаковые основания применения. Этот период характеризуется сравнительно редким применением рассматриваемого института на практике, что было связано с недостатками его правовой регламентации.

Ныне действующий УК РФ частично учел трудности правоприменителя и закрепил замену неотбытой части наказания более мягким видом наказания в отдельной норме (статья 80)⁴ как самостоятельный институт уголовного права. Историко-правовое

²Уголовное право России. Части Общая и Особенная : учебник / М. П. Журавлев [и др.] ; отв. ред. А. И. Рарога. – М. : Проспект, 2014. – 784 с.

³Дровосеков Г.В. Условно-досрочное освобождение от наказания и замена наказания более мягким.- Рязань, 1979,- 52 с.

⁴Уголовный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон от 13 июня 1996 г. № 63 : (ред. от 07 февраля 2017 г.) // КонсультантПлюс : справ.правовая система. – Версия Проф. – Электрон.дан. М., 2016<http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=212438#0>

исследование данного института позволило сделать ряд выводов. Для развития уголовного законодательства о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания характерно следующее:

а) ограничение сферы применения замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания. Если законодательство 1921-1958 гг. не определяло лиц, к которым она не должна применяться, то законодательство последующих лет устанавливает их конкретный перечень. По УК РФ 1996 г. данный институт применяется к осужденным за преступления небольшой и средней тяжести, тяжких и особо тяжких преступлений, а также преступлений противоположной неприкосновенности несовершеннолетних, а также преступлений, предусмотренных статьей 210 УК РФ;

б) уменьшение числа наказаний, которые заменяются более мягким наказанием. Если раньше замена применялась к лицам, осужденным к лишению свободы, ссылке, высылке, исправительным работам, направлению в дисциплинарный батальон, то по действующему законодательству она действует только в отношении осужденных к лишению свободы, содержание в дисциплинарной воинской части, принудительные работы;⁵

в) увеличение числа наказаний, которыми заменяется неотбытая часть лишения свободы. По ранее действовавшему законодательству в качестве более мягких наказаний использовались ссылка, высылка, исправительные работы. Сейчас лишение свободы можно заменить более мягким видом наказания в соответствии с видами наказаний, указанными в статье 44 УК РФ;

г) разрешение применять замену неотбытой части наказания более мягким с учетом поведения осужденного. Раньше для применения данного института требовалось исправление осужденного.

Становление и развитие института замены неотбытой части

⁵ Комиссаров В.С.. Уголовное право Российской Федерации. 2012, стр. 68

наказания более мягким в XX веке занимало ученых и являлось темой многих диссертаций и научных статей. Р.А. Дьяченко в своей диссертации рассматривал периоды с 1918 по 1958 г. и после 1958 года.⁶

⁶Дьяченко, Роман Анатольевич. Условно-досрочное освобождение и замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания : дис. кандидата юридических наук : 12.00.08. - Краснодар, 1999. - 23 с.

1.2 Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания по законодательству РФ.

В статье 80 УК РФ регламентирована замена неотбытой части наказания более мягким наказанием. Название рассматриваемой статьи шире ее содержания, поскольку в ней устанавливается возможность замены другим, более мягким наказанием, только лишения свободы.

Необходимо отметить, что в первоначальной редакции ст. 80 УК РФ замена неотбытой части срока лишения свободы другим, более мягким наказанием, была возможна только по отношению к осужденным, отбывавшим наказание за преступления небольшой и средней тяжести. Федеральным законом от 9 марта 2001 г. "О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации, Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации и другие законодательные акты Российской Федерации" ч. 2 ст. 80 была изменена. Рассматриваемая замена стала возможной при отбывании лишения свободы, назначенного за совершение любого по тяжести преступления. Осужденные к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести могут заслужить замену лишения свободы другим, более мягким наказанием после отбытия ими не менее одной трети срока наказания; осужденные за тяжкие преступления — не менее половины срока наказания; осужденные за особо тяжкие преступления — не менее двух третей срока наказания.⁷

Рассматриваемое изменение ч. 2 ст. 80 УК РФ значительно расширило круг лиц, к которым возможно применение рассматриваемой замены, что является дальнейшим развитием реализации принципов справедливости и гуманизма.⁸

⁷Уголовное право России. Общая часть: учебник / С.А. Балеев, Б.С. Волков, Л.Л. Кругликов и др.; под ред. Ф.Р. Сундукова, И.А. Тарханова. — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Статут, 2009. — 751 с.

⁸Жуков А.В. Понятие и виды замены наказания более мягким по действующему Уголовному кодексу РФ // Вестник Волжского университета им. В.Н. Татищева. Серия: "Юриспруденция". Выпуск 17. Тольятти, 2001.

В течение рассматриваемых сроков отбывания лишения свободы в основном реализуются цели наказания: восстановление социальной справедливости, исправление осужденного и общая превенция. Окончательное достижение перечисленных целей наказания должно быть реализовано в процессе отбывания иного, более мягкого наказания.⁹

В соответствии со ст. 80 УК РФ суд может применить замену неотбытой части срока лишения свободы другим, более мягким наказанием, учитывая поведение осужденного. Каких-либо четких критериев, которые можно было бы положить в основу такого решения, закон не приводит. Сопоставим рассматриваемое предписание ст. 80 УК РФ с теми требованиями, которые положены в основу применения условно-досрочного освобождения от отбывания наказания. Согласно ст. 79 УК РФ лицо, отбывающее наказание, может быть условно-досрочно освобождено, "если судом будет признано, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания". Следовательно, для применения условно-досрочного освобождения от отбывания наказания не требуется, чтобы осужденный доказал свое исправление, как это предписывалось ст. 53 УК РСФСР 1960 г. Из положений ст. 79 УК РФ следует, что условно-досрочное освобождение от отбывания наказания применяется к лицам, твердо вставшим на путь исправления (не имеющим нарушений режима, в течение длительного промежутка времени добросовестно относящимся к труду). Завершение процесса их исправления должно осуществиться в течение испытательного срока.¹⁰

Из сопоставительного анализа рассматриваемых норм следует, что замена неотбытой части наказания более мягким наказанием должна применяться к лицам, вставшим на путь исправления, но еще

⁹ Курс российского уголовного права. Общая часть. Под ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова. - М.: СПАРК, 2011, с. 174

¹⁰ Курс уголовного права. Т. 2. Общая часть: Учение о наказании / под ред. Н. Ф. Кузнецовой, И. М. Тяжковой. М., 2002. 464 с.

нуждающимся в продолжении карательно-воспитательного воздействия, что возможно в условиях отбывания другого, более мягкого наказания. Как мы видим, четкого разграничения между требованиями, положенными в основу применения условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, и требованиями при замене неотбытой части наказания более мягким закон не установил.¹¹

В ч. 3 ст. 80 УК РФ предусмотрена возможность при замене неотбытой части лишения свободы использовать любой более мягкий вид наказания в соответствии с видами наказания, указанными в ст. 44 УК РФ. Данное предписание неточно. Нельзя, например, заменить неотбытую часть лишения свободы наказанием, применяемым только к военнослужащим (содержанием в дисциплинарной воинской части и ограничением по военной службе), лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Представляется, что и штраф при рассматриваемой замене неприменим. Такая замена явилась бы фактическим откупом от отбывания неотбытой части срока лишения свободы. Замена срочного наказания — лишения свободы — должна осуществляться другим срочным наказанием в целях продолжения карательно-воспитательного процесса.¹²

В качестве заменяющего наказания могут выступать лишь ограничение свободы, исправительные работы и обязательные работы.

Во время действия УК РСФСР 1960 г. лишение свободы чаще всего заменялось исправительными работами.

Ограничение свободы за неосторожное преступление можно назначать на срок до пяти лет, а за умышленное — до трех лет. Практика замены неотбытой части срока лишения свободы исправительными

¹¹Уголовное право России. Учебник для вузов. В 2-х томах. Т. 1. Общая часть. Под ред. доктора юридических наук, профессора А. Н. Игнатова и доктора юридических наук, профессора Ю. А. Красикова. - М.: Издательская группа НОРМА-ИНФРА * М, 2003. - 808 с.

¹²Уголовное право России. Общая часть: учебник / С.А. Балеев, Б.С. Волков, Л.Л. Кругликов и др.; под ред. Ф.Р. Сундукова, И.А. Тарханова. — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Статут, 2009. — 751 с.

работами в порядке, предусмотренном ст. 53 УК РСФСР 1960 г., выработала правило, согласно которому срок заменяющего наказания не должен превышать продолжительности неотбытой части срока лишения свободы. Так, неотбытую часть срока лишения свободы, равную одному году, можно было заменить одним годом исправительных работ, но не более. Не исключалась возможность более короткого срока нового вида наказания, допустим, шестимесечным сроком исправительных работ. Рассматриваемое правило относится и к новому законодательству.¹³

Продолжительность срока наказания, назначенного в порядке замены, зависит от решения судьи, который учитывает все обстоятельства, характеризующие поведение осужденного во время отбывания наказания. При этом определяется, какой срок нового наказания необходим для завершения процесса достижения целей наказания.¹⁴

Как уже отмечалось, в ст. 80 УК РФ предусмотрена замена неотбытой части наказания более мягкими видами наказания. Следовательно, сокращение указанной в законе части срока недопустимо. В части 7 ст. 53 УК РСФСР 1960 г. было определено, что при условно-досрочном освобождении от наказания или замене неотбытой части срока наказания другим, более мягким, осужденный может быть освобожден и от дополнительных наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Остальные дополнительные наказания при этом оставались в силе. В ст. 80 УК РФ принято более радикальное решение: при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания возможно полное или частичное освобождение и от отбывания дополнительных наказаний. На первый взгляд может показаться, что в новом УК круг дополнительных наказаний, от исполнения которых возможно освобождение, расширен. Но это не так. В законе говорится об отбываемых дополнительных наказаниях, а в этом

¹³ Замена наказания по советскому уголовному праву. И.А.Тарханов., стр. 79

¹⁴ Вицин С., Время казнить в России закончилось.// "Российская юстиция", 1999, N 3)

случае отбывается в течение определенного срока только наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Остальные дополнительные наказания носят одноразовый характер, исполняются сразу после вступления приговора в законную силу. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью как дополнительное наказание при замене неотбытой части лишения свободы другим, более мягким наказанием, может быть оставлено в силе, его срок может быть сокращен, либо лицо может быть полностью освобождено от него. Сокращение срока дополнительного наказания ранее действовавшим законодательством в подобных случаях не предусматривалось.¹⁵

Поскольку законом предусмотрена замена только неотбытой части лишения свободы на более мягкое наказание, а содержание в дисциплинарной воинской части таковым не является, то на это наказание замена не распространяется.¹⁶

¹⁵Ткачевский Ю. М. Замена одного уголовного наказания другим в процессе его исполнения // Вестник Моск. ун-та. Сер. 11, Право. 1996. № 6. С. 3-15.

¹⁶Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. М. Юрист, 2012

1.3 Сущность и содержание замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания

Применение к осужденному замены неотбытой части наказания более мягким не означает, что происходит освобождение от лишений и ограничений, составляющих содержание наказания. Изменяется объем этих лишений и ограничений в сторону их уменьшения, но они остаются. Таким образом, происходит изменение вида наказания, но не освобождение от него. Цели наказания не достигнуты. Существует лишь уверенность в возможности их достижения в процессе отбывания иного, более мягкого наказания.

В русском языке термин "замена" употребляется для характеристики различных по своей природе явлений (процессов). И в уголовном праве России этот термин также употреблялся в разных значениях для характеристики неодинаковых по своей природе правовых феноменов и институтов. Так, в законодательстве досоветского периода замена наказания рассматривалась как правовая возможность для определения другого вида наказания, чем тот, который подлежал назначению согласно санкции. Известный русский криминалист И.Я. Фойницкий полагал, что замена наказания существует при "невозможности применить в данном случае нормальное наказание и вытекающей отсюда необходимости выбрать вместо него какую-нибудь другую карательную меру".¹⁷

Нельзя сказать, что замена неотбытой части наказания более мягким является неполным освобождением от наказания на основании того, что от наказания, которое осужденный отбывал, он освобождается. Если признать, что данная замена является видом неполного освобождения от наказания, то тогда получится, что более мягкое наказание, которое осужденный начнет отбывать после применения к нему указанного

¹⁷Фойницкий И. Я. Курс уголовного судопроизводства. Т. 2. / Под ред. А. В. Смирнова СПб. : Альфа, 1996. 102 с

института, наказанием не является. Но это противоречит определению законодателя, который говорит, что при замене наказания суд может избрать любой более мягкий вид наказания в соответствии с видами наказаний, указанными в статье 44 УК РФ, в пределах, предусмотренных для каждого вида наказания (часть 3 статьи 80 УК РФ). Следовательно, институт замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания не является видом освобождения от наказания.

Замена неотбытой части наказания более мягким обладает всеми основными чертами, присущими институту замены наказаний (уголовно-правовая мера индивидуализации наказания; осуществляется в стадии исполнения приговора; заключается в изменении судом вида наказания). Сущностью ее является улучшение правового положения осужденного путем изменения ему вида наказания в связи с его положительным поведением для ускорения процесса исправления. Содержание данного института заключается в выраженной в определении суда положительной оценке процесса исправления осужденного и в объеме более мягкого наказания, избранного судом (вид и мера наказания).¹⁸

Представление осужденного к замене наказания более мягким является мерой поощрения осужденного, то есть средством воспитательного воздействия. Внесение представления о замене наказания более мягким в суд на рассмотрение есть акт доверия осужденному. Окончательное решение о замене наказания более мягким выносит суд. Он же осуществляет контроль за исполнением этого решения исправительным учреждением. Учитывая изложенное, следует говорить о том, что замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания это мера государственного поощрения, которая применяется только судом и относится к прогрессивной системе отбывания наказания.

Основными своими целями замена неотбытой части наказания более

¹⁸ Кузнецова Н.Ф., Тяжкова И.М. Курс уголовного права. Т. 2. Общая часть: Учение о наказании / под ред. Н.Ф. Кузнецовой, И.М. Тяжковой. М., 2002. 464 с.

мягким имеет стимулирование исправления лиц, осужденных к лишению свободы; постепенное приобщение к условиям жизни на свободе; закрепление результатов исправления; предупреждение совершения ими новых преступлений.

Анализ основных свойств и целей, присущих исследуемому институту, позволяет дать следующее определение: Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания - это разновидность института замены наказаний, являющаяся мерой государственного поощрения и составной частью прогрессивной системы отбывания наказания в виде лишения свободы, установленная в уголовном законе, применяемая только судом к положительно характеризующимся осужденным и имеющая целями стимулирование исправления, постепенное приобщение к условиям жизни на свободе, закрепление результатов исправления и предупреждение совершения ими новых преступлений.

1.4 Место института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания в системе мер уголовно-правового воздействия

Существующая система замены наказаний включает в себя:

замена наказания более мягким видом наказания, в которую входят:

замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (статья 80 УК РФ);

замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания военным, в связи с заболеванием, делающим их негодными к военной службе (часть 3 статьи 81 УК РФ);¹⁹

замена оставшейся неотбытой части наказания более мягким видом наказания лицам, в отношении которых применена отсрочка отбывания наказания (часть 1 статьи 82 УК РФ);

замена смертной казни или пожизненного лишения свободы лишением свободы лицу, к которому суд не сочтет нужным применить сроки давности (часть 3 статьи 83 УК РФ);

замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания в порядке амнистии (часть 2 статьи 84 УК РФ);

замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания в порядке помилования (часть 2 статьи 85 УК РФ).

Главным сходством замены неотбытой части наказания более мягким с большинством из рассматриваемых выше институтов является улучшение правового положения осужденного. Основные отличия указанных институтов заключаются в степени их стимулирующего воздействия на осужденных, в основании их применения, в круге лиц, на которые они

¹⁹ Уголовный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон от 13 июня 1996 г. № 63 : (ред. от 07 февраля 2017 г.) // КонсультантПлюс : справ.правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан. М., 2016 <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=212438#0>

распространяются, и в субъекте (органе), который правомочен решать вопрос о применении каждой из указанных замен.²⁰

Для основания применения рассматриваемой замены, как и для большинства других видов, характерна небольшая степень общественной опасности осужденного.

За исключением замены наказания более мягким в порядке амнистии или помилования все остальные виды замен, в том числе и замена наказания в порядке статьи 80 УК РФ, применяются судом.

Применяя при помиловании осужденного такой вид смягчения его положения, как замена назначенного наказания более мягким видом наказания, Президент РФ в принятии решения не связан положениями ст. 80 УК РФ. Актом помилования любое наказание (основное) может быть заменено любым более мягким видом (основным) наказания, но в пределах, установленных в Общей части УК РФ для заменяющих наказаний. Единственное ограничение предусмотрено только для замены смертной казни. В соответствии с ч. 3 ст. 59 УК РФ смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы на срок двадцать пять лет.

Пожизненное лишение свободы заменяться более мягким видом наказания не может.

В уголовном праве зарубежных государств замена неотбытой части наказания более мягким не выделяется в отдельной норме. Однако, по сути, данный институт известен в большинстве стран. Его отличительной чертой является замена наказания, которое назначено, но еще не исполнялось, более мягким. В целом можно отметить, что для уголовного права зарубежных государств определяющей является гуманистическая тенденция. Всеобщий характер приобрело направление на смягчение

²⁰Кругликов Л.Л., Балеев С.А., Волков Б.С. Уголовное право России. Общая часть: учебник / под ред. Ф.Р. Сундурова, И.А. Тарханова.— 3-е изд., перераб. и доп.— М.: Статут, 2009.— 751 с.

(замену) наказаний лицам, виновным в совершении преступлений небольшой тяжести, в случаях, когда это диктуется личностной характеристикой правонарушителя.²¹

²¹Игнатов А. Н. Уголовное право России : учебник для вузов : в 2 т. / А. Н. Игнатов, Ю. А. Красиков. – М.: НОРМА : Изд. группа НОРМА–ИНФРА•М,.2000. – Т. 1: Общая часть. – 639 с.

2. Замена наказания более мягким видом наказания по законодательству зарубежных стран.

2.1. Замена наказания более мягким видом наказания по законодательству стран Ближнего зарубежья.

По сравнению с первоначальной редакцией ст. 80 УК РФ в некоторых Уголовных кодексах стран ближнего Зарубежья предусматриваются более льготные правила замены неотбытой части срока лишения свободы более мягким наказанием.

Так, в ст. 74 Уголовного кодекса Республики Узбекистан предусмотрена не только замена неотбытой части срока лишения свободы более мягким наказанием, но и возможность такой замены исправительных работ.²²

К тому же в этой статье допущена замена лишения свободы вне зависимости от категории совершенного преступления.

Замена наказания более мягким может быть применена после фактического отбытия осужденным:

а) не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за преступление, не представляющее большой общественной опасности, или менее тяжкое преступление;

б) не менее половины срока наказания, назначенного судом за тяжкое преступление, а также умышленное преступление, если лицо ранее осуждалось к лишению свободы за умышленное преступление;

в) не менее двух третей срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление, а также лицу, ранее условно-досрочно освобождавшемуся от наказания или которому наказание было заменено более мягким и совершившему новое умышленное преступление в течение неотбытой части наказания.

²²Уголовное законодательство зарубежных стран. М., 1998.

Замена неотбытой части наказания запрещена в отношении лиц, к которым неприменимо условно-досрочное освобождение от наказания (ст. 73 УК Узбекской Республики). В частности, анализируемая замена неприменима к лицу, которому смертная казнь в порядке помилования заменена лишением свободы, особо опасному рецидивисту, лицу, осужденному за умышленное убийство при отягчающих обстоятельствах, и т. д.

В соответствии со ст. 77 Уголовного кодекса Республики Таджикистан предусмотрена замена лишения свободы, назначенного за любое по тяжести преступление, к лицам, к которым была применена замена наказания более мягким, применено условно-досрочное освобождение от этого замененного наказания.

В части 2 ст. 77 УК Республики Таджикистан предусмотрена замена неотбытой части лишения свободы ограничением свободы или исправительными работами, а неотбытую часть ограничения свободы — исправительными работами.

В этой статье установлен и запрет применения замены наказания более мягким к тем лицам, к которым неприменимо условно-досрочное освобождение от наказания.

Вместе с тем замена неотбытой части срока исправительных работ более мягким наказанием, как показала практика прошлых лет, нецелесообразна (ст. 53 УК РСФСР). Она почти не применялась.²³

В соответствии со ст. 82 Уголовного кодекса Украины, замена осужденному, отбывающему наказание, неотбытой части наказания более мягким может быть применена судом при наличии условий, определенных в данной статье:

1. Такая замена может применяться только к лицам, отбывающим наказание в виде ограничения или лишения свободы.

²³Уголовное законодательство зарубежных стран. М., 1998.

2. Замена неотбытой части наказания более мягким наказанием может быть применено, если осужденный стал на путь исправления.

Это означает, что поведение осужденного и его огромная активная работа в местах лишения свободы и выполнения условий режима отбывания наказания является свидетельством его желания оставить навсегда свою преступность в прошлом. Все это дает возможность для смягчения такому осужденному уголовно-правового принуждения с менее интенсивным карательным воздействием, свойственным более мягких видов наказания, чем ограничение свободы или лишение свободы.

3. Суд может заменить неотбытую часть наказания в виде ограничения или лишения свободы любым более мягким наказанием из предусмотренных видов наказания в ст. 51 Уголовного кодекса Украины.²⁴ Например, суд может при наличии определенных в законе условиях неотбытую часть срока наказания в виде ограничения свободы заменить более мягким видом наказания - исправительными работами на срок неотбытой части наказания в виде ограничения свободы.

В противном случае суд может заменить неотбытую часть срока наказания в виде лишения свободы более мягким наказанием ограничением свободы на срок неотбытой части наказания в виде лишения свободы.

При замене неотбытой части наказания в виде ограничения или лишения свободы более мягким видом наказания, последнее назначается на срок, равный неотбытой части наказания. При этом более мягкое наказание назначается в пределах сроков, установленных в Общей части Уголовного кодекса Украины для данного вида наказания, и не должно превышать неотбытого срока наказания, назначенного по приговору суда.

Например, если осужденный, отбывая назначенное ему наказание в виде лишения свободы сроком на три года, отбыл треть срока такого вида наказания, то есть один год, то суд при наличии всех других условий,

²⁴Уголовный кодекс Украины с изменениями от 18.02.2016 [Электронный ресурс]: URL: <http://meget.kiev.ua/kodeks/ugolovniy-kodeks/>

указанных в законе, может заменить таком осужденному неотбытая часть наказания в виде лишения свободы, которая составляет в данном случае два года, более мягким видом наказания, скажем, ограничением свободы, но на срок не более двух лет, хотя наказание в виде ограничения свободы установлен в Общей части Уголовного кодекса Украины от одного до пяти лет (ч. 2 ст. 61 УК).²⁵

Вместе с тем применен срок более мягкого вида наказания должно быть в пределах определенного срока для данного вида наказания, даже если неотбытая часть ограничения или лишения свободы превышает этот срок.

4. Замена неотбытой части наказания в виде ограничения или лишения свободы более мягким видом наказания возможна только после фактического отбытия осужденным:

а) не менее трети срока наказания, назначенного судом за преступление небольшой или средней тяжести, а также за неосторожное тяжкое преступление;

б) не менее половины срока наказания, назначенного судом за умышленное тяжкое преступление или неосторожное особо тяжкое преступление, а также в случае, когда лицо ранее отбывало наказание в виде лишения свободы за умышленное преступление и до погашения или снятия судимости вновь совершило умышленное преступление, за которое она была осуждена к лишению свободы;

в) не менее двух третей срока наказания, назначенного судом за умышленное особо тяжкое преступление, а также наказания, назначенного лицу, которое ранее освобождалось условно-досрочно и совершило новое умышленное преступление в течение неотбытой части наказания.

При замене осужденному неотбытой части основного наказания более мягким его может быть освобожден также и от дополнительного

²⁵История государства и права зарубежных стран / Под.ред. Жидкова О.А. и Крашенинниковой Н.А. М, 1998, с. VII.

наказания. Осужденный подлежит освобождению и от дополнительного наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Если дополнительное наказание является более строгим, чем новое основное наказание, то такого осужденного следует освобождать от дополнительного наказания.

Например, лицу за совершение преступления средней тяжести было назначено наказание в виде ограничения свободы сроком на три года с лишением права занимать должность главного бухгалтера сроком на два года. После отбытия таким лицом трети срока назначенного основного наказания суд заменил ему неотбытую часть наказания в виде ограничения свободы более мягким наказанием в виде общественных работ на срок сто двадцать часов. В этом случае дополнительное наказание в виде лишения права занимать должность главного бухгалтера сроком на два года более строгим, чем новое основное наказание, которым есть общественные работы, поэтому осужденный, очевидно, заслуживает увольнения судом от дополнительного наказания, которым является лишение права занимать должность главного бухгалтера.²⁶

В случае совершения лицом во время отбывания более мягкого вида наказания нового преступления суд к наказанию за вновь совершенное преступление добавляет полностью или частично только неотбытую часть более мягкого наказания, а не ту часть, которая осталась неотбытой в виде ограничения или лишения свободы, назначенного по приговору суда.

Статья 91 Уголовного кодекса Республики Беларусь предусматривает возможность замены неотбытой части назначенного по приговору суда наказания более мягким. Замена наказания более мягким может применяться только к лицам, осужденным и отбывающим наказание в виде исправительных работ, ограничения по военной службе, ареста,

²⁶Решетников Ф.М. Правовые системы стран мира. Справочник. М., Юридическая литература, 1993., с. 98

ограничения свободы, направления в дисциплинарную воинскую часть и лишения свободы.²⁷

Основанием для замены наказания более мягким является то, что осужденный твердо встал на путь исправления, а условием замены — то, что им фактически отбыта определенная в законе часть наказания.

Согласно части 2 ст. 91 к лицу, твердо вставшему на путь исправления, замена наказания более мягким может быть применена после фактического отбытия им:

а) не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за преступление, не представляющее большой общественной опасности, или менее тяжкое преступление;

б) не менее половины срока наказания, назначенного судом за тяжкое преступление, а также в тех случаях, когда лицо ранее осуждалось к лишению свободы за умышленное преступление;

в) не менее двух третей срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление, а также наказания, назначенного лицу, ранее условно-досрочно освобождавшемуся от наказания и совершившему новое преступление в течение неотбытой части наказания.

В отличие от условно-досрочного освобождения от наказания, когда лицо доказало своим примерным поведением исправление, при замене наказания более мягким лицо еще не исправилось, а только твердо встало на путь исправления.

Отбывающее лишение свободы лицо может быть признано твердо вставшим на путь исправления, если оно дало обязательство о правопослушном поведении, добросовестно относится к труду, учебе, выполнению работ по самообслуживанию, не имеет взысканий в течение 6 месяцев, участвует в работе самодеятельных организаций (ч. 3 и 4 ст. 116 УИК).

²⁷Уголовный Кодекс Республики Беларусь 275-З от 9.07.1999 г. [Электронный ресурс]: URL: http://kodeksy-by.com/ugolovnyj_kodeks_rb.htm

Твердо вставшими на путь исправления осужденные, отбывающие другие меры наказания, признаются при условии выполнения требований уголовно-исполнительной инспекции, безупречного поведения, добросовестного отношения к труду, участия в общественных мероприятиях и отсутствия взысканий в течение 6 месяцев и др.

Поскольку лицо лишь встало на путь исправления, то для завершения процесса исправления еще требуется уголовно-правовое воздействие, хотя и более мягкое. Лишение свободы может быть заменено, например, ограничением свободы или исправительными работами. При замене неотбытой части лишения свободы исправительными работами или ограничением свободы их сроки не должны выходить за пределы, установленные законом для данных видов наказания, а также не должны превышать неотбытого срока наказания. При замене наказания более мягким, суд может освободить осужденного от дополнительных наказаний.²⁸

Если условно-досрочное освобождение от наказания является условным, то замена неотбытой части наказания более мягким — безусловным. Это означает, что в случае, когда такое лицо совершает во время отбывания более мягкого наказания умышленное преступление или преступление по неосторожности, за которое оно осуждается к лишению свободы, то к наказанию, назначенному за последнее преступление, присоединяется полностью или частично неотбытая часть более мягкого наказания, а не неотбытая часть замененного наказания.

Часть 5 ст. 91 предусматривает возможность применения судом условно-досрочного освобождения лица от неотбытого более мягкого наказания с соблюдением правил, установленных ст. 90, исходя из назначенного приговором суда срока наказания с учетом его сокращения в соответствии с актами амнистии, помилования, а не из фактически отбытого срока более мягкого наказания.

²⁸Уголовное законодательство зарубежных стран. М., 1998.

В Уголовном кодексе Республики Беларусь, а именно в ст. 92 предусмотрена возможность освобождения от наказания или замена наказания более мягким по болезни.

Лицо, заболевшее после вынесения приговора психической болезнью, лишаящей его возможности сознавать фактический характер и значение своих действий или руководить ими, освобождается судом от отбывания наказания. Такому лицу суд может назначить принудительную меру безопасности и лечения.

Лицо, заболевшее после вынесения приговора иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, может быть судом освобождено от отбывания наказания или это наказание может быть заменено более мягким. При этом учитываются тяжесть совершенного преступления, личность осужденного, характер заболевания и другие обстоятельства.

Военнослужащий, осужденный к ограничению по военной службе или направлению в дисциплинарную воинскую часть, в случае заболевания, делающего его негодным к военной службе, освобождается от наказания или его дальнейшего отбывания либо наказание может быть заменено на иное более мягкое.

Лицо, указанное в части первой настоящей статьи, в случае его выздоровления подлежит наказанию, если не истекли сроки давности исполнения обвинительного приговора. При этом время, в течение которого к нему применялись принудительные меры безопасности и лечения, засчитывается в срок наказания.

Часть 3 ст. 92 предусматривает возможность освобождения от наказания или замену наказания более мягким военнослужащему в случае его заболевания. Это возможно, когда военнослужащий осужден к таким наказаниям как ограничение по военной службе или направление в дисциплинарную военную часть, а возникшее заболевание делает его негодным к военной службе.

Следует, однако, указать, что на военнослужащих, отбывающих указанные наказания, распространяются общие правила освобождения от наказания по болезни, предусмотренные ч. 1 и 2 ст. 92.

Уголовным кодексом Эстонской республики предусмотрена замена наказания более мягким, если осужденный примерным поведением и добросовестным отношением к труду доказал свое исправление. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания могут быть применены после фактического отбытия осужденным не менее половины назначенного срока наказания. Также осужденный может быть освобожден от назначенного дополнительных наказаний в виде штрафа или лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Замена наказания более мягким не может быть применена к лицу, которому в порядке помилования или по амнистии наказание в виде смертной казни заменено лишением свободы; к лицу, которому судом наказание в виде смертной казни заменено лишением свободы.²⁹

Согласно части 1 ст. 71 УК Республики Казахстан замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания применяется к преступлениям небольшой, средней тяжести и к тяжким преступлениям.³⁰

При принятии решения о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания подлежат учету данные, характеризующие поведение осужденного в период отбывания наказания, его отношение к труду, наличие взысканий и поощрений и т.д.

Параллельно с неотбытой частью основного наказания лицо может быть полностью или частично освобождено от дополнительного наказания.

Второе обстоятельство касается величины части назначенного наказания, после фактического отбытия которой лишение свободы может заменено более мягким видом наказания. Такая замена допускается только

²⁹ Решетников Ф.М. Правовые системы стран мира. Справочник. М., Юридическая литература, 1993.

³⁰ Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 18.04.2017 г.) [Электронный ресурс]: URL: <http://www.pavlodar.com/zakon/?dok=00087&ogl=all>

после отбытия осужденным не менее одной трети назначенного судом срока лишения свободы за совершение преступления небольшой или средней тяжести, половины срока наказания - за тяжкие преступления или, если лицо ранее условно-досрочно освобождалось от отбывания наказания в виде лишения свободы и совершило новые преступления в период оставшейся неотбытой части наказания (ч. 2 ст. 71 УК РК).

В соответствии со ст. 71 УК неотбытая часть назначенного срока лишения свободы за преступление небольшой и средней тяжести с учетом поведения осужденного может быть заменена ему любым более мягким видом наказания, указанным в ст. 39 УК: арестом, ограничением свободы, исправительными работами, привлечением к общественным работам, а в отношении осужденных военнослужащих - содержанием в дисциплинарной воинской части или ограничением по военной службе. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного наказания.³¹

Неотбытая часть лишения свободы может быть заменена более мягким видом наказания после фактического отбытия осужденным не менее 1/3 срока наказания.

Отбывание более мягкого вида наказания назначается на срок, равный оставшейся неотбытой части наказания, назначенного по приговору суда. Однако этот срок не может превышать верхнего предела, установленного законом для соответствующего вида более мягкого наказания.

Лица, которым назначенное приговором суда лишение свободы заменено более мягким видом наказания, в дальнейшем на основании и в порядке, установленном ст.70 УК, могут быть освобождены условно-досрочно от отбывания нового, более мягкого вида наказания.

В отличие от условно-досрочного освобождения, замена

³¹Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 18.04.2017 г.)[Электронный ресурс]: URL:http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31575252#pos=1;-325

неотбытой части лишения свободы более мягким видом наказания не может быть отменена из-за ненадлежащего поведения осужденного.

В случае совершения осужденным нового преступления во время отбывания более мягкого вида наказания к назначенному за него наказанию полностью или частично присоединяется только неотбытая часть нового наказания, а не та часть лишения свободы, которая осталась неотбытой.

Несомненно, регламентация вопросов замены наказания более мягким в процессе его исполнения в уголовных кодексах государств-участниц СНГ (Азербайджанская Республика, Республика Армения, Республика Беларусь, Республика Казахстан, Киргизская Республика, Республика Молдова, Российская Федерация, Республика Таджикистан, Республика Узбекистан, а также Республики Грузия и Украины), представляет научный интерес. Их законодательство имеет много общих черт. Это обусловлено не только общностью доктрины и законодательных традиций, которые были реализованы в указанных государствах во время их пребывания в составе СССР. Заметное влияние на формирование национального законодательства соответствующих стран осуществил Модельный Уголовный кодекс для государств-участниц СНГ. Модельный Уголовный кодекс закрепил единые стандарты в сфере правового регулирования, а ст. 79 Кодекса – единые стандарты замены части наказания более мягким:

"1) Лицам, осужденным к лишению свободы или ограничению свободы, неотбытая часть наказания может быть судом заменена более мягким наказанием. Такая замена может быть применена, если осужденный встал на путь исправления.

2) Неотбытую часть лишения свободы суд может заменить наказанием в виде ограничения свободы или исправительных работ, а неотбытую часть ограничения свободы - исправительными работами. В этих случаях более мягкое наказание назначается в пределах сроков,

установленных в Общей части настоящего Кодекса для данного вида наказания, и не должно превышать неотбытого срока наказания, назначенного приговором суда.

3) При замене неотбытой части основного наказания более мягким осужденный может быть освобожден также и от дополнительного наказания.

4) Замена наказания более мягким может быть применена после фактического отбытия осужденным:

а) не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за преступление небольшой или средней тяжести;

б) не менее половины срока наказания, назначенного судом за тяжкое преступление, а также лицу, ранее отбывавшему наказание в виде лишения свободы за умышленное преступление;

в) не менее двух третей срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление, а также лицу, ранее условно-досрочно освобождавшемуся от наказания или которому наказание было заменено более мягким и совершившему новое умышленное преступление в течение неотбытой части наказания.

5) К лицам, которым наказание заменено более мягким, может быть применено условно-досрочное освобождение по правилам, предусмотренным статьей 77 настоящего Кодекса.

6) Если лицо, отбывая более мягкое наказание, совершит новое преступление, суд к наказанию за вновь совершенное преступление присоединяет неотбытую часть более мягкого наказания по правилам, предусмотренным статьей 70 настоящего Кодекса».³²

³² Модельный Уголовный кодекс (с изменениями на 16 ноября 2006 года). [Электронный ресурс]: URL: <http://docs.cntd.ru/document/901781490>

2.2. Замена наказания более мягким видом наказания по законодательству стран Дальнего Зарубежья.

Для большинства уголовных законодательств стран дальнего зарубежья является незначительное число видов уголовных наказаний, закрепленных в соответствующих нормативно-правовых актах. Это сказывается на содержании института замены наказания. Так, во многих странах не применяется замена неотбытой части наказания более мягким видом (УК Испании, Швейцарии и др.). Единственной альтернативой остается условно-досрочное освобождение от наказания, которое возможно только в том случае, если осужденный доказал свое исправление.³³

В Уголовном кодексе Китайской Народной Республики в ст. 33 «Виды основных наказаний» и в ст. 34 «Виды дополнительных наказаний» нет ни условного осуждения, ни условно-досрочного осуждения, ни замены наказания более мягким.³⁴

По Уголовному кодексу Германии альтернативой замены наказания более мягким является замена денежного штрафа лишением свободы, когда имеется неспособность к оплате. Одной дневной ставке соответствует один день лишения свободы. Минимальный срок замены денежного штрафа лишением свободы составляет один день.³⁵

В Италии действует Уголовный кодекс 1930 г., принятый еще при фашизме и подвергшийся к настоящему времени определенным изменениям. Особенностью этого Кодекса является то, что наряду с мерами наказания в нем предусмотрены меры безопасности, нередко связанные с лишением свободы, фактически применяющиеся вне зависимости от совершения лицом конкретного преступления (в том числе и на

³⁴ Уголовное законодательство зарубежных стран. М., 1998

³⁵ Крылова Н.Е., Серебренникова А.В. Уголовное право современных зарубежных стран (Англии, США, Франции, Германии).- М.: Зерцало, 1997.- 187 с.

неопределенный срок).³⁶ В ряде законов, уточняющих определенные положения Уголовного кодекса, отразилась тенденция к некоторой либерализации уголовного законодательства, например расширение права суда на смягчение наказания и возможность замены краткосрочного тюремного заключения мерами наказания, не связанными с лишением свободы; возможность смягчения наказания вследствие деятельного раскаяния виновного, выразившегося в выдаче им своих сообщников в ходе следствия, суда или во время отбывания наказания.³⁷

Уголовный кодекс Франции не содержит определения наказания и не формулирует его целей. О некоторых целях наказания говорится в УПК Франции 1958 г. применительно к конкретным уголовно-правовым мерам. Так, лица, осужденные за убийство несовершеннолетнего, не достигшего 15 лет, либо за убийство, сопряженное с изнасилованием или другими преступлениями, указанными в ст. 718 УПК Франции, отбывают наказание в пенитенциарных учреждениях, позволяющих обеспечить последовательную медицинскую и психологическую адаптацию. Такая льгота, как разрешение временно покидать пенитенциарное учреждение, имеет целью "подготовить профессиональную или социальную адаптацию осужденного, сохранить его семейные отношения или предоставить ему возможность выполнить какую-либо обязанность, требующую его присутствия" (ст. 7233 УПК). Условное освобождение может быть предоставлено только в случае, когда появились "весомые сведения о социальной реадaptации" осужденного (ст. 729 УПК). Меры содействия, сопровождающие исполнение такого уголовного наказания, как запрещение проживать в определенных местах, имеют целью облегчить социальное исправление осужденного (ст. 7633 УПК). О социальной реадaptации говорится и в других статьях УПК Франции (см., например, ст. 7204, 7211). Таким образом, французский законодатель делает акцент на

³⁶

³⁷ История государства и права зарубежных стран / Под.общ. ред. Жидкова О.А. и Крашенинниковой Н.А. М., 1998.

такой цели наказания, как ресоциализация преступника. Именно с этой целью были введены в уголовное право Франции новые виды лишения свободы, институт probation и другие меры уголовно-правового характера. В этом слышен отголосок идей школы новой социальной защиты.³⁸ Социальная реадaptация понимается сторонниками данного направления как приспособление преступника к условиям жизни в обществе, его "возвращение" в социальную среду. Вместе с тем законодатель обходит молчанием институт замены наказания более мягким в процессе его исполнения как таковой.

Как и во французском уголовном законодательстве, институт замены наказания в процессе его исполнения более мягким видом не получил широкого закрепления в УК Испании 1996 года. В основном замена на более мягкий вид наказания применяется только в момент его назначения и касается различных видов лишения свободы (ст. 88 и 89 УК Испании)³⁹. Так, согласно ч. 1 ст. 88 УК Испании меры тюремного заключения, не превышающие одного года, могут быть заменены Судом или Трибуналом на арест на конец недели или штраф, если личные обстоятельства виновного, природа деяния, его поведение и особенно старание возместить причиненный ущерб дают основание так поступить. В этом случае речь не идет о закоренелом преступнике. Замена наказания происходит по следующим правилам: неделя тюремного заключения заменяется на два ареста на конец недели, а каждый день тюремного заключения - на штраф в размере двух месячных зарплат. В исключительных случаях незакоренелым преступникам меры тюремного заключения, срок которых не превышает двух лет, могут быть заменены арестом на конец недели или штрафом, если будет установлено, что исполнение этого наказания не повлечет за собой достижение целей превенции и ресоциализации. Правила замены аналогичны указанным. Согласно ч. 2 ст. 88 УК Испании арест на

³⁸Новый уголовный кодекс Франции. М., 1993.

³⁹Уголовный кодекс Испании 1996 года.

конец недели может быть заменен с согласия виновного штрафом или общественными работами. В этом случае каждый арест на конец недели заменяется на четыре месячных зарплаты или два дня общественных работ. Повторная замена наказания в соответствии с ч. 4 ст. 88 УК Испании не допускается, что, на наш взгляд, не отвечает современным требованиям прогрессивной системы исполнения наказания. Ст. 89 УК Испании посвящена замене наказания иностранным гражданам. Так, лишение свободы сроком до шести лет может быть заменено изгнанием с национальной территории. Если срок наказания превышает шесть лет, то изгнание с национальной территории возможно только по исполнению трех четвертей срока лишения свободы.

3. Отличия замены неотбытой части наказания более мягким видом от иных оснований освобождения от наказания

3.1. Отличия замены наказания более мягким видом наказания от условно – досрочного освобождения

В УК РФ закреплено применение условно-досрочного освобождения от наказания, а также замена наказания более мягким (ст. 79 и ст. 80 УК РФ).

Природа их различна, а значит нельзя говорить о замене неотбытого наказания «при условно - досрочном освобождении».

Ранее, институт замены неотбытой части наказания более мягким наказанием применялся только к отбывающим лишение свободы за преступления небольшой и средней тяжести. Федеральный закон от 9 марта 2001 г. № 25-ФЗ⁴⁰ распространил его действие на всех лиц, отбывающих наказание в виде ограничения свободы, содержания в дисциплинарной воинской части или лишения свободы. Одновременно лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания. Тем самым была создана конкуренция двух институтов: условно-досрочного освобождения и замены неотбытой части наказания более мягким видом.

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания, являясь видом института замены наказаний, давно известна российскому уголовному праву. О ней упоминалось еще в Краткой редакции Русской Правды.

Характерно, что развитие института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания как разновидности улучшения правового положения осужденного в зависимости от его поведения

⁴⁰ ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН «О ВНЕСЕНИИ ИЗМЕНЕНИЙ И ДОПОЛНЕНИЙ В УГОЛОВНЫЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ КОДЕКС РСФСР, УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И ДРУГИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЕ АКТЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ» от 9 марта 2001 года N 25-ФЗ
http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_30645/

началось с возникновением социологической школы уголовного права. До этого времени замена наказания более мягким предусматривалась в двух случаях: 1) при физической невозможности применения первоначально назначенного наказания; 2) при юридической невозможности применения первоначально назначенного наказания. Ее действие не связывалось с поведением осужденного во время отбывания наказания.

Начиная с XIX века институт замены наказания более мягким развивался в рамках досрочного освобождения. Следует заметить, что законодатель не выделял замену неотбытой части наказания, более мягким видом наказания в качестве самостоятельного института. Однако, статья 23 Уголовного Уложения 1903 г., в которой регламентировалось применение досрочного освобождения, по сути, предусматривала замену каторги поселением в случае одобрительного поведения осужденного.⁴¹

Впервые в 1919 году законодатель предусмотрел замену лишения свободы принудительными работами в качестве самостоятельного института. Ее применение с 1919 по 1921 год регламентировалось временно действовавшими законами об амнистии. В этот период данный институт использовался наиболее широко.

С 1921 по 1939 год замена неотбытой части наказания более мягким рассматривалась законодателем как одна из форм условно-досрочного освобождения. В декрете СНК РСФСР «О лишении свободы и о порядке условно-досрочного освобождения осужденных», а затем в УК РСФСР 1922 г. и 1926 г., Основных началах уголовного законодательства 1924 г. и в других нормативных актах устанавливался порядок применения данного института. В 1939 г. замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания была упразднена и до 1954 г. не применялась.

В 1954 г. исследуемая уголовно-правовая мера была восстановлена как одна из форм условно-досрочного освобождения. В связи с принятием

⁴¹Уголовное право России. Части Общая и Особенная : учебник / М. П. Журавлев [и др.] ; отв. ред. А. И. Рарога. – М. : Проспект, 2014. – 456 с.

Основ уголовного законодательства СССР в 1958 г., а затем УК РСФСР в 1960 г. она вновь становится самостоятельным институтом, хотя регламентируется в одной статье с условно-досрочным освобождением и имеет с ним одинаковые основания применения. Этот период характеризуется сравнительно редким применением рассматриваемого института на практике, что было связано с недостатками его правовой регламентации.

Ныне действующий УК РФ частично учел трудности правоприменителя и закрепил замену неотбытой части наказания более мягким видом наказания в отдельной норме (статья 80) как самостоятельный институт уголовного права.⁴²

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания - это разновидность института замены наказаний, являющаяся мерой государственного поощрения и составной частью прогрессивной системы отбывания наказания в виде лишения свободы, установленная в уголовном законе, применяемая только судом к положительно характеризующимся осужденным и имеющая целями стимулирование исправления, постепенное приобщение к условиям жизни на свободе, закрепление результатов исправления и предупреждение совершения ими новых преступлений.

То есть, сущность замены наказания более мягким видом наказания, как и УДО, состоит в том, что лицо освобождается от дальнейшего отбывания наказания заблаговременно, т.е. до истечения указанного в приговоре срока. Помимо этого, институты условно – досрочного освобождения и замены наказания более мягким видом наказания

⁴²Уголовный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон от 13 июня 1996 г. № 63 : (ред. от 07 февраля 2017 г.) // КонсультантПлюс : справ.правовая система. – Версия Проф. – Электрон.дан. М.,2016<http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=212438#0>

реализуют свои функции на принципе гуманизма, являются стимулами для осужденных к исправлению его поведения.⁴³

Следует помнить, что замена наказания более мягким направлена на смягчение положения осужденного., поэтому недопустимо при подобной замене какое бы то ни было фактическое ухудшение положения осужденного. Нельзя забывать и о тех ограничениях в применении конкретных видов наказания, о которых говорит закон. Например, обязательные работы (ст. 49 УК РФ) и ограничение свободы (ст. 53 УК РФ) не могут применяться к лицам, признанными инвалидами первой и второй группы, беременным и женщинам, имеющим детей в возрасте до 8 лет, а также к женщинам, достигшим пятидесятилетнего возраста, мужчинам, достигшим шестидесятилетнего возраста, и военнослужащим, проходящим военную службу по призыву. Вряд ли возможна и замена лишения свободы арестом. Во – первых, очень краток сам срок ареста – от одного до шести месяцев. Во – вторых, согласно ст. 54 УК арест состоит в содержании лица в условиях строгой изоляции. Это означает содержание его в запираемых камерах, отсутствие права на свидание и получение посылок и т.п., то есть такая замена может привести к фактическому ухудшению положения осужденного даже в сравнении с лишением свободы. А это противоречит самой сути института замены наказания более мягким. Наиболее целесообразным будет вариант замены лишения свободы исправительными работами либо обязательными работами, либо ограничением свободы.

Более мягким является вид наказания, расположенный в системе наказаний, предусмотренной УК РФ, выше лишения свободы на определенный срок и не затрагивающий новых сфер интересов осужденного, которые не были ограничены лишением свободы. Наиболее целесообразным является применение при замене неотбытой части

⁴³Евтушенко И. И. Условно – досрочное освобождение осужденных к лишению свободы и их ресоциализация [Электронный ресурс] : монография. Волоград, 2005. 103 с

лишения свободы более мягким видом наказания обязательных работ, исправительных работ и ограничения свободы.⁴⁴

Различны правовые последствия указанных видов освобождения: при условно-досрочном лицо полностью освобождается от дальнейшего отбывания наказания, хотя и на определенных условиях; при замене наказания более мягким — только от отбывания первоначально назначенного ему наказания, но продолжает отбывать другое, более мягкое наказание.

В отличие от условно-досрочного освобождения замена наказания более мягким представляет собой безусловный вид освобождения от наказания.

Между тем, несмотря на столь существенные различия, ранее действовавшее уголовное законодательство (ст. 53 УК РСФСР 1960 г.) уравнивало эти различные институты. Закон упоминал о них в одной статье, совершенно одинаковыми были и основания применения условно-досрочного освобождения и замены наказания более мягким. Все это создавало определенные трудности в применении замены наказания более мягким на практике. Так, в частности, сложно было объяснить, почему аналогичные ситуации влекли различные правовые последствия в плане освобождения от наказания в зависимости от выбора судом конкретного варианта — условно-досрочного освобождения или замены наказания более мягким. Поэтому приоритет отдавался судами условно-досрочному освобождению, и замена наказания более мягким применялась в сравнении с ним очень редко.

Более удачная регламентация указанных видов освобождения от наказания предложена в УК РФ 1996 г. Данным видам освобождения

⁴⁴Малинин В.Б. Уголовно – исполнительное право : учебник для юридических вузов и факультетов / В.Б. Малинин, Л.Б. Смирнов. – М.: Межрегиональный институт экономики и права : Юридическая фирма «Контракт» :ВолтерсКлувер, 2010. – 309 с

посвящены отдельные статьи УК (соответственно 79 и 80), тем самым подчеркивается разница между ними.

Применение к осужденному замены неотбытой части наказания более мягким не означает, что происходит освобождение от лишений и ограничений, составляющих содержание наказания. Изменяется объем этих лишений и ограничений в сторону их уменьшения, но они остаются. Таким образом, происходит изменение вида наказания, но не освобождение от него. Цели наказания не достигнуты. Существует лишь уверенность в возможности их достижения в процессе отбывания иного, более мягкого наказания.

Нельзя сказать, что замена неотбытой части наказания более мягким является неполным освобождением от наказания на основании того, что от наказания, которое осужденный отбывал (на данный момент - это лишение свободы), он освобождается. Если признать, что данная замена является видом неполного освобождения от наказания, то тогда получится, что более мягкое наказание, которое осужденный начнет отбывать после применения к нему указанного института, наказанием не является. Но это противоречит определению законодателя, который говорит, что при замене наказания суд может избрать любой более мягкий вид наказания в соответствии с видами наказаний, указанными в статье 44 УК РФ, в пределах, предусмотренных для каждого вида наказания (часть 3 статьи 80 УК РФ). Следовательно, институт замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания не является видом освобождения от наказания.

Замена неотбытой части наказания более мягким обладает всеми основными чертами, присущими институту замены наказаний (уголовно-правовая мера индивидуализации наказания; осуществляется в стадии исполнения приговора; заключается в изменении судом вида наказания). Сущностью ее является улучшение правового положения осужденного путем изменения ему вида наказания в связи с его положительным поведением для ускорения процесса исправления. Содержание данного

института заключается в выраженной в определении суда положительной оценке процесса исправления осужденного и в объеме более мягкого наказания, избранного судом (вид и мера наказания).⁴⁵

Представление осужденного к замене наказания более мягким является мерой поощрения осужденного, то есть средством воспитательного воздействия. Внесение представления о замене наказания более мягким в суд на рассмотрение есть акт доверия осужденному. Окончательное решение о замене наказания более мягким выносит суд. Он же осуществляет контроль за исполнением этого решения исправительным учреждением. Учитывая изложенное, следует говорить о том, что замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания это мера государственного поощрения, которая применяется только судом и относится к прогрессивной системе отбывания наказания.

В то же время отметим, что, по мнению Д.П. Водяникова и Л.В. Кузнецовой, признание условно-досрочного освобождения заключительным звеном в прогрессивной системе отбывания лишения свободы не исключает определения его юридической природы в уголовном праве как вида освобождения от наказания⁴⁶.

На сегодняшний день институт УДО связан с правомерным поведением осужденного и является поощрительной мерой. Применение УДО оказывает благоприятные последствия, связанные с исправлением осужденного, а также положительно влияет на всю работу уголовно – исполнительной системы. Условно – досрочное освобождение от отбывания наказания – это освобождение лица от отбывания наказания, назначенного по приговору суда. Освобождение называется досрочным, так как лицо было освобождено раньше срока наказания, назначенный

⁴⁵ Барсукова С. Г. Условно–досрочное освобождение от отбывания наказания по российскому законодательству : автореф. дис. канд. юрид. наук / С. Г. Барсукова. – Самара, 2000. – 132 с.

⁴⁶ Водяников Д.П., Кузнецова Л.В. Условно-досрочное освобождение от наказания и замена не отбытой части наказания более мягким. М., Юридическая литература. 1981. С. 7

судом, а условным, потому что освобожденному ставятся определенные условия, предусмотренные в ч. 7 ст. 79 уголовного кодекса Российской Федерации (УК РФ), связанные с его поведением после освобождения от отбывания наказания, нарушение которых может повлечь отмену условно – досрочного освобождения. Условия освобождения лица определяется только судом согласно ч. 2 ст. 79 УК РФ⁴⁷. Согласно действующему законодательству на суд возложена обязанность, заключающаяся в доказывании исправления осужденного, а также в нецелесообразности его дальнейшего отбывания в местах лишения свободы. Выполняя такую обязанность, суд реализует право осужденного на условно – досрочное освобождение⁴⁸. Сущность этого института состоит в том, что такой осужденный досрочно освобождается от наказания не безусловно, и окончательно, а условно. Это означает, что закон допускает освобождение лица от наказания лишь под условием соблюдения им определенных требований, предупреждая в противном случае привести в исполнение (полностью или частично) не отбытое наказание. Однако, как соблюдение этого требования, так и угроза реального исполнения ограничены законом определенным отрезком времени – сроком не отбытого наказания. Отсюда следует, что:

во-первых, не отбытая осужденным часть срока наказания превращается, по сути, в испытательный срок;

во-вторых, приговор суда, исполнение которого прекращено досрочно, теряет свою силу не со дня освобождения лица от наказания, как это имеет место при безусловном досрочном освобождении, а со дня истечения испытательного срока. Только с этого момента угроза реального исполнения, не отбытого наказания утрачивает свою силу и поэтому

⁴⁷ Фридман В. М. Условно-досрочное освобождение [Электронный ресурс] /. В. М. Фридман М., 2013. 30 с.

⁴⁸ Зубков А.И. Уголовно – исполнительное право России : учебник для юридических вузов и факультетов / под ред. А. И. Зубкова. М., 1997. с. 526.

окончательно отпадает возможность отбывания освобожденным не отбытой части наказания.

Отдельно вопрос об условно-досрочном освобождении от дополнительного наказания поставлен быть не может. Исчисление срока дополнительного наказания в виде права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью начинается с момента освобождения лица от основного наказания, то есть с момента вынесения постановления суда. Однако следует учесть, что действие дополнительного наказания распространяется на протяжении всего срока основного наказания, а фактическое его исполнение закон относит на момент освобождения от основного⁴⁹.

При условно-досрочном освобождении от основного наказания осужденного, которому было назначено дополнительное наказание, либо замене неотбытого наказания более мягким видом наказания судам надлежит обсуждать вопрос о возможности освобождения осужденного полностью или частично и от дополнительного наказания.

Если дополнительное наказание исполнено (взыскан штраф, лицо лишено специального, воинского или почетного звания, классного чина, государственных наград), вопрос об освобождении осужденного от этого дополнительного наказания решаться не должен. При частичном исполнении дополнительного наказания (взыскана часть штрафа) суд вправе решить вопрос о частичном или полном освобождении лица от оставшейся части дополнительного наказания. В тех случаях, когда дополнительное наказание (например, лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью) не исполнялось, суд вправе освободить осужденного от него полностью или частично. Решение суда по этому вопросу необходимо изложить в резолютивной части постановления.

⁴⁹КропачевА. Когда возникает право осужденного на условно-досрочное освобождение // Законность. 2008. № 2. С. 15.

Если осужденный был условно-досрочно освобожден от основного наказания, а в освобождении от дополнительного наказания отказано полностью либо частично, то вопрос о повторном обращении об освобождении от дополнительного наказания может быть рассмотрен при условии соблюдения сроков такого обращения, установленных частью 10 статьи 175 УИК РФ.⁵⁰

Лицо, которому лишение свободы заменено более мягким видом наказания, может быть по усмотрению суда также полностью либо частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания.

Следует иметь в виду, что в соответствии с частью 1 статьи 79 и частью 1 статьи 80 УК РФ (в редакции Федерального закона от 28 декабря 2013 года N 432-ФЗ) возмещение вреда (полностью или частично), причиненного преступлением, в размере, определенном решением суда, является одним из условий для условно-досрочного освобождения или замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.⁵¹

Если в судебном заседании установлено, что осужденным принимались меры к возмещению причиненного преступлением вреда (материального ущерба и морального вреда), однако в силу объективных причин вред возмещен лишь в незначительном размере, то суд не вправе отказать в условно-досрочном освобождении от отбывания наказания или в замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания только на этом основании.

Основанием для подготовки и направления в суд представления о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания является решение администрации учреждения о целесообразности представления положительно характеризующегося осужденного к замене неотбытой части

⁵⁰Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания» от 21 апреля 2009 г. №8 (в ред. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17.11.2015 N51) http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_87192/

⁵¹"Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 17.04.2017)http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10699/6c2691e6a07619c1a63f921a5b812506ffc91ccc/

наказания более мягким видом наказания. При этом обязательным условием является фактическое отбытие осужденным части срока наказания, установленной статьей 80 Уголовного кодекса Российской Федерации.

При отбытии осужденным установленной законом части срока наказания администрация учреждения обязана рассмотреть вопрос и принять решение о целесообразности либо нецелесообразности представления его к замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

Рассмотрение вопроса о целесообразности представления осужденного к замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания, осуществляется комиссией исправительного учреждения, состав которой утверждается приказом начальника исправительного учреждения и обновляется по мере необходимости (в воспитательной колонии учебно-воспитательным советом). В работе комиссии (учебно-воспитательного совета) могут принимать участие представители органов местного самоуправления.⁵²

В случае принятия комиссией (учебно-воспитательным советом) отрицательного решения в отношении осужденного, представляемого к замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания, ему указываются мотивы этого решения (например: к моменту представления осужденный имеет неснятые в установленном порядке взыскания в период отбывания наказания, неудовлетворительно относился к учебе и труду, не раскаялся в содеянном и др.).

Повторное рассмотрение вопроса о целесообразности представления осужденного к замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания, осуществляется при условии устранения причин, послуживших основанием для отказа, с учетом его дальнейшего поведения, отношения к

⁵²"Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации" от 08.01.1997 N 1-ФЗ (ред. от 28.11.2015, с изм. от 15.11.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) ст. 87 http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_12940/3eb7036d822a8d8ed2d0d6a430c3537a81621085/

учебе и труду во время отбывания наказания, отношения к совершенному деянию.

В случае отказа суда в замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания повторное внесение в суд соответствующего представления может иметь место не ранее чем по истечении шести месяцев со дня вынесения постановления суда об отказе.

Осужденные к ограничению свободы в порядке замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания, если они были направлены в исправительные учреждения в случаях, предусмотренных законом (ч. 7 ст. 79 УК РФ), могут вновь быть представлены к замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания не ранее, чем по истечении одного года со дня вынесения определения о замене более мягкого вида наказания лишением свободы.⁵³

Что касается условно – досрочного освобождения, то порядок применения данного вида освобождения от наказания, иной. Основанием для подготовки и направления в суд характеристики на осужденного для решения вопроса об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания является обращение осужденного или его адвоката (законного представителя) в суд с ходатайством об условно - досрочном освобождении, в соответствии со статьей 175 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации. При этом обязательным условием является фактическое отбытие осужденным части срока наказания, установленной статьями 79, 93 Уголовного кодекса Российской Федерации.⁵⁴

В ходатайстве должны содержаться сведения, свидетельствующие о том, что для дальнейшего исправления осужденный не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания, поскольку в период отбывания

⁵³Уголовный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон от 13 июня 1996 г. № 63 : (ред. от 07 февраля 2017 г.) // КонсультантПлюс : справ.правовая система. – Версия Проф. – Электрон.дан. М.,2016<http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=212438#0>

⁵⁴Лист Э. Учебник уголовного права. Общая часть. – М.,1903.- с. 373

наказания он частично или полностью возместил причиненный ущерб или иным образом загладил вред, причиненный в результате преступления, раскаялся в совершенном деянии, а также могут содержаться иные сведения, свидетельствующие об исправлении осужденного.

В случае отказа суда в условно-досрочном освобождении от отбывания наказания повторное внесение в суд соответствующего ходатайства может иметь место не ранее чем по истечении шести месяцев со дня вынесения постановления суда об отказе. В случае отказа суда в условно - досрочном освобождении от отбывания наказания осужденного к пожизненному лишению свободы повторное обращение с ходатайством может иметь место не ранее чем по истечении трех лет со дня вынесения постановления суда об отказе.

Отказ суда в условно-досрочном освобождении от отбывания наказания не препятствует внесению в суд представления о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

Условно-досрочно освобожденные, если они были направлены в исправительные учреждения в случаях, предусмотренных законом (ч. 7 ст. 79 УК РФ), могут вновь обращаться с ходатайством об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания не ранее, чем по истечении одного года со дня вынесения определения об отмене условно-досрочного освобождения.⁵⁵

И наконец, в отличие от условно-досрочного освобождения замена не отбытой части наказания более мягким видом наказания является безусловным видом освобождения, то есть после замены более мягким невозможен возврат к первоначально назначенному в приговоре суда наказанию даже в случае совершения осужденным нового преступления. Различие правовых последствий сравниваемых видов освобождения от

⁵⁵Уголовный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон от 13 июня 1996 г. № 63 : (ред. от 07 февраля 2017 г.) // КонсультантПлюс : справ.правовая система. Версия Проф. – Электрон.дан. М.,2016http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=212438#0

наказания заключается в том, что при условно-досрочном освобождении от наказания лицо полностью освобождается от дальнейшего отбывания наказания; при замене наказания более мягким осужденный продолжает отбывать наказание, хотя и другого вида.

3.2. Отличия замены наказания более мягким видом наказания от амнистии

Борьба с преступностью - одна из главных задач государства. В связи с проводимыми реформами, в нашем обществе возникают новые задачи, требующие пристального внимания и разрешения. Как показывает опыт всех развитых стран проблему с преступностью одними репрессиями не решить. Должно быть создано такое воздействие на лиц, нарушающих общественный порядок в государстве, чтобы меры принуждения и меры поощрения были взаимосвязаны и оказали бы эффективное влияние на поведение лиц, отбывающих наказание. К такому числу относится институт амнистии. Амнистия в себе сочетает освобождение от уголовной ответственности и освобождения от уголовного наказания.

Институту амнистии в нашем государстве ученые уделяют пристальное внимание, ведутся различного рода дискуссии о том, к какому виду права отнести амнистию.

Одни ученые считают амнистию институтом уголовного права⁵⁶. Другие ученые институт амнистии относят к конституционному праву⁵⁷. Однако наиболее распространенным мнением является то, что амнистия относится к многоотраслевому институту государственного поощрения. К конституционному праву амнистия относится за счет принятия Государственной Думой акта об амнистии. В соответствии с уголовным законодательством акты об амнистии входят в число оснований освобождения от уголовной ответственности и наказания и поэтому могут быть рассмотрены в рамках уголовного права. Акты об амнистии применяются на разных стадиях уголовного процесса, что позволяет

⁵⁶Тищенко К.М. Помилование в уголовном праве. – М., 1994. С. 8–12; Зельдова О.С. Роль амнистии в осуществлении советской уголовно-правовой политики. Автореф. дис. канд. юрид. наук. – М., 1987. С. 12.

⁵⁷Дурманов Н.Д. Советский уголовный закон.- М.,1967. С.36; Синцова Т.А. Амнистия и помилование в советском государственном праве// правоведение.-1969.- № 6 с. 118;Келина С.Г. Теоретические вопросы освобождения от уголовной ответственности. – М., 1974. С. 87; Скибицкий В.В. Освобождение от уголовной ответственности и отбывания наказания. – Киев, 1987. С. 66, 176.

отнести их к уголовно-процессуальному праву. Все это свидетельствует о том, что амнистию следует считать комплексным межотраслевым институтом⁵⁸.

Согласно ст. 84 УК РФ амнистия предполагает освобождение лица от наказания, либо назначенное наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания, либо такие лица могут быть освобождены от дополнительного вида наказания. Что делает этот институт схожим с институтом замены наказания более мягким видом наказания. Кроме этого с тех лиц, которые отбывают наказание, актом об амнистии может быть снята судимость. В случае, если виновное лицо совершил деяние преступления, акт об амнистии применяется в том случае, если такое преступление было окончено до издания акта об амнистии. К деяниям же преступлениям, продолжающимся после издания амнистии, таковая не применяется.

Решение об амнистии принимается только исключительно Государственной Думой Российской Федерации и излагается в виде постановления. Объявление амнистии осуществляется Государственной Думой путем принятия постановления большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации.

Постановление об объявлении амнистии подписывается Председателем Государственной Думы и в обязательном порядке в течение 3-х дней после принятия публикуется в Российской газете. Постановление подлежит обязательному исполнению в течение 6 месяцев⁵⁹. Лицо освобождается от уголовной ответственности как на стадии возбуждения уголовного дела, в ходе предварительного расследования, на стадии судебного разбирательства.

⁵⁸Маргулова И.Л. Амнистия и помилование в российском законодательстве. – М., 1998. С. 62

⁵⁹Осмоловская Н.В. Юридическая природа институтов амнистии и помилования // Российский следователь. – 2005. – № 10. – С. 23-24.

Амнистия распространяется лишь на те преступления, которые были уже окончены до момента вступления в законную силу акта об амнистии. Амнистия распространяется на всех лиц, попадающих под ее действие независимо от того, согласны они с ней или нет. Замена наказания более мягким видом применяется по решению суда, по представлению администрации исправительного учреждения.

Акт об амнистии не изменяет и не отменяет закона, устанавливающего уголовную ответственность за те или иные общественно опасные преступления, и не ставит под сомнение законность и обоснованность приговора суда, вынесенного по конкретному делу.

Амнистия - это нормативно – правовой акт, подлежащий обязательному исполнению, в отличие от замены наказания более мягким, которое применяется только по решению суда, но решение суда о замене наказания на более мягкое также как и акт об амнистии обязателен к исполнению.

В отличие от замены наказания на более мягкое, амнистия применяется к некоторым категориям индивидуально не определенных лиц, следовательно, акт об амнистии имеет нормативную природу.

Действие актов амнистии связывается с обстоятельствами различного характера.

Во-первых, это могут быть данные, характеризующие лицо, совершившее преступление, которые в рамках уголовного права не имеют значения при квалификации деяний, но учитываются в процессе назначения наказания и освобождения от него. Так, в силу постановления Государственной Думы от 26 мая 2000 г. "Об объявлении амнистии в связи с 55-летием Победы в Великой Отечественной войне 1941-1945 годов" подлежали освобождению от наказания, независимо от назначенного срока, с учетом предусмотренных исключений, осужденные, принимавшие участие в боевых действиях по защите Отечества либо проходившие службу в составе действующей армии; награжденные орденами или

медалями СССР либо РФ; женщины, имеющие несовершеннолетних детей, детей-инвалидов и некоторые другие категории лиц.

Во-вторых, критерием отнесения к числу лиц, подпадающих под амнистию, часто выступает факт совершения преступления впервые, а также вид и размер назначенного наказания. Например, тем же постановлением от 26 мая 2000 г. амнистия была распространена на впервые осужденных к лишению свободы на срок до трех лет включительно.

В-третьих, встречаются комплексные критерии, когда амнистия распространяется на лиц, обладающих определенным социальным и (или) физиологическим статусом, наказанных тем или иным видом и размером наказания и при этом отбывших часть его либо ранее не отбывавших наказание в том или ином учреждении уголовно-исполнительной системы. Так, в силу постановления Государственной Думы от 19 апреля 2006 г. "Об объявлении амнистии в связи со 100-летием учреждения Государственной Думы в России" подлежат освобождению от наказания осужденные к лишению свободы на срок до пяти лет включительно за преступления, совершенные в возрасте от 16 до 18 лет, и ранее не отбывавшие наказания в воспитательных колониях; осужденные к лишению свободы на срок до пяти лет включительно и ранее не отбывавшие наказания в исправительных учреждениях женщины, имеющие несовершеннолетних детей, беременные женщины, женщины старше 55 лет и мужчины старше 60 лет.

Амнистия может распространяться на лиц, совершивших преступления в определенное время и в определенной обстановке. Так, в соответствии с постановлением Государственной Думы "Об объявлении амнистии в связи с принятием Конституции Чеченской республики" от 6 июня 2003 г. под амнистию подпадали лица, совершившие общественно опасные деяния в ходе вооруженного конфликта и (или) проведения

контртеррористических операций в пределах границ бывшей Чечено-Ингушской АССР.

Таким образом, институт амнистии кардинальным образом отличается от института замены неотбытой части наказания на более мягкое.

Институт замены наказания более мягким распространяется на строго регламентированный законом круг лиц предусмотренных ч. 4 ст. 80 УК РФ, в свою очередь акт амнистии применяется к категориям индивидуально не определенных лиц.

Также, институт амнистии отличается от замены наказания более мягким видом тем, что последняя применяется только по решению суда, акт амнистии же в свою очередь принимается исключительно Государственной Думой Российской Федерации и излагается в виде постановления.

Амнистия предполагает освобождение лица от наказания, либо назначенное наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания, либо такие лица могут быть освобождены от дополнительного вида наказания. Кроме этого с тех лиц, которые отбывают наказание, актом об амнистии может быть снята судимость. При замене вид наказания меняется на более мягкое, но лицо не освобождается от наказания, судимость с него также не снимается.

3.3. Отличия замены наказания более мягким видом наказания от помилования

Согласно Конституции Российской Федерации каждый осужденный за преступление имеет право просить о помиловании или смягчении наказания⁶⁰.

Помилование представляет собой акт государственной власти, принимаемый только по инициативе президента России и направленный на улучшение правового положения конкретного лица, осужденного за совершенное преступление и находящегося в местах лишения свободы, либо отбывшему наказание, но имеющему судимость. Под улучшением положения виновного подразумевается то, что лицо освобождается от дальнейшего отбывания наказания, либо сокращение назначенного наказания или замене его более мягким видом наказания. Что делает этот институт схожим с институтом замены наказания более мягким видом наказания, то есть наказание становится более благоприятным для виновного лица.

На протяжении многих лет, среди ученых возникли разногласия, касающиеся определения правовой природы помилования. Э. Лист, считает, что помилование непосредственно относится к уголовно – правовой категории⁶¹. С данной точкой зрения были согласны многие правоведы, в том числе и В. В. Баунов⁶². Распространенным является отнесения помилования межотраслевой принадлежности. Так, В.Е. Квашис утверждает, что помилование относится к уголовному и государственному

⁶⁰ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ) // «Собрание законодательства РФ», 14.04.2014, № 15, ст. 1691.

⁶¹ Лист Э. Учебник уголовного права. Общая часть. – М., 1903.- с. 323

⁶² Баунов В. Помилование- прерогатива президента России// Ведомости уголовно – исполнительной системы. 2001 № 4.- с. 44

праву⁶³. По мнению С.И. Никулина, помилование определяется уголовным, уголовно – исполнительным и уголовно – процессуальным правом⁶⁴.

В науке государственного права помилование определяют как элемент полномочий Президента Российской Федерации, который непосредственно осуществляет помилование. Кроме этого помилование непосредственно определяет правовое положение человека и гражданина. В Конституции РФ закреплено, что каждый человек, осужденный за преступление вправе попросить о его помиловании.

На законодательном уровне помилование рассматривается как один из видов освобождения от отбывания наказания. Такой подход вполне объясним, учитывая практику применения помилования, а также то, что в нормах уголовно-исполнительного законодательства помилование является одним из оснований освобождения осужденных от отбывания наказания (ст. 172 УИК РФ). Однако значение помилования не исчерпывается только тем, что оно является основанием освобождения от отбывания наказания. Помилование представляет собой комплексный институт, предусматривающий смягчение участи осужденного к уголовному наказанию. Такое смягчение участи может выражаться в различных формах, оно не ограничивается периодом отбывания наказания и может иметь место и после полного отбытия наказания, например при снятии судимости.

Таким образом, в отличие от замены наказания более мягким видом, при котором замена производится только в момент отбывания наказания осужденным и не снимает судимости с виновного лица, при помиловании с виновного может быть снята судимость.

Еще одним отличием помилования от института замены наказания более мягким является то, что помилование представляет собой акт

⁶³Квашис В.Е. Гуманизм советского уголовного права// под ред. В.Е. Квашис. М.,1965.- с.64

⁶⁴ Никулин С.И. Российское уголовное право. Общая часть. – М.,1997.- с. 386

государственной власти, принимаемый только по инициативе президента России, а не по инициативе заключенного, как в случае с заменой неотбытой части наказания более мягким.

Помилование - элемент полномочий Президента Российской Федерации, который непосредственно осуществляет помилование. Никой другой государственный орган принимать решение о помиловании не может. Замена наказания более мягким видом наказания входит в компетенцию суда, так как решение о замене на более мягкое наказание принимается только им.⁶⁵

Акты о помиловании носят исключительный характер, поэтому их принятие не связано никакими условиями. Закон не устанавливает основания для применения помилования, равно как и не предусматривает ограничений ни по кругу лиц, ни по характеру и степени общественной опасности совершенных ими преступлений. Помилование может быть применено к любому осужденному независимо от отбытого им срока наказания. В то время как замена наказания на более мягкое применяется только при наличии определенных условий, названных в ст. 80 УК РФ.⁶⁶

⁶⁵ Спицын, В.И. К вопросу о помиловании // Современное право. М., 2002. - N 12 – С. 5

⁶⁶ Уголовный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон от 13 июня 1996 г. № 63 : (ред. от 07 февраля 2017 г.) // КонсультантПлюс : справ.правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан. М., 2016 <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=212438#0>

3.4.Отличия замены наказания более мягким видом наказания от применения обратной силы уголовного закона

Как известно, Российская Федерация является частью мирового сообщества, курс которого направлен на либерализацию национального законодательства. За последние годы в УК РФ законодатель внес более двадцати тысяч поправок, которые в первую очередь связаны с изменениями в нашем государстве всех жизненно важных отношений. Борьба с преступностью на сегодняшний день является основополагающей целью уголовной политики страны. Соответственно неотвратимость от наказания является основным принципом уголовного закона. Для осуществления данных принципов, в первую очередь, необходимо соблюдать справедливость и гуманизм. На практике широко применим для обеспечения нормам уголовного законодательства вышеуказанных принципов обратная сила действия закона, распространяющая свое действие на те события, которые имели место до его вступления.

В соответствии с учетом международных договоров российским законодательством установлено, что обратной силе подлежат обстоятельства, которые приведены ниже на рисунке.



Под понятием «устраняющий преступность деяния» подразумевается то, что ранее совершенное деяние, является бывшим по старому закону преступлением, либо переводится в разряд административных, дисциплинарных, гражданских, аморальных проступков или же исключается из уголовного кодекса, либо поощряется ими, т.е. изменяется диспозиция статьи.

Смягчающим наказанием означает то, что виновному может быть назначено менее строгое наказание.

До настоящего времени в теории уголовного права является спорным вопрос о том, к каким законам следует относить закон, который одновременно бы смягчал и усиливал наказание. На практике к такому виду закона применяется обратная сила, только в той части, которая улучшает положение виновного. Что делает этот институт схожим с институтом замены наказания более мягким видом наказания, так как последний также благоприятен для осужденного лица.

Под понятием «улучшающим положение лица» подразумевают законы, содержащие нормы Общей части, которые не устанавливают преступность и наказуемость деяния (давность привлечения к уголовной ответственности и исполнения приговора, применении условно-досрочного освобождения, погашении и снятии судимости и т.д.). Следует акцентировать внимание на то, что применение обратной силы при амнистии и помиловании законодателем не учитывается. По мнению процессуалиста Аветисян С.В., положения об обратной силе уголовного закона должны учитываться при амнистии и помиловании, так как указанные институты относятся к закону, иным образом улучшающим положение лица.⁶⁷

В настоящее время имеется проблема в применении обратной силы закона. Законодатель и судебная практика вынуждены самостоятельно, без

⁶⁷ Аветисян С.В. «Амнистия, помилование и обратная сила уголовного закона», Бизнес в законе. Экономико-юридический журнал. Издательский дом Юр-«ВАК» М.-2012

доктринальной поддержки, решать сложные вопросы, связанные с его обратной силой. В связи с чем, по мнению Жалинского А.Э.» необходимо более детальной регламентации вопросов применения ст. 10 УК РФ отдельным законодательным актом»⁶⁸.

Таким образом, обратная сила закона оказывает благоприятные последствия для виновного, однако до настоящего времени носит лишь условный характер и мало реализуется на практике.

Ее отличия от замены наказания более мягким видом наказания в том, что положения об обратной силе закона распространяются не только на лиц, совершивших преступления, но и на тех, кто уже осужден и отбывает наказание за преступления по ранее действующим законам, а также на уже отбывших наказание, но имеющих судимость.

Также при замене наказания более мягким преступность деяния не устраняется, в отличие от применения обратной силы закона, когда одним из условий ее применения является то, что ранее совершенное деяние, является бывшим по старому закону преступлением, либо переводится в разряд административных, дисциплинарных, гражданских, аморальных проступков или же исключается из Уголовного кодекса, либо поощряется ими, то есть изменяется диспозиция статьи.

⁶⁸ Жалинский А.Э. «Обратная сила уголовного закона»: правовые позиции Конституционного суда РФ // Уголовное право. 2006. № 4

4. Применение института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания

4.1. Условия и основания применения института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания

Все факторы, по формальным признакам определяющие круг лиц, к которым может быть применена замена неотбытой части наказания более мягким, следует отнести к предпосылкам применения данного института. Ими являются осуждение лица к лишению свободы за преступления небольшой и средней тяжести и отбытие определенной части срока лишения свободы, равной одной трети.

Условия применения данного вида освобождения от наказания названы в ст. 80 УК РФ:

1. Лицо, отбывает содержание в дисциплинарной воинской части, принудительные работы или лишение свободы (ч. 1 ст. 80 УК РФ);

Лицо возместило вред (полностью или частично), причиненный преступлением

2. Лицо исправилось настолько, что дальнейшее его исправление возможно в условиях отбывания не лишения свободы, а другого, более мягкого вида наказания. Степень исправления осужденного суд определяет исходя из его поведения в период отбывания наказания (ч. 1 ст. 80 УК РФ);

3. Лицо отбыло часть срока наказания, предусмотренную ч. 2 ст. 80 УК РФ (в зависимости от степени тяжести преступления).⁶⁹

Более мягкое наказание назначается на срок, равный неотбытой части первоначально назначенного судом наказания в виде лишения свободы. Однако в соответствии с ч. 3 ст. 80 УК РФ этот срок не может

⁶⁹Уголовный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон от 13 июня 1996 г. № 63 : (ред. от 07 февраля 2017 г.) // КонсультантПлюс : справ.правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан.М.,2016<http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=212438#0>

превышать верхнего предела, установленного законом для данного вида наказания (например, для ареста - шести месяцев), даже если неотбытая часть лишения свободы превышает эти сроки.⁷⁰

Осужденные к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести могут заслужить замену лишения свободы другим, более мягким видом наказания после отбытия ими не менее 1/3 срока наказания; осужденные за тяжкие преступления — не менее половины срока наказания; осужденные за особо тяжкие преступления — не менее 2/3 срока наказания; осужденные за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а также преступления, предусмотренные ст. 210 УК, — не менее 3/4 срока наказания; осужденные за совершение преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста, — не менее 4/5 срока наказания. При рассмотрении ходатайства или представления о замене наказания осужденному за половое преступление против малолетнего суд учитывает результаты судебно-психиатрической экспертизы в отношении такого осужденного (ч. 4 ст. 80 УК).⁷¹

Также необходимым условием для применения к осужденному замены наказания более мягким является положительно характеризующееся поведение во время отбывания наказания. Под положительным поведением осужденного должно пониматься поведение осужденного и его отношение к исполнению обязанностей, свидетельствующие об успешном протекании процесса исправления, который может эффективно продолжаться и в условиях отбывания наказания с меньшим содержанием карательного элемента, чем при лишении свободы.

Основанием данной замены является небольшая степень общественной опасности осужденного. Данный вывод вытекает из

⁷⁰Кушнир И.В.. Уголовное право. 2000

⁷¹Комиссаров В.С.. Уголовное право Российской Федерации. 2012

совокупности предпосылок и условий: если лицо, совершившее преступление небольшой или средней тяжести и отбывшее одну треть срока лишения свободы при положительно характеризующемся поведении, представляет небольшую степень общественной опасности, то процесс исправления осужденного может быть завершен при применении более мягкого наказания.

Для того чтобы определить, какое же поведение является положительным для применения замены лишения свободы более мягким наказанием, необходимо установить критерии такого поведения, на основании которых можно сделать вывод о том, что осужденный отвечает предъявляемым требованиям. Ими являются:

а) точное исполнение требований режима содержания, порядка и правил отбывания наказания, выражающееся в отсутствии правонарушений и дисциплинарных взысканий;

б) добросовестное отношение к труду, выражающееся в отсутствии отказов от работы и невыходов на работу без уважительных причин; нарушений трудовой дисциплины; в отсутствии случаев невыполнения производственных заданий без уважительных причин и производства брака по вине осужденного;

в) признание своей вины перед обществом; раскаяние, которое, кроме словесного декларирования, должно выражаться, по меньшей мере, в охарактеризованном выше поведении;

г) По делам о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания в отношении несовершеннолетнего осужденного судам необходимо учитывать также его отношение к учебе, связи с родственниками в период отбывания наказания и другие обстоятельства, которые могут свидетельствовать об исправлении осужденного⁷²

Все указанные требования должны быть также признаны

⁷²Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 21 апреля 2009 г. N 8 г. Москва "О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания"

равнозначными и одинаково необходимыми для признания поведения осужденного дающим основание для применения замены наказания более мягким.⁷³

Право каждого осужденного просить об освобождении от наказания за совершенное преступление является непосредственным выражением принципов справедливости и гуманизма в уголовном праве (ст. 6 - 7 УК РФ), а также принципа экономии уголовной репрессии, предполагающего применение только достаточных и необходимых для достижения целей уголовной ответственности и наказания мер государственного принуждения. В обеспечение реализации данного права осужденного, отбывающего наказание в виде содержания в дисциплинарной воинской части, принудительных работ или лишения свободы, в ст. 80 УК РФ и ст. 175 УИК РФ закреплены основания, условия и порядок обращения такого лица в суд с ходатайством о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания. Уголовно-процессуальный порядок разрешения ходатайств об условно-досрочном освобождении регламентирован п. 2 ч. 1 ст. 399 УПК РФ.

Согласно положениям ч. 1 ст. 80 УК РФ лицу, отбывающему содержание в дисциплинарной воинской части, принудительные работы или лишение свободы, возместившему вред (полностью или частично), причиненный преступлением, суд с учетом его поведения в течение всего периода отбывания наказания может заменить оставшуюся неотбытой часть наказания более мягким видом наказания. Также лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания.

Основанием для замены неотбытой части наказания более мягким видом является существенное уменьшение общественной опасности лица, совершившего преступление, положительное поведение которого во время

⁷³ Кузнецова Н.Ф., Тяжкова И.М. Курс уголовного права. Т. 2. Общая часть: Учение о наказании / под ред. Н.Ф. Кузнецовой, И.М. Тяжковой. М., 2002. 464 с.

отбывания наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части, принудительных работ или лишения свободы свидетельствует, что цели наказания могут быть достигнуты путем замены неотбытой части наказания более мягким наказанием. Таким образом, при разрешении ходатайства осужденного о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания судом оцениваются позитивные изменения в поведении осужденного, свидетельствующие о возможности смягчения уголовной репрессии до определенного минимума принудительных мер, обеспечивающих достижение целей наказания.

Суды при рассмотрении материалов о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания руководствуются разъяснениями, содержащимися в Постановлениях Пленума Верховного Суда РФ от 21 апреля 2009 г. N 8 (в ред. от 9 февраля 2012 г. N 3) "О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания" и от 20 декабря 2011 г. N 21 (в ред. от 9 февраля 2012 г. N 3) "О практике применения судами законодательства об исполнении приговора".⁷⁴⁷⁵

Согласно пп. 1 - 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21 апреля 2009 г. N 8 при решении вопроса о возможности замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания согласно положениям ст. 80 УК РФ судам надлежит обеспечить индивидуальный подход к каждому осужденному, учитывая при этом данные о личности осужденного, его отношение к труду и учебе во время отбывания наказания.

С учетом положений ст. 80 УК РФ для замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания необходима совокупность правовых условий: фактическое отбытие осужденным указанной в законе

⁷⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 апреля 2009 г. N 8 (в ред. от 9 февраля 2012 г. N 3) "О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания"

⁷⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 2011 г. N 21 (в ред. от 9 февраля 2012 г. N 3) "О практике применения судами законодательства об исполнении приговора"

части наказания (ч. 2 ст. 80 УК РФ) и признание судом осужденного не нуждающимся для своего исправления в полном отбывании назначенного по приговору наказания. Кроме того, с 10 января 2014 г. в связи с изменениями, внесенными в уголовный закон в целях совершенствования прав потерпевших в уголовном судопроизводстве для положительного решения вопроса об освобождении от наказания по ст. 79 - 80 УК РФ, необходимо установить дополнительное обстоятельство - возмещение вреда (полностью или частично), причиненного преступлением, в размере, определенном решением суда.

С учетом положений ст. 80 УК РФ для замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания необходима совокупность правовых условий: фактическое отбытие осужденным указанной в законе части наказания (ч. 2 ст. 80 УК РФ) и признание судом осужденного не нуждающимся для своего исправления в полном отбывании назначенного по приговору наказания. Кроме того, с 10 января 2014 г. в связи с изменениями, внесенными в уголовный закон в целях совершенствования прав потерпевших в уголовном судопроизводстве для положительного решения вопроса об освобождении от наказания по ст. 79 - 80 УК РФ, необходимо установить дополнительное обстоятельство - возмещение вреда (полностью или частично), причиненного преступлением, в размере, определенном решением суда. Считаем, что с учетом указанной новеллы количество рассмотренных дел, по которым судами будет принято положительное решение об освобождении осужденных от наказания, значительно сократится, так как по нашим наблюдениям полное или частичное возмещение вреда со стороны осужденных составляет не более 20% от всех преступлений, по которым причинен физический, имущественный или моральный вред.⁷⁶

При этом весьма интересным с практической точки зрения является

⁷⁶Федеральный закон от 28 декабря 2013 г. N 432-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях совершенствования прав потерпевших в уголовном судопроизводстве" // Российская газета. 2013. 30 декабря.

вопрос о времени действия новой редакции ч. 1 ст. 80 УК РФ. Вопрос касается допустимости распространения дополнительного требования в виде обязательного возмещения (полностью или частично) вреда, причиненного преступлением, на лиц, их совершивших до 10 января 2014 г.

Очевидно, что ч. 1 ст. 80 УК РФ (в ред. Федерального закона от 28 декабря 2013 г. N 432-ФЗ) с 10 января 2014 г. ухудшила положение осужденных, у которых в порядке исполнения приговора возникли основания для замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания. В настоящее время в судебной практике можно встретить примеры, свидетельствующие о том, что указанные требования для ст. 79 - 80 УК РФ должны применяться только к преступлениям, совершенным после 9 января 2014 г.⁷⁷ Например, Постановлением Старооскольского городского суда адвокату С. отказано в удовлетворении ходатайства об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания осужденного М. Суд апелляционной инстанции Постановление отменил, указав следующее. Из текста обжалуемого Постановления следует, что при разрешении ходатайства суд руководствовался ст. 79 УК РФ (в ред. Федерального закона от 28 декабря 2013 г. N 432-ФЗ), которая, кроме установленных ранее требований о фактическом отбытии осужденным указанной в законе части наказания и признании судом осужденного не нуждающимся для своего исправления в полном отбывании назначенного наказания, содержит также вновь введенное требование о возмещении вреда (полностью или частично), причиненного преступлением, в размере, определенном решением суда.

При разрешении ходатайств об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания следует руководствоваться общими правилами о действии уголовного закона во времени, предусмотренными ст. 10 УК РФ,

⁷⁷Уголовный кодекс Российской Федерации

http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10699/6c2691e6a07619c1a63f921a5b812506ffc91ccc/

согласно которым уголовный закон, ухудшающий положение лица, совершившего преступление, в том числе лица, отбывающего наказание, обратной силы не имеет; в таком случае подлежит применению закон, действовавший на момент совершения преступления. Из материалов дела следует, что М. осужден приговором Старооскольского городского суда от 25 октября 2013 г. за преступления, совершенные им в период времени с июня 2012 г. по 2 мая 2013 г., т.е. до внесения Федеральным законом от 28 декабря 2013 г. N 432-ФЗ изменений в ч. 1 ст. 79 УК РФ. Поскольку внесенные Федеральным законом от 28 декабря 2013 г. N 432-ФЗ поправки в ч. 1 ст. 79 УК РФ изменили в неблагоприятную сторону для осужденного М. основания условно-досрочного освобождения от отбывания наказания в связи с тем, что было установлено дополнительное требование о возмещении вреда (полностью или частично), причиненного преступлением, в размере, определенном решением суда, исходя из принципа гуманизма, на котором основано положение об обратной силе закона, суду в данном случае следовало руководствоваться тем законом, который наиболее благоприятен для осужденного, а именно ст. 79 УК РФ в ред. Федерального закона от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ.⁷⁸

Таким образом, отдельные суды исходят из того, что дополнительное требование (о полном или частичном возмещении вреда) с учетом обновленной редакции ст. 79 - 80 УК РФ могут применяться к осужденным, совершившим преступление после 9 января 2014 г. Между тем указанная позиция не согласуется с положениями ст. 7 УИК РФ, согласно которой основанием исполнения наказания является приговор либо изменяющее его определение или постановление суда, вступившие в законную силу.⁷⁹ Из этого следует, что основание для применения

⁷⁸Обзор судебной практики по уголовным делам за октябрь 2014 г. (подготовлен Белгородским областным судом) // СПС "КонсультантПлюс" [Электронный ресурс]. Режим доступа: WWW.URL: <http://www.consultant.ru/>

⁷⁹"Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации" от 08.01.1997 N 1-ФЗ (ред. от 05.04.2017) http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_12940/ee3b50451fbd5a2f7a639e1d0020f64fe2376599/

положений ст. 80 УК РФ возникает при наличии соответствующего обвинительного приговора, а также последующего позитивного поведения осужденного в период отбывания наказания, свидетельствующего о возможности вынесения судом постановления о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания. Представляется, что применение положений ст. 80 УК РФ (в ред. Федерального закона от 28 декабря 2013 г. N 432-ФЗ) на момент совершения преступления не обеспечивает должным образом достижение целей уголовного наказания, поскольку при такой ситуации у лица, совершившего преступление, не возникает права на реализацию института освобождения от наказания, как, впрочем, отсутствует и статус осужденного. На мой взгляд, положение, согласно которому при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания, необходимо учитывать полное или частичное возмещение вреда, причиненного преступлением, должны распространяться как на лиц, совершивших преступление в период действия новой редакции ст. 80 УК РФ, так и на осужденных, у которых до 10 января 2014 г. с учетом фактически отбытого срока наказания не возникло субъективного права для реализации права на освобождение от наказания в порядке ст. 80 УК РФ.

Весьма сложным видится вопрос о пределах срока нового наказания при замене неотбытой части наказания в виде лишения свободы более мягким видом наказания. В соответствии с ч. 3 ст. 80 УК РФ при замене неотбытой части наказания суд может избрать любой более мягкий вид наказания в соответствии с видами наказаний, указанными в ст. 44 УК РФ.⁸⁰ При этом пределы срока и размера наказания определяются с учетом предусмотренных Общей частью уголовного закона для каждого вида наказания. Данному законодательному положению корреспондирует п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21 апреля 2009 г. N 8 (ред.

⁸⁰ "Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 17.04.2017) http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10699/6c2691e6a07619c1a63f921a5b812506ffc91ccc/

от 9 февраля 2012 г.) "О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания", согласно которому, применяя положения ст. 80 УК РФ, неотбытая часть наказания может быть заменена судом более мягким видом наказания, указанным в ст. 44 УК РФ.⁸¹ При этом оно в силу ч. 3 ст. 80 УК РФ не может быть больше максимального срока или размера наказания, предусмотренного уголовным законом для этого вида наказания.

При разрешении ходатайств осужденных о замене неотбытой части наказания более мягким видом все еще допускаются ошибки в соблюдении вышеуказанного положения.

Постановлением Калининского районного суда г. Санкт-Петербурга от 23 декабря 2013 г. удовлетворено ходатайство осужденной Г. о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания. Согласно судебному решению неотбытая часть наказания по приговору Приморского районного суда Санкт-Петербурга от 10 октября 2011 г. в виде 1 года 10 месяцев 4 дней лишения свободы заменена на исправительные работы сроком на 5 лет и 5 месяцев с удержанием 5% из заработной платы в доход государства. Таким образом, судом было допущено существенное нарушение уголовного закона, повлиявшее на исход дела, поскольку вопреки требованиям ч. 2 ст. 50 и ч. 3 ст. 80 УК РФ срок назначенного осужденной Г. наказания в виде исправительных работ превышал максимальный предел, установленный для данного вида наказания в виде двух лет. На это обстоятельство обратил внимание в своем кассационном представлении заместитель прокурора г. Санкт-Петербурга, который просил изменить Постановление.

Президиум Санкт-Петербургского городского суда в Кассационном постановлении от 25 февраля 2015 г. согласился с доводами прокурора,

⁸¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 апреля 2009 г. N 8 (ред. от 9 февраля 2012 г.) "О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания" <https://rg.ru/2009/04/29/nakazanie-dok.html>

указав, что на момент принятия судом решения по ходатайству осужденной неотбытая часть наказания составляла 1 год 10 месяцев 4 дня. При этом, ч. 3 ст. 80 УК РФ устанавливает, что при замене неотбытой части наказания суд может избрать любой более мягкий вид наказания в соответствии с видами наказаний, указанными в ст. 44 УК РФ, в пределах, предусмотренных для каждого вида наказания. Согласно же требованиям ч. 2 ст. 50 УК РФ исправительные работы устанавливаются на срок от двух месяцев до двух лет. Таким образом, при замене более строгого вида наказания на исправительные работы срок исправительных работ не может превышать два года.⁸²

Исходя из вышесказанного не вызывают нареканий примеры судебной практики, когда суды при замене неотбытой части лишения свободы свыше двух лет на более мягкий вид наказания руководствуются максимальным сроком наказания для исправительных работ в виде двух лет (ст. 50 УК РФ). По приговору Николаевского-на-Амуре городского суда Хабаровского края от 4 апреля 2011 г. О. осужден по ч. 3 ст. 175 УК РФ к 5 годам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима. Осужденный О. обратился в районный суд с ходатайством о замене неотбытой части наказания в виде лишения свободы более мягким видом наказания. Постановлением Железнодорожного районного суда г. Хабаровска от 15 января 2014 г. ходатайство осужденного О. удовлетворено, неотбытая часть наказания в виде 2 лет 3 месяцев 20 дней лишения свободы на основании ст. 80 УК РФ заменена исправительными работами сроком на 1 год 11 месяцев с удержанием 10% заработка в доход государства.⁸³

Как следует из данного примера, определяя срок более мягкого вида наказания в виде исправительных работ, суд принимал во внимание

⁸²Кассационное постановление Президиума Санкт-Петербургского городского суда от 25 февраля 2015 г. N 44у-8/15 в отношении Г. // СПС "Консультант плюс" [Электронный ресурс]. Режим доступа: WWW.URL: <http://www.consultant.ru/>

⁸³Архив Железнодорожного районного суда г. Хабаровска за 2014 г. Материалы дела N 4-16/2014

требования ч. 2 ст. 50 УК РФ и заменил неотбытую часть более мягким видом наказания, исходя из максимального срока наказания, предусмотренного уголовно-правовой нормой Общей части УК РФ для этого вида наказания. При этом фактический срок неотбытой части наказания в виде 2 лет 3 месяцев 20 дней лишения свободы был существенно снижен до 1 года 11 месяцев исправительных работ. Между тем, достаточно проблематичным видится определение такого срока в случае, когда неотбытая часть наказания в виде лишения свободы не превышает двух лет. При такой ситуации возникает дилемма: может ли вновь назначенное наказание быть больше срока неотбытой части наказания или оно в любом случае не должно превышать данный срок? К сожалению, действующий уголовный закон не содержит четких правил на этот счет, как, например, это предусмотрено для замены неотбытого срока наказания на более строгий вид - лишение свободы при злостном уклонении осужденного от отбывания наказания в виде обязательных работ (ч. 3 ст. 49 УК РФ), исправительных работ (ч. 4 ст. 50 УК РФ) или ограничения свободы (ч. 5 ст. 53 УК РФ).⁸⁴ В соответствии с вышеуказанными уголовно-правовыми нормами в случае злостного уклонения осужденного от отбывания обязательных работ, исправительных работ или ограничения свободы суд заменяет неотбытое наказание лишением свободы из расчета один день лишения свободы за восемь часов обязательных работ; три дня исправительных работ либо два дня ограничения свободы. В судебной практике можно встретить факты, когда суды, определяя срок или размер более мягкого вида наказания при замене неотбытой части наказания в порядке ст. 80 УК РФ, опираются на положения ч. 3 ст. 49, ч. 4 ст. 50 и ч. 5 ст. 53 УК РФ. Указанный подход находит теоретическую поддержку среди отдельных ученых в области уголовного права.

⁸⁴ "Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 17.04.2017) http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10699/6c2691e6a07619c1a63f921a5b812506ffc91ccc/

В своем Постановлении Президиум Верховного Суда Республики Башкортостан указал, что, определяя срок более мягкого вида наказания по правилам ст. 80 УК РФ, следует руководствоваться положениями ч. 4 ст. 50 УК РФ.⁸⁵

⁸⁵ Постановление Президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 13 апреля 2005 г. по делу Федорова // СПС "КонсультантПлюс". [Электронный ресурс]. Режим доступа: WWW.URL: <http://www.consultant.ru/>

4.2. Наказания, применяемые при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания

При замене неотбытой части наказания суд может избрать более мягкий вид наказания в соответствии с видами наказаний, указанными в статье 44 УК РФ, в пределах, предусмотренных УК РФ для каждого вида наказания.

Более мягким наказанием является такой вид наказания, который расположен в системе наказаний, предусмотренной УК РФ, выше лишения свободы и не затрагивает новых сфер интересов осужденного, которые не были ограничены лишением свободы. Размер более мягкого наказания назначается в пределах срока, установленного законом для этого вида наказания, и не должен превышать и быть равным неотбытой части лишения свободы.⁸⁶

Порядок замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания в УК не регламентирован. Вопрос о применении ст. 80 УК рассматривается судом по месту нахождения исправительного учреждения по представлению администрации этого учреждения. Установив наличие необходимых оснований и условий, суд может заменить оставшуюся неотбытой часть назначенного срока лишения свободы любым более мягким видом наказания в соответствии с видами наказаний, перечисленными в ст. 44 УК: арестом, ограничением свободы, исправительными работами или обязательными работами, а в отношении военнослужащих — также содержанием в дисциплинарной воинской части или ограничением по военной службе. Вид наказания, которым заменяется неотбытая часть лишения свободы, избирается судом с учетом степени исправления осужденного. При этом более мягкий вид наказания может быть назначен только в пределах, установленных законом для этого вида наказания. Так, исправительные работы, содержание в

⁸⁶ Рарог А.И. Уголовное право России / Под ред. А.И. Рарога, А.И. Чучаева. - М.: Издательство Юристъ, 2008.- С. 479.

дисциплинарной воинской части и ограничение по военной службе не могут превышать двух лет, а арест — шести месяцев, если даже неотбытая часть назначенного лишения свободы превышает эти сроки (ч. 3 ст. 80 УК).

87

Целесообразным является применение при замене неотбытой части лишения свободы более мягким обязательных работ, исправительных работ и ограничения свободы⁸⁸.

При замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания возможно полное или частичное освобождение от отбывания дополнительного наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

В ходе замены суд выбирает более мягкое наказание, ориентируясь на систему наказаний, закрепленную в ст. 44 УК. При этом более мягкий вид наказания должен по размерам соответствовать пределам, предусмотренным в законе для данного вида наказания. Максимальный же размер более мягкого наказания не может быть больше неотбытой части лишения свободы.⁸⁹

Так, например, нельзя неотбытые три года лишения свободы заменить тремя годами исправительных работ, поскольку согласно ст. 50 УК максимум исправительных работ не может превышать двух лет. Нельзя также и неотбытый один год лишения свободы заменить полутора годами исправительных работ, т.к. новое, более мягкое наказание по размерам не должно превышать неотбытую часть заменяемого наказания — лишения свободы.

Как считает автор учебника «Уголовное право Российской Федерации. Общая часть» Р.Р. Галиакбарова, замена наказания более

⁸⁷Жалинский А.Э., Игнатов А.Н., Красилов Ю.А.. Уголовное право России. 1998

⁸⁸Конкина, О. В. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания: дис. канд. юр. наук: Министерство внутренних дел Российской Федерации. Рязанский институт права и экономики. Рязань, 2000.

⁸⁹Комиссаров В.С.. Уголовное право Российской Федерации. 2012, с 213

мягким направлена на смягчение положения осужденного, поэтому недопустимо при подобной замене какое бы то ни было фактическое ухудшение положения осужденного. Нельзя забывать и о тех ограничениях в применении конкретных видов наказания, о которых говорит закон. Например, обязательные работы (ст. 49 УК) и ограничение свободы (ст. 53 УК) не могут применяться к лицам, признанным инвалидами первой и второй группы, беременным и женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет, а также к женщинам, достигшим пятидесятипятилетнего возраста, мужчинам, достигшим шестидесятилетнего возраста, и военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.⁹⁰

⁹⁰Р.Р. Галиакбарова. Уголовное право Российской Федерации. Общая часть. 2010 с.105

4.3. Пути законодательного совершенствования института замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания

В настоящее время в отношении положительно характеризующегося осужденного, которому неотбытая часть наказания может быть заменена более мягким видом наказания, учреждение или орган, исполняющие наказание, вправе внести в суд представление о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания. Путем внесения соответствующих изменений в статью 80 Уголовного кодекса Российской Федерации Федеральным законом от 05.05.2014 N 104-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации"⁹¹ уточнены правила замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания: предлагается установить четкие критерии, которыми суд должен руководствоваться при принятии решений о том, что для своего исправления осужденный не нуждается в полном отбывании назначенного наказания. В частности, закон предусмотрел конкретные обстоятельства, которые суды обязаны учитывать при принятии соответствующих решений. К таким обстоятельствам отнесены:

- ☐ поведение осужденного;
- ☐ его отношение к учебе и труду в течение всего периода отбывания наказания (в том числе имеющиеся поощрения и взыскания), к совершенному деянию;
- ☐ частичное или полное возмещение причиненного ущерба;
- ☐ заключение администрации исправительного учреждения о целесообразности условно-досрочного освобождения осужденного.

В отношении осужденных, которые страдают педофилией, не исключаяющей вменяемости, и в возрасте старше 18 лет совершили преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего,

⁹¹Федеральный закон "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" от 05.05.2014 N 104-ФЗ (последняя редакция) 5 мая 2014 года N 104-ФЗ http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_162599/

не достигшего 14 лет, суды также должны учитывать применение к осужденному принудительных мер медицинского характера, его отношение к лечению и результаты судебно-психиатрической экспертизы.⁹²

В новой редакции статья 80 УК РФ от 07.02.2017 обстоятельства замены неотбытой части наказания на более мягкое не претерпели изменений.

Одновременно проект наделяет администрацию исправительного учреждения, в которой осужденный постоянно отбывает наказание, полномочиями по представлению в суд характеристик на осужденных в связи с подачей ими ходатайств об условно-досрочном освобождении, замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания и об изменении вида исправительного учреждения, а также по внесению в суд представлений о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания и об изменении вида исправительного учреждения. Принятым Федеральным законом от 01.12.2012 N 208-ФЗ "О внесении изменений в статьи 78 и 175 Уголовно-исполнительного кодекса РФ и статью 399 Уголовно-процессуального кодекса РФ" установлено, что осужденный, которому может быть изменен вид исправительного учреждения, а также его адвокат (законный представитель) вправе самостоятельно обратиться в суд с ходатайством об изменении вида исправительного учреждения. Осужденный, которому неотбытая часть наказания может быть заменена более мягким видом наказания, а также его адвокат (законный представитель) вправе обратиться в суд с ходатайством о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания. Такое ходатайство осужденный подает через администрацию учреждения или органа, исполняющего наказание. Ранее право осужденного на обращение в суд с ходатайством об изменении вида исправительного учреждения, о замене

⁹²Уголовное право Российской Федерации. Общая часть / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 2009.

неотбытой части наказания более мягким видом наказания и обязанность суда рассмотреть такое ходатайство по существу было предусмотрено в Определениях Конституционного Суда РФ от 18.11.2004 N 363-О и от 20.10.2005 N 388-О.

В ч. 7 ст. 53 УК 1960 г. было определено, что при условно-досрочном освобождении от наказания или замене неотбытой части срока наказания другим, более мягким, осужденный может быть освобожден и от дополнительных наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Остальные дополнительные наказания при этом оставались в силе. В ст. 80 УК закреплено более радикальное решение: при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания возможно полное или частичное освобождение и от отбывания дополнительных наказаний. Например, при такой замене возможно частичное или полное освобождение от дополнительного наказания в виде штрафа в той его части, которая еще не взыскана, хотя суд может и отказать в этом. Точно так же лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью как дополнительные наказания при замене неотбытой части лишения свободы другим, более мягким наказанием могут быть оставлены в силе, их срок может быть сокращен (частичное освобождение) либо осужденные могут быть полностью освобождены от него.⁹³

Уголовный закон не регулирует порядок определения сроков нового наказания при освобождении осужденного от уголовного наказания в случае замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания. Вместе с тем по смыслу уголовного закона срок более мягкого вида наказания, назначенный в порядке замены, не должен превышать неотбытую часть срока лишения свободы. Указанное положение

⁹³ Курс российского уголовного права. Общая часть. Под.ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова. - М.: СПАРК, 2011

основывается на правовой позиции Верховного Суда РФ по данному вопросу, который принимает во внимание, что замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания должна применяться к лицам, вставшим на путь исправления, но еще нуждающимся в продолжении отбывания другого срочного наказания. В связи с чем, срок неотбытой части другого более мягкого наказания не должен превышать пределы неотбытой части наказания при его замене.

Во время действия УК РСФСР 1960 г. лишение свободы чаще всего заменялось исправительными работами. Судебная практика того периода выработала правило, согласно которому срок заменяющего наказания не должен был превышать продолжительность неотбытой части срока наказания. Так, неотбытую часть срока лишения свободы, равную одному году, можно, допустим, заменить одним годом исправительных работ, но не более.⁹⁴

С учетом вышеизложенного возможно внести поправки в редакцию уголовного закона, дополнив ч. 3 ст. 80 УК РФ предложением следующего содержания: "При этом срок более мягкого вида наказания, назначенный в порядке замены, не должен превышать неотбытую часть срока более строгого вида наказания".

⁹⁴Ткачевский Ю.М. Российская прогрессивная система исполнения уголовных наказаний. М.: Городец, 2007. С. 43.

4.4 Правовые последствия замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания

Анализ судебной практики показывает, что в большинстве случаев ходатайства о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания направляют в суды осужденные, отбывающие наказание в виде лишения свободы на определенный срок. По статистическим данным Судебного департамента при Верховном Суде РФ за 2014 год, судами Российской Федерации такие ходатайства рассмотрены в отношении 31 111 осужденных (2013 г. - 26 314 лиц). Из них удовлетворены ходатайства в отношении 5523 лиц, или 17,7% (2013 г. - 5782 лиц, или 21,9%). Отказано в удовлетворении ходатайств в отношении 16 751 лица, или 53,8% от числа лиц, в отношении которых рассмотрены ходатайства о замене неотбытого срока лишения свободы более мягким видом наказания (2013 г. - 13 682 лица, или 52%). В отношении 8837 лиц, или 28,4% (2013 г. - 6850 лиц, или 26,1%), приняты другие решения (о прекращении производства по ходатайству, о направлении ходатайства по подсудности и т.д.)⁹⁵

Определенной спецификой отличается правило погашения судимости в отношении лиц, которым не отбытая часть наказания была заменена более мягким видом наказания. Если осужденному в установленном законом порядке лишение свободы было заменено более мягким наказанием, то срок погашения судимости будет исчисляться исходя из фактически отбытого срока лишения свободы. Однако течение срока погашения судимости начнется с момента освобождения от отбывания более мягкого наказания, которым заменено лишение свободы, и дополнительного наказания (ч. 4 ст. 86).⁹⁶

Также на замену неотбытой части наказания могут рассчитывать

⁹⁵Отчет о работе судов общей юрисдикции по рассмотрению уголовных дел по первой инстанции // Официальный сайт Судебного департамента при Верховном Суде РФ

⁹⁶Уголовное право. Часть Общая. Часть Особенная. Вопросы и ответы. Под ред. Михлина А.С.

военнослужащие, отбывающие арест либо содержание в дисциплинарной воинской части, в случае заболевания, делающего их негодными к военной службе

То же касается и иных лиц предусмотренных ч. 1 и 2 ст. 81 УК РФ (Лица с психиатрическими расстройствами или заболевшие иными тяжкими болезнями). В случае их выздоровления могут подлежать уголовной ответственности и наказанию, если не истекли сроки давности, предусмотренные статьями 78 и 83 УК РФ.

Также УК РФ предполагает особые условия для осужденных беременных женщин, женщин, имеющих ребенка в возрасте до четырнадцати лет, мужчинам, имеющим ребенка в возрасте до четырнадцати лет и являющемуся единственным родителем (кроме случаев предусмотренных ч. 1 ст. 82 УК РФ) суд может отсрочить реальное отбывание наказания до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста. А по достижении ребенком четырнадцатилетнего возраста суд освобождает осужденного от отбывания наказания или оставшейся части наказания со снятием судимости либо заменяет оставшуюся часть наказания более мягким видом наказания.⁹⁷

⁹⁷"Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 17.04.2017)
http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10699/6c2691e6a07619c1a63f921a5b812506ffc91ccc/

Заключение

Невзирая на то, что институт замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания имеет свою необходимость в совершенствовании, ввод данного института в постоянно изменяющееся уголовное законодательство в качестве самостоятельного считается вполне оправданным.

К.В. Михайлов делится своими выводами относительно возможной оптимизации правил замены неотбытой части наказания на более мягкий его вид и предлагает дополнить действующий Уголовный кодекс РФ специальной статьей, которая регламентировала бы соответствующий порядок определения размера более мягкого наказания, заменяющего оставшуюся неотбытую часть более строгого наказания.⁹⁸

В целях гуманизации порядка и условий отбывания лишения свободы и приведения их в соответствие с требованиями международных стандартов, анализ которых свидетельствует об устойчивой тенденции декриминализации и депенализации уголовной политики, максимально возможном применении мер наказания, не связанных с лишением свободы, полагаю, что особое внимание должно уделяться институту замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

Представляя собой вид замены наказаний, он служит средством экономии репрессии, индивидуализации наказания в стадии исполнения приговора, и вместе с тем выполняет роль уголовно-правового поощрения, позволяющего рассматривать его как важную составную часть стимула исправления лиц, содержащихся в местах лишения свободы.

В целях исполнения уголовных наказаний в результате осуществляемого исправительного воздействия может меняться степень

⁹⁸ Михайлов К.В. Уголовно-правовой институт освобождения от наказания. – М.: Юрлитинформ, 2008. – 311 с.

общественной опасности личности осуждённого. Как правило, изменения происходят в сторону её уменьшения, то есть исправления осуждённого. Если исправление практически достигается до истечения назначенного судом срока наказания, так что вовсе отпадает необходимость в применении карательных мер, осуждённый подлежит условно-досрочному освобождению. Однако зачастую даже при отсутствии такого почти завершённого исправления отпадает необходимость в применении к осуждённому наиболее строгих видов наказания, в особенности лишения свободы: его дальнейшее исправление становится возможным в условиях менее серьёзных ограничений прав и свобод, характерных для более мягких видов наказания. В таких случаях наказание осуждённому может заменяться на более мягкий вид

Указанные черты легли в основу следующего определения: замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания - это мера государственного поощрения, применяемая только судом к положительно характеризующимся осужденным и имеющая такие цели как: стимулирование исправления, постепенная адаптации и приобщение к условиям жизни на свободе, закрепление результатов исправления и предупреждение совершения ими новых преступлений и составной частью так называемой прогрессивной системы отбывания уголовного наказания, в которой правовой статус осуждённого и степень серьёзности применяемых мер воздействия зависят от его поведения на пути к исправлению установленная в уголовном законе.

Только с введением Уголовного кодекса Российской Федерации 1996 года замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания становится по-настоящему самостоятельным институтом уголовного права, который является отдельной нормой и имеет собственные основания применения.

Для дальнейшего развития уголовного законодательства «Замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания» характерно: а)

ограничение применения нормы УК РФ «Замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»; б) уменьшение числа наказаний, которые заменяются более мягким наказанием, и заменяется неотбытая часть лишения свободы. Раньше для применения рассматриваемой нормы требовалось исправление осужденного.

На интенсивности применения замены неотбытой части наказания более мягким наказанием отрицательно сказываются следующие факторы:

а) В УК РФ статья 80 «Замена отбытой части наказания более мягким видом наказания» находится не на своём месте, так как в главе 12 говорится об освобождении от наказания, а данная статья предусматривает только замену наказания;

б) сложность составляет пункт о возмещении причиненного вреда, что несомненно сокращает количество положительных решений суда о замене неотбытой части наказания на более мягкое;

в); отсутствие в ст. 80 УК РФ сроков более мягкого вида наказания, назначенного в порядке замены.

г) замена наказания более мягким видом применяется довольно редко по сравнению с УДО.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ

Законодательные и нормативно - правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ) // «Собрание законодательства РФ», 14.04.2014, №15, ст.1691 <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LA\W;n=2875#0>

2. Уголовный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон от 13 июня 1996 г. № 63 : (ред. от 07 февраля 2017 г.) // КонсультантПлюс : справ.правовая система. – Версия Проф. – Электрон.дан. М., 2016 <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=212438#0>

3. Концепция развития уголовно–исполнительной системы Российской Федерации до 2020 года [Электронный ресурс] : распоряжение правительства Рос. Федерации от 14 окт. 2010 г. № 1772–Р : (в ред. от 23 сент. 2015 г.) // КонсультантПлюс : справ.правовая система. – ВерсияПроф.Электрон.дан.М., 2016 <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=186542#0>

4. Федеральный закон "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" от 05.05.2014 N 104-ФЗ (последняя редакция) 5 мая 2014 года N 104-ФЗ http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_162599/

5. Федеральный закон от 15 июля 1995 г. № 103 – ФЗ (в ред. от 03.07.2016г.) «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справ.правовая система. – Версия Проф. Электрон. – дан. М., 2016 <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=209996#0>

6. Федеральный закон от 15 июля 1995 г. № 103 – ФЗ (в ред. от 03.07.2016г.) «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справ.правовая система. – Версия Проф. Электрон. – дан. М., 2016 <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=209996#0>
7. Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 18.04.2017 г.) [Электронный ресурс]: URL: <http://www.pavlodar.com/zakon/?dok=00087&xogl=all>
8. Уголовный Кодекс Республики Беларусь 275-3 от 9.07.1999 г. [Электронный ресурс]: URL: http://kodeksy-by.com/ugolovnyj_kodeks_rb.htm
9. Модельный Уголовный кодекс (с изменениями на 16 ноября 2006 года). [Электронный ресурс]: URL: <http://docs.cntd.ru/document/901781490>
10. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11 января 2007 г. № 2 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания» (с изменениями от 3 апреля 2008 г.) // «Российская газета», № 13, 24.01.2007, «Бюллетень Верховного Суда РФ», № 4, апрель, 2007
11. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 апр. 2009 г. №8 (ред. от 17.11.2015 г. № 51) «О судебной практике условно–досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания» [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс справ.правовая система.– Версия Проф.– Электрон.дан.– М., 2016 <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=189069#0>
12. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 апр. 2009 г. №8 (ред. от 17.11.2015 г. № 51) «О судебной практике условно–досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания» [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс справ.правовая система.– Версия Проф.– Электрон.дан.– М., 2016 <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=189069#0>

13. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 2011 г. N 21 (в ред. от 9 февраля 2012 г. N 3) "О практике применения судами законодательства об исполнении приговора"

14. Уголовный кодекс Украины с изменениями от 18.02.2016 [Электронный ресурс]: URL: <http://meget.kiev.ua/kodeks/ugolovniy-kodeks/>

15. "Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации" от 08.01.1997 N 1-ФЗ (ред. от 28.11.2015, с изм. от 15.11.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) // КонсультантПлюс : справ.правовая система. – Версия Проф. – Электрон.дан. – М., 2016 http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_12940/

Научная литература

16. Аветисян С.В. «Амнистия, помилование и обратная сила уголовного закона», Бизнес в законе. Экономико-юридический журнал. Издательский дом Юр-«ВАК» М.-2012

17. Балафендиев А.М. Социально-правовое назначение института амнистии // Вестник экономики, права и социологии. - 2012. - № 1. - С. 168-172.

18. Барсукова С. Г. Условно–досрочное освобождение от отбывания наказания по российскому законодательству :автореф. дис. канд. юрид. наук / С. Г. Барсукова. – Самара, 2000. – 201 с.

19. Большой юридический словарь. / Под ред. А.Я. Сухарева, В.Д. Зорькина, В.Е. Крутских. - М., 2004.

20. Вицин С., Время казнить в России закончилось.// "Российская юстиция", 1999, N 3)

21. Галиакбарова Р.Р.. Уголовное право Российской Федерации. Общая часть. 2010

22. Додонов В. Н. Сравнительное уголовное право. Общая часть : монография / В. Н. Додонов; отв. ред С. П. Щербы. – М.: Юрлитинформ, 2010. – 488 с.

23. Додонов В. Н. Сравнительное уголовное право. Общая часть : монография / В. Н. Додонов; отв. ред С. П. Щербы. – М.: Юрлитинформ, 2010. – 488 с.

24. Дровосеков Г.В. Условно-досрочное освобождение от наказания и замена наказания более мягким.- Рязань, 1979,- 52 с.

25. Дьяченко, Роман Анатольевич. Условно-досрочное освобождение и замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания :дис. кандидата юридических наук : 12.00.08. - Краснодар, 1999. - 23 с.

26. Евтушенко И. И. Условно – досрочное освобождение осужденных к лишению свободы и их ресоциализация [Электронный ресурс] : монография. Волоград, 2005. 174 с

27. Елинский А.В. Помилование и его пределы // Российский следователь. - 2011. - № 24. - С. 18-23

28. Жалинский А.Э. «Обратная сила уголовного закона»: правовые позиции Конституционного суда РФ // Уголовное право. 2006. № 4

29. Жалинский А.Э., Игнатов А.Н., Красиков Ю.А.. Уголовное право России. 1998

30. Жуков А.В. Понятие и виды замены наказания более мягким по действующему Уголовному кодексу РФ // Вестник Волжского университета им. В.Н. Татищева. Серия: "Юриспруденция". Выпуск 17. Тольятти, 2001.

31. Замена наказания по советскому уголовному праву / И.А.Тарханов

32. Игнатов А. Н. Уголовное право России : учебник для вузов : в 2 т. / А. Н. Игнатов, Ю. А. Красиков. – М. : НОРМА : Изд. группа НОРМА–ИНФРА• М.,2000. – Т. 1: Общая часть. – 639 с.

33. Игнатов А. Н. Уголовное право России : учебник для вузов : в 2 т. / А. Н. Игнатов, Ю. А. Красиков. – М.: НОРМА : Изд. группа НОРМА–ИНФРА• М., 2000. – Т. 1: Общая часть. – 639 с.

34. Индивидуализация наказания при его назначении судом по российскому уголовному праву // Автореф. дисс. канд. юрид. наук / З.М. Салихов. - Казань, 2012

35. Индивидуализация наказания при его назначении судом по российскому уголовному праву // Автореф. дисс. канд. юрид. наук / З.М. Салихов. - Казань, 2012

36. История государства и права зарубежных стран / Под.общ. ред. Жидкова О.А. и Крашенинниковой Н.А. М., 1998.

37. История государства и права зарубежных стран / Под.ред. Жидкова О.А. и Крашенинниковой Н.А. М, 1998, с. VII.

38. Кистяковский А.Ф. «Исследование о смертной казни»/ /А. Ф. Кистяковский. - 2-е изд. под ред. Т. С. - СПб. Отд. третье. Общие понятия наказания.

39. Князьков А. С. Условно – досрочное освобождение: проблемы и тенденции [Электронный ресурс] // Вестн. Томск.госуд. ун–та. Право. – 2015. – №2 (16). – С. 63–69

40. Комиссаров В.С.. Уголовное право Российской Федерации. 2012

41. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. М. Юрист, 2012

42. Конкина, О. В. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания: дис. канд. юр. наук: Министерство внутренних дел Российской Федерации. Рязанский институт права и экономики. Рязань, 2000.

43. Концепция развития уголовно–исполнительной системы Российской Федерации до 2020 года [Электронный ресурс] : распоряжение правительства Рос. Федерации от 14 окт. 2010 г. № 1772–Р : (в ред. от 23 сент. 2015 г.) // КонсультантПлюс : справ.правовая система. – Версия Проф.

<http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=186542#0>

44. Кругликов Л.Л., Балеев С.А., Волков Б.С. Уголовное право России. Общая часть: учебник / под ред. Ф.Р. Сундукова, И.А. Тарханова.— 3-е изд., перераб. и доп.— М.: Статут, 2009.— 751 с.

45. Крылова Н.Е. Новый уголовный кодекс Франции. Автореф. дисс. канд. юрид. наук. М., 1996.

46. Крылова Н.Е., Серебренникова А.В. Уголовное право современных зарубежных стран (Англии, США, Франции, Германии).- М.: Зерцало, 1997.- 187 с.

47. Кузнецова Н.Ф., Тяжкова И.М. Курс уголовного права. Т. 2. Общая часть: Учение о наказании / под ред. Н.Ф. Кузнецовой, И.М. Тяжковой. М., 2002. 464 с.

48. Курс российского уголовного права. Общая часть. Под.ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова. - М.: СПАРК, 2011

49. Курс уголовного права. Т. 2. Общая часть: Учение о наказании / под ред. Н. Ф. Кузнецовой, И. М. Тяжковой. М., 2002. 464 с.

50. Кушнир И.В.. Уголовное право. 2000

51. Малинин В.Б. Уголовно – исполнительное право : учебник для юридических вузов и факультетов / В.Б. Малинин, Л.Б. Смирнов. – М.: Межрегиональный институт экономики и права : Юридическая фирма «Контракт» :ВолтерсКлувер, 2010. – 368 с

52. Михайлов К.В. Уголовно-правовой институт освобождения от наказания. – М.: Юрлитинформ, 2008. – 311 с.

53. Новый уголовный кодекс Франции. М., 1993.

54. Отчет о работе судов общей юрисдикции по рассмотрению уголовных дел по первой инстанции // Официальный сайт Судебного департамента при Верховном Суде РФ [Электронный ресурс]. Режим доступа: WWW.URL: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79&item=2361>

55. Рарог А.И. Уголовное право России / Под ред. А.И. Рарога, А.И. Чучаева. - М.: Издательство Юристъ, 2008.- С. 479.
56. Решетников Ф.М. Правовые системы стран мира. Справочник. М., Юридическая литература, 1993.
57. Российское уголовно-процессуальное право. Общая часть / Под ред. В.М. Кудрявцева и А.В. Наумова. М., 2007.
58. Селиверстов И.В. Правовое положение лиц, освобождаемых от отбывания наказания в виде лишения свободы по акту об амнистии. Дисс. ... к.ю.н. - М., 2011. - 217 с.
59. Семендяева С.В. Становление и развитие института помилования в России // Credonew. - 2011. - № 2. - С. 10.
60. Спицын, В.И. К вопросу о помиловании // Современное право. М., 2002. - N 12. – С. 5
61. Ткачевский Ю. М. Замена одного уголовного наказания другим в процессе его исполнения // Вестник Моск. ун-та. Сер. 11, Право. 1996. № 6. С. 3-15.
62. Ткачевский Ю. М. Условно–досрочное освобождение от наказания// Законодательство. – 2004. – № 8. – С. 76–83
63. Ткачевский Ю. М. Прогрессивная система исполнения уголовных наказаний. М., 1997. С. 114.
64. Уголовно – исполнительная система: педагогика, психология и право : матер. Всеросс. научн – практ. Конф., Томск 15 – 16 апреля 2015 г. / под общ.ред. А. А. Вотинова. – Томск : Изд-во «Графика», 2015. – Вып. 3.– 314 с.
65. Уголовно право: учебник [Электронный ресурс] // Уральский Федеральный университет им. Б. Н. Ельцина «УПИ». – Электрон.дан. – [Б. м.], 2010–2015.
66. Уголовное законодательство зарубежных стран. М., 1998.

67. Уголовное право России. Общая часть: учебник / С.А. Балеев, Б.С. Волков, Л.Л. Кругликов и др.; под ред. Ф.Р. Сундунова, И.А. Тарханова. — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Статут, 2009. — 751 с.
68. Уголовное право России. Учебник для вузов. В 2-х томах. Т. 1. Общая часть. Под ред. доктора юридических наук, профессора А. Н. Игнатова и доктора юридических наук, профессора Ю. А. Красикова. - М.: Издательская группа НОРМА-ИНФРА * М, 2003. - 808 с.
69. Уголовное право России. Части Общая и Особенная : учебник / М. П. Журавлев [и др.] ; отв. ред. А. И. Рарога. — М. : Проспект, 2014. — 784 с.
70. Уголовное право России. Часть общая. Под ред. Л.Л.Кругликова
71. Уголовное право Российской Федерации. Общая часть / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 2009.
72. Уголовное право. Общая часть / А.Ф. Сизый. - Чебоксары, 2009
73. Уголовное право. Часть Общая. Часть Особенная. Вопросы и ответы. Под ред. Михлина А.С.
74. Уголовное право: учебник [Электронный ресурс] // Уральский Федеральный университет им. Б. Н. Ельцина «УПИ». – Электрон.дан. – [Б. м.], 2010–2015.
75. Уголовно-исполнительная система Российской Федерации в условиях модернизации: современное состояние и перспективы развития : сб. докл. участников Междунар. науч.практ. конф. (Рязань, 22–23 нояб. 2012 г.) : в 4 т. – Рязань : Академия ФСИН России, 2013. – Т. 1: Доклады пленарного заседания. – 192 с. 59.
76. Уголовно-исполнительная система Российской Федерации в условиях модернизации: современное состояние и перспективы развития : сб. докл. участников Междунар. науч.практ. конф. (Рязань, 22–23 нояб. 2012 г.) : в 4 т. – Рязань : Академия ФСИН России, 2013. – Т. 1: Доклады пленарного заседания. – 192 с. 59.

77. Уголовно-исполнительное право: Учебник: В 2т. Т. 1: Общая часть / Под общ.ред. Ю. И. Калинина. – 2-е изд., испр. и доп. – М., Рязань: Логос; Академия права и управления ФСИН России, 2006.

78. Условно–досрочное освобождение [Электронный ресурс] / сост. В. М. Фридман. – М.: РОО «Центр содействия реформе уголовного правосудия», 2013. – 30 с.

79. Фоницкий И. Я. Курс уголовного судопроизводства. Т. 2. / Под ред. А. В. Смирнова СПб. : Альфа, 1996. 102с

80. Читая З. И. Замена неотбытой части наказания более мягким как средство механизма реализации функции лишения свободы в уголовном судопроизводстве // Антология научной мысли: К 10-летию Российской академии правосудия: Сборник статей./Отв. ред. В. В. Ершов, Н. А. Тузов. М.: Статут, 2008. С. 539—544.

81. Швецов Н.М., Швецов М.Н. Ответственность и гуманизм комиссии по помилованию // Уголовно-исполнительная система: право, экономика, управление. - 2010. - № 2. - С. 21-23.

82. Эминова В. Е. Уголовно – исполнительное право России. Общая и Особенная части : учебник для бакалавров / В. Е. Эминова, В. Н. Орлова. – 2 – е изд., перераб. и доп. – М. : Издательство Юрайт, 2014. – 799 с.