



Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе

Центр ОБСЕ в Ашхабаде

**Комментарий к
Уголовному кодексу
Туркменистана**
(постатейный)

г. Ашхабад – 2013 г.

Смирнов А.В., Калиновский К.Б.

Комментарий к Уголовному кодексу Туркменистана. Постатейный / Под общ. ред. проф. А.В. Смирнова. 2013 г.

Авторы комментария:

Смирнов А.В., д.ю.н., проф., советник Конституционного Суда Российской Федерации, Заслуженный юрист Российской Федерации

Калиновский К.Б., к.ю.н., доц., советник Конституционного Суда Российской Федерации.

Заявление об ограничении ответственности:

Мнения авторов данного издания необязательно отражают официальную позицию Центра ОБСЕ в Ашхабаде.

КОММЕНТАРИЙ К УГОЛОВНОМУ КОДЕКСУ ТУРКМЕНИСТАНА

Сокращения:

УК – Уголовный кодекс Туркменистана¹

УПК – Уголовно-процессуальный кодекс Туркменистана²

УИК – Уголовно-исполнительный кодекс Туркменистана³

КоАП - Кодекс об административных правонарушениях⁴

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

РАЗДЕЛ I. УГОЛОВНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ТУРКМЕНИСТАНА

ГЛАВА 1. ЗАДАЧИ И ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Статья 1. Уголовное законодательство Туркменистана

(1) Уголовное законодательство Туркменистана основывается на Конституции Туркменистана, общепризнанных принципах и нормах международного права и состоит из настоящего Кодекса.

(2) Отдельные законы, устанавливающие уголовную ответственность, подлежат включению в настоящий Кодекс.

1. В соответствии с ч. 2 ст. 64 Конституции Туркменистана законодательные права по вопросам уголовного законодательства принадлежат к исключительной компетенции Меджлиса. Во исполнение и развитие данной конституционной нормы часть 2 комментируемой статьи устанавливает, что положения отдельных законов, устанавливающих уголовную ответственность, подлежат включению в УК, который единственный только и может быть источником уголовного права. Таким образом, допуская принятие и иных законов, содержащих уголовно-правовые нормы, однако до включения их положений, которые регулируют вопросы уголовной ответственности, эти положения не должны применяться самостоятельно.

2. Вместе с тем в соответствии с ч.1 комментируемой статьи уголовное законодательство Туркменистана, хотя и состоит из УК, основывается на Конституции Туркменистана, а также общепризнанных принципах и нормах международного права. Как установлено ч. 2 ст. 5 Конституции она является Основным Законом государства; закрепленные в ней нормы и положения имеют прямое действие; законы и иные правовые акты, противоречащие Конституции, не имеют юридической силы. Это значит, что все другие законы, в том числе уголовные, не могут противоречить Конституции, а в случае, если такое противоречие все же случится, конституционная норма должна применяться напрямую, поскольку обладает приоритетом. Следовательно, суд, разрешая дело (в том числе уголовное), применяет непосредственно нормы Конституции, если придет к убеждению, что уголовный закон находится в противоречии с соответствующими положениями Конституции.

¹ Уголовный кодекс Туркменистана, Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2010 г., № 2, ст. 28, с изменениями и дополнениями по состоянию на 4 августа 2012 г.

² Уголовно-процессуальный кодекс Туркменистана, Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2009 г., № 2, ст. 29, с изменениями и дополнениями по состоянию на 12 декабря 2012 г.

³ Уголовно-исполнительный кодекс Туркменистана, Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2011 г., № 1, ст. 8.

⁴ Кодекс Туркменской ССР об административных правонарушениях, Ведомости Верховного Совета ТССР, 1984 г., № 35, ст. 153, с изменениями и дополнениями по состоянию на 4 августа 2012 г., или Кодекс Туркменистана об административных правонарушениях, Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2013 г., № 3, ст. 52 (вступает в силу с 1 января 2014 г.).

Суд при разрешении дела может непосредственно применять конституционные нормы при условии если:

а) норма УК находится в противоречии с соответствующими положениями Конституции Туркменистана;

б) УК Туркменистана не регулирует те или иные уголовно-правовые отношения, которые по мнению суда нуждаются в урегулировании (наличие так называемого пробела в законе);

с) закрепленные нормой Конституции положения, исходя из ее смысла, не требуют дополнительной регламентации путем принятия иных, конкретизирующих соответствующие конституционные нормы законов.

Однако согласно ст. 99 Конституции и ч. 1 ст. 4 Закона Туркменистана «О суде» судьи независимы и подчиняются только закону, руководствуясь при этом своим внутренним убеждением. Следовательно, выводы суда о неконституционности того или иного закона, сделанные им при производстве по конкретному делу, сами по себе еще не могут служить основанием для официального признания этого закона не соответствующим Конституции Туркменистана, утрачивающим юридическую силу и не подлежащим применению другими судами, государственными органами и должностными лицами. Такой вывод имеет значение лишь для принятия решения по данному делу, рассматриваемому этим судом.

Только Меджлис определяет соответствие или несоответствие Конституции нормативных правовых актов органов государственной власти и управления (п. 9 ст. 63 Конституции). Однако следует отметить, что конкретный порядок осуществления этой функции конституционного контроля Меджлисом, в том числе по запросам судов, в настоящее время еще не определен.

3. Согласно ч. 2 ст. 6 Конституции Туркменистан признает приоритет общепризнанных норм международного права. Если международным договором Туркменистана установлены иные правила, чем предусмотренные законом Туркменистана, в том числе УК, применяются правила международного договора.

Под общепризнанной нормой международного права следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного, а под общепризнанными принципами международного права - основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо.

4. Среди международных договоров Туркменистана, имеющих значение для применения норм уголовного права, можно назвать следующие:

Конвенция ООН о психотропных веществах 1971 г., (г. Вена, 21 февраля 1971 г.), ратиф. 18 июня 1996 г.; Конвенция ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, (г. Вена, 19 декабря 1988 г.), ратиф. 18 июня 1996 г.; Конвенция ООН о рабстве (Нью-Йорк, 1 апреля 1927 г.), ратиф. 20 декабря 1996 г.; Дополнительная конвенция ООН об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством, (Нью-Йорк, 7 сентября 1956 г.), ратиф. 20 декабря 1996 г.; Протокол ООН о внесении изменений в Конвенцию о рабстве, одобренной Резолюцией №794/8 ГА ООН, (Нью-Йорк, 23 октября 1953 г.) Вступил в силу 7 декабря 1953 г., ратиф. 20 декабря 1996 г.; Международный пакт о гражданских и политических правах, (Нью-Йорк, 16 декабря 1966 г.), ратиф. 20 декабря 1996 г.; Конвенция о борьбе с незаконным захватом воздушных судов (г. Гаага, 16 декабря 1970 г.), ратиф. 30 апреля 1999 г.; Конвенция о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности морского судоходства, (г. Рим, 10 марта 1988 г.), ратиф. 30 апреля 1999 г.; Конвенция о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов (Нью-Йорк, 14 декабря 1973 г.), ратиф. 30 апреля 1999 г.; Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, (Нью-Йорк, 10 декабря 1984 г.), ратиф. 30 апреля 1999 г.; Международная конвенция о борьбе с захватом заложников (Нью-Йорк, 17 декабря

1979 г.), ратиф. 30 апреля 1999 г.; Протокол о борьбе с незаконными актами насилия в аэропортах, обслуживающих международную гражданскую авиацию, дополняющему Конвенцию о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации (г. Монреаль, 24 февраля 1988 г.), ратиф. №374-1 от 30 апреля 1999 г.; Второй Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах, направленный на отмену смертной казни (Нью-Йорк, 15 декабря 1989 г.), Постановление Халк Маслахаты Туркменистана от 28 декабря 1999 г. №КХМ-21; Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (Нью-Йорк, 15 ноября 2000 г.), подписана Президентом Туркменистана 28 марта 2005 г., Договор между Российской Федерацией и Туркменистаном о передаче для отбывания наказания лиц, осужденных к лишению свободы (подписан в г. Москве 18.05.1995 г.).

На основании статьи 22 Закона Туркменистана «О международных договорах Туркменистана» в случаях, когда в целях выполнения международного договора Туркменистана необходимо принятие законов Туркменистана, актов Президента Туркменистана либо постановлений Меджлиса Туркменистана, заинтересованные министерства и ведомства по согласованию с Министерством адалат и Министерством иностранных дел Туркменистана в установленном порядке представляют в Кабинет Министров Туркменистана предложения о принятии таких нормативных правовых актов либо предложения о внесении изменений и дополнений в законодательство Туркменистана. То есть положения международных договоров, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в Туркменистане непосредственно — иначе наряду с международным договором необходимо применять и соответствующий внутригосударственный правовой акт, принятый для осуществления положений данного международного договора. Поскольку нормы международно-правовых соглашений, устанавливающих признаки преступлений международно-правового характера, как правило, не имеют санкций, они могут применяться лишь тогда, когда стали нормами внутригосударственного уголовного права Туркменистана. Международными договорами обычно устанавливается обязанность государств обеспечить выполнение предусмотренных ими обязательств путем урегулирования наказуемости соответствующих преступлений внутренним национальным законодательством.

5. Следует иметь в виду, что общепризнанные принципы и нормы международного права существуют как в форме норм, установленных международными договорами, так и в форме международных юридических обычаев, которые составляют так называемое общее международное право. Статутом Международного Суда ООН от 26 июня 1945 г. обычай определен как доказательство «общей практики, принятой в качестве правовой нормы» (п. 1 «b» ст. 38). Обычная норма становится принадлежностью общего международного права в результате ее признания если не всеми, то большинством государств, представляющих основные политические и правовые системы. Современные международно-правовые обычаи склонны к приобретению формальной определенности, так как общепризнанные принципы и нормы, как правило, находят отражение в многосторонних конвенциях и соглашениях, и кроме того, — в иных документах международного права: декларациях, резолюциях международных органов и организаций, конференциях, решениях международных судов и т.д.

Статья 2. Задачи уголовного законодательства

(1) Уголовное законодательство Туркменистана имеет задачей охрану личности, прав и свобод граждан, интересов общества и государства, собственности, общественного порядка, независимости, конституционного строя и нейтрального статуса Туркменистана, мира и безопасности человечества от преступных посягательств, а также предупреждение преступлений.

(2) Для осуществления этих задач уголовное законодательство Туркменистана закрепляет основания и принципы уголовной ответственности, определяет, какие общественно опасные деяния являются преступлениями, и

устанавливает наказания и иные меры уголовно-правового воздействия за их совершение.

1. Устанавливая задачи, подлежащие решению посредством уголовного законодательства, ст. 2 УК Туркменистана определяет как охранительную, так и предупредительную (превентивную) функции уголовного закона. Перечисляя объекты уголовно-правовой охраны, когда задача охраны личности, прав и свобод граждан текстуально ставится перед задачей охраны интересов общества и государства, УК учитывает закрепленный в ст. 3 Конституции Туркменистана приоритет общечеловеческих ценностей, согласно которому высшей ценностью общества и государства является человек. Такая иерархия ценностей положена и в основу структуры Особенной части УК, которая также открывается главами о преступлениях против жизни и здоровья личности, против ее свободы, чести и достоинства и т.д. Однако из этого вовсе не вытекает, что тот или иной объект охраны может защищаться в степени меньшей, чем другой.

2. Объектами охраны являются: сама личность, ее физическая и нравственная неприкосновенность; права и свободы граждан, интересы общества и государства, собственность, общественный порядок, под которым понимается совокупность общественных отношений, обеспечивающих: общественное спокойствие, соблюдение общественной нравственности, бесперебойную работу транспорта, предприятий, учреждений и организаций; независимость, конституционный строй, под которым понимаются формы государственной власти в Туркменистане и ее источник, способы ее осуществления, разделения на законодательную, исполнительную и судебную, пределы действия суверенитета и нейтральный статус (постоянный нейтралитет) Туркменистана, признаваемые и поддерживаемый Организация Объединенных Наций в Резолюции Генеральной Ассамблеи "Постоянный нейтралитет Туркменистана" от 12 декабря 1995 года: "мир и безопасность человечества от преступных посягательств (раздел VIII УК. Преступления против мира и безопасности человечества).

3. Предупреждение (превенция) преступлений имеет два вида:

а) *частная превенция*, т.е. предупреждение совершения лицами, ранее совершившими преступления, новых преступлений. Это обеспечивается за счет применения к ним мер уголовного наказания или (при наличии для этого оснований) принудительных мер воспитательного воздействия к несовершеннолетним; мер медицинского характера к лицам, совершившим деяния, предусмотренные уголовным законом, в состоянии невменяемости; либо заболевшим после совершения преступления психическими расстройствами, делающими невозможным назначение или исполнение наказания, либо страдающим алкоголизмом, наркоманией или токсикоманией.

б) *общая превенция*, т.е. предупреждение совершения преступления другими лицами, на что направлено не только воздействие самого уголовно-правового запрета, но и нормативные инструменты, создающие стимулы для перехода правонарушителя к правомерному поведению: о специальных видах освобождения от уголовной ответственности, в т.ч. при добровольной сдаче оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств (примечание к ст. 287 УК), наркотических средств или психотропных веществ и активном способствовании раскрытию или пресечению преступлений (примечание к статье 292 УК); добровольной сдаче наса (примечание к статье 306-1 УК); при добровольном возмещении в полном объеме ущерба, причиненного нарушением правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств (примечание № 2 к статье 326 УК); при добровольном освобождении похищенного человека (примечание к статье 126 УК); добровольное освободившее потерпевшего при торговле людьми и содействие раскрытию совершенного преступления (примечание к статье 129-1 УК); добровольное освобождение заложника (примечание к ст. 130 УК); добровольном сообщении органу или должностному лицу, имеющим право возбудить уголовное дело о даче взятки или посредничестве во взяточничестве (примечания к статьям 185-186 УК); при добровольном сообщении о

подкупе (примечание к статье 268 УК); добровольное прекращение участия в незаконном вооруженном формировании и сдача оружия (примечание к статье 273 УК).

4. Способам реализации охранительной и предупредительной задач уголовного права посвящена ч. 2 ст. 2 УК, в которой говорится, что УК: закрепляет основания и принципы уголовной ответственности (ст. ст. 3 - 4); определяет, какие общественно опасные деяния являются преступлениями (ст. 11); виды наказаний (ст. 44); иные меры уголовно-правового воздействия за совершение преступлений, в т.ч. принудительные меры воспитательного воздействия (статьи 89-90 УК) и принудительные меры медицинского характера (Раздел VI УК).

Статья 3. Принципы уголовного законодательства

(1) Уголовное законодательство Туркменистана основывается на принципах законности, равенства граждан перед законом, виновной ответственности, справедливости и гуманизма.

(2) Преступность деяния, его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются уголовным законом.

(3) Лицо подлежит уголовной ответственности только за те действия (бездействие), наступившие вредные последствия, в отношении которых установлена его вина.

(4) Никто не может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом.

(5) Лица, совершившие преступления, равны перед законом и подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, имущественного и должностного положения, отношения к религии, убеждений, партийной принадлежности.

(6) Наказание и иная мера уголовно-правового воздействия, подлежащая применению к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, строго соответствовать тяжести преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

(7) Наказания и иные меры уголовно-правового воздействия, применяемые к лицам, совершившим преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства.

1. Принципы — это руководящие идеи, основные правила деятельности. Поскольку право — это, в сущности, общеобязательные требования справедливости, то правовые принципы есть не что иное, как мера справедливого и должного в праве. Закон легитимен, т. е. имеет правовое содержание, лишь постольку, поскольку он отвечает принципам права.

2. Принцип законности в уголовном праве требует, прежде всего, чтобы деяние могло быть запрещено в качестве преступления не произвольно, и не каким-либо подзаконным актом, а исключительно законом, т.е. нормативно-правовым актом, принятым в установленном законом порядке законодательным органом власти — Меджлисом Туркменистана. Причем следует иметь в виду, что согласно Конституции Туркменистана (ч. 2 ст. 5) нормативные правовые акты, затрагивающие права и свободы человека и гражданина, не доведенные до всеобщего сведения, являются недействующими с момента их принятия. Следовательно, уголовный закон, чтобы он мог применяться, должен быть сначала опубликован и вступить в действие в установленном законом порядке. Кроме того принцип законности в уголовном праве означает, что никто не может быть привлечен к уголовной ответственности и осужден за деяние (или, иначе говоря, действие либо бездействие), которое не было объявлено по закону преступлением на момент его совершения (лат. "nullum crimen, nullum poena sine lege" — нет преступления, нет наказания без указания на то в законе).

3. Согласно ст. 56 Конституции Президент Туркменистана издает указы,

постановления и распоряжения, имеющие обязательную силу на всей территории Туркменистана. По смыслу ч. 2 ст. 59 Конституции указы Президента, как и вся его деятельность, не должны противоречить как самой Конституции, так и законам Туркменистана, в том числе УК. Поскольку, по смыслу ч. 1 ст. 1 УК, уголовное законодательство Туркменистана состоит лишь из Уголовного кодекса, указы, постановления и распоряжения Президента Туркменистана не должны иметь предмет своего регулирования уголовно-правовые отношения.

4. Конституция Туркменистана (ч. 2 ст. 6) устанавливает, что Туркменистан признает приоритет общепризнанных норм международного права, и если международным договором Туркменистана установлены иные правила, чем предусмотренные законом Туркменистана, применяются правила международного договора. Вместе с тем необходимо учитывать, что сами по себе нормы международного права не могут быть основанием для привлечения лица к уголовной ответственности, если они не были имплементированы (т.е. включены) в национальное законодательство Туркменистана. Это корреспондирует (соответствует) положению ч. 1 ст. 1 УК Туркменистана о том, что уголовное законодательство Туркменистана основываясь на Конституции Туркменистана, общепризнанных принципах и нормах международного права, состоит из настоящего Кодекса, который является единственным источником уголовного права.

5. Принцип законности требует, чтобы наказание за совершенное преступление назначалось в тех верхних и нижних пределах, которые предусмотрены санкцией статьи (частью или пунктом статьи) Особенной части уголовного кодекса, с учетом положений Общей части Уголовного кодекса, касающихся общих правил назначения наказания (ст. 56), смягчающих и отягчающих обстоятельств (ст. 57-58), назначения более мягкого наказания, чем предусмотренного за данное преступление (ст. 59), назначения наказания за неоконченное преступление (ст. 60), условного осуждения (ст. 68 УК) и т.д. Нельзя также назначать наказание, которое не указано в исчерпывающем перечне наказаний, изложенном в ст. 44 УК Туркменистана.

6. Теория уголовного права исходит из недопустимости применения уголовного закона по аналогии, т.е. применения к совершенному общественно опасному деянию, не предусмотренному какой-либо статьей УК, нормы Особенной части этого Кодекса, запрещающей совершение деяния, наиболее сходного с данным. Применение уголовного закона по аналогии означало бы восполнение правоприменителем пробелов законодательства, на что он не уполномочен. Однако, в отличие от аналогии закона, в уголовном праве уместно распространительное толкование норм закона, при котором правоприменителю в своем решении (приговоре, определении, постановлении) удастся доказать (путем обращения к содержанию других норм УК и сравнению его с содержанием толкуемой нормы; месту толкуемой нормы в системе уголовного законодательства; судебной практике; правовой истории; научным положениям и т.д.), что данная норма на самом деле имеет более широкое (узкое) содержание, которое должен был подразумевать (и, значит, подразумевал) в ней законодатель, чем это, на первый взгляд, выражено в ней, если смотреть только на ее внешнюю форму.

7. Принцип законности не допускает "завышенную" уголовно-правовую квалификацию преступления, предусматривающую обвинение в более тяжком преступлении и более строгое наказание, или дополнительную квалификацию, с "запасом", по другим статьям УК с расчетом на то, что в случае ошибочности такой квалификации суд сможет в дальнейшем перейти к менее тяжкому обвинению.

8. Принцип вины (ч. 2 комм. ст.) устанавливает, что лицо подлежит уголовной ответственности только за те действия (бездействие), наступившие вредные последствия, в отношении которых установлена его вина, или, иначе говоря, психическое отношение лица к совершенному им общественно опасному деянию и его последствиям, выраженное либо в форме умысла либо неосторожности. Привлечение лица к уголовной ответственности за совершение общественно-опасного деяния, запрещенного уголовным законом, без вины (что в теории права называется

объективным вменением) не правомерно. Принцип вины связан с тем, что уголовная ответственность носит личный характер ("уголовный" – от слова "голова", личность) и отличается от гражданской и некоторых других видов ответственности тем, что не может быть возложена, кроме виновного лица, на иных лиц (родственников, опекунов, попечителей). Однако в некоторых правовых системах, где предусматривается распространение уголовной ответственности не только на физических, но и на юридических лиц, принцип вины подвергается испытанию, поскольку организация не способна иметь психическое отношение к какому-либо деянию. В таких случаях обычно прибегают к юридической конструкции, когда для уголовной ответственности юридического лица требуется установление виновного поведения его собственников или сотрудников.

Вина (умысел, неосторожность) является необходимым признаком субъективной стороны всех составов преступлений. Если в деянии не установлена предусмотренная уголовным законом форма вины, то в нем отсутствует и состав преступления. Так, например, подмена ребенка может являться уголовным преступлением только в случае умышленного совершения (ст. 128 УК Туркменистана) и не образует состава преступления при совершении по неосторожности. Впрочем, некоторые из составов преступлений могут быть сконструированы таким образом, что преступления могут совершаться как умышленно, так и по неосторожности. Например, заражение другого лица заболеванием СПИД лицом, знавшим о наличии у него этой болезни (ч. 2 ст. 19 УК Туркменистана) возможно как при прямом или косвенном умысле, так и по неосторожности (прежде всего, в виде самонадеянности). Возможна и так называемая сложная форма вины, когда само деяние совершается лицом умышленно, а предусмотренные составом преступления вредные последствия наступают по неосторожности, например, ст. 124 УК Туркменистана, предусматривающая занятие врачеванием лицом, не имеющим на то специального разрешения или надлежащего медицинского образования (умысел), повлекшее по неосторожности причинение вреда здоровью средней тяжести (ч. 1), либо смерть потерпевшего либо причинение тяжкого вреда его здоровью (ч. 2).

9. Согласно ст. 17 Конституции Туркменистана гарантируется равенство прав и свобод граждан, а также равенство граждан перед законом независимо от национальности, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, языка, отношения к религии, политических убеждений, партийной принадлежности. Часть 5 комм. ст. фактически воспроизводит это конституционное положение применительно к уголовной ответственности, добавляя сюда равенство независимо от пола и расы, что, впрочем, подразумевается в Конституции под более общим понятием "происхождение".

Однако данное положение не означает, во-первых, равной ответственности лиц, совершивших преступление, и их равного наказания, ибо это определяется степенью их вины и тяжести последствий преступления, которые могут быть различны. Во-вторых, указанное юридическое равенство не исключает дифференцированного законодательного регулирования правового положения различных групп лиц, в том числе разных оснований (условий) для привлечения их к уголовной ответственности, что может включать и различия в зависимости от пола, возраста, имущественного, должностного положения, исходя из представлений законодателя о целесообразности и справедливости, однако в пределах каждой такой группы ответственность наступает независимо от различий, названных в ст. 17 Конституции и ч. 5 ст. 3 УК Туркменистана, т.е. равным образом.

Так, несовершеннолетним лицам, осуждаемым к лишению свободы, в отличие от совершеннолетних, наказание в виде лишения свободы может быть назначено только на срок не свыше десяти лет, а за особо тяжкие преступления - не свыше пятнадцати лет (ч. 1 ст. 87 УК Туркменистана). Только к осужденным беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет, кроме осужденных к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие или особо тяжкие преступления против личности, суд может отсрочить отбывание наказания до достижения ребенком

восьмилетнего возраста (ч. 1 ст. 87 УК Туркменистана). Уголовный закон не исключает возможности установления ответственности за некоторые деяния, которые могут совершаться только определенными категориями граждан – должностными лицами, военнослужащими и другими так называемыми специальными субъектами.

Точно также не нарушают конституционный принцип равенства положения, установленные Конституции Туркменистана, которые устанавливают неприкосновенность Президента Туркменистана и особый порядок привлечения к ответственности членов Меджлиса, а также судей и ряда др. категорий лиц. Особенности правового статуса этих лиц обусловлены необходимостью обеспечить независимость их деятельности, однако в рамках этого особого статуса все они соответственно обладают одинаковыми правами и обязанностями, независимо от пола, расы, национальности, языка, имущественного и должностного положения, отношения к религии, убеждений, партийной принадлежности.

10. В соответствии с ч. 6 комм. ст. наказание и иная мера уголовно-правового воздействия, подлежащая применению к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, строго соответствовать тяжести преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. То есть справедливость состоит, в первую очередь, в соответствии наказания и иных мер уголовно-правового воздействия характеру и тяжести совершенного преступления, а также личности виновного. Кроме того, было бы нарушением принципа справедливости повторное осуждение лица за одно и то же преступление, квалификация одного и того же деяния по нескольким статьям УК, когда содержащиеся в них составы преступлений соотносятся между собой как общее и частное, или как целое и часть, равно как и повторный учет одних и тех же обстоятельств и при квалификации преступления, и при определении вида и меры наказания за содеянное (общепризнанный международно-правовой принцип *non bis in idem* – лат., "нельзя дважды за одно и то же", предусмотренный в ч. 7 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах). Тем не менее, принцип *non bis in idem* не нарушается закреплением в УК институтов судимости и рецидива преступлений, которые позволяют учитывать ранее совершенные преступления при наступлении уголовной ответственности и назначении наказания за позже совершенное преступление, что объясняется не повторным привлечением к ответственности за одно и то же деяние, а лишь требованием индивидуализации уголовной ответственности с учетом личности виновного.

11. Принцип гуманизма, закрепленный в ч. 7 комм. ст., заключается в том, что наказания и иные меры уголовно-правового воздействия, применяемые к лицам, совершившим преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства. Следует, однако, иметь в виду, что отбывание наказания может сопровождаться причинением осужденному и психологических страданий (иначе это не являлось бы наказанием), а также и определенного унижения человеческого достоинства (например, лишение свободы). Важно, чтобы унижение человеческого достоинства не являлось целью назначаемого наказания, а имело место лишь как попутное и временное последствие ("неизбежное зло") уголовного наказания, которое государство обязано стремиться постоянно минимизировать.

Гуманизм уголовной ответственности предполагает сокращение уголовной репрессии до необходимого и достаточного минимума, обеспечивающего приемлемый уровень защиты общества от преступлений. Экономия уголовной репрессии, как проявление принципа гуманизма, проявляется в системе наказаний от менее строгих к более строгим (ст. 44 УК); в отмене смертной казни; в институтах освобождения от уголовной ответственности и наказания (ст. ст. 70 – 79 УК); в амнистии и помиловании (ст. 80 УК), возможности досрочного снятия судимости (ч. 4 ст. 81 УК); в возможности назначения более мягкого наказания, чем предусмотренного за данное преступление (ст. 59 УК) и др.

Принцип гуманизма находит свое выражение также в установлении особого режима уголовной ответственности и наказания в отношении несовершеннолетних

(глава 13 УК); беременных женщин и женщинам, имеющих малолетних детей, для которых предусмотрена возможность отсрочки отбывания наказания (ст. 78 УК) и т. д.

Статья 4. Основание уголовной ответственности

Основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом.

1. Основание уголовной ответственности – это юридический факт, порождающий, с одной стороны, право государства привлечь к ответственности и наказать лицо, виновное в совершении преступления, а с другой, – обязанность этого лица понести уголовную ответственность. Таким юридическим фактом является совершение лицом преступления, т.е. деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом.

2. Под уголовной ответственностью понимают меры принудительного характера, предусмотренные уголовным законом в качестве санкции на совершение лицом преступления:

1) осуждение лица, признанного виновным, от имени государства лица обвинительным приговором суда; 2) назначение ему наказания; 3) исполнение наказания; 4) несение лицом, отбывшим наказание ряда отрицательных для него последствий, вытекающих из сохранения у него судимости и некоторых других ограничений (к примеру, связанных с условным осуждением).

Уголовная ответственность начинается в момент признания лица виновным приговором суда и продолжается вплоть до погашения или снятия судимости. Иногда полагают, что уголовная ответственность возникает уже в момент совершения преступления, однако понятие юридической ответственности предполагает, что лицо "отвечает" за свои деяния, т.е. несет некие неблагоприятные последствия, предусмотренные законом. Если же преступление осталось нераскрытым (виновное лицо не установлено либо виновность не доказана) или вообще неизвестным (т.н. латентные преступления) государственными органам, то нельзя говорить и о чьей-либо уголовной ответственности.

Чтобы уголовная ответственность в итоге наступила необходимо сначала привлечь лицо к уголовной ответственности в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законом. Процесс привлечения лица к уголовной ответственности обычно начинается с вынесения органами предварительного расследования постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого и завершается вынесением обвинительного приговора суда, после чего наступает (начинает реализовываться), собственно, сама уголовная ответственность.

Уголовная ответственность начинает реализовываться уже в момент провозглашения судом обвинительного приговора за счет осуждения лица от имени государства, что имеет морально-правовое значение, и продолжает реализацию в виде исполнения наказания, либо в виде иных уголовно-правовых мер, не связанных с исполнением наказания (условное осуждение и т.д.).

Закон допускает, что лицо, несмотря на наличие оснований уголовной ответственности, в определенных случаях может быть освобождено от уголовной ответственности (в связи с добровольным отказом от преступления, чистосердечным раскаянием, примирением с потерпевшим, изменением обстановки, истечением срока давности – гл. 10 УК).

3. Понятие "деяние" складывается из действия либо бездействия. Действие – это активное поведение лица, бездействие – пассивное поведение, состоящее в несовершении лицом определенных действий, которые оно было обязано и могло совершить.

4. Состав преступления – это совокупность предусмотренных уголовным законом объективных и субъективных признаков, которые характеризуют то или иное деяние

как преступление. Признаки состава преступления могут быть зафиксированы как в отдельной статье УК, так и в ее частях. При этом некоторые из этих признаков (например, вина, вменяемость) закрепляются в статьях не только Особенной, но и Общей части УК.

5. Выделяют четыре элемента состава преступления: объект преступления, объективную сторону, субъективную сторону и субъект. Каждый из них объединяет соответствующие признаки состава преступления. Эти признаки можно подразделить на общие, присутствующие во всех составах преступлений (например, общественная опасность деяния, вина, вменяемость), и специальные, отличающие между собой различные составы преступлений.

Так, объект преступления включает такой общий признак, как охраняемые уголовным законом общественные отношения и интересы (правовые блага), на которые посягает преступление. Отдельные составы преступлений конкретизируют этот общий признак в виде специальных признаков объекта преступления, как то: жизнь и здоровье человека, собственность, общественная и государственная безопасность и т.д.

К числу общих признаков объективной стороны состава преступления относится само деяние в форме действия или бездействия, а также его общественная опасность, достигающая уровня, когда можно говорить о его уголовной противоправности. К специальным признакам объективной стороны признаки могут быть отнесены: ущерб (вред), причиненный преступлением (общественно опасные последствия), а также причинная связь между деянием и его общественно-опасными последствиями (ущерб и причинная связь необходимы лишь для материальных составов), время, место, способ, обстановка, орудия и средства совершения преступления.

6. Вопрос о причинной связи деяния и его последствий — одна из наиболее сложных проблем уголовного права: как теории, так и практики. Нормы о причинной связи обычно не присутствуют в уголовном законодательстве (исключение составляет УК Афганистана 1976 года и УК Вьетнама 1980 года, Примерный уголовный кодекс США), и поэтому представления о причинной связи преступного деяния и его последствий разрабатываются в основном на доктринальном уровне. Поэтому проблеме на причинной связи в данном Комментарии следует остановиться особо.

В уголовно-правовой теории существуют различные теории причинной связи. Наиболее ранней из них является *теория непосредственной причинной связи*, когда юридическое значение признается лишь за последней причиной, которая непосредственно привела к общественно-опасным (вредным) последствиям (например, в соответствии с этим подходом причиной, значимой для уголовной ответственности за убийство, не может считаться предоставление убийце огнестрельного оружия, а только совершение из этого оружия смертельного выстрела).

Противоположностью ей является *теория эквивалентности*, или «условия, без которого нет», (*лат.*, *conditio sine qua non*), в которой все необходимые причины, без которых не наступил бы преступный вред (остальные мысленно устраняются, или, иначе говоря, элиминируются), признаются равнозначными, и если все они или любая из них охватываются той или иной формой вины, предусмотренной законом для данного вида преступления, то это является достаточным для наступления уголовной ответственности (например, если смерть пострадавшего наступила от совокупного действия ранения, причиненного ему умышленными действиями другого лица, наложившегося на уже имевшееся заболевание, то этого достаточно для привлечения к уголовной ответственности за убийство).⁵

Можно назвать также *теорию адекватности*, когда из ряда причин и условий, приведших к причинению вреда выбирается наиболее вероятная (адекватная); *теорию*

⁵ Концепция эквивалентности необходимых условий реализована, например, в ст. 8 УК Грузии 2000 года, где предусматривается, что причинная связь существует тогда, когда деяние является необходимым условием противоправного последствия или его конкретной опасности, без которого в данном случае это последствие не наступило бы либо не создалась бы такая опасность.

риска, в которой причинная связь — это результат действия лишь той причины, которая создает наибольший риск наступления вредных последствий; *теорию неравноценности условий*, которая советует определять условие, внесшее наибольший вклад в наступление опасных последствий и т.д. Последние три теории, по сути, придают уголовно-правовое значение причинной связи только одной из всех возможных причин — наиболее подходящей или результативной для производства общественно-опасного последствия в данных обстоятельствах (либо, что почти то же самое — наиболее вероятной).

Разновидностью этой группы теорий является концепция, которая, основываясь на положениях т.н. материалистической диалектики, *разграничивает причины* (явления, которые в силу своих качеств способны породить соответствующие последствия) и *условия* (явления, которые не могут сами по себе вызвать последствие, но создают возможность для его наступления). Например, если преступник в открытом море сталкивается с бортом лодки в воду человека (причина), которого не научили плавать (условие), в результате чего он тонет, между действиями преступника и смертью пострадавшего имеется преступная связь, поскольку в данных условиях столкновение человека в воду порождает его гибель. Само же по себе условие (бездействие тех, кто в свое время не научил погибшего плавать) в данном случае не имеет значения причинной связи и не влечет уголовной ответственности для бездействовавших лиц. Думается, что именно эта концепция в силу исторических причин является наиболее распространенной на постсоветском пространстве.

Однако существенным недостатком подобных теорий является трудность в разграничении факторов (в т. ч. причин либо условий), которые более остальных повлияли на наступление вредного последствия, внесли в него наибольший вклад. Так, например, пользуясь ими, весьма сложно определить, что явилось причиной, а что условием наступления смерти, или что было ее наиболее адекватной причиной в случае, когда человек пострадал сначала от удара напавшего на него преступника, затем скончался от развившейся у него на фоне полученного телесного повреждения сердечной недостаточности.

На наш взгляд, более точной и практичной может быть *концепция закономерной причинной связи*, основанная на учете или исключении из суммы причин *противодействующих факторов* (ее можно также назвать: концепция отсутствия противодействующих факторов, или «условий, при которых не», *conditio quae non, lat.*). Она, в сущности, является развитием теории эквивалентности, поскольку допускает принятие во внимание всей совокупности причин наступления вредных последствий, без деления их на главные и второстепенные. Однако данная концепция делает к эквивалентному подходу существенное дополнение в виде учета объективных противодействующих факторов. Так, если наряду с деянием злоумышленника в данной ситуации присутствовали факторы, которые *объективно* давали возможность избежать наступления вредных последствий, это деяние не может быть закономерной, а потому и достаточной для соответствующей квалификации деяния причиной (хотя иногда может служить основанием для иной уголовно-правовой квалификации). Если же таких объективных противодействующих факторов в данной ситуации не было, деяние должно считаться закономерной причиной.

Например, если человек пострадал от удара при разбойном нападении, а в пределах досягаемости для него или обнаруживших пострадавшего лиц находилось известное им лечебное учреждение, в котором ему могли оказать квалифицированную медицинскую помощь, в т. ч. вовремя предотвратить развитие сердечной недостаточности, налицо объективный противодействующий фактор, лишающий причинную связь свойства закономерности. В такой ситуации нападавший может отвечать лишь за разбой и покушение на убийство. Однако если таких подходящих лечебных учреждений либо врача в пределах доступности не было, нанесение пострадавшему телесного повреждения являлось вполне закономерной причиной наступления смерти, в т. ч. в совокупности с последующим влиянием сердечной недостаточности. В последнем случае преступление может квалифицироваться не

только как разбой, но и оконченное преступление — убийство (конечно, при условии наличия соответствующей вины, допустим, когда преступник заранее был готов принять любой «сценарий» развития событий, приведших к смерти пострадавшего после его удара — т.н. относительно определенный умысел. См. о нем комм. к ст. 27 настоящего Кодекса).

Другой пример. Если стрелочник нарочно не закрыл железнодорожный шлагбаум перед приближающимся составом, когда на путях застрял грузовик, водитель которого в итоге погиб в ходе столкновения с поездом, виновный может отвечать за убийство (деяние в виде бездействия), только когда водитель грузовика в данной ситуации не мог покинуть автомобиль (был ранен, без сознания, не мог выбраться из кабины и т.п.). Если же возможность покинуть машину (противодействующий фактор) для него объективно существовала, то, независимо от того, воспользовался он ею или нет, закономерная причинная связь, необходимая для квалификации деяния как убийства, отсутствует, и стрелочник должен нести уголовную ответственность за покушение на умышленное убийство (ст. 14 и ч. 2 ст. 101 УК), а также при определенных условиях — и за умышленное уничтожение или повреждение имущества, совершенное общеопасным способом (п. а) ч. 2 ст. 235 УК).

Предлагаемая концепция («*conditio quae non*») позволяет разрешить и известный парадокс «о двух убийцах», согласно которому один злоумышленник положил яд во флягу с водой человека, собирающегося в путешествие по пустыне; другой же стрелял в жертву из ружья в пути, но попал пулей только во флягу с отравленной водой, которая вытекла, в результате чего жертва, в конце концов, умерла в безводной пустыне от жажды. В итоге получается, что первый злоумышленник к смерти погибшего вообще непричастен, т.к. тот отравленной воды не пил (можно говорить лишь о покушении на убийство). В то же время второй злоумышленник убийства *как бы* тоже не совершал, т.к. промахнулся и даже фактически уничтожил воду с ядом. Однако жертва все же погибла, а этого не случилось бы без совершения действий, по крайней мере, одним из злоумышленников (тем, кто стрелял). При этом если в пустыне не было никаких объективных противодействующих факторов, то роковой выстрел, лишивший жертву воды, закономерно приводил бы к ее смерти, следовательно, в этом случае второй злоумышленник (стрелявший) совершил убийство. Но если бы объективно противодействующий факторы были (например, впереди на пути жертвы в пределах досягаемости находился оазис и т.д.), но она ими по той или иной причине ими не воспользовалась, он мог бы, так же как и первый, отвечать лишь за покушение на убийство.

7. Из объективной стороны принято исключать признаки субъекта и субъективной стороны преступления, которые рассматриваются отдельно. Общим признаком субъективной стороны является вина в форме умысла или неосторожности, специальным — мотив и цель (например, корыстные).

Субъект как элемент состава преступления общим признаком имеет: наличие физического лица, его возраст, вменяемость (т.н. признаки общего субъекта). Специальные признаки есть у т.н. специальных субъектов; они указываются в статьях Особенной части УК (например, признаки должностного лица, военнослужащего и т.д.).

8. Существуют формальные и материальные составы преступлений. Они различаются тем, что в материальных составах причиненный преступлением вред (общественно опасные последствия деяния) есть признак объективной стороны преступления. Формальные же составы не включают в себя в качестве необходимого признака наступление вреда, который не оказывает влияния на квалификацию содеянного как преступления. Однако и преступления с формальными составами всегда так или иначе создают угрозу причинения ущерба объекту посягательства, характер и возможный размер которого принимается во внимание при оценке общественной опасности преступления (ст. 10 УК).

ГЛАВА 2. ДЕЙСТВИЕ УГОЛОВНОГО ЗАКОНА ВО ВРЕМЕНИ И ПРОСТРАНСТВЕ

Статья 5. Действие уголовного закона во времени

(1) Преступность и наказуемость деяния определяются законом, действующим во время совершения этого деяния.

(2) Временем совершения преступления признается время наступления его последствий, а в случаях, когда ответственность установлена за сам факт совершения предусмотренного уголовным законом действия (бездействия), - время совершения этого действия (бездействия).

1. В ст. 5 УК закреплено общее положение, согласно которому оценка деяния как преступного и наказуемого определяются законом, действующим во время совершения этого деяния. Данное положение корреспондирует принципиальному положению Конституции Туркменистана о том, что никто не может нести ответственность за действия, которые в момент их совершения не признавались правонарушением (ст. 46). Данный принцип также закреплен в ч. 1 ст. 15 Международного пакта о гражданских и политических правах. Это объясняется тем, что было бы явно несправедливо подвергать лицо уголовной ответственности за деяние, которое во время его совершения не было запрещено уголовным законом и не считалось преступным. Все законы должны быть заранее опубликованы, поэтому предполагается, что граждане знают, что совершать разрешено, а что запрещено, в т. ч. уголовным законом.

Вместе с тем следует отметить, что указанное положение ч. 1 комм. статьи УК — это лишь общее положение, которое знает исключение, связанное с т.н. обратной силой более мягкого уголовного закона, когда преступность и наказуемость деяния определяются не законом, действовавшим во время совершения деяния, а вновь принятым законом, который смягчил положение виновного в данном преступлении (см. об этом комм. к ст. 6 настоящего Кодекса)

2. Время действия закона, о котором говорится в ч. 1 комм. ст., определяется с учетом таких факторов, как: 1) момент вступления уголовного закона в действие, 2) момент прекращения его действия и 3) действие обратной силы уголовного закона (о ней см. комм. к ст. 6 настоящего Кодекса).

В соответствии с Законом Туркменистана «О нормативных правовых актах» от 7 декабря 2005 г. № 31-III нормативные правовые акты вступают в силу через десять дней после их официального опубликования, если законодательством либо в самом акте не установлены иной срок и порядок введения в действие нормативного правового акта. Нормативные правовые акты публикуются для всеобщего сведения или обнародуются иным способом, за исключением, содержащих государственную или иную охраняемую законом тайну. Нормативные правовые акты, затрагивающие права и свободы граждан, не доведенные до всеобщего сведения, являются недействующими с момента их принятия. Прекращение действия уголовного закона может иметь место при наличии одного из следующих обстоятельств: 1) истечение срока действия, если таковой был установлен; 2) отмена закона; 3) замена закона новым; 4) отпадение особых условий и обстоятельств, с которыми было связано принятие закона.

Прекращение действия уголовного закона обычно связано с наличием прямого указания об этом. Так, введение в действие УК было обусловлено признанием утратившим силу УК Туркменской ССР и всех законов и иных нормативных правовых актов, принятых в период с 27 октября 1960 г. до 1 января 1997 г., которыми вносились изменения и дополнений в УК Туркменской ССР.

3. Согласно ч. 2 комм. ст. временем совершения преступления с материальным составом признается время наступления его последствий. Поэтому в случаях, когда само деяние (действие или бездействие) совершается в период действия старого закона, а последствия наступают в период действия нового, следует считать, что преступление совершено во время действия нового уголовного закона. Такой подход вытекает из положения ст. 4 УК Туркменистана о том, что основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего *все признаки состава*

преступления, предусмотренного уголовным законом. В случае совершения преступления с формальными составами (см. об этом комм. к ст. 4 настоящего Кодекса) все признаки состава преступления имеются в наличии уже при совершении самого деяния. Но чтобы констатировать все признаки преступления с материальным составом необходимо установление и общественно опасных последствий. То есть по преступлениям с материальными составами основание для уголовной ответственности возникает только при условии возникновения последствий соответствующих деяний. Иначе могла бы создаваться абсурдная ситуация, когда преступность и наказуемость деяния уже определена, а вот оснований для уголовной ответственности еще нет, так как отсутствует полный набор всех признаков состава преступления, а именно общественно опасных последствий деяния.

4. Когда начало действия (бездействия) приходится на период действия старого закона, а завершение — нового, то время совершения продолжаемых и длящихся преступлений (ст. ст. 15, 16 УК) определяется следующим образом. Если объективная сторона состава такого преступления (полностью или частично) осуществлялась во время действия нового уголовного закона (например, длящееся преступление продолжает совершаться и после вступления в действие нового уголовного закона, или хотя бы один из актов продолжаемого преступления совершен в тот же период, временем совершения преступления надо считать время действия нового закона, применяя именно его.

Статья 6. Обратная сила уголовного закона

(1) Закон, исключаящий уголовную ответственность, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующее деяние до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

(2) Если новый уголовный закон смягчает наказуемость деяния, за которое лицо отбывает наказание, назначенное наказание подлежит сокращению в соответствии с пределами, предусмотренными новым законом.

1. В ч. 1 комм. ст. предусмотрено исключение из общего правила, согласно которому преступность и наказуемость деяния определяются законом, действующим во время его совершения. На основе принципа гуманизма УК Туркменистана устанавливает, что новый уголовный закон может распространять свое действие на преступления, совершенные до его вступления в силу, однако лишь тогда, когда этот новый закон, так или иначе, улучшает положение лица, совершившего преступление.

Данная норма корреспондирует положению ст. 46 Конституции Туркменистана о том, что закон, ухудшающий положение гражданина, обратной силы не имеет и ст. 15 Международного пакта о гражданских и политических правах, согласно которой если после совершения преступления законом устанавливается более легкое наказание, действие этого закона распространяется на данного преступника.

Однако в отличие от Международного пакта о гражданских и политических правах согласно данной статье УК Туркменистана обратная сила уголовного закона действует не только при смягчении новым законом наказания, но и во всех прочих случаях, когда изменения уголовного закона каким-либо образом связаны с улучшением положения лица, совершившего преступление, например, в случае исключения из состава преступления того или иного квалифицирующего признака, смягчения правил определения рецидива, условий условно-досрочного освобождения, сокращение сроков давности и т.д.

2. Как практически определить улучшает ли положение лица, совершившего преступление, новый уголовный закон? Иногда новым законом изменяются и верхние, и нижние, пределы санкций статей Особенной части УК. Когда снижаются и верхние, и нижние пределы санкции статьи особенной части УК, предусматривающей наказание за преступление, либо снижение касается только верхнего предела санкции при сохранении нижнего, то проблем с определением смягчающего ответственность закона обычно не возникает. Сложнее решить вопрос, когда нижний предел санкции увеличивается, а верхний уменьшается. Допустим, согласно прежнему уголовному закону нижний предел санкции составлял 3 года лишения свободы, а ее верхний предел составлял 12 лет. Затем новым (смягчающим) уголовным законом нижний предел был поднят до 5 лет лишения свободы, однако верхний предел снижен до 10 лет. В такой ситуации более строгий закон определяется по высшему (сниженному), а не по низшему (увеличенному) пределу санкции, так как в абсолютном выражении осужденному уже ни при каких обстоятельствах не может быть назначено наказание свыше 10-летнего срока, в то время как по старому закону оно могло достигать 12 лет. Что же касается увеличения нижнего предела санкции, то при определенных условиях суд может и выйти за его пределы, назначив виновному наказание более мягкое, чем предусмотренного за данное преступление (ст. 59 УК).

3. Нередко уголовный закон использует при определении тех или иных видов преступлений т.н. бланкетные нормы, когда в статье УК содержится ссылка на положения какого-либо другого, не уголовного закона, например, нарушение правил пожарной безопасности (ст. 282 УК), незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка или пересылка с целью сбыта, а равно незаконный сбыт наркотических средств или психотропных веществ (ст. 292 УК), нарушение правил транспортировки, хранения, захоронения и утилизации экологически опасных веществ и отходов (ст. 312 УК) и т.д. В таких случаях исключение уголовной ответственности за совершение подобных деяний может происходить за счет отмены или изменения предписаний в нормах иной отраслевой принадлежности, на которые ссылались бланкетные нормы УК. Например, исключение вещества из установленного перечня запрещенных наркотических средств или психотропных веществ влечет за собой декриминализацию соответствующих уголовно-наказуемых деяний и освобождение от уголовной ответственности лиц, совершивших соответствующее деяние до вступления в силу соответствующих изменений в перечне наркотических средств или психотропных веществ.

4. В соответствии с ч. 2 комм. ст., если новый уголовный закон смягчает наказуемость деяния, за которое лицо отбывает наказание, назначаемое виновному наказание должно быть уменьшено, не выходя за верхние границы наказания, установленные новым законом.

Это означает перекалфикацию судом, действующим в порядке стадии исполнения приговора (ч. 2 ст. 481 УПК Туркменистана), преступлений и(или) снижение сроков наказания. При этом представляется, что в силу принципа публичности уголовного судопроизводства суды должны действовать не только по ходатайству осужденного или его защитника, но и смягчать наказание по собственной инициативе или по представлению прокурора.

5. Указание ч. 2 комм. ст. не следует толковать в том смысле, что меры наказания лицам, осужденным по ранее действовавшему уголовному закону необходимо приводить в соответствие с новым действующим УК лишь в тогда, когда ранее назначенное судом наказание являлось более строгим, чем установлено верхним пределом санкции новой статьи УК. Положение о смягчении назначенного по приговору суда наказания в пределах, предусмотренных новым уголовным законом, не означает, что суд должен снизить ранее назначенное наказание лишь до верхних пределов санкции, предусмотренной статьей Особенной части УК в редакции, данной ей новым законом.

Изменение судом в стадии исполнения приговора наказания вследствие издания уголовного закона, имеющего обратную силу, не должно пониматься как иная по

сравнению с первоначальным приговором оценка соотношения общественной опасности и наказуемости каждого из деяний, входящих в совокупность преступлений, вмененных осужденному в приговоре, либо как иное, по сравнению с приговором, применение правил полного или частичного сложения наказаний. Другое истолкование не отвечало бы смыслу и назначению ст. 6 УК, принципу справедливости в уголовном праве и означало бы фактический пересмотр приговора судом в стадии его исполнения, на что последний не уполномочен законом.

Важно подчеркнуть, что учет характера и степени общественной опасности преступления и личности виновного, должно осуществляться судом в стадии исполнения приговора, хотя и на основании положений нового, смягчающего уголовного закона, но соразмерно тем пропорциям и соотношениям первоначально назначенного наказания, которые были установлены в приговоре. Механизм такого пропорционального назначения судом наказания с учетом нового, смягчающего закона не сложен. Пример расчета изменения наказания в соответствии с пропорциями, ранее установленными приговором, приведен в следующей таблице.

Допустим по ст. X в прежней редакции УК санкция составляла от 5 до 10 лет лишения свободы, по ст. Y — от 7 до 10 лет, по ст. Z — от 10 до 15 лет (столбец 2 в таблице). По новому уголовному закону санкции по статьям X и Y остались неизменными, а по статье Z были уменьшены и стали составлять от 7 до 10 лет (столбец 4 в таблице), вместо прежних 10–15. По приговору суда наказание первоначально было назначено в следующих соотношениях: по ст. X — 7 лет лишения свободы, по ст. Y — 8 лет, по ст. Z — 12 лет (столбец 7). Если бы суд применил метод полного сложения окончательного наказания, то его общий срок составил бы 27 лет (7+8+12). Однако суд использовал частичное сложение наказаний и назначил окончательное наказание сроком на 13 лет (столбец 9). Найдем середины групп интервалов (средние величины) санкций по старому закону (столбец 3); затем такие же середины интервалов санкций по новому закону (столбец 5). Это позволит нам сравнивать по строгости наказания не верхние и нижние санкции (что было бы неправильно), а средние взвешенные величины. Найдем теперь соотношение (коэффициент) соотношения санкций старого и нового наказания, показывающий насколько новое наказание стало мягче старого (столбец 6). Как видим, наказания по статьям X и Y не изменилось (коэффициент 1), а по ст. Z новое наказание (в средних взвешенных величинах) в 0,68 раз стало мягче старого.

Определим теперь, как выглядело бы назначенное по приговору суда наказание, если бы суд руководствовался новым, более мягким законом (с учетом найденных нами ранее коэффициентов соотношений санкций старого и нового законов). Результаты показаны в столбце 8. При этом полное сложение наказаний дало бы нам результат 23,16 года, однако вспомним, что суд в приговоре использовал метод частичного сложения наказаний. Коэффициент соотношения ранее назначенного по приговору суда окончательного наказания методом частичного сложения и методом полного сложения (которое не было использовано судом) составляет 0,4814 (столбец 10). Применим его к гипотетическому результату полного сложения смягченных наказаний (8 столбец — итог: 23,16 лет), которые следует назначить с учетом смягчения санкций новым законом (нижняя строка таблицы). То есть окончательное наказание методом частичного сложения наказаний (в тех же пропорциях, которые изначально заданы в приговоре) составляет 11 лет 1 месяц и 10 дней, вместо 13 лет, которое первоначально назначил суд. При этом наказание во ст. Z (которая одна подверглась смягчению) пропорционально было снижено с 12 лет, назначенных по приговору суда (столбец 7, 3-я строка) до 8,16 лет (столбец 8, 3-я строка).

Приведенный способ подсчета и назначения наказания наиболее соответствует закону, так как, с одной стороны, сохраняет ту оценку степени общественной опасности каждого из преступлений и всех их в совокупности, которую установил в никем не отмененном и, следовательно, продолжающем действовать приговоре суд, исследовавший все доказательства и обстоятельства дела непосредственно, в условиях судебного следствия, а значит определивший их наиболее точно. С другой

стороны, учтен и новый, смягчающий ответственность уголовный закон, имеющий обратную силу.

МЕТОДИКА

расчета снижения наказаний в соответствии со ст. 6 УК Туркменистана при использовании пропорционального метода

№ строки	Условные статьи УК, входящие в совокупность инкриминируемых преступлений	Интервал наказаний в санкции статьи по прежнему закону (лет)	Середина групп интервалов (средняя взвешенная) по прежнему закону (лет)	Интервал наказаний в санкции статьи по новому закону (лет)	Середина групп (средняя взвешенная) интервалов по новому закону (лет)	Коэффициент соотношения нового и старого наказаний	Наказания, назначенные по приговору суда по каждой статье УК и (всего) Σ наказаний по приговору суда в случае, если бы она была получена методом сложения (лет)	Возможный результат назначения наказаний в стадии исполнения приговора при пропорциональном их снижении в соответствии с новым законом по каждой статье и Σ наказаний, если бы они затем были сложены полностью (лет)	Σ фактически назначенного по приговору суда наказания методом частичного сложения наказаний (лет)	Коэффициент соотношения окончательного наказания, полученного методами частичного и полного сложения
1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	
1	Ст. X	5-10	7,5	5-10	7,5	$7,5/7,5 = 1$	7	$7 \times 1 = 7$		13/27
2	Ст. Y	7-10	8,5	7-10	8,5	$8,5/8,5 = 1$	8	$8 \times 1 = 8$		
3	Ст. Z	10-15	12,5	7-10	8,5	$8,5/12,5 = 0,68$	12	$12 \times 0,68 = 8,16$		
	Всего:						27	23,16	13	0,4814
	Итого, пропорционально уменьшенное наказание: $23,16 \times 0,4814 = 11,14$ (лет) = 11 лет 1 месяц 20 дней									

Статья 7. Действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступления на территории Туркменистана

(1) Лица, совершившие преступления на территории Туркменистана, подлежат ответственности по уголовному закону Туркменистана.

(2) Преступления, совершенные в пределах территориальных вод или воздушного пространства Туркменистана, признаются совершенными на территории Туркменистана. Действие настоящего Кодекса распространяется также на преступления, совершенные на континентальном шельфе и в морской экономической зоне Туркменистана.

(3) Лицо, совершившее преступление на судне, приписанном к порту Туркменистана, находящемся в водном или воздушном пространстве вне пределов Туркменистана, несет ответственность по уголовному закону Туркменистана, если иное не предусмотрено международным договором Туркменистана.

(4) При совершении преступления на территории двух и более государств ответственность наступает по уголовному закону Туркменистана, если преступление окончено или пресечено на территории Туркменистана.

(5) Вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных лиц, которые пользуются иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории Туркменистана разрешается на основе норм международного права и международных договоров Туркменистана.

1. В комм. статье речь идет о т.н. территориальном принципе действия уголовного закона, или действия его в пространстве. Территориальный принцип распространяет действие уголовного закона государства на ту или иную территорию, несмотря на то, какое гражданство имеет (или не имеет) лицо, совершившее преступление на данной территории. Все кто, совершил преступление на территории Туркменистана, несут ответственность по его уголовным законам. Территорией Туркменистана служит пространство, находящееся в пределах его государственной границы. К этой территории принадлежат: суша, недра, воды (как внутренние, так и территориальные) и воздушное пространство до вертикальной поверхности, проходящей по линии государственной границы Туркменистана (ст. 1 Закона Туркменистана "О государственной границе Туркменистана" от 1 октября 1993 г.).

К внутренним водам Туркменистана относятся: 1) воды заливов Кара-Богаз-Гол, Красноводского и Туркменского в Каспийском море; 2) воды портов Туркменистана, ограниченные прямой линией, проходящей через наиболее удаленные в сторону моря точки гидротехнических и других сооружений портов; 3) воды рек, озер и иных водоемов, берега которых принадлежат Туркменистану, до Государственной границы (с. 7 указанного Закона).

К территориальным водам (территориальному морю) Туркменистана относятся прибрежные воды Каспийского моря шириной 12 морских миль, отсчитываемых от линии наибольшего отлива, как на материке, так и на островах, принадлежащих Туркменистану, или от прямых исходных линий, соединяющих точки, географические координаты которых утверждаются Президентом Туркменистана. Государственная граница Туркменистана в акватории Каспийского моря, где она не соприкасается с территориальным морем сопредельных государств, устанавливается по внешнему пределу территориального моря Туркменистана (ст. 6 названного Закона).

Кроме того, действие УК Туркменистана распространяется на преступления, совершенные на континентальном шельфе и в морской экономической зоне Туркменистана, которые сами по себе не относятся к его территории. Внешние пределы морской экономической зоны Туркменистана определяются международными договорами и соглашениями Туркменистана.

Воздушное пространство Туркменистана – это пространство, находящееся над его сухопутной и водной территорией. Высота воздушного столба, составляющего воздушное пространство государства, или граница между национальным воздушным и космическим пространствами в до настоящего времени международными договорами не установлена. Вместе с тем, сложился международный обычай согласно которому их граница составляет до 100 миль над уровнем моря. Следовательно, юрисдикция государств в уголовно-правовой сфере распространяется на воздушное пространство до указанной границы.

Действие уголовного закона Туркменистана распространяется и на водные и воздушные суда, приписанные к портам Туркменистана, находящиеся в водном или воздушном пространстве вне границ Туркменистана, если иное не предусмотрено международным договором Туркменистана, а также на территорию посольств Туркменистана.

2. В ч. 2 комм. ст. сказано, что преступления, совершенные в пределах территориальных вод или воздушного пространства Туркменистана, признаются совершенными на территории Туркменистана. Однако при применении этой нормы следует иметь в виду, что водная, или морская территория государства по сравнению с сухопутными и воздушными территориями имеет, согласно международному праву, особый правовой режим, что отражается и на уголовно-процессуальной юрисдикции государств. Так, хотя Туркменистан и обладает суверенитетом над своими внутренними водами, однако в настоящее время в международном праве сложился обычай, касающийся морского торгового судоходства, связанный с отказом прибрежных государств от осуществления юрисдикции в отношении преступлений, совершенных на борту торгового судна во внутренних водах, если они не затрагивают интересов этого государства или вообще не выходят за пределы судна. Что касается военных судов, то они, согласно нормам международного права, всегда находятся под юрисдикцией своего государства.

Суверенитет Туркменистана, как отмечалось выше, распространяется и на ее территориальные воды. Поэтому производство по делам о преступлениях, совершенных на туркменских судах, находящихся в территориальных водах Туркменистана всегда ведется по его уголовному законодательству. Однако согласно сложившемуся международно-правовому обычаю, подтвержденному рядом международных документов и практикой правоприменения, если иностранное судно пересекает территориальные воды без захода во внутренние воды (право мирного прохода), уголовная юрисдикция прибрежного государства на его борту, как правило, не осуществляется. Исключение составляют случаи, когда последствия преступления распространяются на прибрежное государство, либо когда капитан судна или консул прибрежного государства обращается к властям прибрежного государства за помощью, либо это необходимо для пресечения торговли наркотиками.

Таким образом, положения ч. 2 комм. статьи следует понимать ограничительно. Они справедливы, когда: а) преступление совершено на туркменском военном судне; в) преступление совершено на туркменском судне в открытом море; г) туркменское судно использует право мирного прохода через чужие территориальные воды без захода в воды внутренние; д) туркменское судно хотя и находится во внутренних водах иностранного государства, однако согласно обычаю или международному договору, преступление, совершенное на его борту, подпадает под юрисдикцию Туркменистана.

3. Согласно международному обычаю и некоторым международно-правовым актам преступность и наказуемость деяния, совершенного в полете, определяется уголовным законом государства регистрации воздушного судна. Этот режим распространяется на весь полет, а значит, и во время пребывания иностранного воздушного судна в воздушном пространстве Государства. Исключение составляют случаи, когда: 1) преступление создает последствия на территории такого государства; 2) преступление совершено гражданином или в отношении гражданина такого государства, или лицом, постоянно проживающим в таком государстве, или в отношении такого лица; 3) преступление направлено против безопасности такого

государства; 4) преступление заключается в нарушении действующих в государстве правил или регламентов, касающихся полетов или маневрирования самолетов; 5) привлечение к суду необходимо для выполнения любого обязательства государства в соответствии с многосторонними государственными соглашениями.

4. В ч. 4 комм. ст. установлено, что при совершении преступления на территории двух и более государств ответственность наступает по уголовному закону Туркменистана, если преступление окончено или пресечено на территории Туркменистана. То есть местом совершения преступления следует считать территорию Туркменистана, если в ее пределах было совершено само преступное деяние с формальным составом (которое считается оконченным в момент совершения деяния), либо не только совершено преступное деяние, но и наступили его общественно опасные последствия – по материальным составам (для которых момент окончания преступления совпадает с наступлением его последствий), либо они, хотя и не наступили, но преступление было *пресечено*. Пресечение преступлений имеет место, если процесс совершения преступления останавливается внешним воздействием на стадии приготовления или покушения, когда преступник только подготавливает средства или орудия совершения преступления, ищет соучастников, осуществляет сговор на совершение преступления, либо когда процесс преступного посягательства пресекается до того, как была достигнута его цель, в том числе причинен преступный вред.

И наоборот, если деяние с материальным составом было совершено на территории Туркменистана, а последствия проявились или пресечение преступления имело место в другом государстве, то уголовная юрисдикция Туркменистана, по общему правилу, на него не распространяется.

5. При совершении преступления в соучастии, если организатор, подстрекатель, пособник, исполнитель находятся на территории различных государств, местом совершения преступления каждым из них, по общему правилу, должна считаться территория того государства, где он осуществил свою преступную роль в совместном совершении преступления, т.е. совершил оконченное преступное деяние (например, организация хищения или его исполнение и т.д.), либо где оно было пресечено.

6. Принцип дипломатического иммунитета (дипломатической неприкосновенности) представляет исключение из территориального принципа применения уголовного закона в отношении определенных категорий иностранных граждан, совершивших преступление на территории Туркменистана. При совершении этими лицами преступления на его территории вопрос о привлечении их к уголовной ответственности разрешается в соответствии с нормами международного права (Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 г., международная Конвенция о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов 1973 г.). *См. об этом также: комм. к ст. 8 настоящего Кодекса.*

Однако дипломатический иммунитет не равнозначен безнаказанности. Лица, пользующиеся дипломатическим иммунитетом, не подлежат уголовной ответственности за преступление, совершенное в Туркменистане, лишь на его территории. Такие лица признаются персонами *нон грата* и должны покинуть территорию Туркменистана, однако если совершенное ими деяние подпадает по действие уголовного закона аккредитованного (направившего их) государства, они могут быть привлечены к ответственности по возвращении под его юрисдикцию.

Статья 8. Действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступления вне пределов Туркменистана

(1) Граждане Туркменистана, а также постоянно проживающие в Туркменистане лица без гражданства, совершившие преступление, предусмотренное уголовным законом Туркменистана, вне пределов Туркменистана, подлежат ответственности по уголовному закону Туркменистана,

если ответственность за совершенное деяние предусмотрена уголовным законом государства, на территории которого оно было совершено, и если эти лица не были осуждены в иностранном государстве. При этом не может быть назначено наказание, превышающее верхний предел наказания, предусмотренного законом, действующим в месте совершения преступления.

(2) Иностранцы граждане, а также лица без гражданства, не проживающие постоянно в Туркменистане, за преступление, совершенное вне пределов Туркменистана, подлежат ответственности по уголовному закону Туркменистана в случаях, если преступление направлено против Туркменистана или его граждан, а также в случаях, предусмотренных международными договорами Туркменистана, если они не были осуждены в иностранном государстве и не были привлечены к уголовной ответственности на территории Туркменистана.

1. Известны различные принципы действия уголовного закона по лицам: гражданства, дипломатического иммунитета, специальной миссии (специального режима), защиты и безопасности (реальный), универсальный.

2. Согласно принципу гражданства граждане Туркменистана, а также постоянно проживающие в Туркменистане лица без гражданства (т.н. апатриды), совершившие преступление, предусмотренное уголовным законом Туркменистана, вне пределов Туркменистана, подлежат ответственности по уголовному закону Туркменистана, однако лишь в том случае, если уголовным законом иностранного государства данное деяние запрещено в качестве преступления. Кроме того, если суд Туркменистана назначает такому лицу наказание, оно не может превышать верхний предел санкции уголовного закона иностранного государства, где было совершено преступление.

3. Проблема может возникнуть, когда в иностранном государстве за данное преступление назначается наказание, которое вообще не предусмотрено УК Туркменистана (например, телесное наказание, членовредительство, смертная казнь). Представляется, что в подобных случаях туркменский суд должен назначать наказание согласно УК своего государства, т.к. указанное условие нормы явно не может быть выполнено, следовательно, ее логическая гипотеза ("если в иностранном законе есть наказание аналогичное наказанию по УК Туркменистана") не действует, а значит, не действует и ее диспозиция ("наказание не должно превышать верхнего предела наказания в иностранном государстве"). То есть данную норму следует толковать ограничительно – она действует только в тех случаях, если в обоих государствах за данное преступление назначаются одинаковые или аналогичные, либо, по крайней мере, сравнимые виды наказаний, в том числе такие, по которым возможен пересчет наказаний по правилам УК Туркменистана (ст. 66).

4. Как правило, иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие преступление на территории Туркменистана или в других местах, подпадающих под его уголовную юрисдикцию (см. об этом комм. к ст. 7 настоящего Кодекса), несут уголовную ответственность на общих основаниях. Однако в ряде случаев действие уголовного закона Туркменистана распространяется на них и тогда, когда они совершили преступление не на территории Туркменистана. В международном праве признается принцип защиты и безопасности, или реальный принцип согласно которому государство вправе привлечь к уголовной ответственности на своей территории и по своим законам любое лицо, подозреваемое или обвиняемое в совершении преступления против его интересов или интересов его граждан вне территории данного государства. Часть 2 комм. статьи добавляет к этому ограничительное условие: если они не были осуждены в иностранном государстве и не были привлечены к уголовной ответственности на территории Туркменистана.

Кроме того, экстерриториальная юрисдикция может осуществляться также в силу принципа универсальности, согласно которому юрисдикция государства на основе международного права, распространяется на некоторые преступления, независимо от гражданства подозреваемых или обвиняемых в них лиц и от мест, где они совершены. Это такие преступления как апартеид, терроризм и некоторые др. (Конвенция о

пресечении преступлений апартеида и наказания за него 30 ноября 1973 г. и др.).

5. Международное право предусматривает следующие группы иностранных лиц, обладающих иммунитетом от уголовной юрисдикции Государства пребывания и правом на личную неприкосновенность:

1) *Сотрудники дипломатических представительств*. Согласно Венской конвенции о дипломатических сношениях от 18 апреля 1961 г., главы дипломатических представительств (посол, посланник и поверенный в делах), члены дипломатического персонала представительств (советники, торговые представители и их заместители, военные атташе и их помощники, первые, вторые и третьи секретари, атташе, секретари-архивисты) и члены их семей, проживающие вместе с ними, если они не являются гражданами Государства (в данном случае — Туркменистана), пользуются абсолютным иммунитетом от его уголовной юрисдикции. Такой же иммунитет имеют члены административно-технического персонала представительства и их семьи, если они не являются гражданами Государства или не проживают здесь постоянно (ст. 37 Конвенции 1961 г.). Указанные лица пользуются полным иммунитетом от уголовной юрисдикции: они не могут быть привлечены к уголовной ответственности в государстве пребывания и т.д., если от иммунитета не откажется аккредитуемое (т.е. представляемое ими) государство. Члены обслуживающего персонала представительства, если они не являются гражданами Туркменистана или не проживают в нем постоянно, также пользуются иммунитетом, который, однако, распространяется только на те действия, которые совершены ими при исполнении своих служебных обязанностей. Частные домашние работники в Туркменистане уголовно-процессуальным иммунитетом, как правило, не обладают, но по принципу взаимности в отношениях с конкретным государством дипломатические привилегии и иммунитеты могут быть распространены и на них. Кроме того, личную неприкосновенность имеют дипломатические курьеры (ст. 27 Конвенции о дипломатических сношениях).

2) *Главы иностранных государств и правительств, министры иностранных дел, члены их семей; члены специальных миссий*. Статья 39 Венской Конвенции о специальных миссиях 1969 г. распространяет иммунитет также на членов семей представителей посылающего государства, членов специальных миссий и семей ее дипломатического персонала при следующих условиях: а) если они сопровождают членов специальной миссии; б) если они не являются гражданами принимающего государства или не проживают в нем постоянно. Члены семей административно-технического персонала специальной миссии, когда они сопровождают специальную миссию, пользуются иммунитетом, если не являются гражданами принимающего государства или не проживают в нем постоянно.

3) *Работники консульских учреждений*. Обычно к их числу относят: а) главу консульства (генеральный консул, консул, вице-консул и консульский агент, являющиеся руководителями консульства); б) консульских должностных лиц (любое лицо, включая главу консульства, которому поручено в этом качестве выполнение консульских функций); в) консульских служащих (лица, не являющиеся консульскими должностными лицами и выполняющие в консульстве административные или технические функции), г) работников обслуживающего персонала. Только глава консульства и консульские должностные лица обычно (если иное не предусмотрено отдельным консульским соглашением аккредитованного государства с Туркменистаном) пользуются иммунитетом лишь в том, что касается их служебной деятельности. На прочих сотрудников консульских учреждений (служащих, административно-технический персонал) иммунитет, как правило (если иное не предусмотрено консульским соглашением), не распространяется.

4) *Сотрудники международных организаций*. Иммунитеты, предоставляемые международным организациям (ООН, ОБСЕ и т.д.) и их должностным лицам, определяются международными договорами. Различают полный и функциональный иммунитет сотрудников международных организаций. Полным иммунитетом во время выполнения официальных функций обладают обычно сотрудники универсальных, а

также крупнейших региональных организаций. Функциональный иммунитет распространяется лишь на действия, совершенные соответствующими лицами в официальном качестве.

5) *Представители государств при ряде международных организациях.* Правовой статус представительств государств при международных организациях регулируется уставами этих организаций, соглашениями о привилегиях и иммунитетах, другими международными соглашениями. Различные категории сотрудников представительств имеют разный объем иммунитета. Полным иммунитетом обладают представители государств в главных и вспомогательных органах ООН, на конференциях, созываемых ООН, при исполнении ими своих служебных обязанностей и во время поездки к месту заседания и обратно (раздел 11 Конвенции о привилегиях и иммунитетах Объединенных Наций 1946 г.). Полным иммунитетом при пребывании в такой международной организации обладают главы представительств, члены дипломатического персонала; члены семьи сотрудника дипломатического персонала представительства, если они не являются гражданами государства пребывания или не проживают в нем постоянно; члены административно-технического персонала представительства и члены их семей, если они не являются гражданами государства пребывания или не проживают в нем постоянно. Работники обслуживающего персонала, не являющиеся гражданами государства пребывания или не проживающие в нем постоянно, пользуются иммунитетом только в отношении действий, совершенных ими при исполнении своих обязанностей. Частные домашние работники сотрудников представительства защищаются иммунитетом в том объеме, в котором это допускает государство пребывания.

6) *Военные наблюдатели, инспектора и члены летных экипажей.* Международные документы предусматривают дипломатический иммунитет наблюдателей, инспекторов и членов инспекционных групп. Он действует на весь период пребывания на территории наблюдаемой стороны в отношении действий, совершенных ими при осуществлении своих официальных функций.

7) *Лица из состава коллективных сил по поддержанию мира и безопасности.* Статья 1 Конвенции о безопасности персонала ООН и связанного с ней персонала 1994 г. причисляет к «персоналу ООН»: лиц, привлеченных или направленных Генеральным секретарем ООН в качестве членов военного, полицейского или гражданского компонентов операции ООН; других должностных лиц и экспертов, командированных ООН или ее специализированными учреждениями или МАГАТЭ, находящихся в районе проведения операции ООН в официальном качестве. В категорию «связанный с ООН персонал» Конвенция включает: лиц, назначенных правительством или межправительственной организацией с согласия компетентного органа ООН; лиц, привлеченных Генеральным секретарем ООН или специализированным учреждением или МАГАТЭ; лиц, направленных гуманитарной неправительственной организацией или гуманитарным учреждением в соответствии с соглашением с Генеральным секретарем ООН или со специализированным учреждением или МАГАТЭ, для осуществления деятельности в поддержку выполнения мандата операции ООН. Обычно между принимающим государством и ООН имеется соглашение о статусе операции ООН и всего задействованного в операции персонала, в том числе, положение о привилегиях и иммунитетах военного и полицейского компонентов операции.

8) *Граждане иностранных государств, пользующиеся иммунитетом на основании отдельных международных договоров.* Например, по Конвенции о помощи в случае аварии или радиационной аварийной ситуации 1986 г. (Туркменистан в ней не участвует) запрашивающее помощь государство предоставляет членам оказывающего помощь персонала иммунитет от ареста, задержания и судебного разбирательства со стороны обратившегося за помощью государства за те действия (или бездействие), которые совершены ими при выполнении своих функций.

9) *Лица, прибывающие в Туркменистан по вызову правоохранительных органов.* Обычно такой вызов делается для производства с участием этих лиц различного рода

процессуальных действий. Независимо от наличия у них иностранного или туркменского гражданства, такие лица — если это предусмотрено международным договором или на основе принципа взаимности — не могут привлекаться к уголовной ответственности и подвергнуты наказанию за деяние, совершенное до пересечения государственной границы.

Статья 9. Выдача лиц, совершивших преступление

(1) Граждане Туркменистана, совершившие преступление на территории иностранного государства, не подлежат выдаче этому государству.

(2) Иностранцы граждане и лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов Туркменистана и находящиеся на территории Туркменистана, могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания в соответствии с международными договорами и соглашениями Туркменистана, а также конвенциями и иными международно-правовыми актами, к которым присоединился Туркменистан.

1. Выдача, или экстрадиция – это передача лица, в отношении которого ведется уголовное преследование или которое осуждено за совершение преступления, государством, на территории которого оно находится, запрашивающему государству, под юрисдикцию которого подпадает это лицо, в целях привлечения последнего к уголовной ответственности или исполнения приговора, а также сопутствующие такой передаче его розыск, задержание и заключение под стражу.

2. Основными для Туркменистана международным договором, касающимся выдачи, являются Минская конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. Участниками данной Конвенции являются следующие государства: Азербайджан, Армения, Белоруссия, Грузия, Казахстан, Киргизия, Молдавия, Россия, Таджикистан, Туркмения, Узбекистан, Украина. При взаимоотношениях с ними (в том числе по вопросам о выдаче) приоритет перед законодательством Туркменистана имеют положения названной Конвенции.

Также существует ряд двусторонних международных договоров, в том числе, Договор между Российской Федерацией и Туркменистаном о передаче для отбывания наказания лиц, осужденных к лишению свободы (подписан в г. Москве 18.05.1995 г.), Соглашение о сотрудничестве между Генеральной прокуратурой Российской Федерации и Генеральной прокуратурой Туркменистана, заключенное в г. Москве 25.марта 2009 г., которым предусматривается проведение консультаций и рабочих встреч на этапах подготовки и рассмотрения конкретных запросов о выдаче и правовой помощи по уголовным делам (ст. 3).

4. Согласно ч. 2 комм. ст. иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов Туркменистана и находящиеся на территории Туркменистана, лишь могут (но не обязаны) быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания. Это связано с действием принципов универсальности и защиты и безопасности (см. о них пункт 4 комм. к ст. 8 настоящего Кодекса).

Однако следует иметь в виду, что согласно положениям Минской конвенции 1993 г. участвующие в государства, в т.ч. и Туркменистан, обязуются по требованию выдавать друг другу лиц, находящихся на их территории, для привлечения к уголовной ответственности или для приведения приговора в исполнение. Выдача для привлечения к уголовной ответственности производится за такие деяния, которые по законам запрашивающей и запрашиваемой договаривающихся сторон являются наказуемыми и за совершение которых предусматривается наказание в виде лишения свободы на срок не менее одного года или более тяжкое наказание. Выдача для приведения приговора в исполнение производится за такие деяния, которые в соответствии с законодательством запрашивающей и запрашиваемой сторон

являются наказуемыми и за совершение которых лицо, выдача которого требуется, было приговорено к лишению свободы на срок не менее шести месяцев или к более тяжкому наказанию.

5. Органы предварительного расследования и суд связаны формулировкой обвинения, указанной в запросе о выдаче. Ее изменение, а также передача лица третьему государству за преступление, не указанное в запросе о выдаче возможны только с согласия государства, осуществившего экстрадицию.

РАЗДЕЛ II. ПРЕСТУПЛЕНИЕ

ГЛАВА 3. ПОНЯТИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ, КАТЕГОРИИ И ВИДЫ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

Статья 10. Понятие преступления

Преступлением признается совершенное виновное общественно опасное деяние (действие или бездействие), причиняющее ущерб или создающее угрозу причинения ущерба объектам, охраняемым уголовным законом.

1. Понятие преступления — базовое, исходное для уголовного права. То, что определение понятия преступления включает родовое понятия «деяние» указывает, что оно всегда представляет собой поведение, проявляющееся вовне, или деятельность. Другими словами уголовное право не направлено на преследование одних только намерений, целей человека, не подкрепленных его внешней деятельностью, т.е. не предполагает, так сказать, «наказания за одни только мысли». Под деянием понимается как одномоментное действие (бездействие) лица, так и протяженная во времени деятельность.

Уголовно-противоправная деятельность (деяние) может быть как активной, так и пассивной. В последнем случае говорят о бездействии, т.е. таком уголовно-противоправном поведении, когда лицо было обязано действовать, но вопреки своей обязанности не сделало этого. Пассивное поведение может включать: упущение (т.е. наличие у виновного недопустимого пробела в его действиях, например, стрелочник, ожидая проход поезда, забыл опустить железнодорожный шлагбаум на автодороге); промах (совершение не тех действий, какие в данных обстоятельствах полагалось совершить, например, нажатие водителем автомобиля на педаль газа вместо тормоза, в результате чего он не затормозил перед препятствием); бездействие в узком или собственном смысле слова («ничего неделание», например заведомое оставление без помощи лица, находящегося в опасном для жизни или здоровья состоянии, при наличии признаков, предусмотренных ст. 125 УК). Бездействие, также как и действие, должно быть виновным, т.е. совершенным умышленно либо по неосторожности (см. об этом комм. к ст. ст. 27, 28 УК Туркменистана).

Деяние признается преступным, только если оно имело волевой характер, т.е. совершалось по собственному желанию лица, а не под воздействием принуждения со стороны других лиц или непреодолимой природной силы.

2. Преступление должно обладать определенными обязательными признаками: общественная опасность, уголовная противоправность, виновность и наказуемость.

Если в определении преступления есть указание на его общественную опасность, определение преступления считается материальным, в отличие от формального, когда для признания деяния преступлением достаточно того, что оно запрещено уголовным законом (т.е. уголовно противоправно). УК Туркменистана дает материальное понятие преступления, упоминая в нем общественную опасность. Вместе с тем и понятие уголовной противоправности преступления необходимо в качестве признака преступления. Если о ней упоминается наряду с общественной опасностью принято говорить о материально-формальном определении преступления.

В комм. ст. УК Туркменистана понятие уголовной противоправности как таковое отсутствует, хотя в ней и сказано о том, что преступление причиняет ущерб или угрозу

ущерба объектам, охраняемым уголовным законом. Однако такое определение, претендуя на введение в определение преступления признака уголовной противоправности, на самом деле не вполне достигает этой цели. Дело в том, что объекты уголовно-правовой охраны (жизнь, здоровье человека, собственность, общественная безопасность и т.д.) — это одно, а противоправность деяния — нечто другое. То есть может получиться, что правоприменитель (суд, прокурор, следователь, дознаватель) сам начнет определять, посягает ли то или иное деяние на подобный объект, возможно, защищаемый уже и другими составами преступлений (и в этом смысле охраняемый уголовным законом), и обладает ли оно в силу этого общественной опасностью, что абсолютно недопустимо.

Нам представляется, что туркменский законодатель не мог иметь в виду возможность произвольного конструирования правоприменителем новых видов преступлений в зависимости лишь от своих представлений о направленности тех или иных деяний на определенные объекты и относительно их общественной опасности, т.к. это противоречило бы общепризнанному международно-правовому принципу: *nullum crimen sine lege* – (лат.) нет преступления без указания на него в законе, вытекающий и из Международного Пакта о гражданских и политических правах,⁶ признанного Туркменистаном и потому для него обязательного. Следовательно, указание в комм. ст. на «объекты охраняемые уголовным законом», необходимо толковать (т.е. юридически понимать) расширительно, понимая под этим выражением то, что преступление — это всегда не просто общественно-опасное деяние, но деяние, прежде всего, запрещенное конкретным уголовным законом, предусматривающим соответствующий состав преступления.

Таким образом, можно считать, что УК Туркменистана предусматривает в комм. ст. материально-формальное определение преступления, основанное на упомянутом выше принципе *nullum crimen sine lege*.

3. Признак противоправности деяния означает, что в уголовном законе предусмотрен соответствующий состав преступления, т.е. система признаков, относящихся к объекту преступного посягательства, его объективной стороне, субъекту и субъективной стороне.

4. Из признания преступлением лишь общественно-опасного деяния, *запрещенного уголовным законом*, вытекает, что признание деяния преступлением *по аналогии закона*, т.е. на основе его сходства с другими деяниями, прямо предусмотренными в уголовном законе в качестве преступлений, не допускается.

5. Виновность как признак преступления означает, что законодатель закрепляет в УК принцип т.н. субъективного вменения, противостоящий вменению объективному. Иными словами, деяние может считаться преступлением только при наличии психического отношения лица к своему действию (или бездействию) в форме умысла или неосторожности (ст. ст. 27, 28 УК Туркменистана). Объективное же вменение, отвергаемое современной доктриной уголовного права, равно как и законодателем Туркменистана, означало бы уголовное преследование за одно лишь деяние, без учета психического отношения лица к этому деянию и его последствиям. Фактически, разновидностью такого, запрещенного законом, объективного вменения может являться на практике привлечение лица к уголовной ответственности при отсутствии или недостаточности доказательств умысла или неосторожности, нередко со ссылкой на то, что они уже и так «доказаны» обстоятельствами одной лишь объективной стороны преступления (по т.н. «объективке»). Это нередко означает на деле «голое» предположение о вине лица, что недостаточно для уголовной ответственности.

Принцип субъективного вменения вместо объективного закреплен в норме УК Туркменистана о невиновном причинении вреда (ст. 30): деяние признается

⁶ «Никто не может быть признан виновным в совершении какого-либо уголовного преступления вследствие какого-либо действия или упущения, которое, согласно действовавшему в момент его совершения внутригосударственному законодательству или международному праву, не являлось уголовным преступлением» (ч. 1 ст. 15 Международного Пакта о гражданских и политических правах).

совершенным невиновно, если лицо не сознавало его общественной опасности или не предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своего действия (бездействия) и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть (часть 1). Деяние также признается совершенным невиновно, если лицо его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, но не могло их предотвратить в результате несоответствия его психофизиологических качеств экстремальным условиям или нервно-психологическим перегрузкам (часть 2).

6. Материальное определение преступления предполагает общественную опасность деяния, под которой понимается причинение существенного ущерба охраняемым законом общественным отношениям (или ценностям) либо создание деянием опасности причинения такого ущерба.

Приято выделять качественную и количественную стороны общественной опасности преступления. Первая зависит от *характера* общественной опасности. Характер общественной опасности преступления определяется в соответствии с законом с учетом объекта посягательства, формы вины (ст. 26 УК) и категории преступления (ст. 11 УК).

Количественная сторона общественной опасности преступления предполагает ее степень, которая зависит от конкретных обстоятельств содеянного, в частности от размера ущерба и тяжести наступивших последствий, степени осуществления преступного намерения, способа совершения преступления, роли подсудимого в преступлении, совершенном в соучастии, наличия в содеянном квалифицирующих обстоятельств, влекущих более строгое наказание в соответствии с санкциями статей Особенной части УК, а также смягчающих и отягчающих обстоятельств.

7. Наличие в понятии преступления признака общественной опасности исключает привлечение к уголовной ответственности лица, совершившего малозначительное противоправное деяние, т.е. лишь формально подпадающее под определение того или иного вида преступления, данное в статье Особенной части УК, но фактически не представляющее общественной опасности (например, хищение вещи, которая ничего не стоит). При этом виновный должен желать причинить именно незначительный ущерб. Если же умысел имел неконкретизированный, относительно определенный характер («взять все то, что попадет») ⁷ малозначительность исключается. Если деяние является малозначительным, то уголовное преследование может быть прекращено (либо не возбуждаться) ввиду отсутствия в деянии состава преступления.

Статья 11. Категории преступлений

(1) В зависимости от степени тяжести и формы вины деяния, предусмотренные настоящим Кодексом, подразделяются на преступления небольшой тяжести, средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие.

(2) Преступлениями небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых уголовным законом предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы на срок не свыше двух лет.

(3) Преступлениями средней тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых уголовным законом предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы на срок до восьми лет.

(4) Тяжкими преступлениями признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых уголовным законом предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы на срок до пятнадцати лет.

(5) Особо тяжкими признаются умышленные преступления, за совершение

⁷ См. об этом комм. к ст. 27 настоящего Кодекса.

которых уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до двадцати пяти лет.

1. В УК Туркменистана впервые в истории уголовного права республики дана классификация преступлений в зависимости от характера и степени отличающей их общественной опасности. При этом в качестве критерия общественной опасности принята верхняя граница санкции статьи Особенной части УК, предусматривающей наказание за соответствующее преступление. Она отражает максимальную степень общественной опасности этого преступления, давая возможность сравнивать различные преступления по степени их опасности.

2. Кроме степени общественной опасности, категория преступления определяется также и по такому критерию как форма вины. Например, преступлениями небольшой, средней тяжести, а также тяжкими преступлениями могут быть как умышленные, так и неосторожные деяния, тогда как особо тяжкие преступления могут быть лишь умышленными.

3. Значение данной категоризации преступлений состоит в правовых последствиях этого, которые выражаются в следующем:

1) категория преступления влияет на вида рецидива (ст. 18 УК). Так, рецидив преступлений признается опасным при совершении умышленного тяжкого преступления, если ранее лицо было осуждено за умышленное тяжкое или особо тяжкое преступление (п. б ч. 2 ст. 19 УК) и т.д;

2) наказуемость приготовления к преступлению определяется принадлежностью его к определенной категории: уголовная ответственность наступает за приготовление к преступлению лишь средней тяжести, тяжкому и особо тяжкому преступлению. (ч. 2 ст. 13 УК);

3) от категории преступлений зависит порядок назначения наказания по совокупности преступлений. Так, если совокупность преступлений включает преступление небольшой или средней тяжести, то окончательное наказание назначается путем поглощения менее строгого наказания более строгим либо путем частичного или полного сложения наказаний. Если же совокупность преступлений включает тяжкое и особо тяжкое преступление, то окончательное наказание назначается только путем частичного или полного сложения наказаний (ч. 2 и 3 ст. 63 УК);

4) категория преступления влияет на вид исправительного учреждения наказания при отбывании наказания в виде лишения свободы. Так, впервые осужденным к лишению свободы за умышленные преступления небольшой или средней тяжести отбывание наказания назначается в исправительных колониях общего режима; впервые осужденным к лишению свободы за умышленные тяжкие и особо тяжкие преступления, если осужденный ранее отбывал наказание в виде лишения свободы за совершение умышленного преступления, — в исправительных колониях строгого режима. Лицам, достигшим восемнадцатилетнего возраста, осужденным на срок свыше восьми лет за особо тяжкое преступление, может быть назначено отбывание в тюрьме части срока наказания, но не более пяти лет (п.п. а, б, в ч. 1, ч. 2 ст. 67 УК).

5) категория преступления определяет возможность условного осуждения: к лицам, совершившим особо тяжкое преступление, условное осуждение не применяется (ч. 2 ст. 68 УК);

6) она учитывается при принятии решения об освобождении лица от уголовной ответственности в связи с чистосердечным раскаянием (ст. 71 УК), примирением с потерпевшим (ст. 72 УК), изменением обстановки (ст. 73 УК), истечением срока давности (ст. 74 УК);

7) категория преступления принимается во внимание при определении возможности условно-досрочного освобождения от отбывания наказания (ч.ч. 3 и 8 ст. 75 УК); замены неотбытой части наказания более мягким (ст. ч. 1 ст. 76 УК), отсрочки отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних

детей (ч. 1 ст. 78 УК), освобождения от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора (ч. 1 ст. 79 УК), погашения судимости (п.п. в, г, д, ч. 2 ст. 81 УК);

8) категория преступления оказывает влияние на назначение наказания в виде лишения свободы несовершеннолетним (ч. 1 ст. 87 УК), освобождение несовершеннолетнего от наказания (ст. 88), применение принудительных мер воспитательного воздействия (ч. 1 ст. 89 УК), условно-досрочное освобождение несовершеннолетнего от наказания (91 УК), определение сроков погашения судимости (ст. 93 УК).

Статья 12. Оконченное и неоконченное преступление

(1) Преступление признается оконченным, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом.

(2) Неоконченным преступлением признается приготовление к преступлению или покушение на преступление.

(3) Ответственность за приготовление к преступлению или покушение на преступление наступает по той же статье уголовного закона, что и за оконченное преступление, со ссылкой на статьи 13 и 14 настоящего Кодекса.

1. Преступление является оконченным, если деяние обладает всеми признаками состава преступления, указанными в статье (либо части статьи) Особенной части УК. Однако и до окончания преступления может осуществляться предварительная преступная деятельность (приготовление, покушение на преступление), которая считается неоконченным преступлением. Причем эта деятельность по своей внешней, объективной стороне либо полностью не совпадает (приготовление) либо совпадает только частично (покушение) с преступным поведением, описанном в статьях Особенной части УК.

Иногда на практике допускается ошибочная квалификация преступления ввиду смешения приготовления к преступлению с покушением на него. При этом не учитывается, что в отличие от покушения приготовление не включает в себя действий, которые были бы непосредственно направлены на осуществление объективной стороны состава преступления.

2. Если преступление раскрыто до момента своего окончания, оно называется предотвращенным.

Приготовление к преступлению и покушение на него не подлежат самостоятельной квалификации, когда преступление уже окончено, поскольку в этом случае оконченное преступное деяние поглощает все этапы предварительной преступной деятельности.

3. Неоконченное преступление следует ограничивать от незавершенного преступного поведения. Преступления с материальным составом считаются оконченными только при наступлении общественно опасных последствий (причинении ими ущерба), предусмотренных для них уголовным законом. Так, например, убийство признается оконченным преступлением в момент наступления смерти потерпевшего. Момент окончания преступлений с формальным составом совпадает с самим совершением общественно опасного деяния, независимо от того, наступили ли какие-либо опасные последствия. Например, дача или получение взятки (ст. ст. 184, 185 УК) окончены уже в момент, когда передан (получен) предмета взятки (деньги, ценные бумаги, иное имущество, выгоды имущественного характера).

Существуют преступления с т.н. усеченным формальным составом, которые оканчиваются уже на предварительной стадии, внешне напоминающей приготовление. Обычно для них достаточно совершения организационной деятельности, которая еще не вылилась в посягательство на объект, служащий конечной целью. Такое, например, преступление, как бандитизм (ст. 274 УК) может быть окончено с созданием

устойчивой организованной вооруженной группы с целью нападения на граждан или организации (конечными объектами могут быть жизнь и здоровье граждан, собственность и др.). Вместе с тем такие преступления имеют свой собственный видовой объект (в случае бандитизма — это общественная безопасность). Если же активные действия по созданию банды не были доведены до конца в силу каких-либо не зависящих от исполнителя причин, они должны квалифицироваться лишь как покушение на создание банды.

4. Развитие во времени преступного намерения может проходить ряд этапов, или стадий: 0) возникновение умысла; иногда его называют «нулевым» этапом (не является уголовно наказуемым); 1) первый этап: приготовление к преступлению (уголовно-наказуемо); 2) второй этап: покушение на преступление, представляющее собой начало выполнения виновным лицом объективной стороны состава преступления; 3) третий этап — оконченное преступление.

5. Приготовление и покушение на преступление возможны только при совершении умышленных преступлений, к тому же в основном тогда, когда лицо действует с прямым умыслом. Впрочем, можно представить и покушение на преступление с косвенным умыслом, например, когда на изнасилование покушается лицо, знающее о том, что оно ВИЧ-инфицировано и, следовательно, сознательно допускающее заражение потерпевшей заболеванием СПИД (ст. 119 УК).

6. Квалификация неоконченного преступления производится по соответствующей статье Особенной части УК со ссылкой на ст. ст. 13 и 14 Кодекса (ч. 3 ст. 12 УК).

7. Неоконченный характер преступления свидетельствует о пониженной степени его общественной опасности, поэтому наказание за приготовление к преступлению не может превышать половины размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей уголовного закона за оконченное преступление, а наказание за покушение на преступление не может превышать 3/4 размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей уголовного закона за оконченное преступление (ч. ч. 2, 3 ст. 60 УК).

Обнаружение одного только умысла на совершение преступления не свидетельствует о наличии уголовно наказуемой степени общественной опасности и при отсутствии фактических действий, указывающих на реализацию преступного намерения (приготовление) либо позволяющих, как минимум, реально опасаться осуществления этих намерений (т.н. составы опасности, например угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, ст. 116 УК), не ведет к наступлению уголовной ответственности. Тем не менее, обнаружение умысла на совершение преступления обязывает правоохранительные органы проводить оперативно-розыскные и профилактические мероприятия.

Статья 13. Приготовление к преступлению

(1) Приготовлением к преступлению признается приискание, изготовление или приспособление средств или орудий, сговор на совершение преступления либо иное умышленное создание условий для совершения преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от лица обстоятельствам.

(2) Уголовная ответственность наступает лишь за приготовление к преступлению средней тяжести, тяжкому и особо тяжкому преступлению.

1. Под приготовлением к преступлению понимается совершение умышленного деяния, которое создает необходимые условия для совершения преступления, если преступное намерение виновного не было доведено до конца по не зависящим от него обстоятельствам.

Приготовлением к преступлению может являться как активное действие (например, заблаговременное приобретение оружия для создания банды; определение маршрута, по которому обычно передвигается будущая жертва нападения и т.д.), так и

бездействие (намеренная запущенность бухгалтерского учета на предприятии с целью облегчить совершение на нем хищения и т.п.).

Приготовление имеет место только, если лицо нацелилось на совершение какого-либо конкретного преступления. Как правило, нельзя рассматривать как приготовление действия, направленные на некую преступную деятельность против пока неопределенных конкретно лиц когда-нибудь в будущем, например, разучивание приемов боевых единоборств членами националистической экстремистской группировки. Впрочем, в некоторых случаях подобные общие приготовительные действия могут образовывать и состав преступления, например, незаконное приобретение, сбыт, хранение, провоз, пересылка или ношение огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств (ст. 287 УК и др.).

2. Приготовление к преступлению должно отвечать следующим признакам: 1) деятельность по созданию условий для совершения преступления; 2) наличие прямого умысла на создание таких условий; 3) прерывание реализации преступного намерения по независящим от лица причинам (например, запланированные для кражи ценности были перевезены в недоступное для злоумышленников место и т.п.). При этом при наличии соответствующего умысла не имеет значения, были ли подходящими создаваемые злоумышленником условия для достижения преступного результата или являлись объективно для этого негодными. Например, покупка игрушечных пистолетов и детских карнавальных масок с целью осуществления разбойного нападения на банк, при всей своей курьезности, не освобождает виновных от ответственности за приготовление к этому преступлению (т.н. попытка с негодными средствами).

3. Виды приготовления к преступлению: а) приискание, б) изготовление или приспособление средств или орудий, в) сговор на совершение преступления либо г) иное умышленное создание условий для совершения преступления.

Приискание — это приобретение орудий и (или) средств совершения преступления любым способом (как нелегальным, так и легальным). Изготовление или приспособление — создание орудий и средств совершения преступления вновь, а также изменение посторонних предметов с целью сделать пригодными для совершения преступления (переделка газового пистолета в огнестрельное оружие и т.д.).

Под средствами совершения преступления понимают любые предметы, вещества, энергию и информацию, используемые либо для непосредственного совершения преступления, либо облегчающие его совершение (например, автомобиль, используемый преступником для того, чтобы прибыть на место преступления и скрыться с него).

Орудия совершения преступления — это такие средства совершения преступления, которые используются преступником для непосредственного воздействия на предмет преступления (например, оружие для нанесения телесных повреждений, отмычки для вскрытия замков, компьютер для неправомерного доступа к охраняемой законом компьютерной информации и т.д.).

Сговор на совершение преступления — это достижение между несколькими лицами договоренности о совместном совершении преступления либо деятельность, направленная на достижение такой договоренности (созыв преступной «сходки» для организации конкретных преступлений).

Под иным умышленным созданием условий для совершения преступления понимаются любые другие, помимо перечисленных выше, действия (бездействие), намеренно создающие условия для совершения преступления, как то: подыскание соучастников, изучение места и времени предполагаемого преступления, планирование хода его совершения, определение каналов сбыта похищенного и т.д.).

4. Уголовная ответственность наступает за приготовление только к преступлениям средней тяжести, к тяжкому или особо тяжкому преступлению.

5. Наказание за приготовление к преступлению не может превышать половины размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей уголовного закона за оконченное преступление (ч. 2 ст. 60 УК).

6. Когда приготовление к преступлению или покушение на преступление прекращаются по свободной воле лица, их совершающего, происходит т.н. добровольный отказ от совершения преступления, влекущий освобождение лица от уголовной ответственности (ст. 70 УК).

Статья 14. Покушение на преступление

Покушением на преступление признается умышленное действие или бездействие, непосредственно направленное на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от лица обстоятельствам.

1. Покушение на преступление - умышленное действие (бездействие) лица, непосредственно направленное на совершение преступления, т.е. выполнение объективной стороны соответствующего состава преступления, если при этом оно не было доведено до конца по не зависящим от данного лица обстоятельствам.

2. Признаки покушения на преступление состоят в следующем: 1) деяние, выражающееся в покушении, является умышленным; 2) деяние непосредственно нацелено на конкретный объект и реализацию объективной стороны состава преступления; 3) преступное намерение не доведено до конца; 4) деяние было прервано по причинам, не зависящим от намерений виновного (например, лицо, пытавшееся совершить террористический акт, пыталось, но не смогло подорвать заряд, так как не сработал детонатор).

3. Покушение может представлять собой как действие, так и бездействие. Так, выстрел в сторону жертвы при покушении на убийство есть действие, тогда как покушение на доведение лица до самоубийства путем систематического унижения личного достоинства за счет умышленного демонстративного и длительного игнорирования его окружающими — это покушение в форме бездействия.

4. Покушение на преступление чаще всего имеет место с прямым умыслом. Однако возможно и покушение на преступление с косвенным умыслом, например, когда на изнасилование покушается лицо, знающее о том, что оно ВИЧ-инфицировано и, следовательно, сознательно допускающее заражение потерпевшей заболеванием СПИД (ст. 119 УК).

5. В теории уголовного права и правоприменительной практике различают следующие виды покушений: 1) по степени завершенности деяния — оконченное, неоконченное; 2) по степени реальности — годное и негодное (посягательство на негодный объект или предмет, с негодным средством или орудием и т.д.).

Оконченное покушение есть осуществление всех действий, которые по умыслу виновного лица необходимы и достаточны для достижения преступного результата, однако такой результат не достигается по причине, которая не зависит от воли виновного. Например, злоумышленник, намереваясь совершить убийство смертельно, как ему казалось, ранил пострадавшего, но тот сумел выжить.

Бытует мнение, что оконченное покушение может иметь место только в преступлениях с материальными составами, поскольку при формальном составе выполнение всех действий объективной стороны состава преступления и означает совершение оконченного преступления. Однако, на наш взгляд, возможно оконченное покушение на преступления не только с материальными, но и некоторыми формальными составами. Так, например, оконченное покушение на дачу взятки возможно, когда потенциальный взяткополучатель не заметил молчаливо предлагаемого ему вознаграждения; а также в случае отказа должностного лица от его принятия; либо если «получение взятки» на самом деле являлось частью оперативного эксперимента по выявлению взяткодателя и т.д.

6. Неоконченное покушение имеет место, когда виновный не сумел выполнить всех желаемых им действий для достижения преступного результата. Здесь преступный результат также не достигается по причинам, не зависящим от воли

виновного. Например, лицо, намеренное совершить квартирную кражу, было задержано в момент вскрытия им двери.

Иногда при неоконченном покушении лицо подлежит привлечению к уголовной ответственности не только за то преступление, которое не доведено до конца (неоконченное покушение), но и за фактически содеянное и его последствия (оконченное преступление), если они охватываются другим составом преступления (например, за умышленные уничтожение или повреждение имущества при покушении на убийство путем поджога дома, при котором намеченная жертва преступления сумела выжить).

7. Юридическое значение разделения покушения на оконченное и неоконченное заключается в том, что оконченное покушение представляет более серьезную опасность, чем покушение неоконченное и, следовательно, должно наказываться более сурово.

8. Покушение на негодный объект имеет место, если деяние направлено на объект, который на самом деле не имеет тех свойств, на которые ошибочно рассчитывает виновный. Например, соучастник разбойного нападения А. уже задушил жертву преступления, тогда как другой соучастник Б., еще не зная этого, ударил мертвое тело по голове топором, желая совершить убийство. Здесь жизнь как объект посягательства со стороны Б. не могла быть затронута (в этом смысле «негодный» объект), т.к. уже оборвалась в результате действий А. В качестве примера покушения на негодный предмет можно привести попытку хищения вором-карманником кошелька, в то время как фактически его в кармане потерпевшего не оказалось.

Покушение с негодными орудиями или средствами будет в том случае, если виновный применил такие орудия и средства преступления, которые объективно, по своим качествам и не могли обеспечить преступный результат либо могли причинить существенно меньший вред объекту или предмету преступления. Например, он использовал для убийства ружье, заряженное холостыми патронами.

10. При негодном покушении всегда происходит фактическая ошибка лица относительно действительного характера своих действий. То есть преступный результат не достигается лишь в силу не зависящих от воли виновного лица причин. Именно поэтому даже негодное посягательство должно считаться покушением на преступление.

11. Особняком стоит обращение для совершения преступления к сверхъестественным (окультизм) силам, (проклятие, наведение порчи и т.п.), которое также считается в современном уголовном праве покушением с негодными средствами, однако в отличие от других видов покушений вообще не влечет уголовной ответственности, поскольку с точки зрения науки подобные действия лица представляют общественную опасность только в его собственном воображении.

12. Годное, или реальное покушение происходит тогда, когда оно посягает на годный (реальный) объект или предмет, осуществляется с пригодными орудиями и средствами преступления.

13. Покушение на преступление квалифицируется по статье (статьям) Особенной части УК со ссылкой на ст. 14 УК. Наказание за покушение на преступление не может превышать 3/4 размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей уголовного закона за оконченное преступление (ч. ч. 2, 3 ст. 60 УК).

Статья 15. Длжащееся преступление

(1) Длжщимся преступлением признается деяние, признаки которого предусмотрены одной статьей или частью статьи уголовного закона, состоящее в осуществлении этого деяния в течение неопределенного времени.

(2) Длжащееся преступление признается оконченным с момента прекращения совершения деяния либо момента наступления события, препятствующего его продолжению.

1. Длящимся считается преступление, состоящее в действии или бездействии с последующим длительным невыполнением обязанности, возникающей у виновного под воздействием уголовно-правового запрета (обязанности не совершать данное преступление). Длящиеся преступления также именуют преступным состоянием. Оно начинается с преступного действия (например, побег из мест лишения свободы или изпод стражи — ст. 207 УК; незаконное приобретение и хранение лицом огнестрельного оружия — ст. 287 УК и т.д.) или с акта преступного бездействия (например, злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей — ст. 160 УК) и завершается вследствие действия самого виновного лица, прекращающего данное преступление, либо наступления событий, препятствующих совершению преступления (например, пресечение преступления).

2. Длящееся преступление является оконченным в момент прекращения его преступного состояния, т.е. когда подобное преступление пресечено полицией и т.п., либо сам виновный прекратил его совершение.

Определение момента оконченного длящегося преступления имеет значение для:

- 1) применения сроков давности привлечения к уголовной ответственности;
- 2) применения акта амнистии;
- 3) назначение вида и меры наказания.

3. К длящимся и продолжаемым преступлениям применяется уголовный закон (в случае изменения последнего), в период действия которого наступило их фактическое окончание.⁸

Статья 16. Продолжаемое преступление

(1) Продолжаемым преступлением признается деяние, признаки которого предусмотрены одной статьей или частью статьи уголовного закона, и состоящее из двух или более тождественных деяний, охватываемых единым умыслом и имеющих общую цель.

(2) Продолжаемое преступление признается оконченным с момента совершения последнего преступного деяния.

1. Продолжаемыми в теории уголовного права называют преступления, состоящие из нескольких тождественных преступных деяний, имеющих общую цель, либо из ряда деяний, совершаемых по неосторожности, порожденных одной причиной и образующих в сумме единое преступление. В комм. статье тождественность (принадлежность к одному и тому же виду преступления) преступлений подчеркивается указанием на то, что они которого предусмотрены одной статьей или частью статьи уголовного закона (Особенной части УК). Вместе с тем, продолжаемый характер преступлений связывается в комм. ст. лишь с единым умыслом и общей целью, что свидетельствует о том, что продолжаемыми могут считаться только умышленные преступления. Однако вполне мыслимы случаи, когда ряд преступлений, совершаемых по неосторожности, порождены общей причиной, например, многократная выдача кассиром по ошибке крупной суммы денег, предназначенной для выплаты зарплаты сотрудниками предприятия, лицам, которые не имели права на их получение). Представляется, что и в этих случаях фактически совершается продолжаемой неосторожное преступление (халатность — ст. 188 УК).

2. Продолжаемые преступления начинаются совершением первого действия из числа ряда тождественных, образующих одно продолжаемое преступление.

⁸ См.: Бойцов А.И. Действие уголовного закона во времени и пространстве. СПб., 1995. С. 71 - 73.

Продолжаемое преступление считается оконченным в момент совершения последнего из образующих его тождественных действий (например, в момент совершения последней из серии запланированных виновным квартирных краж).

Статья 17. Повторность преступлений

(1) Повторностью преступлений признается совершение двух или более преступлений, предусмотренных одной статьей или частью статьи Особенной части настоящего Кодекса. Совершение двух или более преступлений, предусмотренных различными статьями Уголовного кодекса Туркменистана, может быть признано повторностью только в случаях, специально указанных в Особенной части Уголовного кодекса Туркменистана.

(2) Преступление не признается повторным, если за ранее совершенные преступления лицо, их совершившее, освобождено от уголовной ответственности или наказания либо судимость за эти преступления была погашена или снята в установленном законом порядке.

1. В ч. 1 комм. ст. *повторностью* преступлений называется совершение лицом двух или более преступлений, предусмотренных одной статьей или частью статьи Особенной части УК, либо разными, но близкими по объекту посягательства статьями в случаях, прямо предусмотренных УК (см., например, примечания к ст. ст. 139, 184, 227 УК и др.).

Повторность преступлений есть разновидность их множественности. Множественность преступлений — это правовое состояние, при котором виновным совершено несколько деяний, влекущих уголовную ответственность, а также совершение новых преступных деяний в период действия ограничений, связанных с уголовной ответственностью за ранее совершенные деяния (например, судимостью). В уголовно-правовой доктрине к множественности преступлений относят: повторность, совокупность преступлений, рецидив, преступный промысел и преступная деятельность. Почти все из них присутствуют в УК Туркменистана: повторность (ст. 17), совокупность преступлений (ст.18), рецидив преступлений (ст. 19) и совершение преступления в виде промысла (п. «а» ч. 1 ст. 58).

Теории уголовного права известно также понятие *неоднократности* преступлений, также предполагающее совершение лицом двух и более однородных (например, различные виды хищений: кража, грабеж, разбой) или тождественных деяний, ни за одно из которых оно еще не понесло уголовной ответственности.⁹ Законодательное понятие повторности в УК Туркменистана шире, чем понятие неоднократности, поскольку включает и такие деяния, за которые лицо уже понесло ответственность; главное, чтобы не были исчерпаны их юридические последствия, то есть чтобы за ранее совершенные преступления лицо, их совершившее, не было освобождено от уголовной ответственности или наказания либо судимость за эти преступления не была погашена или снята (ч. 2 комм. ст.). Тем не менее, понятие неоднократности может быть полезно для обозначения одной из форм повторности преступлений, когда лицо еще не понесло ответственности ни за одно из них (см., например, пункт 4 нашего комментария к данной статье).

2. Повторность играет роль, прежде всего, при квалификации преступлений, т.е. при совершении вторично преступления, составом которого предусмотрен признак повторности, независимо от того, было ли это лицо привлечено к ответственности за предыдущее (первое) преступление. Вместе с тем, было бы неверно отрицать за повторностью значение обстоятельства, учитываемого при назначении наказания,

⁹ Впрочем, имеется и противоположная точка зрения о том, что понятие неоднократности, наоборот, шире повторности и включает в себя совершение двух и более преступлений, за которые лицо еще не подвергалось осуждению либо ранее уже осуждалось, но при этом судимость не была снята или погашена. Однако в данном случае мы придерживаемся содержания, вкладываемого в понятие повторности законодателем Туркменистана.

если, конечно, она уже не названа в законе квалифицирующим признаком того или иного состава преступления (иначе лицо несло бы ответственность дважды за «одно и то же», что недопустимо). Так, повторность совершения преступлений признается одним из обстоятельств, отягчающих ответственность, что подлежит учету при назначении наказания (ч. 3 ст. 56, п. а ч. 1 ст. 58 УК).

3. Существенное значение понятия повторности преступлений заключается в том, что если одни составы преступлений безразличны к тому, совершено ли единичное преступление (деяние) или имело место преступление-деятельность (когда оно состоит из ряда самостоятельных преступных деяний), то в других уголовный закон существенно усиливает ответственность за повторное совершение преступлений. К первой категории преступлений, которые устанавливают ответственность за деяния, совершенные как один единичный преступный акт, независимо от того, имеет ли место их множественность (повторность и неоднократность), относятся составы преступлений, предусматривающие истязание (ст. 113), измену государству, шпионаж (ст. 171-172 УК), диверсию (ст. 173 УК), возбуждение социальной, национальной или религиозной вражды (ст. 177 УК), пропаганду войны (ст. 167 УК), контрабанду (ст. 254 УК), бандитизм (ст. 274 УК) и т.д. При этом количество преступных деяний не влияет на квалификацию таких преступлений и имеет значение лишь для определения степени общественной опасности содеянного и личности виновного.

Однако в ряде других составов предусмотрена преступная деятельность, что находит выражение в повторности преступлений, в т.ч. совершении их систематически. В качестве примеров можно привести преступления, предусмотренные: п. «о» ч. 2 ст. 101, п. «з» ч. 2 ст. 108, ст. 113, ст. 156, ч. 3 ст. 120, п. «б» ч. 2 ст. 126, п. «б» ч. 2 ст. 129, п. «б» ч. 2 ст. 130, п. «а» ч. 2 ст. 134, п. «а» ч. 3 ст. 135, п. «а» ч. 2 ст. 136, ст. 138, п. «а» ч. 2 ст. 139, ч. 2 ст. 140, ч. 2 ст. 141, ч. 2 ст. 153, п. «а» ч. 2 ст. 156, ч. 2 ст. 164, ч. 2 ст. 175, п. «а» ч. 2 ст. 181.1, п. «а» ч. 2 ст. 184, п. «а» ч. 2 ст. 207, ч. 2 ст. 213, ч. 2 ст. 214, ч. 2 ст. 215, ч. 2 ст. 218, п. «б» ч. 2 ст. 227, ст. 305 и др. По этим составам не могут быть квалифицированы единичные преступления, т.к. их обязательными признаками являются совершение деяния повторно.

4. Вместе с тем следует отметить, что наличие в УК Туркменистана такого квалифицирующего признака ряда составов преступлений, как повторность без внесения определенного дополнения в нормы о правилах назначения наказаний на сегодняшний день не всегда полностью соответствует принципам справедливости при определении уголовной ответственности за содеянное. Речь идет о случаях, когда имеет место совокупность преступлений (с. 18 УК), в которую входит и преступление, квалифицирующим признаком состава которого является повторность (в форме *неоднократности*).

При совокупности преступлений (совершении лицом нескольких *различных* видов преступлений, ни за одно из которых оно не было осуждено) наказание в ряде случаев может определяться путем сложения. Так, согласно ч. 3 ст. 63 УК, если совокупность преступлений включает тяжкое и особо тяжкое преступление, то окончательное наказание назначается путем частичного или полного сложения наказаний. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы может выходить за пределы санкции статьи Особенной части УК — достигать 15 лет, а по особо тяжким преступлениям — и максимального наказания за преступление — 25 лет (ч. 3 ст. 53 УК).

Таким образом, если наказание назначается по совокупности тяжких или особо тяжких преступлений, включающих не повторные, а лишь единичные деяния, то окончательное наказание определяется путем сложения наказаний *за каждое* из них, что абсолютно справедливо. Однако в тех случаях, когда в совокупность входит преступление, предусматривающее повторность как квалифицирующее обстоятельство, неоднократное совершение преступления усиливает ответственность, но лишь в пределах установленной санкции соответствующей статьи. На общем же результате сложения наказаний «спрятанная» внутри состава повторного преступления множественность преступных деяний формально никак не отражается, поскольку в сложении наказаний участвует общая санкция этой статьи, индифферентная к

количеству преступных актов, составляющих повторное преступление. Конечно, суд может несколько сгладить это несоответствие при частичном сложении наказаний, поскольку закон не устанавливает для такого сложения каких-либо особых правил, допуская здесь широкое дискреционное усмотрение суда. Однако при полном сложении наказаний несправедливость по сравнению с наказанием по совокупности единичных преступлений очевидна.

Устранение данного недостатка УК было бы возможно путем установления в Общей части правила, согласно которому за совершение преступлений повторно (неоднократно) максимальное наказание может быть увеличено в несколько раз (например, в 2 или 3) по сравнению с максимальным сроком или размером наиболее строгого вида наказания, предусмотренного в санкции статьи с признаком неоднократности.¹⁰

5. Повторность как квалифицирующее обстоятельство предполагает совершение двух или более преступлений. Не образует повторности совершение двух или нескольких отдельных действий, являющихся объективной стороной одного преступления, например, приобретение и затем хранение огнестрельного оружия (ст. 287 УК) и т.п. Не создают повторности несколько тождественных деяний в рамках одного продолжающегося преступления, охватываемые единым умыслом (см. *комм. к ст. 16 настоящего Кодекса*). Так, одним продолжаемым преступлением является получение должностным лицом в несколько приемов одной взятки за выполнение или невыполнение оговоренных действий. В таких случаях нет оснований квалифицировать деяние как повторное совершение преступления нет оснований.

Если же у лица после совершения первого преступного деяния возник новый умысел, то совершенное им преступление не может быть продолжающимся, а должно квалифицироваться как повторное. Поскольку продолжаемое преступление – это единичное преступление, то и наказываться оно должно по общему правилу (при прочих равных условиях) менее строго, чем повторное, т.к. последнее состоит из нескольких преступлений. Например, одновременное получение должностным лицом взятки от нескольких лиц должно квалифицироваться как совершенное повторно, если взятка передавалась за совершение различных действий в интересах каждого лица, дающего взятку, а должностное лицо осознавало, что получает взятку от нескольких лиц за разные действия в интересах каждого из них.

6. Повторная попытка совершить одно и то же преступление сразу же после первой попытки не создает повторности как квалифицирующего признака преступления.

7. При квалификации повторности преступлений не должны учитываться преступления, по которым:

- а) истекли сроки давности привлечения лица к уголовной ответственности;
- 2) снята или погашена судимость;
- 3) лицо было освобождено от уголовной ответственности и наказания в случаях, предусмотренных законом (раздел IV УК).

8. Преступление квалифицируется как повторное независимо от того, было ли это второе преступление (впрочем, как и предыдущее) законченным, или оно было лишь покушением на совершение преступления, а также независимо от той роли, которую выполнял виновный при совершении преступления, т.е. являлся ли он исполнителем, организатором, подстрекателем или пособником.

Статья 18. Совокупность преступлений

(1) Совокупностью преступлений признается совершение двух или более

¹⁰ См.: Малков В.П. Личные свойства преступника и пределы их учета в санкции статьи УК РФ при установлении наказания за содеянное.// Правоведение. 2007. № 6. С. 188-189.

деяний, предусмотренных различными статьями или частями статьи уголовного закона, ни за одно из которых лицо не было осуждено.

(2) Совокупностью преступлений признаются и те случаи, когда лицо совершает одно деяние, предусмотренное двумя или более статьями уголовного закона.

(3) Если преступление предусмотрено общей и специальной нормой, совокупность отсутствует, и ответственность наступает по специальной норме.

(4) При совокупности преступлений лицо несет ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье или части статьи уголовного закона.

1. Совокупностью преступлений признается совершение двух или более деяний, предусмотренных различными статьями или частями статьи Особенной части УК, ни за одно из которых лицо не было осуждено. Кроме того, совокупностью преступлений является одно деяние, содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями особенной части УК.

2. Признаками совокупности преступлений являются:

1) совершение двух или более отдельных преступлений (различных действий), имеющих разную объективную сторону состава преступления;

2) различные родовые или видовые объекты посягательства;

3) наличие различного по содержанию умысла или неосторожной формы вины применительно к каждому из преступлений.

3. Не образуют совокупности преступлений случаи, когда совершение двух или более преступлений является признаком единого квалифицированного состава преступления, выполняя роль обстоятельства, влекущего более строгое наказание (например, захват заложника, повлекший по неосторожности смерть потерпевшего или причинивший тяжкий вред его здоровью — п. «б» ч. 3 ст. 130 УК; разбой, совершенный с причинением ущерба в особо крупном размере либо с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего — ч. 4 ст. 231 УК и многие др.). Такие преступления называются составными, или сложными. Они сконструированы законодателем из двух или более различных преступных деяний ввиду их тесной взаимосвязи в рамках данного сложного преступления (т.н. учтенная законом совокупность преступлений). Если бы эти исходные преступные деяния были совершены друг от друга отдельно, каждое из них подлежало бы самостоятельной квалификации.

4. Составляющие совокупность преступления, могут быть как разнородными, т.е. предусмотренными разными статьями Особенной части УК (например, совершение убийства и разбоя — ст. ст. 101, 231 УК), так и однородными, если они предусмотрены разными частями одной статьи Особенной части УК (например, совершение убийства лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, и, кроме того, убийства женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности — п.п. «в» и «г» ч. 2 ст. 101 УК).

5. Признаком совокупности преступлений является то, что лицо не должно было быть осуждено (т.е. вынесен и провозглашен приговор, хотя бы он еще и не вступил в законную силу) ни за одно из преступлений, входящих в совокупность.

6. Различают два вида совокупности преступлений: реальная и идеальная совокупность.

Реальная совокупность — это совершение лицом двух или более преступлений несколькими отдельными деяниями. Обычно это одновременное совершение преступных деяний, в т. ч. последовательно, одно за другим либо с временным, иногда значительным промежутком. Так, если в ходе разбойного нападения совершено убийство, то убийство и разбой создают совокупность преступлений, поскольку являются разделенными во времени, хотя и последовательными действиями (например, нанесение смертельного удара человеку и изъятие имущества). Однако время совершения деяний может полностью или частично совпадать, особенно, если это длящиеся преступления. Например, одновременное содержание притона для

потребления наркотических средств (ст. 297 УК) и хранение таких средств (ст. 292 УК) представляет собой реальную совокупность преступлений, т.к. во время совершения одного длящегося преступления (содержание притона) совершается другое (хранение наркотика).

Идеальная совокупность преступлений — это совершение лицом одного деяния, которое содержит признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями уголовного закона.

При этом от одного деяния возникают несколько разных последствий, наносящих ущерб различным родовым или видовым объектам уголовно-правовой охраны, которые, к тому же, не находятся в соотношении общего и частного. Например, должностное лицо, в ходе своей служебной деятельности причинившее потерпевшему умышленные телесные повреждения средней тяжести, должно отвечать одновременно по статье 108 УК (умышленное причинение вреда здоровью средней тяжести) и ст. 182 УК (превышение должностных полномочий).

7. Частью 3 комм. ст. установлено что, если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует, и ответственность наступает по специальной норме. В таких случаях имеет место не совокупность преступлений, а т.н. конкуренция норм. Например, получение взятки (ст. 184 УК) одновременно есть фактически и злоупотребление должностными полномочиями. Однако такие действия взяточполучателя не создают совокупности преступлений и не нуждаются в дополнительной квалификации по ст. 181 УК (злоупотребление должностными полномочиями), т.к. содержащаяся в ст. 181 норма является общей по отношению к специальной норме, предусмотренной ст. 184 УК. Последняя же в данном случае имеет преимущество.

8. Иногда вопрос о наличии или отсутствии совокупности преступлений разрешается путем сопоставления размера санкций ответствующих статей Особенной части УК. Так, обычно сложное корыстно-насильственное преступление квалифицируется по одной статье (совокупность преступлений отсутствует), если санкция за такое преступление охватывает санкцию за причинение телесных повреждений, т.е. является по отношению к ней более строгой. Например, разбой (ст. 231 УК) охватывает умышленное причинение тяжких телесных повреждений (п. «в» ч. 4, по которому наказание составляет от 8 до 15 лет лишения свободы), но не охватывает убийство (п. «и» ч. 2 ст. 101 УК), наказуемого от 10 до 25 лет лишения свободы. В последнем случае убийство составляет с разбоем совокупность преступлений.

9. Совокупность преступлений влечет назначение наказания по правилам, предусмотренным ст. 63 УК (*см. наш комм. к данной статье*).

Статья 19. Рецидив преступлений

(1) Рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление.

(2) Рецидив преступлений признается опасным:

а) при совершении умышленного преступления, если ранее лицо два раза было осуждено к лишению свободы за умышленное преступление;

б) при совершении умышленного тяжкого преступления, если ранее лицо было осуждено за умышленное тяжкое или особо тяжкое преступление.

(3) Рецидив преступлений признается особо опасным:

а) при совершении лицом умышленного преступления, за которое оно осуждается к лишению свободы, если ранее лицо три и более раза осуждалось к лишению свободы за умышленное тяжкое или средней тяжести преступление;

б) при совершении лицом особо тяжкого преступления, если ранее оно было осуждено за особо тяжкое преступление.

(4) Судимости за преступления, совершенные в возрасте до восемнадцати

лет, а также судимости, снятые или погашенные в порядке, установленном статьей 81 настоящего Кодекса, не учитываются при признании рецидива.

1. Понятие "рецидив" означает повторное проявление какого-либо явления. Рецидив преступлений — это совершение лицом нового преступления после осуждения за предыдущее деяние в случае, если судимость не снята и не погашена в установленном законом порядке. Как правило, рецидив влечет за собой усиление мер уголовной ответственности. Рецидив — более опасный вид множественности (см. о ней наш комм. к ст. 17 настоящего Кодекса), чем совокупность преступлений, т.к. он предполагает совершение лишь нового *умышленного, в т.ч. особо тяжкого* преступления лицом, уже имеющим судимость за ранее совершенное умышленное или особо тяжкое преступление.

2. Для рецидива преступлений не имеет значение этап (оконченное или неоконченное) совершения преступления, а также вид соучастия (исполнитель, подстрекатель, организатор, пособник).

3. Установление рецидива преступлений по УК Туркменистана влечет за собой правовые последствия, отрицательные для виновного, т.к. связан с применением к виновному судом более строгих мер уголовной ответственности. Так, наказание при рецидиве не может быть ниже половины максимального размера наказания соответствующего вида, предусмотренного уголовным законом за совершенное преступление; при опасном рецидиве - не менее двух третей, в случае особо опасного рецидива - не менее трех четвертей максимального размера наиболее строгого наказания, предусмотренного за совершенное преступление. Однако в исключительных обстоятельствах, предусмотренных ст. 59 УК, наказание при рецидиве, опасном рецидиве, особо опасном рецидиве назначается без учета указанных выше ограничений (ч. ч. 2 и 3 ст. 62 УК).

В целом уголовно-правовое значение рецидива преступлений состоит в том, что:

1) рецидив служит обстоятельством, отягчающим ответственность (п. "а" ч. 1 ст. 58 УК);

2) при рецидиве наказание назначается по правилам, указанным в ч. ч. 1 и 2 ст. 62 УК;

3) рецидив влияет на назначение вида исправительного учреждения осужденным к лишению свободы (п.п. «б» и «в» ч. 1 ст. 67 УК).

4. Иногда возникает вопрос о конституционности положений о рецидиве, поскольку его учет, на первый взгляд, означает вторичное несение лицом уголовной ответственности за одно и то же деяние, т.к. наказание усиливается ввиду наличия непогашенной или неснятой судимости.

Однако такие опасения несостоятельны. Принцип *non bis in idem* (лат., «нельзя привлекать к ответственности дважды за одно и то же деяние»), предусмотренный ч. 7 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах (см. о нем пункт 10 нашего комм. к ст. 3 настоящего Кодекса) не препятствует законодателю путем закрепления судимости и связанного с ней института рецидива преступлений, влекущего предусмотренные уголовным законом правовые последствия, так и суду в процессе определения в установленном порядке вида и меры наказания, применяемого к лицу, совершившему преступление, учитывать характер преступления, его опасность для защищаемых уголовным законом ценностей, а также данные о лице, совершившем преступление. Напротив, принципам справедливости и гуманизма (ст. 3 УК) противоречило бы законодательное установление уголовной ответственности и наказания без учета личности виновного и иных обстоятельств, имеющих объективное и разумное обоснование и способствующих адекватной оценке общественной опасности как самого преступного деяния, так и совершившего преступление лица, в т.ч. наличия судимости за ранее совершенные преступления.

Принятие в расчет прежней судимости при определении ответственности лица за вновь совершенное преступление при рецидиве преступлений не означает возможность двойного учета одних и тех же обстоятельств одновременно и при

квалификации преступлений, и при назначении наказания, поскольку учету при назначении наказания подлежат не повторно обстоятельства совершения преступления, а правовой статус виновного, в частности, наличие у него не снятой и не погашенной судимости.

5. Рецидив по УК Туркменистана имеет две разновидности: опасный и особо опасный. Опасный рецидив в качестве своего первого критерия предполагает совершение нового только *умышленного* преступления, а также либо наличие двух осуждений к лишению свободы за умышленные же преступления (п. «а» ч. 2 ст. 19 УК) либо — при совершении умышленного тяжкого преступления —, если ранее лицо хотя бы один раз было осуждено за умышленное тяжкое или особо тяжкое преступление (п. «б» ч. 2 ст. 19 УК).

Следует иметь в виду, что к умышленным преступлениям относятся, в частности, и т.н. преступления с двумя формами вины, т.к. согласно ст. 29 УК эти преступления считаются совершенными умышленно. В то же время совершение нового неосторожного преступления либо наличие судимости за такие преступления не образует рецидива преступлений.

Вторым критерием рецидива является *число судимостей*. В комм. ст. этот критерий фигурирует как число осуждений, однако на самом деле имеется в виду число судимостей, т.к. учитываются лишь осуждения, по которым судимость не снята и не погашена.

Третий критерий, используемый для определения наличия как опасного, так и особо опасного рецидива — это осуждение к такому виду наказания, как *лишение свободы*. Обращает на себя внимание, что УК Туркменистана (в отличие, например, от УК России — ч. 2 ст. 18) *не требует*, чтобы лишение свободы было *реальным*, т.е. чтобы осужденный фактически отбывал наказание в виде лишения свободы. Следовательно, в тех случаях, когда *назначенное* по приговору суда наказание не подлежит реальному исполнению (обвинительный приговор с освобождением осужденного от отбывания назначенного наказания — п. 2 ч. 2 ст. 418 УПК Туркменистана), или должно быть исполнено при условиях, указанных в законе, в т.ч. при условном осуждении, при отсрочке отбывания наказания, при назначении срока лишения свободы в пределах того времени, в течение которого обвиняемый содержался под стражей, осуждение к лишению свободы как условие признания рецидива считается соблюденным. При этом по смыслу ч. 3 ст. 81 УК можно прийти к выводу, что если осужденный по приговору суда к лишению свободы был досрочно освобожден от отбывания наказания или неотбытая часть наказания была заменена более мягким, то срок погашения судимости исчисляется, исходя из положений ст. 81 УК и пропорционально фактически отбытому наказанию в виде лишения свободы.

6. Рецидив преступлений признается особо опасным (ч. 3 комм. ст.):

при совершении лицом *умышленного преступления*, за которое оно осуждается к лишению свободы, если ранее лицо *три и более раз* осуждалось к лишению свободы за *умышленное тяжкое* или *средней тяжести* преступление;

б) при совершении лицом особо *тяжкого преступления*, если ранее оно было осуждено за *особо тяжкое преступление*.

Однако, учитывая, что в соответствии с ч. 5 ст. 11 УК особо тяжкими признаются лишь умышленные преступления, признак умышленности преступления в полной мере действует и здесь.

7. В ч. 4 комм. ст. УК предусмотрен закрытый перечень судимостей, которые не учитываются при определении рецидива преступлений. Так, учету в этом случае не подлежат судимости за преступления, *совершенные* в возрасте до восемнадцати лет, а также судимости, снятые или погашенные в порядке, установленном ст. 81 УК. При этом не подлежит учету судимость, возникшая после достижения лицом 18-летнего возраста, если лицо осуждено за преступление, *совершенное* до достижения возраста совершеннолетия. В случае совершения несовершеннолетним *длящихся* и *продолжаемых* преступлений для определения рецидива будут иметь значение лишь судимости за преступления, момент окончания которых наступил после достижения

лицом совершеннолетия, хотя совершение преступления и было начато и продолжалось какое-то время до наступления совершеннолетия.

ГЛАВА 4. ЛИЦА, ПОДЛЕЖАЩИЕ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Статья 20. Общие условия уголовной ответственности

Уголовной ответственности подлежит вменяемое физическое лицо, достигшее возраста, установленного настоящим Кодексом.

1. Согласно УК Туркменистана субъектом преступного посягательства является лишь вменяемое физическое лицо, достигшее возраста, установленного уголовным законом. Физические лица — это граждане Туркменистана, лица без гражданства, а также иностранные граждане. Исключением из этого правила являются физические лица, на которых распространяется дипломатический иммунитет (см. об этом комм. к ст. 8 настоящего Кодекса).

2. Юридические лица по уголовному праву Туркменистана не признаются субъектами уголовной ответственности.

Статья 21. Возраст, с которого наступает уголовная ответственность

(1) Уголовной ответственности подлежат лица, которым до совершения преступления исполнилось шестнадцать лет.

(2) Лица, совершившие преступления в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет, подлежат уголовной ответственности за умышленное убийство (статья 101), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (статья 107), умышленное причинение вреда здоровью средней тяжести (статья 108), изнасилование (статья 134), кражу (статья 227), грабеж (статья 230), разбой (статья 231), вымогательство (статья 232), неправомерное завладение чужим транспортным средством (статья 234), умышленное уничтожение или повреждение имущества (часть вторая статьи 235), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (статья 291), незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка, пересылка наркотических средств или психотропных веществ с целью сбыта (статья 292), хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (статья 294).

1. Обязательным условием наступления уголовной ответственности и необходимым признаком субъекта как одного из четырех элементов состава преступления (субъект, объект, объективная и субъективная стороны) является достижение лицом на момент совершения деяния определенного возраста. УК знает три возрастных категории, по достижении которых лицо может нести уголовную ответственность: 14, 16 и 18 лет.

По общему правилу в Туркменистане уголовной ответственности подлежат лица, которым на момент совершения ими преступления уже исполнилось 16 лет (ч. 1 комм. ст.).

3. В возрасте, начиная уже с 14 к уголовной ответственности могут быть привлечены лица, совершившие убийство (статья 101), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (статья 107), умышленное причинение вреда здоровью средней тяжести (статья 108), изнасилование (статья 134), кражу (статья 227), грабеж (статья 230), разбой (статья 231), вымогательство (статья 232), неправомерное завладение чужим транспортным средством (статья 234), умышленное уничтожение или повреждение имущества (часть вторая статьи 235), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (статья 291), незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка,

пересылка наркотических средств или психотропных веществ с целью сбыта (статья 292), хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (статья 294). (ч. 2 комм. ст.).

4. Судебная практика исходит из того, что лицо считается достигшим возраста уголовной ответственности не в сам день рождения, а только с нуля часов следующих суток. Если официальные документы о возрасте отсутствуют, то он устанавливается с помощью заключения судебно-медицинского эксперта. При этом днем рождения лица считается последний день того года, который назван в заключении эксперта, а при определении возраста минимальным и максимальным числом лет суд должен исходить из предполагаемого экспертом минимального возраста такого лица.

5. Для того чтобы привлечение лица к уголовной ответственности дало нужный эффект, необходимо, чтобы оно обладало способностью понимать как фактическую сторону своего деяния, так и его социальное значение. Именно возраст уголовной ответственности предполагает способность лица осознавать смысл и назначение уголовного наказания. Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (т.н. "Пекинские правила"), предусматривают, что "в правовых системах, в которых признается понятие возраста уголовной ответственности для несовершеннолетних, минимальный предел такого возраста не должен устанавливаться на слишком низком возрастном уровне, учитывая аспекты эмоциональной, духовной и интеллектуальной зрелости" (п. 4.1).

6. Минимальный (14-летний) возраст уголовной ответственности установлен, принимая во внимание следующие обстоятельства. Во-первых, учитывается необходимость защиты общества — с этого, достаточно раннего возраста уголовную ответственность несут лица, совершившие некоторые преступления, обладающие повышенной степенью общественной опасности (тяжкие и особо тяжкие). Во-вторых, законодатель придает значение сниженной по сравнению со взрослыми способности подростков в возрасте от 14 до 16 лет осознавать общественную опасность тех или иных противоправных действий, вследствие чего они, как правило, не несут ответственности за неосторожные преступления,¹¹ а из числа умышленных — только за те, общественная опасность которых наиболее очевидна (убийство, причинение телесных повреждений, изнасилование, кража, грабеж, разбой и т.д.). В-третьих, играет роль и распространенность некоторых преступлений среди подростков (например, неправомерное завладение чужим транспортным средством).

7. В случае если ответственность за сложное (составное) преступление наступает с 16 лет, а за некоторые включенные в него преступные действия — с 14 лет, то совершение таких действий в возрасте от 14 до 16 лет подлежит квалификации как самостоятельное преступление. Так, например, участие в массовых беспорядках (ч. 2 ст. 276 УК) включает в себя такое действие, как уничтожение чужого имущества, которое охватывается самостоятельным составом преступления, отнесенным к уголовной правосубъектности лиц в возрасте от 14 до 16 лет (ч. 2 ст. 235 УК). То есть участники массовых беспорядков в возрасте старше 16 лет будут привлечены к ответственности по ст. 276 УК, в возрасте же от 14 до 16 — лишь за умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества по ч. 2 ст. 235 УК.

8. Несмотря на то, что общий возраст уголовной ответственности установлен в ч. 1 комм. ст. 16 лет, уголовному законодательству Туркменистана известны и такие преступления, которые в силу прямого указания закона могут быть совершены только лицами, достигшими 18-летнего возраста, например, злостное уклонение совершеннолетних трудоспособных детей от уплаты по решению суда средств на содержание нетрудоспособных родителей (ч. 2 ст. 160 УК). В иных случаях имеет место прямая или скрытая бланкетная норма, когда в силу особенностей законодательства той или иной отрасли права соответствующие деяния могут быть осуществлены только совершеннолетними лицами, например воинские преступления

¹¹ Исключение составляет умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества, повлекшее по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия (п. «б» ч. 2 ст. 235 УК).

(глава 34 УК), злостное нарушение обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 159 УК) и т.д.

Статья 22. Вменяемость

Вменяемым признается лицо, которое во время совершения преступления осознавало характер и значение своих действий (бездействия) и руководило ими.

1. По уголовному праву Туркменистана одним из необходимых условий признания физического лица субъектом преступления служит его вменяемость, т.е. способность этого лица сознать во время совершения преступления фактический характер и значение (общественную опасность) своих действий (бездействия) и руководить ими, обуславливающая возможность лица признаваться виновным и нести уголовную ответственность за содеянное, т.е. юридическая предпосылка вины и уголовной ответственности.¹² То есть для привлечения лица к уголовной ответственности имеет значение его психическое состояние во время совершения уголовно-противоправного, общественно опасного деяния. В зависимости от этого состояния оно может либо согласовывать свое поведение с уголовно-правовыми запретами, либо не принимать их во внимание, нанося ущерб общественным и личным интересам. О возникновении основания уголовной ответственности можно говорить лишь тогда, когда психическое состояние лица позволяет возлагать на него такую ответственность.

Статья 23. Невменяемость

(1) Не подлежит уголовной ответственности лицо, которое во время совершения деяния, предусмотренного уголовным законом, не могло осознавать характер и значение своих действий (бездействия), их общественную опасность либо руководить ими вследствие психического заболевания, временного болезненного психического расстройства или слабоумия.

(2) Лицу, совершившему предусмотренное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости, судом могут быть назначены принудительные меры медицинского характера, предусмотренные настоящим Кодексом.

1. Невменяемость — это неспособность физического лица во время совершения преступления осознавать фактический характер и значение (общественную опасность) своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо другого болезненного состояния психики.

2. Существуют два критерия невменяемости: медицинский и юридический критерии. Оба они должны присутствовать для признания лица невменяемым одновременно; наличия лишь одного из них (например, медицинского) недостаточно для уголовной ответственности. Если же человек страдает хроническим психическим расстройством (например шизофренией), однако в момент совершения уголовно-противоправного деяния находится в состоянии ремиссии (т.е. значительного улучшения течения болезни), ввиду чего отдает себе отчет в своих действиях, он должен быть признан вменяемым, поскольку юридический критерий невменяемости отсутствует.

2.1. Медицинский (или, иначе говоря, биологический) критерий невменяемости присутствует тогда, когда у лица имеется хроническое психическое расстройство, временное психическое расстройство, слабоумие либо другое болезненное состояние

¹² См.: Мухеев Р.И. Проблемы вменяемости и невменяемости в советском уголовном праве. Владивосток, 1983. С. 49.

психики в момент совершения им предусмотренного уголовным законом деяния¹³. Эти состояния могут иметь следующие формы:

1) хронические психические расстройства: шизофрения, эпилепсия, маниакально-депрессивный психоз, осложнения на мозг после перенесенного сифилиса. Такие заболевания обычно отличаются длительностью и прогрессирующим характером;

2) временные расстройства психики: реактивное состояние, патологическое опьянение, патологический аффект, алкогольные психозы и т.д.;

3) слабоумие: олигофрения (наиболее легкая форма которой — дебильность, средняя — имбецильность и наиболее тяжелая — идиотия), старческое слабоумие, слабоумие после инфекционного поражения мозга и т.д. Имбецильность и идиотия всегда дают основание признать лицо невменяемым, дебильность в легкой форме не исключает вменяемость в отношении совершения многих упрощенных форм преступной деятельности, общественная опасность которых наиболее понятна (убийство, кража, изнасилование и т.п.).

2.2. Что касается юридического (или психологического) критерия невменяемости, то он, в свою очередь, распадается на два признака: интеллектуальный и/либо волевой, из которых хотя бы один либо оба должны присутствовать для констатации невменяемости (при наличии медицинского критерия).

Интеллектуальный признак невменяемости — это неспособность лица во время совершения деяния осознавать его фактический характер и значение, выражающееся в общественной опасности. При наличии интеллектуального признака лицо в любом случае (конечно, при наличии первого, медицинского критерия) признается невменяемым. Волевым признаком называют неспособность лица, ввиду имеющихся у него психических нарушений волевой сферы, руководить (т.е. управлять) своими действиями (бездействием). Иногда, совершая общественно-опасные деяния, лицо в силу некоторых болезненных состояний своей психики (например, в случаях таких психических заболеваний, как пиромания, клептомания и т.п.), хотя и осознает фактический характер и общественную опасность своих действий, но не способно руководить ими, управлять своим поведением, сдерживать себя. В подобных случаях лицо также может быть признано невменяемым.

3. Несмотря на то, что понятие состояния невменяемости имеет специальную клиническую основу, оно одновременно принадлежит и к юридическим категориям. Вследствие этого окончательное установление невменяемости, применении принудительной меры медицинского характера, определении типа лечебного учреждения относится к компетенции суда. Состояние невменяемости устанавливается следствием и судом на основании заключения судебно-психиатрической экспертизы. Однако такое заключение не предопределяет окончательного вывода и подлежит оценке в совокупности со всеми полученными по делу доказательствами.

5. Лицу, совершившему предусмотренное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости, судом могут быть назначены принудительные меры медицинского характера, предусмотренные разделом VI УК.

Статья 24. Уголовная ответственность вменяемых лиц с отставанием в психическом развитии

Лицо, которое во время совершения преступления являлось вменяемым, но испытывало затруднение в осознании характера и значения своих действий (бездействия) или в руководстве ими в силу отставания в психическом развитии или болезненного психического состояния, подлежит уголовной ответственности. Указанные обстоятельства учитываются при назначении вида и размера наказания.

¹³ Такое деяние нельзя называть преступлением, т.к. отсутствует необходимый признак субъекта преступления (вменяемость), поэтому обычно используется термин «деяние, предусмотренное уголовным законом» или «уголовно-противоправное деяние».

1. Существуют лица, которые в силу тех или иных причин отстают в своем психическом развитии либо находятся в болезненном состоянии психики. Такие отклонения не достигают уровня психического расстройства, но способны изменить пороги чувствительности, эмоциональной устойчивости, способности к самоконтролю, усилить отрицательные свойства личности. При совершении в подобном состоянии преступления в заключении психолого-психиатрической экспертизы может быть сделан вывод о связи болезненного психического состояния такого лица с совершенным деянием, которая выражается в том, что данное лицо могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководить ими, однако не в полной мере.

Тем не менее, эти лица подлежат уголовной ответственности. Их сниженная способность осознавать и контролировать свое поведение учитываются при назначении вида и размера наказания. Наличие болезненного психического состояния может также служить основанием для назначения принудительных мер медицинского характера.

2. В уголовном законодательстве ряда государств (Франции, ФРГ, Швейцарии, Польши и др.) применительно к данной категории лиц используется понятие «уменьшенной, или ограниченной» вменяемости. В УК Туркменистана оно отражения не нашло, хотя в комм. ст. дано понятие вменяемого лица, отстающего в психическом развитии или находящегося в болезненном психическом состоянии. По-видимому, законодатель Туркменистана стоит на той точке зрения, что вменяемость — это качество субъекта преступления, выражающее его способность нести уголовную ответственность, а потому степеней иметь не может, ибо такая способность либо есть, либо ее нет. Лицо не может быть субъектом преступления частично. Так, знаменитый судебный психиатр В. П. Сербский писал: «Введение в законодательство этого понятия — при невозможности дать какую-либо правильную мерку для приложения его на практике — вызвало бы значительные недоразумения и дало бы ложное направление разрешению вопроса о невменяемости, который допускает только два решения: или человек обладал свободой действия — и тогда он вменяем, или же он не обладал ею — и тогда он невменяем».¹⁴ Профессор Н. С. Таганцев указывал, что такие пограничные состояния «не могут рассматриваться как особый вид или даже особый оттенок вменяемости, так как в этом отношении существует только двоякая возможность: или признать, что в данном случае существуют условия, устраняющие вменяемость, или установить, что таковые отсутствуют. В первом случае виновный освобождается от ответственности, во втором — подлежит наказанию; признать какое-либо третье, посредствующее состояние мы не можем ни теоретически, ни практически».¹⁵

3. Следует обратить внимание на то, что в комм. ст. УК Туркменистана применительно к данной пограничной группе лиц не используется понятие «психическое расстройство». Вместо него говорится о лицах, отстающих в психическом развитии или находящихся в болезненном психическом состоянии. При этом основной акцент сделан именно на лицах, отстающих в психическом развитии, т.к. именно это понятие вынесено в заголовок данной статьи. Таким образом законодатель попытался снять подозрение, что речь в данной статье идет об одном из психических расстройств, которые в принципе способны приводить и к признанию лица невменяемым, поскольку такое предположение вызывает существенные затруднения у судей при разграничении невменяемости и того аномального состояния, о котором говорится в данной статье и которое вменяемости не исключает. Следует полагать, что законодатель имеет здесь в виду не психические расстройства, а те состояния, которые не носят патологического характера, не являются болезнями; к их числу следует относить, прежде всего, отставания в психическом развитии (в т.ч. в силу

¹⁴ Сербский В. П. Судебная психопатология. Вып. 1. М., 1896. С. 44.

¹⁵ Таганцев Н. С. Русское уголовное право. Часть Общая. Т. 1. М.: Наука, 1994. С. 154.

педагогической запущенности), а также (как следует из текста самой комм. ст.) иные болезненные психические состояния: неврозы, расстройства личности, акцентуации характера и т.п.

Статья 25. Уголовная ответственность лиц, совершивших преступление в состоянии опьянения

(1) Лицо, совершившее преступление в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических или других одурманивающих веществ, подлежит уголовной ответственности.

(2) Причины опьянения, степень опьянения и его влияние на совершение преступления учитываются при назначении наказания.

1. Многие преступления совершаются в состоянии алкогольного или наркотического или иного опьянения. Опьянение есть состояние эйфории (приподнятого настроения, не адекватного реальным условиям), вызванное употреблением алкоголя, наркотических средств или психотропных веществ, других одурманивающих веществ (сильнодействующих или ядовитых веществ, вдыхания паров бензина и др.). Такое опьянение еще называют физиологическим. Различают легкое, средней степени и глубокое (сильное) физиологическое опьянение.

2. Опьянение ослабляет способность лица осознавать характер и общественную опасность совершаемых действий (бездействия), а также руководить ими, чем оно схоже с болезненным психическим состоянием, о котором идет речь в предыдущей статье УК. Также, как и в том случае, лица, совершившие преступление в состоянии опьянения, несут уголовную ответственность.

Важно, однако, отметить, что физиологическое опьянение не признается уголовным законом Туркменистана как отягчающее уголовную ответственность обстоятельство в закрытом перечне таких обстоятельств, данном в ст. 58 УК. Лишь привлечение виновным к совершению преступления лиц, которые находятся в состоянии опьянения, признается обстоятельством, отягчающим ответственность (п. «д» ч. 1 ст. 58 УК). Вместе с тем, как указано в ч. 2 комм. ст. причины опьянения, степень опьянения и его влияние на совершение преступления учитываются при назначении наказания. Отсюда можно сделать вывод, что причины, степень опьянения, его влияние на преступное поведение человека могут учитываться судом как смягчающее ответственность обстоятельство, ибо перечень таких обстоятельств (в отличие от отягчающих) является открытым, т.е. допускает дополнение его судом в конкретном деле по своему дискреционному усмотрению (ч. 3 ст. 57 УК).

3. Помимо физиологического опьянения существует т.н. патологическое опьянение, которое обычно вызывается употреблением алкоголя в условиях психических или физических перегрузок. Патологическое опьянение является временного психическим расстройством и должно приводить к признанию лица невменяемым.

ГЛАВА 5. ВИНА

Статья 26. Вина и ее формы

(1) Вина - это сознательно-волевое психическое отношение лица к совершаемому преступлению, выраженное в форме умысла или неосторожности.

(2) Виновным в преступлении может быть признано лишь лицо, совершившее общественно опасное деяние умышленно или по неосторожности.

(3) Деяние, совершенное по неосторожности, признается преступлением только в случаях, когда это прямо предусмотрено уголовным законом.

1. В комм. ст. раскрывается содержание виновного совершения деяния как одного из необходимых признаков понятия преступления, изложенного в ст. 10 УК, а также как признака субъективной стороны состава преступления.

Только виновное совершение преступления означает принцип субъективного вменения. Когда лицо может нести ответственность лишь при определенном психическом отношении к содеянному в форме умысла или неосторожности. Причем вина должна быть установлена в отношении всех обстоятельств преступления, охватываемых его составом, в т.ч. к его общественно-опасным последствиям.

2. Содержание вины составляют направленные на деяние и его последствия сознание и воля лица, совершающего преступление. Сознание есть интеллектуальная, а воля, соответственно, — волевая стороны вины. Их различные соотношения дают формы вины, к которым относятся умысел и неосторожность (см. о них комм. к ст. ст. 27 и 28 настоящего Кодекса).

3. В уголовном законе форма вины того или иного преступления может быть прямо названа в диспозиции нормы, изложенной в статье Особенной части УК (например, умышленное убийство – ст. 101, 103-104 УК), либо определяется с помощью юридического толкования нормы, т.е. выяснения ее подлинного содержания путем анализа ее собственного содержания, сравнения с содержанием других норм, учета ее места в их системе и т.д.

Так, например, когда сам характер преступных действий не оставляет никаких других вариантов, кроме совершения их с умыслом, форма вины обычно не указана в тексте нормы, т.к. она молчаливо предполагается (изнасилование, клевета, терроризм, шпионаж и т.п.). На умысел в норме может иметься косвенное указание — в виде упоминания о злостном характере действий или бездействия (например, злостное уклонение от лечения венерической болезни – ст. 118 УК), о заведомой незаконности действий (заведомое поставление другого лица в опасность заражения заболеванием СПИД - ч. 1 ст. 119 УК), о специальной цели либо мотиве деяния (например, похищение женщины с целью вступления в фактически брачные отношения - ст. 127 УК; необоснованный отказ в приеме женщины на работу по мотивам ее беременности, а равно необоснованное увольнение женщины с работы по тем же мотивам – ст. 152 УК).

4. Форма вины имеет следующее значение в уголовном праве:

А) Отграничивает преступное поведение от не преступного, когда преступным признается только умышленное деяние (например, оскорбление, то есть умышленное унижение чести и достоинства другого лица, выраженное в неприличной форме – ст. 133 УК).

В) Отграничивает один вид преступления от другого (других) при схожести их объективных сторон. Например, форма вины позволяет отделить умышленное убийство (ст. 101 УК) от причинения смерти по неосторожности (ст. 105 УК) и т.д.

С) не влияя на квалификацию преступления, позволяет уточнить степень его общественной опасности, когда преступление может быть совершено при любой форме вины (например, заражение другого лица венерической болезнью лицом, знавшим о наличии у него этой болезни – ст. 117 УК и т.д.).

Д) не влияя на квалификацию, позволяет уточнить степень общественной опасности преступления, допускающего совершение с разными видами умысла или неосторожности. Преступление, совершенное с прямым умыслом, обычно считается более опасным, чем с косвенным; преступная самонадеянность, как правило, опаснее, чем небрежность.

Е) Вместе со степенью общественной опасности деяния устанавливает критерий классификации преступлений. Так, в соответствии с ч. 5 ст. 11 УК к особо тяжким преступлениям принадлежат лишь умышленные преступления.

Ф) определяет вид исправительного учреждения (ст. 67 УК).

5. В ч. 3 комм. ст. установлено правило о том, что деяние, совершенное по неосторожности, признается преступлением только в случаях, когда это прямо предусмотрено уголовным законом, т.е. когда в этой норме прямо указано на

неосторожную форму вины. То есть, если в норме не упоминается о неосторожном совершении преступления, оно может быть только умышленным. Однако представляется, что данное правило не всегда строго выдерживается в УК, в котором предусмотрены некоторые преступления, фактически могущие совершаться как умышленно, так и по неосторожности, хотя в соответствующей статье (части статьи) о неосторожной форме вины не упоминается (например, неоказание помощи больному без уважительных причин лицом, обязанным ее оказывать в соответствии с законом или специальным правилом, повлекшее причинение вреда здоровью средней тяжести – ч. 1 ст. 121 УК; разглашение сведений, составляющих государственную тайну, лицом, имеющим допуск к государственной тайне, если это деяние причинило вред интересам государства, при отсутствии признаков измены государству – ст. 179 УК и др.). См. также комм. к ст. 28 настоящего Кодекса.

Статья 27. Преступление, совершенное умышленно

(1) Преступлением, совершенным умышленно, признается общественно опасное деяние, совершенное с прямым или косвенным умыслом.

(2) Преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо, его совершившее, сознавало общественно опасный характер своего действия или бездействия, предвидело его общественно опасные последствия, желало их наступления либо предвидело неизбежность наступления этих последствий.

(3) Преступление признается совершенным с косвенным умыслом, если лицо, его совершившее, сознавало общественно опасный характер своего действия или бездействия, предвидело его общественно опасные последствия, не желало, но сознательно допускало наступление этих последствий либо относилось к ним безразлично.

1. Умысел может быть прямым или косвенным (или, иначе говоря, эвентуальным). Прямым называется такой умысел, при котором: 1) виновный сознает общественную опасность совершаемого им деяния; 2) предвидит возможность либо неизбежность наступления общественно опасных последствий; 3) желает их наступления. О косвенном умысле (ч. 3 комм. ст.) можно говорить, если лицо, совершившее преступление: 1) сознавало общественную опасность своего деяния; 2) предвидело неизбежность или реальную возможность наступления общественно опасных последствий; 3) хотя и не желало, но сознательно допускало их наступление либо относилось к ним безразлично. Первые и вторые по счету признаки и прямого, и косвенного умыслов составляют их интеллектуальную сторону; третий же признак относится к его волевой стороне.

2. Деление умысла на прямой и косвенный имеет не просто теоретическое, но и практическое юридическое значение. Так, приготовление и покушение на преступление, организация преступления, подстрекательство к преступлению возможны лишь с прямым умыслом. Вид умысла, наряду с другими обстоятельствами дела, учитывается судом и при назначении наказания".

3. Интеллектуальная сторона и прямого, и косвенного умысла включает в себя гносеологический (познавательный), аксиологический (оценочный) и прогностический элементы. Гносеологический элемент — это представление лица об объекте посягательства, т.е. характере тех общественных отношений и ценностей (благ), на которые совершается посягательство, а также осознание его фактического характера: времени, места, обстановки, механизма события преступления и его последствий, если они включены уголовным законом в состав преступления. Аксиологический момент умысла охватывает сознание и оценку виновным значения, т.е. общественной опасности, совершаемого им деяния. Если состав преступления включает в качестве признака объективной стороны преступления и причиненный им вред (при материальных составах преступлений), то лицо, совершая преступление умышленно,

предвидит и неизбежность либо, по крайней мере, реальную возможность наступления общественно опасных последствий. Чаще всего при прямом умысле имеет место предвидение именно неизбежности наступления общественно опасных последствий (например, совершая кражу, вор точно знает, что лишает пострадавшего имущества; стреляя из ружья с близкого расстояния в голову человека, нападавший не может предполагать, что жертва останется жива). Реже при совершении преступления с прямым умыслом лицо прогнозирует общественно опасные последствия не как неизбежные, а лишь как реально возможные (например, поджигая ночью дом с целью убийства и немедленно скрываясь после совершения поджога с места преступления, виновный предвидит только реальную возможность гибели жертвы, но не неизбежность такого финала, если жертва сумеет вовремя затушить огонь, покинуть дом и т.д.).

При косвенном умысле вредные последствия чаще всего осознаются как вероятные (например, скрываясь от полиции, преступник сознательно направляет свой автомобиль на пешеходный переход, по которому идут люди, заведомо допуская, но не зная точно, что собьет кого-нибудь из них). Нередко приходится слышать мнение, что косвенному умыслу свойственно предвидение только возможности (вероятности) наступления общественно опасных последствий. Однако это не так, и в некоторых случаях и при косвенном умысле виновный может осознавать неизбежность наступления вредных последствий, хотя не желает их или относится к ним безразлично. Например, желая совершить с прямым умыслом убийство человека, находившегося в малярной «люльке», подвешенной высоко на стене дома, виновный обрезал поддерживающие ее тросы. В то же время в «люльке» находились и другие рабочие, до которых виновному не было никакого дела, хотя он не мог не понимать, что при падении с такой высоты все они неминуемо погибнут. Такой умысел на гибель посторонних лиц является косвенным.

4. Приступая к рассмотрению волевой стороны преступления, надо отметить, что в психологии проблема воли в широком смысле рассматривается в контексте регуляции человеком своей деятельности и поведения в связи со своими потребностями, мотивами, желаниями и целями. Воля тесно связана с сознанием и выступает одним из его важнейших атрибутов. В самом общем виде понятие воли может быть определено как сознательное регулирование человеком своего поведения и деятельности, связанное с преодолением внутренних и внешних препятствий. В простом волевом акте побуждение к действию переходит в само действие почти автоматически. В сложном волевом акте действию предшествуют осознание мотивов, учет его последствий, принятие решения, намерение его осуществить, составление плана действий. Волевая сторона вины при совершении умышленных преступлений — это сложный волевой акт, реализующий намерение виновного совершить уголовно-противоправное деяние с целью добиться определенных общественно-опасных результатов. Поэтому волевая сторона имеет особое юридическое значение только у преступлений с материальным составом. Это, конечно, не означает, что при совершении преступлений с формальным составом (угроза убийством, дача или получение взятки, публичные призывы к насильственному захвату власти или насильственному изменению конституционного строя, дезертирство и т.д.), виновный не проявляет волевого отношения к своему деянию, т.к. в преступлениях с формальным составом он всегда желает совершить определенное общественно-опасное деяние. Однако именно по волевому признаку применительно к включенным в состав преступления последствиям деяния прямой умысел можно отличить от косвенного (эвентуального). При прямом умысле виновный желает наступления общественно-опасных последствий, т.е. они являются целью совершения им данного деяния; при косвенном — не желает, но сознательно допускает их наступление, т.е. внутренне соглашается с побочными вредными последствиями своих действий, хотя сам и не стремится к ним (вышеприведенный пример с водителем-правонарушителем, который, скрываясь от полиции и направив машину на пешеходный переход, сбивает людей, и хотя не стремится к их гибели или увечью и, возможно, даже внутренне

сочувствует им, но полагает, что это сделать «пришлось») либо относится к вредным последствиям безразлично, не желая их, но нисколько и не жалея о причиняемом вреде (например, убийца, поджигая общественное здание, в котором находилась жертва, имел прямой умысел на причинение смерти пострадавшему и косвенный умысел на уничтожение чужого имущества – здания, т.к. ему было все равно, что будет с этим зданием).

5. Желание при прямом умысле иногда неправильно смешивают с эмоциями, переживаниями. Желание – это воля, направленная на достижение тех или иных целей. Поэтому желанием при прямом умысле надо считать намерение добиться не только тех результатов, которые доставляют лицу положительные эмоции, но и последствий своих действий, которые, несмотря на возможно даже негативное эмоциональное отношение к ним виновного, рассматриваются им как необходимые для достижения поставленной цели и удовлетворения мотива преступной деятельности. Так, убийца должен считаться желавшим смерти человека, даже если его гибель лично ему была неприятна, но, с его точки зрения, необходима, например, для завладения наследством путем устранения другого родственника (в показаниях обвиняемого в подобных случаях может содержаться фраза наподобие: «Лично я не хотел его смерти, но пришлось это сделать, потому что он стоял у меня на пути»). Здесь неправильно было бы считать, что убийца действовал с косвенным умыслом. Его умысел на убийство был прямой.

6. Важную роль имеет степень определенности (характер направленности) умысла виновного. По этому критерию можно выделить, во-первых, *определенный*, или, иначе говоря, *конкретизированный* прямой умысел. Он отличается стремлением виновного к одному или нескольким, но вполне определенным результатам преступного деяния. Сообразно количеству предполагаемых виновным последствий своего деяния конкретизированный прямой умысел может быть либо *простым*, либо *альтернативным*. При простом конкретизированном умысле лицо предвидит наступление одного результата, при альтернативном – вероятность наступления одного из нескольких или более разных, но определенных результатов. Преступления с альтернативным умыслом подлежат квалификации по фактически наступившим последствиям. Например, виновный, поджигая дом своего недруга, конкретно рассчитывает либо на его гибель, либо, по меньшей мере, на уничтожение его имущества в значительном размере.

Во-вторых, существует также *относительно определенный*¹⁶ (*неконкретизированный*) умысел, при котором лицо допускает наступление любых последствий своих действий (бездействия), заранее принимая, или соглашаясь с любым из них (например, виновный в драке ударяет ножом своего противника «куда придется»; при этом он не задумывается о последствиях, но в принципе его устраивает любой результат – и причинение любой тяжести телесных повреждений, и смерть). На наш взгляд, преступление, совершенное с относительно определенным умыслом, также должно юридически квалифицироваться по фактически наступившим вредным последствиям как преступление с прямым умыслом.

Нередко преступления с неконкретизированным прямым умыслом смешивают с преступлениями, совершенными с умыслом косвенным, что неверно. Предпосылкой для такой путаницы является то, что при косвенном умысле, так же как и при прямом неконкретизированном (относительно определенном) умысле, лицо сознательно допускает наступление общественно-опасных последствий своего деяния. Однако следует обратить внимание на то, что при косвенном умысле отсутствует желание таких последствий, тогда как при неконкретизированном прямом умысле желание есть, но только оно осознается виновным лишь в самых общих чертах, т.е. относительно определенно.

¹⁶ Иногда его именуют также неопределенный умысел, что не совсем точно, ибо если умысел на преступление у лица неопределенный, то непонятно, какое преступление и как оно собирается совершить.

Так, например, Д. был осужден за умышленное убийство. В ходе разбойного нападения Д. с силой ударил А. по голове куском металлической арматуры, от чего тот умер. Здесь, по нашему мнению, неправильно было бы утверждать, что Д. не желал смерти А., а, ударяя его тяжелым предметом по голове, лишь сознательно допускал возможность ее наступления, т.е. якобы совершил убийство лишь с косвенным умыслом. На самом деле Д. имел неконкретизированный (относительно определенный) прямой умысел — он *желал* (имел целью) причинить А. любой вред, лишаящий его возможности сопротивляться разбойному нападению, включая смерть, в силу чего его деяние имело большую опасность, чем если бы оно было совершено с косвенным умыслом.

Статья 28. Преступление, совершенное по неосторожности

(1) Преступлением, совершенным по неосторожности, признается общественно опасное деяние, совершенное по самонадеянности или небрежности, повлекшее наступление общественно опасных последствий.

(2) Преступление признается совершенным по самонадеянности, если лицо, его совершившее, сознавало общественную опасность своего действия или бездействия, предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, но легкомысленно рассчитывало их предотвратить.

(3) Преступление признается совершенным по небрежности, если лицо, его совершившее, не сознавало общественную опасность своего действия или бездействия, не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть.

1. Согласно ч. 3 ст. 26 УК деяние, совершенное по неосторожности, признается преступлением только в случаях, когда это прямо предусмотрено уголовным законом (*см. об этом комм. к ст. 26 настоящего Кодекса*). Тем самым в УК Туркменистана отвергнута концепция преступлений с т.н. альтернативной формой вины (используемая, например, в уголовном законе Российской Федерации), при которой если при описании преступления форма вины не обозначена тем или иным образом, то оно может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности. Таким образом, если в уголовно-правовой норме УК Туркменистана не упоминается о неосторожном совершении преступления, его следует рассматривать как умышленное. Однако некоторые виды преступлений, предусмотренные УК без указания на неосторожную форму вины, фактически все-таки могут совершаться как умышленно, так и по неосторожности. Например, такие преступления, как неоказание помощи больному без уважительных причин лицом, обязанным ее оказывать в соответствии с законом или специальным правилом, повлекшее причинение вреда здоровью средней тяжести (ч. 1 ст. 121 УК), разглашение сведений, составляющих государственную тайну, лицом, имеющим допуск к государственной тайне, если это деяние причинило вред интересам государства, при отсутствии признаков измены государству (ст. 179 УК) и др., явно могут быть совершены по неосторожности.

2. По определению неосторожных преступлений, данному в ч. 1 комм. ст. неосторожная форма вины всегда предполагает наступление общественно опасных последствий деяния («Преступлением, совершенным по неосторожности, признается общественно опасное деяние, ... *повлекшее наступление общественно опасных последствий*»). Следовательно, при их отсутствии деяние не может считаться преступным и не влечет уголовной ответственности. Тем не менее, в отдельных случаях с т.н. двойной формой вины (*см. о ней комм. к ст. 29 настоящего Кодекса*) законодатель допускает ответственность за совершенные действия при неосторожном отношении виновного к возможным общественно-опасным последствиям, без их реального наступления, а только при вероятности, или угрозе таких последствий. Это: нарушение правил техники безопасности или иных правил охраны труда, совершённое

лицом, на котором лежали обязанности по соблюдению этих правил, если это *могло повлечь* за собой несчастные случаи с людьми (ч. 1 ст. 151 УК); нарушение правил, обеспечивающих безопасность на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах, если это нарушение *могло повлечь* смерть человека или иные тяжкие последствия (ч. 1 ст. 281 УК); транспортировка, хранение, захоронение или утилизация с нарушением установленных правил веществ и отходов, опасных для жизни или вредных для здоровья людей, *создавшие угрозу* причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде (ч. 1 ст. 312 УК); нарушение правил несения боевого дежурства (боевой службы) по своевременному обнаружению и отражению внезапного нападения на Туркменистан либо по обеспечению его безопасности, если это деяние в т.ч. *могло повлечь* причинение вреда интересам безопасности государства (ч. 1 ст. 345 УК); нарушение правил несения пограничной службы лицом, входящим в состав пограничного наряда или исполняющим иные обязанности пограничной службы, если это деяние в т.ч. *могло повлечь* причинение вреда интересам безопасности государства (ч. 1 ст. 346 УК).

Судя по определению неосторожности, данному в ч. 1 комм. ст., неосторожные преступления всегда имеют только материальный состав преступления. При формальных составах преступлений осознание лицом общественной опасности самого действия, запрещенного уголовным законом, безотносительно его последствий (которые не предусмотрены в формальных составах), презюмируется, поскольку уголовные законы публикуются и должны быть известны всем гражданам.

3. Видами неосторожной формы вины являются преступные самонадеянность и небрежность (ч. ч. 2 и 3 комм. ст.). Самонадеянность имеет место, если лицо, его совершившее, сознавало общественную опасность своего действия или бездействия, предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, но легкомысленно рассчитывало их предотвратить.

Согласно ч. 2 комм. ст. осознание лицом общественной опасности своего действия или бездействия, а также предвидение лицом возможности наступления общественно опасных последствий своего деяния представляет собой интеллектуальную сторону преступной самонадеянности, а легкомысленный расчет на их предотвращение - его волевую сторону. Привлекает внимание тот момент, что при самонадеянности лицо сознает общественную опасность своего поведения, выражающуюся в *реальной* возможности наступления вредных последствий при отсутствии каких-либо компенсирующих эту опасность действий или обстоятельств.¹⁷ Действительно, нельзя, будучи вменяемым и понимая возможность наступления опасных последствий своих действий, продолжать искренне считать их безопасными (например, закуривая сигарету во взрывоопасном цеху рядом с легковоспламеняющимися материалами).

По своей интеллектуальной стороне самонадеянность несколько напоминает умысел, что иногда может повлечь их смешение. Ведь и при умысле лицо сознает общественную опасность своих деяний и предвидит реальную возможность реального наступления их общественно опасных последствий, однако неосторожной формой вины самонадеянность делает то, что лицо надеется на свои конкретные действия или обстоятельства, которые, как оно надеется, предотвратят вредные последствия, что существенно снижает общественную опасность самонадеянного поведения по сравнению с умышленным. Правда, при косвенном (эventуальном) умысле лицо также может надеяться на ненаступление вредных последствий. Так, проезжая на красный свет при бегстве от полиции виновный также может втайне надеяться, что не

¹⁷ Иногда полагают, что при самонадеянности возможность вредных последствий воспринимается лицом как абстрактная, а не реальная, ибо он рассчитывает (правда, легкомысленно, неосновательно), что сможет ее предотвратить. Однако такое рассуждение не логично, т.к. понимание лицом общественной опасности своих действий (что характерно для самонадеянности), объясняется именно пониманием опасности их возможных последствий. Следовательно, если бы возможные последствия не воспринимались лицом как реально общественно-опасные, законодателю не было бы необходимости называть и его деяние общественно-опасным.

столкнется с другой машиной или пешеходом. Однако эта надежда еще более легкомысленна, чем при самонадеянности, поскольку рассчитана не на конкретные действия или обстоятельства (пусть этот расчет и недостаточно обоснован), а на «авось», т.е. простое везение, случайность.

При неосторожных преступлениях волевая сторона вины проявляется в отсутствии или недостатке волевых усилий лица — его неосмотрительности, легкомыслии, беспечности, — которые не позволили избежать общественно опасных последствий деяния, несмотря на то, что реальная возможность предвидеть их у лица была, но оно не дало себе труда об этом подумать.

Например, преступники с целью хищения ночью проникли в чужой дом, связали его престарелого хозяина и вставили ему в рот кляп, после чего похитили вещи и скрылись, рассчитывая, что утром, как обычно, придут родственники и освободят пострадавшего. Суд посчитал, что виновные совершили по совокупности преступлений убийство с косвенным умыслом, т.к. безразлично относились к возможным последствиям своих действий, перекрыв дыхательные пути кляпом и поставив пострадавшего в опасное для жизни состояние. Думается, что суд в этом случае допустил ошибку, т.к. виновные рассчитывали не на простое везение (случай), а на то, что пострадавший не успеет погибнуть, т.к. остается в теплом доме, в своей постели, его дыхательные пути не полностью закрыты (нос оставлен свободным), а вскоре должны прийти родственники. То есть расчет был основан на конкретных действиях и обстоятельствах, которые, как представлялось виновным, существенно снижали риск наступления смерти хозяина дома, хотя этот расчет оказался и несостоятельным, ибо виновные легкомысленно не учли преклонный возраст пострадавшего и то, что он мог плохо дышать носом. В данном случае, на наш взгляд, имело место причинение смерти по неосторожности (ч. 1 ст. 105 УК) в виде преступной самонадеянности.

4. Преступление признается совершенным по небрежности, если лицо, его совершившее, не сознавало общественную опасность своего действия или бездействия, не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть (ч. 3 комм. ст.).

В случае небрежности лицо вообще не осознает, что ведет себя общественно-опасно, не предвидит неизбежности или даже вероятности наступления общественно опасных последствий своего деяния. Волевая сторона преступной небрежности состоит в том, что лицо не проявляет необходимой внимательности и предусмотрительности, чтобы совершить необходимые волевые действия для предотвращения указанных последствий, хотя по обстоятельствам, в которых он находился, должен (обязан) был и мог их проявить.

Общая обязанность лица предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий связывается в законе с требованием необходимой *внимательности и предусмотрительности* человека по отношению к результатам своих поступков, с тем, чтобы не причинить вред другим людям, что вытекает из общепринятых правил человеческого общежития и конституционного положения о том, что права и свободы человека не могут быть использованы для отрицания или умаления других прав и свобод (ч. 2 ст. 18 Конституции Туркменистана). Кроме того, эта обязанность может быть формализована, основываясь на законе, должностных и профессиональных обязанностях, правилах того или иного вида деятельности (например, правилах дорожного движения). Преступная небрежность отсутствует, если нет соответствующей обязанности (*объективный критерий небрежности*). Например, водитель даже при всей внимательности и предусмотрительности не обязан предвидеть, что встречный автомобиль на дороге с многополосным движением может выехать навстречу, на полосу его движения, поскольку это запрещено правилами дорожного движения. Но в то же время он должен учитывать возможность движения транспортных средств со спецсигналами по встречной полосе в сторону, попутную его движению.

Однако даже при наличии общей обязанности предвидеть последствия необходимо, чтобы лицо в данных обстоятельствах обладало также *реальной возможностью* такого предвидения (*субъективный критерий небрежности*).

Такая возможность предполагает *способность* данного лица конкретно, т.е. с учетом особенностей данной ситуации и его индивидуальных качеств, предвидеть вероятность наступления общественно опасных последствий. Например, водитель, будучи обязан пропускать пешеходов на проезжей части, иногда может не иметь реальной возможности (необходимого времени) среагировать и принять меры к предотвращению столкновения (затормозить), если пешеход внезапно сам сошел с тротуара прямо под колеса автомобиля или неожиданно выбежал из-за закрывающего видимость автобуса. При этом должна учитываться и индивидуальная скорость реакции данного водителя в конкретных условиях.

Статья 29. Ответственность за преступление, совершенное при сочетании умысла и неосторожности (двойная форма вины)

(1) Двойная форма вины характеризуется умышленным совершением преступления и неосторожностью по отношению к наступившим в результате этого преступления последствиям. В целом такое преступление признается совершенным умышленно.

(2) Если в результате совершения умышленного преступления наступают последствия, с которыми закон связывает более строгое наказание, уголовная ответственность за такие последствия может наступить только в случае, если лицо не предвидело, но должно было и могло предвидеть возможность наступления таких последствий или в случае, если лицо предвидело возможность их наступления, но легкомысленно рассчитывало их предотвратить.

1. Законодатель иногда устанавливает повышенную ответственность за умышленное преступление, когда им по неосторожности было причинено вредное последствие, которое в таких случаях выполняет роль дополнительного, квалифицирующего признака. Таким образом, двойная форма вины может иметь место лишь при совершении преступлений с квалифицированным составом: с умыслом совершается основной состав, а по неосторожности (самонадеянность или небрежность) наступают квалифицирующие последствия.

2. Преступлений с двумя формами вины имеют две разновидности:

1) преступления основной состав которых сам является материальным (включает общественно-опасные последствия), а квалифицирующим признаком является еще более тяжкое последствие. Такие преступления предполагают умышленное причинение обязательного последствия и неосторожное — более тяжкого последствия (квалифицирующего признака). Характерным примером может служить умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего (ч. 3 ст. 107 УК) и т.д.

2) преступления с формальным основным составом и материальным квалифицирующим признаком, состоящим в наступлении наиболее серьезных (обычно тяжких) последствий. Здесь а умышленное совершение преступного деяния сопряжено с неосторожным отношением к квалифицирующему последствию, например, захват заложника, повлекший по неосторожности смерть потерпевшего или причинивший тяжкий вред его здоровью либо иные тяжкие последствия (п. «б» ч. 3 ст. 130 УК) и др.

Статья 30. Невинное причинение вреда (случай)

(1) Деяние признается совершенным невиновно, если лицо не сознавало его общественной опасности или не предвидело возможность наступления

общественно опасных последствий своего действия (бездействия) и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть.

(2) Деяние признается также совершенным невиновно, если лицо его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, но не могло их предотвратить в результате несоответствия его психофизиологических качеств экстремальным условиям или нервно-психологическим перегрузкам.

1. В соответствии со ст. 10 УК, преступлением признается лишь виновное общественно опасное деяние, причиняющее ущерб или создающее угрозу причинения ущерба объектам, охраняемым уголовным законом. Невиновное совершение общественно-опасного деяния, предусмотренного статьей Особенной части УК (т.н. казус, или субъективный случай), независимо от характера и размера наступивших последствий исключает наступление уголовной ответственности. Случайное причинение вреда исключает наличие не только умысла, но и неосторожности.

2. В ч. 1 комм. ст. предусмотрены два одновременных признака субъективного случая (или казуса):

1) лицо не сознавало общественной опасности своего деяния или не предвидело возможности наступления его общественно опасных последствий;

2) не предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своего действия (бездействия) и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть.

Для невиновного причинения вреда мало, чтобы лицо просто не сознавало общественной опасности своего деяния или не предвидело возможности наступления его общественно опасных последствий — в этом случае исключался бы только умысел, а неосторожная форма вины в виде небрежности была бы возможна. Необходимо также, чтобы отсутствовали либо объективный, либо субъективный критерии и преступной небрежности, либо оба они вместе (*см. о них комм. к ст. 28 настоящего Кодекса*).

3. Согласно ч. 2 комм. ст. возможен и еще один вид невиновного причинения вреда. Деяние признается также совершенным невиновно, если лицо его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, но не могло их предотвратить в результате несоответствия его психофизиологических качеств экстремальным условиям или нервно-психологическим перегрузкам.

Также как и при преступной самонадеянности лицо предвидит здесь возможность причинения своими действиями (бездействием) вреда, не желает его причинения, рассчитывая на то, что своими действиями сумеет его предотвратить. Данная ситуация отличается от преступной самонадеянности только одним — наличием *уважительных причин*, по которым лицо оказалось не в состоянии предотвратить грозящий вред. В ч. 2 комм. ст. названо две таких причины:

А) Несоответствие психофизиологических качеств лица возникшим *экстремальным* условиям. Именно экстремальный характер условий делает поведение лица случайным, а не преступным. Например, пенсионерка сжигала сухую траву у себя на земельном участке, рассчитывая на то, что сумеет залить огонь водой из ведра, если он разгорится слишком сильно. Вдруг поднялся сильный ветер, и огонь распространился на строения соседей, причинив им крупный ущерб. По своим психическим и физиологическим качествам пожилая женщина была не в состоянии в такой внезапной и угрожающей (экстремальной) ситуации предотвратить пожар. Поэтому в ее действиях нет вины и они не могут квалифицироваться по ст. 236 УК.

В) Несоответствие психофизиологических качеств лица возникшим нервно-психологическим перегрузкам. Подобные перегрузки резко снижают способность лица осознавать характер и значение своих действий, а также предвидеть возможность наступления общественно-опасных последствий (например, воздействие сильного стресса, большая усталость и т.п.).

Вместе с тем представляется, что понятие нервно-психологическим перегрузок в данном случае следует толковать ограничительно, а именно, как только такие ослабляющие интеллектуальные и волевые способности лица факторы, которые сами возникли не по его вине, т.е. не в результате виновных действий (бездействия). В этой связи представляется не случайным, что в ч. 2 комм. ст. при определении оснований для вывода о невиновном причинении вреда не сказано, что лицо осознает *общественную опасность своих действий*, а упоминается только о том, что оно предвидит возможность наступления их общественно-опасных последствий. Следовательно, в случае осознания или реальной возможности осознания лицом общественной опасности самого своего деяния (еще до наступления вредных последствий), оно не может признаваться невиновным. Например, если водитель автомобиля долго не спал, находясь за рулем, и тем самым привел себя в состояние крайней нервно-психологической перегрузки, было бы неверно исключать его уголовную ответственность по данному основанию за совершение дорожно-транспортного происшествия, в котором погиб человек, ибо не давая себе необходимого отдыха, он должен был понимать общественную опасность своих действий (бездействия).

3. Об отличии невиновного причинения вреда от деяния под влиянием физического или психического принуждения *см. комм. к ст. 40 настоящего Кодекса*.

Статья 31. Юридическая и фактическая ошибка

(1) Если лицо, совершая предусмотренное уголовным законом деяние, не сознавало и не могло по обстоятельствам дела сознавать его противоправность, оно не подлежит уголовной ответственности.

(2) Если лицо, совершая предусмотренное уголовным законом деяние, добросовестно заблуждалось относительно фактических обстоятельств, относящихся к составу данного преступления, то оно не может нести ответственность за умышленное совершение этого деяния.

(3) Если закон связывает более строгое наказание с наличием определенных фактических обстоятельств, но лицо, совершая преступление, добросовестно заблуждалось относительно этих обстоятельств, то оно не подлежит более строгой ответственности.

1. УК Туркменистана ввел в законодательство понятие юридической и фактической ошибок. Уголовное законодательство ряда зарубежных стран также знает понятие ошибки. Так, согласно ст. 122-3 УК Франции 1992 г.: «Не подлежит уголовной ответственности лицо, представившее доказательства того, что в силу ошибки относительно права, которой оно не могло избежать, оно полагало, что имеет законное основание совершить действие». В соответствии с § 16 УК Федеральной Республики Германия 1971 года: «Кто при совершении деяния не знал об обстоятельстве, которое относится к предусмотренному законом составу преступления, исключает умысел относительно этого преступления... Кто при совершении преступления ошибочно воспринимает обстоятельства, которые могли бы осуществить состав преступления, предусмотренного более мягким законом, тот может наказываться за умышленно совершение деяния только по более мягкому закону».

2. Ошибкой в уголовном праве называют неверное представление лица о действительном юридическом или фактическом характере совершенного им деяния и его последствий. Различают юридические и фактические ошибки.

3. *Юридическая ошибка* (лат., *error juris*) заключается в неправильной оценке лицом юридических признаков совершенного деяния и его юридических последствий, как то:

1) Ошибка лица, состоящая в том, что оно считает свое деяние преступным, в то время как оно вообще не является уголовно-противоправным (т.н. мнимое преступление).

2) Ошибка лица, состоящая в том, что лицо считает совершенное им деяние непроступным, в то время как оно на самом деле является преступлением.

В ч. 1 комм. ст. предусмотрена именно такая ситуация. При этом если лицо, совершая предусмотренное уголовным законом деяние, не сознавало и по обстоятельствам дела не могло сознавать его противоправность, оно не подлежит уголовной ответственности. То есть принцип «незнание закона не освобождает от ответственности» имеет в уголовном праве Туркменистана характер опровержимой презумпции. Если будет доказано, что лицо не только не знало о существовании уголовно-правового запрета деяния, но по обстоятельствам дела и не могло о нем знать, оно уголовной ответственности не несет. Например, инвалид в удаленном горном кишлаке, будучи талантливым мастером-самоучкой по просьбе соседней осуществлял ремонт охотничьих ружей, не зная в силу ограниченности своего жизненного опыта и узкого кругозора (поскольку он никогда не выезжал далеко за пределы своего селения), что незаконный ремонт огнестрельного оружия (без получения соответствующего официального разрешения) является уголовно-наказуемым (ч. 1 ст. 288 УК), искренне полагая, что совершает общественно-полезное дело. В этом случае можно говорить о том, что незнание закона освобождает данное лицо от ответственности, поскольку оно действовало, по сути, невиновно — не сознавало и не могло по обстоятельствам дела сознавать противоправность, а значит, и общественную опасность своих действий, более того — и не могло их осознать.

3) ошибка лица относительно квалификации совершенного им деяния (статьи УК либо ее пункта, части);

4) ошибочное представление о виде и размере наказания за совершенное деяние.

4. *Фактическая ошибка* (лат., error facti) представляет собой заблуждение лица относительно характера фактических обстоятельств, относящихся к объекту и объективной стороне совершенного им деяния. В отношении фактических ошибок действует правило: о том, что лицо может нести уголовную ответственность лишь при наличии вины. В теории выделяют несколько разновидностей фактических ошибок.

Ошибка в объекте — это неверное представление лица о сущности общественных отношений (благ), на которые совершается посягательство. Например, лицо ночью проникает в аптеку с целью хищения наркотических средств, однако по ошибке похищает обычное лекарство. Объектом предполагаемого преступления должны были стать общественные отношения в сфере охраны здоровья населения, а фактически причинен вред был причинен собственности (ст. 227 УК). В подобных случаях уголовная ответственность наступает в зависимости от направленности умысла, т.е. действия виновного должны квалифицироваться как покушение на хищение наркотических средств (ст. 14 и ч. 1 ст. 294 УК).

Ошибка в признаках объективной стороны может проявиться в ошибке относительно характера совершенного деяния, способа, средства; ошибка относительно наступления последствий; ошибка в развитии причинной связи. Квалификация совершенного деяния при наличии этого рода ошибок осуществляется в соответствии с направленностью умысла, т.е. исходя из субъективного представления лица о содеянном. К ошибке в объективной стороне преступления относится ошибка в предмете, в т.ч. в личности потерпевшего, например, виновный по ошибке совершает убийство не того лица, которое оно хотело лишить жизни, а другое лицо. Такая ошибка не влияет на квалификацию действия как убийства. Однако когда объект преступления зависит от свойств личности, то квалификация производится сообразно направленности умысла. Так, например, если виновный намеревался убить сотрудника полиции в связи с выполняемым им служебным долгом по охране правопорядка, но по ошибке лишил жизни похожее на него лицо, его действие должно квалифицироваться как идеальная совокупность преступлений — не только по ч. 1 ст. 101 УК как обычное убийство, но также по ст. 14 и п. «б» ч. 2 ст. 101 УК (покушение на умышленное убийство в связи с выполнением лицом своего служебного долга), а также ст. 14 и ч. 2 ст. 211 УК (покушение на применение насилия, опасного для жизни или здоровья

отношении работника правоохранительного органа в связи с исполнением им обязанностей по охране правопорядка).

Согласно ч. 2 комм. ст. если лицо, совершая предусмотренное уголовным законом деяние, добросовестно (т.е. искренне, на самом деле) заблуждалось относительно фактических обстоятельств, относящихся к составу данного преступления, то оно не может нести ответственность за умышленное совершение этого деяния. То есть лицо может нести в этих случаях уголовную ответственность лишь за неосторожное совершение преступления, если она установлена соответствующей статьей УК. Если же лицо в данных условиях не могло составить себе правильного представления об этих фактических обстоятельствах, оно вообще не должно нести уголовной ответственности.

5. Фактическая ошибка лица относительно обстоятельств, влекущих более строгое наказание, в т.ч. ввиду квалификации деяния как преступления, влекущего более строгую ответственность, либо наличия отягчающих ответственность обстоятельств, в то время как на самом деле они *отсутствовали* («лицо добросовестно заблуждалось относительно этих обстоятельств»), обуславливает назначение данному лицу наказания без учета этих обстоятельств, т.е. оно в таких случаях не подлежит более суровой ответственности (ч. 3 комм. ст.).

6. Таким образом, можно указать на следующие основные правила квалификации ошибок:

1) Ошибочное представление лица *об отсутствии* признаков состава умышленного преступления в его деянии исключает ответственность за умышленное преступление (хотя не обязательно исключает ответственность за неосторожное преступление).

2) При ошибочном представлении лица *о наличии* признаков состава умышленного преступления ответственность наступает за покушение на умышленное преступление в соответствии с направленностью умысла.

3) При ошибочном представлении лица *о наличии* квалифицирующих признаков состава преступления ответственность наступает за покушение на преступление с квалифицирующим составом.

4) При ошибочном представлении *об отсутствии* квалифицирующих признаков состава преступления (т.н. добросовестное заблуждение), вменяемых лишь при наличии умысла, ответственность за преступление с квалифицированным составом невозможна.

5) Ошибка в отношении признаков состава преступления, вменяемых при наличии умышленной и (или) неосторожной форм вины, исключает ответственность, если только ошибка была извинительной (т.е. лицо не могло знать о противоправности деяния). В противном случае речь может идти о преступлении по неосторожности (т.н. правовая неосторожность).

7. Если лицо не осознает общественной опасности деяния, тем не менее зная о том, что оно запрещено уголовным законом, оно подлежит уголовной ответственности, ибо уголовная противоправность, как правило, означает и наличие общественной опасности (за исключением случаев малозначительности преступлений). Например, лицо выращивает коноплю, зная, что это запрещено законом, а его сосед был привлечен к ответственности за такое же деяние, однако полагая, что его действия не общественно-опасны, т.к. конопля нужна ему не для получения наркотического вещества, а для выработки конопляного масла. Это лицо подлежит ответственности по ст. 295 УК, поскольку в его действиях нет ни юридической, ни фактической ошибки.

8. Если лицо вследствие заблуждения считало, что находится в состоянии необходимой обороны или крайней необходимости либо осуществляет задержание лица, совершившего преступление, но по обстоятельствам дела не должно было или не могло сознавать отсутствие обстоятельств, исключающих преступность деяния, его действия оцениваются соответственно по правилам комм. статьи. Если же в сложившейся обстановке лицо должно было и могло предвидеть отсутствие

обстоятельств, исключающих преступность деяния, оно подлежит ответственности за причинение вреда по неосторожности.

9. Ошибка в мере уголовной ответственности (виде и размере наказания за преступление) не влияет на ответственность.

ГЛАВА 6. СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ

Статья 32. Понятие соучастия в преступлении

Соучастием в преступлении признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления.

1. Соучастием в преступлении является умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления. Соучастие имеет следующие признаки: объективные: а) в виде множественности субъектов преступления — участия двух или более лиц и б) их совместного участия в совершении преступления; в) субъективный — умышленное совместное участие в совершении умышленного преступления. При этом субъекты — соучастники должны отвечать требованиям, предъявляемым законом к субъекту преступления: достижение возраста уголовной ответственности и вменяемость. Множественность субъектов преступления — это количественный признак соучастия.

Качественным признаком соучастия является совместность деяний преступников, т.е. действия (бездействия) одних из них дополняют друг друга, служат условием действия других соучастников и имеют общий преступный результат, т.е. есть общая причинная связь действий всех соучастников с наступившими общественно-опасными последствиями. Совместное участие в совершении преступления при соучастии следует отличать от изолированных действий нескольких лиц, случайно приводящих к некоему общему результату, т.е. понятие соучастия не распространяется на ситуации, когда каждое лицо, причастное к событию, действует самостоятельно, так сказать, *сопредельно*, но не совместно (один похитил колеса от длительно стоявшей во дворе без надзора машины, второй — радиоприемник, третий снял двигатель, четвертый увез кузов). Кроме того, наличие причинной связи является критерием разграничения соучастия и прикосновенности к преступлению в виде заранее не обещанного укрывательства.

2. Как правило, соучастие — это действия. Однако иногда оно может принимать форму бездействия (сотрудник таможни «не заметил» контрабанду).

3. Интеллектуальной стороной соучастия является то, что все соучастники сознают характер совершаемого преступления и общественную опасность как своих собственных деяний, так и деяний других соучастников. Осознание характера преступления означает, что все соучастники представляют себе признаки объекта и объективной стороны состава совершаемого в соучастии преступления, включая все квалифицирующие признаки. Так, убийство не может быть квалифицировано по п.п. «е», «и» ч. 2 ст. 101 УК, если лица, совершая это преступление, не сознавали, что действуют с особой жестокостью и в корыстных целях. Соучастники также должны предвидеть возможность или неизбежность наступления общих опасных последствий своих деяний (деяния).

Волевая сторона соучастия проявляется в том, что соучастники должны желать либо сознательно допускать наступление общественно-опасных последствий (преступления с материальным составом) либо (по формальным составам) желать действовать совместно.

4. Соучастие по смыслу комм. ст. невозможно в неосторожных преступлениях. Однако, на наш взгляд, справедливость этого запрета не всегда полностью очевидна. Так, особенно при преступной самонадеянности (ч. 2 ст. 28 УК), можно представить сознательное совместное участие нескольких лиц в деянии, которое, по их мнению, могло иметь общественно опасные последствия, но которые они своими совместными

действиями намеревались предотвратить (т.н. *неосторожное сопричинение*). Например, двое лиц, шутки ради, решили поджечь одежду третьего, рассчитывая, что смогут ее вовремя потушить, однако не успели этого сделать и человек получил серьезные травмы. Еще в 20-м веке некоторые советские ученые указывали на возможность соучастия в неосторожных преступлениях (например, проф. А. Н. Трайнин). В настоящее время потребность в признании соучастия в неосторожных преступлениях возросла, в частности, в связи с увеличением числа преступлений на автотранспорте. Например, водители двух автомобилей, двигаясь в нарушении правил, устроили гонки на узкой дороге, в результате чего пострадало третье лицо. Здесь виновные действуют по неосторожности, совместно причиняя преступный вред. Но, к сожалению, сейчас подобные совместные действия нельзя признать соучастием, и каждый из сопричинителей несет ответственность за свои действия отдельно.

5. Согласованность действий соучастников достигается либо в результате их предварительной договоренности либо путем конклюдентных (т.е. смысл которых вытекает из самой ситуации) действий. Для соучастия не обязателен сговор всех лиц, участвующих в преступлении. Например, в ходе массовых беспорядков одно лицо стало ломать витрину магазина чтобы похитить находившиеся в нем вещи, в то время как к нему из толпы, не сговариваясь, присоединились и другие, помогавшие разбить витрину.

Исполнитель должен понимать, что ему содействует хотя бы еще одно лицо, а каждый соучастник должен быть осведомлен о преступном намерении исполнителя. Кроме того, каждый соучастник должен сознательно способствовать исполнителю в совершении преступления.

6. Если соучастники не понимали о мотивах и целях исполнителя, их действия при квалификации их действий следует учитывать их собственные мотивы и цели (например, исполнитель совершает умышленное убийство по просьбе подстрекателя (ч. 1 ст. 101 УК), не зная, что тот действует с целью скрыть другое преступление (п. "л" ч. 2 ст. 101 УК).

Статья 33. Виды соучастников

(1) Соучастниками преступления наряду с исполнителем признаются организатор, подстрекатель и пособник.

(2) Исполнителем признается лицо, непосредственно совершившее преступление либо непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями), а также совершившее преступление посредством использования других лиц, в силу закона не подлежащих уголовной ответственности.

(3) Организатором признается лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его исполнением, а равно лицо, создавшее организованную группу для совершения преступления или преступное сообщество либо руководившее ими.

(4) Подстрекателем признается лицо, склонившее к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом.

(5) Пособником признается лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, орудий или средств совершения преступления либо устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, оружие или иные средства совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы.

1. В ч. 1 комм. ст. перечислены виды соучастников преступления: исполнитель, организатор, подстрекатель, пособник. Соучастники делятся на виды в зависимости от функций, выполняемых каждым из них в преступлении и (или) достижении его преступных последствий.

2. Исполнитель (ч. 2 комм. ст.) — это лицо, либо а) непосредственно совершившее преступление, либо б) непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями), либо в) совершившее преступление посредством использования других лиц, в силу закона не подлежащих уголовной ответственности ввиду их недостаточного возраста, невменяемости и прочих обстоятельств, установленных УК (т.н. посредственное исполнительство). В первом случае исполнитель единолично осуществляет объективную сторону состава преступления, во-втором, — совместно с другими лицами (соисполнителями). Если в силу особенностей состава преступления один исполнитель может совершать только часть объективной стороны состава (например, в случае кражи из магазина следил, не появился ли наряд полиции), а остальные — другие его части (непосредственное изъятие предметов из торгового зала и т.п.), все они должны нести ответственность как соисполнители.

Субъективная сторона состава преступления, осуществляемого исполнителем, предполагает вину в форме умысла. Исполнитель осознает общественную опасность как своих собственных действий, так и действий прочих соучастников, понимая, что действует не в одиночку, предвидит возможность или неизбежность наступления общих для всех преступных последствий и желает (прямой умысел) либо сознательно допускает (косвенный умысел) наступление этих последствий.

3. При совершении преступления посредством использования других лиц, в силу закона не подлежащих уголовной ответственности, имеет место т.н. посредственное исполнительство (или, иначе говоря, посредственное причинение). Если преступное деяние в целом явилось результатом физически совместного действия (бездействия) двух лиц, из которых одно было невменяемым либо малолетним, то другое лицо признается единственно виновным в совершении этого преступления. Так, подговоривший ребенка поджечь дом либо давший лицу, страдающему психическим расстройством нож, которым тот лишил жизни человека, с точки зрения уголовного права являются исполнителями в форме посредственного исполнительства с помощью малолетнего или невменяемого как орудий преступления. При этом для наступления ответственности не имеет значения та роль, которую играл в достижении преступного результата посредственный исполнитель, также как и наличие или отсутствие у него самой физической возможности непосредственно выполнить объективную сторону деяния. Например, посредственным исполнителем изнасилования может быть не только мужчина, но и женщина. Однако если данный вид преступления предполагает специального субъекта, исключая возможность совершения его какими-либо другими лицами, то лицо, не наделенное такими признаками, не может быть ни непосредственным, ни посредственным его исполнителем. Так, лицо, принудившее судью постановить неправосудное решение может отвечать только за принуждение (например, угрозу или насильственные действия в отношении лица, осуществляющего правосудие — ст. 190 УК), но не может быть признано посредственным исполнителем или исполнителем постановления заведомо неправосудного решения (ст. 198 УК). Лицо будет являться посредственным исполнителем, если даже оно ошибочно предполагало, что содействующее ему лицо в подобных ситуациях дееспособно (фактическая ошибка. См. комм. к ст. 31 настоящего Кодекса).

Посредственным исполнительством являются также случаи, когда лицо умышленно использует неосторожное поведение других лиц, которые при этом или вообще не привлекаются к ответственности — когда в их действиях отсутствует состав преступления — или несут ответственность лишь за неосторожное преступление.

4. Организатором преступления называют, во-первых, лицо, непосредственно организовавшее совершение преступления или руководившее его исполнением, а равно лицо, создавшее организованную группу для совершения преступления или преступное сообщество либо руководившее ими (ч. 3 комм. ст.). Организация преступления возможна только в форме действия, а не бездействия. Данная форма соучастия, наряду с исполнителями, отличается наибольшей общественной опасностью среди соучастников, поскольку организатор — «двигатель» преступления.

его «мозг» и координатор, а сами организованные преступления обладают повышенной опасностью среди всех прочих.

Во-вторых, к организаторам преступления закон относит и руководителя исполнения преступления, т.е. лица, которое следит за ходом совершения преступления, управляет действиями соисполнителей. Нередко руководство исполнением преступления осуществляется самим организатором во время совершения преступления, при этом он сам является одним из соисполнителей. Однако иногда организатор остается «в тени», не принимая участия в непосредственном выполнении объективной стороны преступления. Действия организаторов не должны квалифицироваться как совершение деяния, предусмотренного особенной частью УК (убийства, изнасилования и т.д.) по предварительному сговору группой лиц, т.к. такая правовая оценка характерна лишь для соисполнителей.

Организация преступного сообщества либо руководство им наиболее опасны, поэтому регламентируются отдельно (ч. 4 ст. 34 УК). Кроме того, объективная сторона ряда видов преступлений включает в себя организаторскую деятельность. При этом организатор несет уголовную ответственность за оконченное преступление как исполнитель (например, организация притонов для разврата или занятия проституцией - ст. 140 УК; организация незаконного вооружённого формирования или участие в нём – ст. 273 УК; создание устойчивой организованной вооружённой группы (банды) с целью нападения на граждан или организации, руководство такой группой (ч. 1 ст. 274 УК); организация преступного сообщества либо участие в преступном сообществе – ст. 275 УК; организация массовых беспорядков – ст. 276 УК; организация или содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ – ст. 297 УК и др.).

5. С субъективной стороны организатор всегда действует умышленно, сознавая общественную опасность как своей собственной роли, так и деяний других соучастников, предвидит возможность или неизбежность наступления общих для всех соучастников общественно-опасных последствий и желает их наступления либо сознательно допускает некоторые из этих последствий (как необходимые издержки достижения преступного результата) либо относится к ним безразлично.

6. Действия организатора, который одновременно выполнял роль подстрекателя, пособника, следует квалифицировать по комм. ст. и соответствующей статье УК без ссылки на ч. 4 и данной статьи.

7. Подстрекателем признается лицо, склонившее к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом (ч. 4 комм. ст.). Объективные признаки подстрекательства состоят в действиях, направленных на возбуждение у исполнителя намерения совершить преступление. То есть подстрекатель является инициатором преступления, хотя его роль, как таковая, и не достигает уровня организатора (напротив, роль организатора поглощает выполнение им роли подстрекателя и пособника). Можно представить себе и подстрекательство в виде бездействия, когда оно сознательно побуждает исполнителя к действиям. Например, секретарь должностного лица умышленно затягивает с передачей просьбы заявителя на рассмотрение начальства (т.е. бездействует), ясно давая ему понять, что от него ждут дачи взятки.

Способами подстрекательства являются уговоры, подкуп, угрозы и другие, как то: посул (обещание каких-либо благ), просьба, обман, игра на самолюбии, чувстве ревности и т.д.

С субъективной стороны подстрекательство, как правило, совершается с прямым умыслом. Подстрекатель сознает, что побуждает лицо совершить данное преступление, предвидит возможность либо неизбежность наступления общественно опасного результата от совместных преступных действий и желает его (материальные составы) либо желает осуществления того преступного деяния, к которому склоняет исполнителя (формальные составы). Мотивы подстрекателя безразличны для возникновения оснований для привлечения его к ответственности, однако могут

учитываться судом при определении вида и меры его ответственности (низменные мотивы караются строже). В частности, подстрекатель отвечает и за провокацию преступления, если он склоняет лицо к преступлению с целью добиться его же наказания.

8. В ряде видов преступлений подстрекательство выделяется в отдельный состав в качестве оконченного преступления, например, склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ - ст. 296 УК и др.

9. Пособником является лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, орудий или средств совершения преступления либо устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, оружие или иные средства совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы (ч. 5 комм. ст.). Так, действия лица, непосредственно не участвовавшего в совершении преступления (например, хищении чужого имущества), но содействовавшего совершению этого преступления советами, указаниями либо заранее обещавшего скрыть следы преступления, устранить препятствия, не связанные с оказанием помощи непосредственным исполнителям преступления, сбыть похищенное и т.п. являются пособничеством и подлежат квалификации со ссылкой на ч. 5 комм. ст.

Пособник чаще всего осуществляет активные действия, но может и бездействовать, если бездействие облегчает совершение преступления, сокрытие его следов, похищенного и т.д.

С субъективной стороны пособник действует с прямым или косвенным умыслом (когда сознательно допускает совершение преступления, например, сторож на складе, желая отомстить владельцу, долгое время не выплачивавшему ему зарплату, сознательно не препятствует грабителям, давая им понять о своем «нейтралитете»).

10. Пособничество обычно предшествует совершению преступления, но пособник может действовать и во время совершения преступления либо по его окончании согласно ранее данному обещанию (например, укрыть преступников или похищенное имущество). Однако простое присутствие на месте совершения преступления в момент его совершения, без совершения каких-либо действий в помощь исполнителям пособничеством не является (например, лицо находилось в непосредственной близости с местом совершения убийства, однако никаких действий, которые бы свидетельствовали о его пособничестве не совершал, более того, испугалось и скрылось с места происшествия).

11. Когда хищение имущества совершается с использованием автомобиля для перевозки похищенного, лицо, которое лишь осуществляет перевозку, на наш взгляд, обычно является пособником, а не исполнителем, т.к. действует уже после окончания хищения (наступления возможности распорядиться похищенным), если только оно не является членом организованной группы или преступного сообщества.

12. Пособничество может быть физическим и интеллектуальным. Первое заключается в предоставлении орудий или средств совершения преступления либо устранении препятствий, а также заранее обещанном сокрытии в будущем преступника, оружия или иных средств совершения преступления, следов преступления либо предметов, добытых преступным путем, приобретении или сбыте таких предметов. Второе — в помощи советами, указаниями, предоставлении информации.

Статья 34. Совершение преступления группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом

(1) Преступление признаётся совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нём участвовали два и более лица, заранее договорившиеся о совместном его совершении.

(2) Преступление признаётся совершённым организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений.

(3) Преступление признаётся совершённым преступным сообществом, если оно совершено лицами, предварительно сорганизовавшимися в устойчивую, сплочённую, управляемую организацию, созданную для совершения тяжких и особо тяжких преступлений.

(4) Лицо, организовавшее преступное сообщество либо руководившее им, несёт ответственность за организацию и руководство преступным сообществом, а также за все совершённые сообществом преступления, если они охватывались его умыслом. Другие участники преступного сообщества несут ответственность за участие в нем и преступления, в совершении или подготовке которых они участвовали.

(5) Совершение преступления группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом влечёт более строгое наказание на основании и в пределах, установленных настоящим Кодексом.

1. В данной статье речь идет о формах соучастия, в отличие от его видов, которым посвящена предыдущая статья. Преступление, совершенное группой лиц по предварительному сговору, предполагает не менее двух исполнителей (соисполнительство). Причем соучастие в форме подстрекательства или пособничества не образует преступной группы этого вида, и поэтому содеянное с их участием не может быть квалифицировано как совершенное группой лиц или группой лиц по предварительному сговору. Например, изнасилование не будет признано совершенным группой лиц, если некто А. по предварительному уговору совместно с Б. завел потерпевшую В. в подвал, но А. при этом физически или какими-либо другими активными действиями, в т.ч. словесно, не участвовал в преодолении сопротивления потерпевшей при изнасиловании, а просто присутствовал при этом, хотя его присутствие и создало условия для совершения этого преступления (психологическое воздействие на потерпевшую за счет присутствия еще одного лица). Такие действия А. являются не соисполнительством, а пособничеством. Другой пример: умышленное убийство признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали два и более исполнителя, заранее договорившиеся о совместном его совершении, и каждый из них выполнял действия, составляющие часть объективной стороны преступления. В то же время пособничество в убийстве (завлек потерпевшего в уединенное место, но в лишении жизни участия не принимал) не образует квалифицирующий признак убийства, предусмотренный п. "з" ч. 2 ст. 101 УК, как совершенное группой лиц по предварительному сговору.

2. Совершая (исполняя) преступление, соучастники могут каждый выполнять объективную сторону состава преступления (каждый - хотя бы часть объективной стороны).

3. Преступление признается совершенным группой лиц по предварительному сговору независимо от того, что некоторые из участвующих не были привлечены к уголовной ответственности в силу недостижения возраста уголовной ответственности или невменяемости.

4. Сговор считается предварительным, если он состоялся до начала совершения преступления, до начала выполнения объективной стороны преступления. Установление наличия предварительного сговора (где и когда он состоялся) необходимо для разграничения совершения преступления группой лиц по предварительному сговору и просто группой лиц.

5. Подлежит тщательному исследованию направленность умысла участников группы. Так, участники разбойного нападения, совершенного по предварительному сговору группой лиц, являются соисполнителями, если умыслом всех виновных охватывалось применение насилия, опасного для жизни и здоровья, применяемое с

целью хищения имущества. Простая (ситуативная) согласованность действий виновных не образует предварительного сговора.

Содержание сговора может быть различным. Так, могут оговариваться все детали преступления и поведения соучастников либо соглашение только в общих чертах отражает задуманное преступление.

6. Организованная преступная группа - это устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Первый признак организованной группы — это, собственно, ее организованность, т.е. планирование деятельности, подготовка к совершению преступлений, распределение функций (ролей) участников, согласованность и координация их действий, что предполагает не только наличие соисполнителей, но организаторов, а также нередко и пособников. Вторым ее признаком — устойчивость группы — проявляется в том, что она создается с определенной объединяющей всех участников целью и на достаточно продолжительное время для совершения преступления или нескольких преступлений. Третий признак организованной группы — заблаговременность ее создания («заранее объединившихся»), — что означает совместную подготовку соучастников к совершению преступления.

7. Преступным сообществом называют устойчивую, сплоченную, управляемую организацию, созданную для совершения тяжких и особо тяжких преступлений. Это еще более организованный вид соучастия, чем просто организованная группа. Преступное сообщество обычно имеет сложную иерархическую структуру и внешние коммуникации, что выражается в наличии руководства сообществом, системы управления, единых правил поведения и системы наказаний за их нарушение, специализированных структур, отвечающих за те или иные участки деятельности (например, руководители, «бригадиры», боевики, консультанты, финансисты, «контрразведка» и т.д.), устоявшиеся коррумпированные связи, финансовые резервы, что придает преступному сообществу сплоченность членов, устойчивость и высокую общественную опасность. Нередко преступные сообщества имеют межрегиональный характер.

Статья 35. Ответственность соучастников

(1) Ответственность соучастников определяется степенью и характером участия каждого из них в совершении преступления.

(2) Соисполнители отвечают по одной статье уголовного закона за совместно совершённое ими преступление.

(3) Ответственность организатора, подстрекателя и пособника наступает по той же статье Особенной части Уголовного кодекса, что и исполнителя, со ссылкой на статью 33 настоящего Кодекса.

(4) В случае недоведения исполнителем преступления до конца по не зависящим от него обстоятельствам остальные соучастники преступления несут ответственность за соучастие в приготовлении к совершению преступления или в покушении на совершение преступления.

1 Данная статья посвящена особенностям квалификации преступлений, совершенных в соучастии. Действия исполнителя (соисполнителей) квалифицируются по статье (статьям) Особенной части УК, устанавливающей ответственность за совместно совершенное преступление (преступления), без добавления ст. 33 УК, которая предусматривает виды соучастников. Если организатор, подстрекатель или пособник, наряду с выполнением ими этих ролей, одновременно выступали и как соисполнители преступления, их действия квалифицируются также по соответствующим статьям Особенной части УК без ссылки на ст. 33. В случаях же, когда они не были соисполнителями преступления, их деяния квалифицируются по статье Особенной части УК, предусматривающей ответственность за совершенное исполнителем преступление, но со ссылкой на соответствующую часть ст. 33 УК.

2. В случае недоведения исполнителем преступления до конца как по не зависящим от него обстоятельствам, так и в случае его добровольного отказа от совершения преступления, деяния организатора, подстрекателя, пособника — с учетом того, на какой стадии исполнитель закончил свою преступную деятельность — квалифицируются как приготовление или покушение на преступление, т.е. по статье Особенной части УК, устанавливающей ответственность за данное преступление, со ссылкой на ст. ст. 13 или 14 и ст. 33 УК. Например, исполнитель был задержан при покушении на кражу, тогда организатор, подстрекатель, пособник этого преступления отвечают за соучастие в покушении на совершение кражи, т.е. по ст. 14, ч.ч. 3 - 5 ст. 33 и соответствующей части ст. 227 УК.

3. Если подстрекатель по не зависящим от него причинам не смог склонить другое лицо к совершению преступления, он несет ответственность за приготовление к преступлению по соответствующей статье Особенной части УК со ссылкой на ст. 13 и ч. 4 ст. 33 УК.

4. Действия лица, участвовавшего в совершении преступления со специальным субъектом, названным в соответствующей статье Особенной части УК, если это лицо не удовлетворяет признакам данного специального субъекта, следует — с учетом выполняемой им роли — квалифицировать по статье Особенной части УК со ссылкой на соответствующую часть ст. 33 УК, т.е. он рассматривается как либо организатор, либо подстрекатель, либо пособник. Если же при этом такое лицо фактически выполняло функцию соисполнителя, то, не будучи специальным субъектом, оно по этому признаку должно, тем не менее, считаться пособником преступления.

5. Ответственность соучастников определяется *характером*, т.е. видом и формой соучастия, содержанием деятельности каждого из них, и *степенью* участия, т.е. конкретным вкладом в совокупную преступную деятельность и преступный результат, каждого из них в совершении преступления (ч. 1 комм. ст.), или, иначе говоря, значением этого участия для достижения цели преступления, его влиянием на характер и размер причинённого или возможного вреда (ч. 1 ст. 61 УК). Однако в целом общим положением для совершения преступления в соучастии остается принцип, согласно которому преступление, совершенное группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом, влечет более строгое наказание (ч. 5 ст. 34 УК). В то же время на практике действия пособника обычно рассматриваются как менее опасные, чем действия исполнителя, организатора или подстрекателя преступления. Действия подстрекателя оцениваются исходя из фактических обстоятельств дела; иногда они могут быть даже более опасными по сравнению с действиями исполнителя (например, когда исполнитель несовершеннолетний и т.п.).

6. Смягчающие или отягчающие обстоятельства, связанные с деянием и личностью каждого конкретного соучастника, учитываются при назначении наказания только этому соучастнику (ч. 2 ст. 61 УК).

Статья 36. Эксцесс исполнителя

Эксцессом исполнителя признаётся совершение исполнителем преступления, не охватывающегося умыслом других соучастников. За эксцесс исполнителя другие соучастники уголовной ответственности не подлежат.

1. Эксцесс исполнителя согласно комм. статье — это совершение исполнителем преступления, которое не охватывается умыслом других соучастников. Другими словами, эксцесс есть выход исполнителя за пределы предварительного сговора соучастников.

За эксцесс отвечает лишь сам исполнитель, а другие соучастники подлежат уголовной ответственности лишь за те деяния, которые охватывались их собственным умыслом.

В случае, если участник преступного сообщества совершает преступление, которое не охватывается умыслом других соучастников, его действия в этом конкретном случае должны квалифицироваться как эксцесс исполнителя по соответствующей статье УК без ссылки на ст. 275 УК.

2. Различают два вида эксцессов исполнителя: количественный и качественный. В первом случае исполнитель, реализуя умысел соучастников, совершает запланированное деяние, но либо в объеме существенно большем, чем было согласовано с другими соучастниками, либо совершает преступление при квалифицирующих обстоятельствах, не согласованных с другими соучастниками, либо другое деяние, которое хотя и отличается от того, которое он должен был совершить по замыслу соучастников, тем не менее, является с ним качественно однородным. Например, между соучастниками существовала договоренность украсть из квартиры только деньги, а исполнитель прихватил еще и иное имущество; организатор планировал совершение лишь грабежа (т.е. хищения без применения насилия либо с применением насилия, но не опасного для жизни или здоровья потерпевшего, или угрозой применения такого насилия, а исполнители совершили разбой, т.е. нападение с целью хищения чужого имущества, совершённое с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия).

При качественном эксцессе исполнитель совершает неоднородное преступление с тем, к которому его склонили или в котором ему оказали содействие соучастники, т.е. посягающее на совершенно иной родовой объект. Например, подстрекатель уговаривал исполнителя совершить квартирную кражу, но исполнитель, забравшись в квартиру, застал там ее хозяина и, наряду с хищением, совершил также убийство.

3. При количественном эксцессе соучастники, по общему правилу, могут нести ответственность лишь за неоконченное преступление в виде приготовления или покушения. Исполнитель же привлекается к ответственности за преступление, которое он фактически совершил.

В противовес этому при качественном эксцессе исполнитель совершает совершенно иное преступление, чем то, которое было обговорено с соучастниками, и поэтому нормы о соучастии в данном случае применению не подлежат; исполнитель несет ответственность за фактически им содеянное, а остальные лица не могут отвечать соучастие. Их действия — в зависимости от конкретных обстоятельств развития преступления — квалифицируются как приготовление к преступлению либо как покушение на него, по правилам, предусмотренным ст. ст. 13 или 14 УК.

ГЛАВА 7. ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ

Статья 37. Необходимая оборона

(1) Не является преступлением и признается правомерной защита личности, прав и законных интересов обороняющегося, другого лица, общества и государства путём причинения любого вреда посягающему, если нападение было совершено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия.

(2) Защита от нападения, не сопряжённого с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с угрозой применения такого насилия, является правомерной, если при этом не было допущено превышение пределов необходимой обороны, то есть умышленных действий, явно не соответствующих характеру и опасности посягательства.

(3) Право на необходимую оборону принадлежит лицу независимо от возможности избежать посягательства либо обратиться за помощью к другим лицам или органам власти.

1. В уголовное право практически всех стран мира включено понятие обстоятельств, исключающих преступность деяния, т.е. таких обстоятельств, при

наличии которых это деяние не обладает признаками уголовной противоправности, общественной опасности и вины. Их следует отличать от обстоятельств, исключающих преступность деяния, которые относятся лишь к субъекту преступления (недостижение лицом возраста уголовной ответственности, невменяемость) и обычно рассматриваются в разделах УК, посвященных лицам, подлежащим уголовной ответственности (например, ст.ст. 21, 23 гл. 4 УК Туркменистана).

Наиболее широко признаны в мире такие обстоятельства, исключающие преступность деяния, как необходимая оборона и крайняя необходимость. Довольно часто среди них признается и такое обстоятельство, как исполнение приказа. Уголовное законодательство ряда государств мира знает такие обстоятельства, исключающие преступность деяния, как крайняя необходимость, обоснованный риск, исполнение законных полномочий, причинение вреда при задержании преступника, физическое и психическое принуждение, ошибка, непреодолимая сила, непредвиденный случай. Реже среди них встречаются: выполнение особого задания правоохранительных органов, коллизия обязанностей, согласие потерпевшего

2. В общем виде необходимую оборону можно определить как правомерную физическую защиту лицом признаваемых законом ценностей путем причинения вреда лицу, посягающему на эти ценности в форме уголовно-противоправного физического нападения или создающего обстановку, при которой угроза такого нападения может быть воспринята как реальная.

3. Из содержания ч. 1 комм. ст. УК Туркменистана следует, что *объектом защиты* при необходимой обороне могут быть не только личность и ее собственные законные права и интересы, но также права и законные интересы любых других лиц, а также общества и государства.

Такой же широкий подход к определению объектов защиты свойственен уголовному законодательству большинства государств, существующих на постсоветском пространстве.

Однако следует отметить, что подобное понимание объектов защиты при необходимой обороне в правовом отношении является недостаточно определенным, ввиду чего в судебной практике могут возникать известные трудности применительно к определению подлежащих необходимой обороне интересов общества и государства в целом. Вероятно, поэтому в уголовном законодательстве многих других государств мира сказано о защите лишь конкретного перечня ценностей, таких как жизнь, здоровье, личная неприкосновенность, собственность лица, подвергшегося нападению и иных лиц, без упоминания о законных интересах общества и государства (Австрия, Албания, Андорра, Гондурас и др.). Вряд ли при этом под «иным лицом» понимается в таких правовых системах общество и государство в целом. В уголовном же праве англо-саксонского мира объект посягательства описывается особенно подробно и казуистично. Так, например, по уголовному праву Австралии необходимая оборона допустима для защиты себя или другого лица, для предотвращения или пресечения незаконного лишения свободы в отношении себя или другого лица, для защиты собственности от незаконного изъятия, уничтожения, повреждения или вторжения, для предотвращения уголовно наказуемого нарушения границ владения любым земельным участком или помещением; или для удаления с земельного участка или из помещения лица, которое совершает уголовно наказуемое нарушение границ владения.

4. Защита при необходимой обороне может выражаться в причинении как физического вреда, так и материального ущерба лицу, предпринявшему нападение (моральный вред причинить ему нельзя, поскольку нравственность в данном случае целиком на стороне обороняющегося).

5. Существуют несколько условий правомерности необходимой обороны, Они относятся, с одной стороны, к преступному нападению, а с другой — к защите. Не все из них указаны в УК и формулируются теорией уголовного права и судебной практикой.

1) Применительно к характеру посягательства следует указать на такие признаки действия, от которого возможна необходимая оборона, как:

А. Его наличный характер, т.е. оно должно быть фактическим, действительным, реальным, а не абстрактно предполагаемым обороняющимся лицом.¹⁸ Абстрактное предположение отличается от реальной вероятности тем, что не основывается на каких-либо конкретных фактах, а исходит из слишком общих посылок (например, лицо, встретив вечером в темном переулке мирного прохожего, вообразило себе, что это грабитель и ударило его первым, не дожидаясь проявления каких-либо признаков враждебности). При возникновении же действительной угрозы (реальной вероятности)¹⁹ нападения действия в порядке необходимой обороны могут оказаться правомерными (например, встретившийся человек внезапно загородил проход, грубо окрикнул, держал в руках оружие и т.д.), в т.ч. даже в случае, когда эта угроза на поверку оказалась мнимой. То есть признак наличности посягательства предполагает, что необходимая оборона возможна как при начавшемся уголовно-противоправном нападении, так и при реальной угрозе такого нападения.

Признак наличности посягательства означает также, что состояние необходимой обороны возникает в момент начала преступного посягательства или при его реальной угрозе и завершается в момент прекращения посягательства (нападавший обезврежен, обратился в бегство, демонстрирует отказ от продолжения нападения). Состояния необходимой обороны нет, если оборона продолжается уже после прекращения посягательства (например, при разбойном нападении обороняющийся вытащил пистолет, и нападавший бросился бежать, однако «обороняющийся» выстрелил ему вслед и убил). Вместе с тем следует учитывать, что обороняющееся лицо под влиянием стресса не всегда может адекватно определить, когда нападение закончилось. Оценка продолжения оборонительных действий после окончания реального нападения должна производиться по правилам фактической ошибки (см. комм. к ст. 31 настоящего Кодекса). Так, обороняющийся выстрелил в нападавшего, который этим выстрелом был тяжело ранен и полностью обезврежен, однако обороняющийся, не зная этого, выстрелил еще раз.

Вместе с тем при определении законного момента окончания состояния необходимой обороны следует учитывать характер объекта и предмета посягательства. Так, причинение посягающему в ходе разбойного нападения вреда с целью возмездия похищенное им в ходе его нападения имущество должно признаваться, на наш взгляд, правомерным и тогда, когда это произошло после окончания нападения, но когда немедленный возврат имущества был еще возможен (потерпевший догнал преступника и отнял похищенное).

Признак наличности посягательства не допускает оценивать действия лица как необходимую оборону при установке автоматических устройств или иных ловушек, направленных на причинение вреда жизни и (или) здоровью человека (самострелы, капканы, яд в бутылке со спиртным напитком, оставленный в загородном доме на видном месте в расчете на воров и т.д.).

В. Посягательство должно также быть *общественно опасным* (ч. 2 комм. ст.) и при этом состоять в действии (его реальной угрозе), *запрещенном уголовным законом*. Причем необходимая оборона может осуществляться не только в отношении субъекта преступления, но и против заведомо невменяемого или лица, не достигшего возраста уголовной ответственности, т.к. хотя они и не являются субъектами преступления, однако все равно совершают действие (реально угрожают его совершением), запрещенное уголовным законом. Если же посягательству подверглись ценности, защищаемые другими отраслями права (административным, гражданским), то правила комм. ст. не применяются. Допустим, посягавшим на имущество лицом причиняется ущерб, не обладающий признаком значительности, как это предусмотрено ст. 235 УК, а

¹⁸ Признак наличности, или непосредственности посягательства прямо указан в УК Австрии, Бельгии, Болгарии, Бразилии, Гаити, Германии Нидерландов, Румынии.

¹⁹ Иногда это выражается в уголовном законе ряда государств как «неизбежность посягательства». Так, в УК Бразилии сказано о «наличном или неминуемом нападении», в УК Дании — о «нападении, которое началось или неизбежно». Представляется, однако, что понятие реальной угрозы или вероятности нападения более точно отражает действительность.

потому не являющийся уголовно-противоправным. В таком случае пострадавший должен использовать иные возможности для защиты своих прав, предусмотренные гражданским законодательством: т.н. самозащита гражданских прав (п. «е» ст. 11, ст. 13 ГК Туркменистана),²⁰ предъявление иска в суд и др. Посягательства на честь и достоинство не порождают права на необходимую оборону. Их защита производится в процессуальном порядке.

По этой же причине недопустимо применение обороны против законно действующих должностных лиц, которые можно лишь обжаловать в установленном законом порядке. Закон предоставляет некоторым представителям органов власти при противодействии их законной деятельности вправо применить силу, специальные средства и оружие. Однако необходимая оборона возможна против очевидно уголовно-противоправных насильственных действий должностных лиц (неспровоцированное избивание задержанного сотрудниками полиции, его ограбление, применение пытки и т.д.). Например, в англо-саксонских странах самооборона против незаконных действий государственных служащих при исполнении последними своих должностных полномочий обычно допустима лишь при том условии, что их действия могут привести к причинению смерти или тяжкого вреда здоровью.

2) Условия правомерности необходимой обороны определяются в теории уголовного права, судебной практике и законодательстве не только применительно к характеру посягательства, но и к характеру защиты:

А. При необходимой обороне вред причиняется именно посягающему лицу, а не какому-либо другому («взамен»).

В. Право на необходимую оборону в равной степени распространяется всех лиц, независимо от их профессиональной, специальной подготовки и служебного положения. Однако наличие специальной подготовки или спецсредств у обороняющегося должно учитываться в случае определения соответствия средств защиты и нападения.

С. Право на необходимую оборону принадлежит лицу независимо от возможности избежать посягательства либо обратиться за помощью к другим лицам или органам власти (ч. 3 комм. ст.).²¹

Д. Отсутствует провокация нападения со стороны обороняющегося лица, ибо в таком случае оборона не является уже необходимой.

Е. Вред, причиняемый посягающему, должен быть *соразмерен* характеру и степени общественной опасности самого посягательства. По смыслу ч. 1 комм. ст. в случаях, когда посягательство выразилось в насилии, опасном для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия, признается правомерным причинение любого вреда нападающему. Вопрос о соразмерности средств защиты и нападения при этом даже не ставится, ибо ввиду особой значимости объекта посягательства такая соразмерность здесь заранее презюмируется. То есть положение о превышении пределов необходимой обороны не применяется, если имеет место посягательство на жизнь оборонявшегося или иного лица.

Защита от нападения, не сопряжённого с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с угрозой применения такого насилия, является правомерной, только если при этом не было допущено превышение пределов необходимой обороны, то есть *умышленных* действий, явно не

²⁰ Так, ст. 13 ГК устанавливает, что способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не должны выходить за пределы действий, необходимых для его предупреждения или пресечения, если помощь компетентных органов вовремя не поступает. Это существенно отличается от условий необходимой обороны.

²¹ Данное правило применяется не всеми государствами. Так, в УК ряда штатов США (Нью-Йорк, Пенсильвания) предусмотрено, что лицо может прибегнуть к смертоносной силе, только в тех случаях, когда оно не имело возможности отступить и таким путем избежать гибели или причинения ему тяжкого телесного вреда. Уголовное законодательство Афганистана, Индии, Ирака, Сингапура, Судана запрещает необходимую оборону тогда, когда у лица есть возможность обратиться за помощью к властям.

соответствующих *характеру и опасности* посягательства (ч. 2 комм. ст.). В последнем случае имеет место превышение пределов необходимой обороны, что может влечь уголовную ответственность по соответствующим статьям УК (ч. 1 ст. 103, ч. 1 ст. 110). Как видно из данного определения, при *неосторожном* причинении вреда нападающему превышение пределов необходимой обороны невозможно.

Характер и степень общественной опасности посягательства, во-первых, зависит от характера самого объекта уголовно-правовой охраны. Чем существеннее ценности, затрагиваемые посягательством, тем более решительные меры защиты будут считаться допустимыми (так, посягательство на собственность обычно требует менее жестких средств обороны, чем посягательство на здоровье человека).

Во-вторых, общественная опасность посягательства определяется его *интенсивностью*. Например, нападение физически крепкого мужчины или нескольких лиц имеет большую интенсивность, чем одного слабого физически человека и, значит, более опасно. Также более интенсивно нападение с оружием и т.д.

Необходимая оборона считается правомерным и общественно полезным действием, поэтому обороняющийся вправе использовать более сильные средства, чем нападающий, например, палку при нападении с кулаками, и причинить больший вред, чем предотвращаемый. Например, при изнасиловании женщина иногда может даже убить насильника, хотя насилие непосредственно и не угрожало ее жизни.

То есть точного соответствия средств защиты и нападения закон не требует. Превышением пределов необходимой обороны будет считаться лишь *явное* (очевидное, не вызывающее сомнений) несоответствие средств защиты вреда, причиненного нападающему, характеру посягательства и его опасности.

На наш взгляд, заслуживал бы внимания такой законодательный подход, когда лицо освобождается от уголовной ответственности в случае превышения пределов необходимой обороны, либо вовсе не считается их превысившим, если несоразмерные действия совершены им исключительно вследствие замешательства, сильного душевного волнения, испуга, страха, вызванных, например, неожиданностью посягательства и т.п.

6. По существу, новое обстоятельство, исключающее уголовную ответственность, введено Законом Туркменистана «О борьбе с терроризмом» от 15 Алп Арслан 2003 г.: «При проведении антитеррористической операции на основании и в пределах, установленных настоящим Законом, допускается вынужденное причинение вреда жизни, здоровью и имуществу террористов, а также их иным правоохраняемым интересам. При этом военнослужащие, специалисты и другие лица, участвующие в борьбе с терроризмом, освобождаются от ответственности за вред, причиненный при проведении антитеррористической операции». Указанные положения не тождественны ни одному из обстоятельств, исключающих уголовную ответственность, известных УК. На основании данной нормы можно признать правомерным лишение жизни террористов даже при отсутствии наличия посягательства, например, снайпером при получении приказа на их уничтожение. При этом по буквальному смыслу этой нормы освобождение от ответственности военнослужащих, специалистов и других лиц, участвующих в борьбе с терроризмом, возможно только при причинении вреда самим террористам, но не заложникам, мирным жителям и другим третьим лицам. Однако в последних случаях, по нашему мнению, могут быть использованы правила, предусмотренные законом для состояния крайней необходимости (*см. комм. к ст. 39 настоящего Кодекса*).

Статья 38. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление

(1) Не является преступлением причинение вреда лицу, совершившему преступление, при его задержании для доставления органам власти и пресечения возможности совершения новых преступлений, если им оказывалось сопротивление и иными средствами задержать такое лицо не представлялось

возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер.

(2) Превышением мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, признаётся их явное несоответствие характеру и опасности совершённого задерживаемым лицом деяния и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред. Такое превышение влечёт ответственность лишь в случаях умышленного причинения вреда.

1. Задержание, о котором идет речь в данной статье, следует отличать от т.н. процессуального задержания, предусмотренного ст. УПК, предпринимаемого только после возбуждения уголовного дела и состоящего в составлении протокола задержания и водворения подозреваемого в изолятор временного содержания на срок до 72 часов. В данной же статье УК под задержанием лица, совершившего преступление, понимается т.н. фактическое задержание, т.е., во-первых, его фактический захват, т.е. лишение способности свободно передвигаться, а также последующее удержание до момента доставления и передачи его соответствующим представителям или органам власти. О таком фактическом задержании упоминается в статьях 15, 16, 18-22 Закона Туркменистана «Об органах внутренних дел Туркменистана» от 21 мая 2011 г. № 195-IV; статьях 12, 13, 16, 17 Закона Туркменистана «О внутренних войсках Туркменистана» от 7 июля 2001 г. № 74-II.22; пункте 6 ч. 1 ст. 14 Закона Туркменистан «О борьбе с терроризмом» от 15 августа 2003 г. № 190-II.23. В УПК Туркменистана фактическое задержание имеется в виду в 1 ч. 1 ст. 140, п. 50 ст. 6 и ч. 1 ст. 256 УПК.

2. Фактическое задержание как силовой физический захват может происходить и вне уголовно-процессуальных отношений. Захват преступника вправе произвести любой гражданин (ст. 38 УК Туркменистана) или сотрудник правоохранительного органа (ст. 23 Конституции Туркменистана), но по смыслу комм. ст., и любое физическое лицо.

3. В комм. ст. УК предусмотрено исключение уголовной ответственности только за вред, причиненный задерживаемому в связи с уголовным преступлением, а не с административным правонарушением. Административное задержание регламентируется административным законодательством и применяется в связи с совершенным административным правонарушением.²⁴ Безотносительно к уголовному преступлению происходят также задержание лица, несанкционированно проникшего или пытающегося проникнуть в зону проведения антитеррористической операции²⁵ или нарушившего требования комендантского часа режима чрезвычайного положения²⁶. Представляется, что в случае причинения вреда лицу, задерживаемому в связи с административным правонарушением, его причинитель находится в менее благоприятном положении (ввиду меньшей общественной опасности административного нарушения), чем при задержании лица, совершившего преступление, и не несет уголовной ответственности лишь в случае, когда соблюдены условия крайней необходимости (ст. 39 УК). В противном случае может наступить уголовная ответственность для непосредственного причинителя вреда за превышение должностных полномочий (ст. 182 УК) и гражданско-правовая ответственность государства или организации, при которой они обязаны возместить вред, виновно

²² Ведомости Меджлиса Туркменистана 2001 г., № 2, ст. 16.

²³ Ведомости Меджлиса Туркменистана 2003 г., № 3, ст. 28.

²⁴ См.: Кодекс Туркменистана об административных правонарушениях, принятый Верховным Советом Туркменской ССР 17 декабря 1984 года, ст. 84. Таможенного кодекса Туркменистана, пункт 15 ст. 10 Закона Туркменистана «О полиции Туркменистана» от 7 июля 2001 г. № 73-II. // Ведомости Меджлиса Туркменистана 2001 г., № 2, ст. 15.

²⁵ Такое задержание предусмотрено пунктом 3 ч. 1 ст. 14 Закона Туркменистан «О борьбе с терроризмом» от 15 августа 2003 г. № 190-II. // Ведомости Меджлиса Туркменистана 2003 г., № 3, ст. 28.

²⁶ См. ч. 2 ст. 10 Закона Туркменской советской социалистической республики «О правовом режиме чрезвычайного положения» от 23 августа 1990 года № 271-ХП // Ведомости Верховного Совета ТССР, 1990 г., № 15-16, ст. 174.

причиненный его работником третьему лицу противоправным действием при исполнении своих трудовых (служебных) обязанностей (ст. 1032 ГК).

4. Обращает на себя внимание тот факт, что речь в комм. ст. (в отличие от УПК) идет не о подозреваемом, а о лице, совершившем преступление. Однако таковым лицо может признать только суд (ч. 2 ст. 10 УПК). Поэтому данное понятие следует толковать здесь ограничительно — у задерживающего, чтобы он мог быть освобожден от ответственности при причинении задерживаемому вреда, должна быть определенная уверенность в том, что задерживается именно лицо, совершившее преступление. Представляется, что такая уверенность (как сотрудников правоохранительных органов, так и физических лиц) должна соотноситься с основаниями фактического задержания в условиях очевидности, которые изложены не в УК, а в УПК (п.п. 1-3 ч. 1 ст. 140 УПК):

1) когда это лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения;

2) когда очевидцы, в том числе потерпевшие, прямо укажут на данное лицо как на совершившее преступление;

3) когда на его теле, в его одежде, применяемых им предметах, при нём или в его жилище, на его транспорте будут обнаружены явные следы преступления.

Соответствие мер задержания характеру и степени общественной опасности содеянного означает, что чем опаснее преступление, тем интенсивнее могут быть меры задержания.

Соответствие мер задержания обстоятельствам задержания предполагает, во-первых, учет демографических и физических данных задерживаемого: пола, возраста, состояния здоровья, роста, телосложения, эмоционального состояния, наличия или отсутствия опьянения и т.д. Например, Закон Туркменистана о полиции № 73-II от 7 июля 2001 г. запрещает сотрудникам полиции: применять специальные средства в отношении женщин с явными признаками беременности, лиц с явными признаками инвалидности и несовершеннолетних, кроме случаев совершения ими нападения, угрожающего жизни граждан, группового нападения либо оказания вооруженного сопротивления (ст. 15); применять оружие в отношении женщин и несовершеннолетних, кроме случаев совершения ими вооруженного нападения, оказания вооруженного сопротивления, захвата заложников, воздушного, морского или речного судна либо угрожающего жизни группового нападения (ст. 16).

Во-вторых, должны учитываться количество задерживаемых и их поведение при задержании: подчинение, неповиновение, сопротивление, попытка скрыться и т.д.

5. Причинение вреда лицу, совершившему преступление, не влечет уголовной ответственности если соблюдены следующие условия:

1) задержание производится исключительно с целью *доставления* лица органам власти и пресечения возможности совершения им нового преступления. Если же физический захват человека (даже при наличии подозрения в совершении им преступления) осуществляется с иными целями (проучить виновника, отомстить ему, возместить вред, причиненный преступлением, потребовать выкуп и т.д.) возможно привлечение лиц, осуществивших такой захват к ответственности, например, за незаконное лишение свободы (ст. 129 УК), самоуправство (ст. 221), вымогательство (ст. 232 УК) и т.д..

2) Если лицом, совершившим преступление, *оказывалось сопротивление и иными средствами* задержать такое лицо не представлялось возможным (ч. 1 комм. ст.). Наличие этих условий каждый раз определяется с учетом конкретных обстоятельств задержания. То есть без оказания сопротивления задерживаемым и при наличии возможности избежать причинения ему вреда за счет использования других средств задержания, причинение вреда не может исключить уголовную ответственность задерживающего. Представляется, однако, что под оказанием сопротивления надо в данном случае понимать сопротивление именно задержанию, т.е. оно может выражаться не только в применении силы со стороны подозреваемого к задерживаемому лицу, но и просто в попытке скрыться. В противном случае простой побег задерживаемого (даже по делам о тяжких преступлениях) без признаков

посягательства на личность задерживающего не допускал бы применения адекватных средств задержания, в т.ч. спецсредств и оружия, что вряд ли можно считать правильным.

3) при причинении вреда не было допущено превышения необходимых для задержания мер (ч. 1 комм. ст.).

На наш взгляд, следует учитывать также положение ч. 2 ст. 140 УПК о том, что задержание (в т.ч. фактическое) к несовершеннолетнему может применяться лишь в исключительных случаях, когда это вызывается тяжестью совершённого преступления, и только при наличии оснований, указанных в этой статье.

6. Условия правомерности задержания едины как для гражданских лиц, так и для работников милиции (военнослужащих). Однако к последним могут предъявляться более строгие требования, но в рамках общих для всех условий. Так, по Закону Туркменистана «О полиции» сотрудники полиции имеют право применять огнестрельное оружие лишь в качестве крайней меры в случаях задержания лица, оказывающего вооруженное сопротивление либо застигнутого при совершении тяжкого преступления, или преступника, совершающего побег из-под стражи, а также вооруженного лица, отказывающегося выполнить законное требование о сдаче оружия. Применению огнестрельного оружия должно предшествовать предупреждение о намерении его применить. Во всех случаях применения и использования огнестрельного оружия сотрудник полиции обязан принять необходимые меры для обеспечения безопасности окружающих граждан, оказания неотложной медицинской помощи пострадавшим, а также уведомления их родственников или законных представителей (ст. 16).

7. Согласно ч. 2 комм. ст. превышением мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, признаётся их *явное* несоответствие *характеру и опасности* совершенного задерживаемым лицом деяния и *обстоятельствам задержания*, когда лицу без необходимости причиняется *явно чрезмерный*, не вызываемый обстановкой вред. Такое превышение влечёт ответственность лишь в случаях *умышленного* причинения вреда по ч. 2 ст. 103 или ч. 2 ст. 110 УК. В остальных случаях (например, при умышленном уничтожении чужого имущества в крупном размере – ст. 235 УК) сам факт действия в порядке задержания преступника лицом, хотя и превысившим допустимые границы задержания, может рассматриваться как смягчающее ответственность обстоятельство (п. «з» ч. 1 ст. 57 УК).

Характер и степень общественной опасности посягательства, во-первых, зависит от характера самого объекта уголовно-правовой охраны. Чем существеннее ценности, затрагиваемые посягательством, тем более решительные меры защиты будут считаться допустимыми (например, неправомерно причинять тяжкий вред здоровью лица, виновного в совершении преступления небольшой тяжести, даже при условии, если задержать его иным способом оказалось невозможно). Во-вторых, общественная опасность деяния, в связи с которым производится задержание, определяется интенсивностью преступного посягательства. Например, когда задерживаемое лицо не оказывает сопротивления и не пытается скрыться, то для доставления и передачи его представителям власти задерживающее лицо обязано ограничиться простым его сопровождением. Однако если лицо, подозреваемое в совершении тяжкого преступления, сопротивляется и пытается скрыться, то применение силы и причинение вреда его здоровью может быть оправдано.

Обстоятельства задержания и, соответственно, правомерный уровень интенсивности мер, применяемых задерживающим, характеризуют, например, такие признаки: место и время задержания, число подозреваемых и задерживающих лиц, наличие у тех или других оружия, возможность обратиться за помощью, доступность других, менее сильных способов и средств задержания.

Коме того, необходимо помнить и о положениях ч. 1 комм. ст., по смыслу которых если задерживаемый не оказывает сопротивления задержанию (в т.ч. не покушается на побег), и при наличии возможности избежать причинения ему вреда за счет использования других, более щадящих средств задержания, причинение вреда

является превышением мер, необходимых для задержания лица, а значит, влечет уголовную ответственность задерживающего.

Если вред при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, причинен умышленно, это является уголовным преступлением (превышение власти должностным лицом, преступления против жизни и здоровья и т.д.). Следовательно, неосторожное причинение вреда не карается уголовным законом, хотя может повлечь гражданско-правовую ответственность (ст. 1032 ГК).

8. Задержание лица, совершившего преступление, необходимо отграничивать от необходимой обороны, которая является пресечением уже начавшегося (либо предстоящего, если имеется реальная угроза) нападения, до тех пор, пока посягательство еще не завершено. Если при задержании ставится одновременно несколько целей, в т.ч. пресечение преступления, а не просто задержание подозреваемого после окончания преступного посягательства для доставления его в правоохранительные органы, действуют правила необходимой обороны, предусмотренные ст. 37 УК. Однако если задерживаемый применяет насилие по отношению к лицам, осуществляющим его задержание, те также получают право на необходимую оборону, условия правомерности которой более свободны для них, чем при задержании.

Статья 39. Крайняя необходимость

(1) Не является преступлением причинение вреда правоохраняемым интересам в состоянии крайней необходимости, то есть для устранения опасности, непосредственно угрожающей жизни, здоровью, правам и законным интересам данного лица или иных лиц, интересам общества или государства, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости.

(2) Превышением пределов крайней необходимости признаётся причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожающей опасности и обстановке, в которой опасность устранялась, когда правоохраняемым интересам причиняется вред явно более значительный, чем предотвращаемый. Такое превышение влечёт ответственность лишь в случаях умышленного причинения вреда.

1. Крайняя необходимость в уголовном праве — это правомерное нарушение действием либо бездействием формального уголовно-правового запрета, причиняющее вред законным интересам невиновой третьей стороны, совершаемое в целях предотвращения еще большего вреда, угрожающего другим правоохраняемым интересам.

2. В отличие от необходимой обороны при крайней необходимости вред причиняется не тому лицу, действия которого могут причинить общественно-опасные последствия, а третьей стороне, не имеющей отношения к совершению преступления. Философской основой для этого института служит доктрина «наименьшего зла», согласно которой предотвращенный вред должен быть больше причиненного.

3. Вред, предотвращаемый при крайней необходимости за счет ущемления интересов третьих лиц, может быть создан не только уголовно-противоправным деянием (например, захватом заложников), но любым источником реальной опасности. Так, угроза такого вреда может исходить от стихийных сил природы (наводнения, лесные пожары, сходы лавин и т.п.), техногенных факторов (транспортных средств, объектов производства, аварийных зданий и сооружений, инфраструктуры и т.д.), физиологических процессов (эпидемии, голод, болезни и др.). Объектом такой угрозы могут быть жизнь, здоровье, права и законные интересы лиц, интересы общества или государства.

4. В комм. ст. упоминается о том, что угрожающая опасность должна быть *непосредственной*, или, иначе говоря, *наличной*, то есть к моменту совершения действий, причиняющих вред в порядке крайней необходимости, должна уже существовать реальная опасность, для устранения которой эти действия предназначены. Действия по устранению опасности, которая может только еще возникнуть в будущем, не является обстоятельством, исключающим противоправность деяния. Точно также крайняя необходимость отсутствует, когда угроза опасности реализовалась настолько, что предотвращение вреда стало невозможным.

5. Одним из условий крайней необходимости является то, что опасность при данных обстоятельствах *не могла быть устранена иными средствами* (т.е. иной выход из ситуации отсутствовал). Если же опасность могла быть ликвидирована другими, более щадящими средствами, то — с учетом субъективного восприятия опасности и способов противодействия ей субъектом — может быть констатировано превышение пределов крайней необходимости (ч. 2 комм. ст.).

6. Превышение пределов крайней необходимости будет лишь в случае явного несоответствия причиненного вреда характеру и степени угрожавшей опасности и обстоятельствам, при которых эта опасность устранялась (ч. 2 комм. ст.). При этом закон говорит лишь о *явном* несоответствии. Отсюда вытекают два критерия соответствия действий лица характеру и степени опасности: субъективный и объективный. Первый (субъективный) критерий состоит в том, что если несоответствие было неочевидным для субъекта, то превышения пределов крайней необходимости не было. При этом следует учитывать, что обычно выбор оптимального варианта поведения при крайней необходимости производится в экстремальных условиях, когда лицо может лишь приблизительно взвесить соотношение грозящего и предотвращаемого вреда, а иногда может добросовестно заблуждаться. В последнем случае применяются правила о фактической ошибке (*см. об этом комм. к ст. 31 настоящего Кодекса*).

Превышение пределов крайней необходимости влечет за собой уголовную ответственность только в случае *умышленного* причинения вреда (ч. 2 комм. ст.). Т.е. при превышении пределов крайней необходимости виновный сознает, что для устранения опасности, непосредственно угрожающей правоохраняемым благам, он причиняет вред такой же либо более значительный, чем предотвращенный, желает этого или сознательно допускает. Если же лицо действовало по неосторожности, т.е. не предвидело причинения вреда равного или более значительного, чем предотвращенный, хотя было должно и могло это сделать (преступная небрежность), или же предвидело такую возможность, но легкомысленно, без достаточных оснований рассчитывало на предотвращение вредных последствий (преступная самонадеянность), наступление уголовной ответственности за превышение пределов крайней необходимости невозможно.

Объективный же критерий состоит в том, что соответствие будет иметь место, если правоохраняемым интересам причиняется вред *явно* более значительный, чем предотвращаемый. Слово «явно» в этом случае означает, что превышение размера предотвращенного вреда над вредом причиненным должно быть объективно значительным, существенным. Следовательно, нельзя жертвовать, например, жизнью или здоровьем человека ради спасения от гибели любого другого человека или от причинения его здоровью подобного же вреда.

Это также означает, что закон не обязывает лицо, действующее в состоянии крайней необходимости, выбирать из всех вариантов своего поведения тот, который причиняет минимально возможный вред.

Причинение большего вреда более значительного, чем вред предотвращенный, считается превышением пределов крайней необходимости и влечёт за собой ответственность. Однако данное обстоятельство признается законом смягчающим уголовную ответственность (п. «з» ч. 1 ст. 57 УК).

7. Дискуссионным является вопрос о возможности причинения в рамках крайней необходимости смерти человеку, например, когда для спасения жизни многих людей

причиняется смерть нескольких невиновных. Например, противоздушные силы страны сбивают рейсовый самолет, захваченный отказывающимися от всяких переговоров террористами-смертниками и направляемый ими на атомную электростанцию, несмотря на то, что при этом погибают множество невиновных пассажиров. Представляется, что в подобных исключительных случаях состояние крайней необходимости должно признаваться.

Однако необходимо при этом иметь в виду иерархию социальных ценностей в демократическом обществе, где человек, его права и свободы признаются высшей ценностью. Поэтому если для спасения жизни людей, как правило, можно пожертвовать другими охраняемыми уголовным законом интересами, и это будет считаться состоянием крайней необходимости, то причинение вреда человеческой жизни и здоровью ради спасения имущества явно неправомерно.

8. Состояние крайней необходимости невозможно при т.н. *провокации*, когда лицо намеренно создает угрожающие причинением крупного вреда обстоятельства, а затем само же их предотвращает ценой умышленного причинения другого, меньшего вреда, который и является его конечной и подлинной целью. Например, само разжигает пожар в лесу, а затем принимает меры к его остановке, разрушая бульдозером находившиеся на пути распространения огня и мешающие ему дом и другие постройки соседа, надеясь на уход от ответственности за счет имитации состояния крайней необходимости. Однако в ч. 2 комм. ст. говорится о том, что превышение пределов крайней необходимости влечет ответственность в случаях умышленного причинения вреда. Так, и в данном случае лицо сознает, что предпринимает действия, ведущие к уничтожению чужого имущества общеопасным способом (поскольку его действия включают устройство лесного пожара), причиняет ему этим крупный ущерб собственности и желает этого, т.е. действует умышленно.

Статья 40. Физическое и психическое принуждение

(1) Не является преступлением действие (бездействие) лица, причинившего вред правоохраняемым интересам в результате физического или психического принуждения, если вследствие такого принуждения оно не могло руководить своими поступками.

(2) В иных случаях вопрос об ответственности за причинение вреда правоохраняемым интересам в результате физического или психического принуждения решается с учётом положений статьи 39 настоящего Кодекса.

1. В ч. 1 комм. ст. в качестве основания исключающего уголовную ответственность предусматривается непреодолимое физическое или психическое принуждение, под воздействием которого лицо не может руководить своими поступками, т.е. действовать волевым образом, а лишь волевым поведением может считаться деянием в уголовно-правовом смысле. Такое принуждение выступает как *непреодолимая сила*, т.е. чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство. Уступая влиянию этой непреодолимой силы, лицо, тем не менее, может и сознавать фактический характер своих деяний, возможность наступления их общественно-опасных последствий и, хотя не желает их, но сознательно допускает, что они могут наступить, поэтому, строго говоря, нельзя говорить о том, что здесь отсутствует сознательное отношение к содеянному, которое по своему фактическому содержанию аналогично умыслу. Это, собственно, и требует введения данного самостоятельного основания, исключающего уголовную ответственность.

2. Первым признаком такого принуждения является то, что лицо под его влиянием объективно не способно руководить своими действиями (бездействием), т.е. его *непреодолимость*. Вторым признаком принуждения — его *наличность*, когда воздействие осуществляется не в будущем, а уже теперь.

3. Физическое принуждение — это воздействие на организм, тело человека с целью добиться от него определенного, нежелаемого им поведения. Физическое

принуждение обычно служит средством добиться от лица бездействия. Например, связывание охранника служит средством обеспечить его бездействие по охране имущества). Однако физическое принуждение может использоваться и для обеспечения совершения действий, (например, под жестокими пытками, полностью сломившими волю лица, оно выдает государственную тайну). Т.е. главным фактором является здесь то, что лицо, находящееся под действием принуждения, полностью не способно управлять (руководить) своим поведением. При этом не имеет значения, подавлена ли принуждением его воля либо только возможность совершения необходимых телодвижений.

4. Психическое принуждение в смысле данной статьи — это воздействие на волю человека с тем, чтобы, преодолев его психическое сопротивление, полностью подчинить его волю и за счет этого добиться от него определенного поведения. Данное положение закона учитывает то обстоятельство, что некоторые виды психического принуждения могут подавить и видоизменить волю человека, направив их в нужное для субъекта воздействия русло (гипноз, применение ряда психотропных препаратов и т.п.). Однако если в результате подобного воздействия лицо начинает вести себя полностью бессознательно, то следует говорить о невиновном поведении, и тогда подлежат применению уже положения ч. 1 ст. 30 УК (невиновное причинение вреда).

5. Заслуживает внимания конкуренция положений ч. 1 комм. ст. и ч. 2 ст. 30 УК, согласно которой деяние признается совершенным невиновно, если лицо его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, но не могло их предотвратить в результате несоответствия его психофизиологических качеств экстремальным условиям или нервно-психологическим перегрузкам. И в том, и в другом случае лицо сознает (предвидит) возможность общественно-опасных последствий своих действий (бездействия), но не может управлять своим поведением. Однако отличие состоит, во-первых, в том, что в случае непреодолимого принуждения невозможность управлять поведением относится и к самому поступку (им управляет, по сути, другое лицо — посредственный исполнитель), и к его последствиям, которые принуждаемое лицо не может предотвратить, в то время как по буквальному смыслу закона при невиновном поведении в смысле ч. 2 ст. 30 УК лицо не может предотвратить только его последствия. Во-вторых, в ч. 2 ст. 30 речь идет, так сказать, о «слабом звене», когда причиной неспособности предотвратить вредные последствия являются недостаточные психофизиологические качества самого лица, тогда как в случае непреодолимого принуждения причиной вредоносного поведения лица являются не его природные свойства и качества, а внешний чрезвычайный фактор — действия других лиц. Однако в любом из рассмотренных случаев уголовная ответственность причинителя вреда исключается.

6. В ч. 2 комм. ст. уже не упоминается о принуждении, в результате которого лицо не могло руководить своими поступками, т.е. речь идет о в принципе преодолимом физическом и психическом принуждении, при котором лицо сохраняет способность руководить своими действиями, т.е. здесь нельзя говорить о действии непреодолимой силы. Такое (преодолимое) принуждение имеет или иной характер, или меньшую интенсивность, чем принуждение непреодолимое. При этом физическое принуждение может, например, выражаться в нанесении побоев, пытках, которые причиняют физическую боль, но не лишают человека способности контролировать свои действия и т.п. Психическое принуждение может заключаться в использовании злоумышленниками угроз, шантажа, применения физического насилия к родственникам и близким человека, иным людям с тем, чтобы заставить его совершить то или иное деяние.

Причинение вреда при преодолимом физическом и психическом принуждении должно оцениваться по правилам крайней необходимости (ст. 39 УК). То есть для исключения оснований уголовной ответственности причинителя вреда необходимо соблюдение следующих условий: а) наличие угрозы причинения вреда законным интересам; б) невозможность предотвратить причинение вреда другим способом, иначе как причинением вреда другому объекту; в) нанесенный вред должен быть

меньше вреда предотвращенного. Так, исключается уголовная противоправность действий лица, похитившего какую-либо вещь под угрозой убийства его близких. Однако вряд ли можно, например, считать непротивоправными действия захваченного террористами лица, которое соглашается принять участие в расстреле других заложников под угрозой его собственного убийства террористами, хотя это должно рассматриваться как смягчающее ответственность обстоятельство (п. «е» ч. 1 ст. 57 УК).

7. Те лица, которые осуществляли принуждение с целью заставить другое лицо совершить вредоносные действия, в случае непреодолимого принуждения (ч. 1 комм. ст.) должны рассматриваться как посредственные исполнители (см. об этом пункт 3 комм. к ст. 33 настоящего Кодекса), а при преодолении принуждения (ч. 2 комм. ст.) признаются подстрекателями, при назначении которым то, что они совершили преступление с применением физического или психического принуждения, в соответствии с п. "и" ч. 1 ст.58 УК учитывается как обстоятельство, отягчающее уголовную ответственность.

Статья 41. Обоснованный риск

(1) Не является преступлением причинение вреда правоохраняемым интересам при объективно обоснованном риске для достижения социально полезной цели.

(2) Риск признается обоснованным, если поставленная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями и лицо, допустившее риск, предприняло необходимые меры для предотвращения вреда правоохраняемым интересам.

(3) Риск не признается обоснованным, если он заведомо был сопряжен с угрозой здоровью или жизни людей, экологической катастрофы или общественного бедствия.

1. Иногда без обоснованного риска нельзя достичь общественно-полезного результата (пример — космические запуски). Риск — это совершение действий в условиях, когда сохраняется вероятность наступления их неблагоприятного результата, который может состоять в причинении вреда правам и законным интересам других лиц или общества и государства.

2. Уголовный закон устанавливает ряд условий, при которых деяния, совершенные в условиях обоснованного риска, и приведшие к причинению вреда, признаются не уголовно-противоправными и не влекут за собой уголовную ответственность. Во-первых, рискованное поведение лица действия должно иметь *общественно-полезную цель*. Это может быть предполагаемое достижение производственного, научного результата, спасение людей или имущества, успешное проведение военных действий. Во-вторых, риск должен быть *обоснованным*. Понятие обоснованности дано в ч. 2 комм. ст. Согласно ей риск признаются обоснованным при двух условиях: а) если поставленная цель *не могла быть достигнута* не связанными с риском действиями, и б) если лицо, допустившее риск, предприняло необходимые меры *для предотвращения* вреда правоохраняемым интересам.

Невозможность достижения цели какими-либо иными действиями как признак обоснованности риска не носит здесь абсолютного характера. Другими словами, объективно, на самом деле могли существовать и другие варианты поведения, которые, возможно, были бы более щадящими для нарушенных прав и законных интересов. Однако главное, чтобы лицо было уверено в момент совершения деяния, что избрало единственно верный способ поведения, который, хотя и связан с риском, но способен обеспечить достижение общественно-значимой цели. Важно при этом, чтобы, исходя из конкретных обстоятельств, в которых лицо действовало, такой вывод был для него достоверен. Это означает следующее: весь наличный опыт (практика), имевшийся в распоряжении данного лица (профессиональный, житейский опыт, вся

собранный по этой ситуации информация, логика), указывал, что связанные с данным риском действия — это единственно возможный способ достижения в создавшихся условиях желаемого общественно-полезного результата. Другое дело, что опыт, имеющийся в распоряжении каждого человека различный, поэтому то, что для одного достоверно (ибо он не может найти исключений), для другого может оказаться лишь вероятным или вовсе невозможным.

Если лицо было убеждено, что избрало единственный возможный способ поведения и не осознавало, да и не могло осознавать других, более надежных вариантов, оно и по этому признаку действует в условиях обоснованного риска и не подлежит уголовной ответственности. Но если в его действиях имела место неосторожность, т.е. оно могло и должно было в данной ситуации предвидеть другие, более безопасные варианты поведения, нельзя говорить об обоснованном риске и уголовная ответственность не исключается.

Необходимо соблюдение и второго условия обоснованности риска — это принятие лицом необходимых мер для предотвращения вреда правоохраняемым интересам. При этом лицо, исходя из своих наличных возможностей, также должно быть убеждено, что эти меры способны предотвратить вредные последствия, т.е. что они необходимы и достаточны. Однако неосторожность при определении таких мер (лицо могло и должно было предвидеть, что они неадекватны или недостаточны) исключает обоснованность риска.

3. Риск не признается обоснованным, если он заведомо был сопряжен с угрозой здоровью или жизни людей, экологической катастрофы или общественного бедствия (ч. 3 комм. ст.). Названные виды угроз выведены законодателем из сферы обоснованности риска, поскольку человеческая жизнь и здоровье являются самой высшей ценностью и невозможно найти другие, более высокие блага, ради которых стоило бы ими рисковать. И хотя в данной норме слово «люди» употребляется во множественном числе, представляется, что и одна человеческая жизнь равно достойна, чтобы ее не «ставили на кон» ради любой иной цели.

Экологическая катастрофа означает наличие существенного ущерба, причиненного природе, в результате которого прекращают свое существование или сокращаются до критических размеров популяции организмов, их виды, сообщества, происходит нарушение равновесия экосистемы или биосферы в целом.

Общественное бедствие — это масштабное и чрезвычайное социальное или природное событие, при котором нарушается нормальная деятельность государственных и общественных институтов, населения, создается опасность массовой гибели людей и уничтожения имущества. Общественные бедствия можно подразделить на *социальные катастрофы* и *стихийные бедствия*. Социальные катастрофы — это революции, войны, экономические и иные кризисы, революции, бунты, техногенные катастрофы (например, вызванные повреждением и утечкой из ядерного реактора). Стихийные бедствия — отличающиеся значительными масштабами природные явления, имеющие чрезвычайный характер и влекущие нарушение нормальной жизнедеятельности населения, угрозу гибели людей, повреждения и уничтожения материальных ценностей. Обычно стихийные бедствия имеют природное происхождение (наводнения, землетрясения и др.) Однако они могут возникать и в результате человеческой деятельности (например, лесные пожары, горные оползни, сходы лавин, обвалы ледников и т.д.).

4. Нарушение названных выше условий обоснованного риска предполагает отсутствие обстоятельства, исключающего преступность деяния, и содеянное квалифицируется как соответствующее преступление: либо умышленное, либо неосторожное. Однако совершение преступления при несоблюдении условий правомерности обоснованного риска должно рассматриваться как обстоятельство, смягчающее наказание (п. "з" ч. 1 ст. 57 УК).

5. Обоснованный риск необходимо отличать от крайней необходимости. В случае совершения деяния в условиях обоснованного риска опасность не является непосредственной (наличной), т.к. она лишь возможна в будущем, а грозящий вред —

только вероятен. Кроме того, опасность причинения вреда при обоснованном риске есть результат действий (бездействия) самого лица. В отличие от этого причинение вреда в условиях крайней необходимости обусловлено существованием непосредственной (наличной) опасности, которая обычно не является результатом поведения самого лица. Действия в условиях крайней необходимости, если и связаны с достижением общественно-полезной цели, то вся ее польза состоит лишь в вынужденном выборе меньшего из двух зол. Поэтому действия в условиях крайней необходимости имеют более широкие рамки, нежели при обоснованном риске. Так, в рассмотренном выше гипотетическом примере (см. пункт 7 комм. к ст. 39 настоящего Кодекса) уничтожение противоздушными силами страны захваченного террористами-смертниками рейсового самолета с пассажирами, направляемого на атомный объект, вписывается лишь в ситуацию крайней необходимости, но не обоснованного риска, т.к. при этом гибнут люди. Однако ценой их смерти достигается спасение миллионов других людей, что позволяет говорить о состоянии крайней необходимости.

Статья 42. Исполнение приказа

(1) Не является преступлением причинение вреда правоохраняемым интересам лицом, действующим во исполнение обязательного для него приказа или иного распоряжения, отданного в установленном порядке и с соблюдением надлежащей формы.

(2) Причинение вреда правоохраняемым интересам в результате исполнения незаконного приказа или иного распоряжения исключает ответственность, если лицо не осознавало его незаконного характера. В этом случае ответственность за деяние, совершённое во исполнение незаконного приказа или распоряжения, несёт лицо, отдавшее такой приказ или распоряжение.

(3) Исполнение заведомо преступного приказа или иного распоряжения влечёт уголовную ответственность, но может быть признано обстоятельством, смягчающим наказание.

(4) Неисполнение заведомо незаконного либо преступного приказа или иного распоряжения исключает уголовную ответственность.

1. В комм. ст. регулируются условия, при которых исполнение приказа исключает преступность деяния и уголовную ответственность за него и причиненный им вред правоохраняемым интересам.

Законным считается приказ или иное распоряжение, которые были отданы должностным лицом в пределах его компетенции, в установленном порядке, в т.ч. в надлежащей форме. При этом таким лицом является, как правило, непосредственный начальник лица либо вышестоящий начальник, если он наделен полномочиями непосредственно руководить подчиненными своего подчиненного. Однако иногда должностное лицо вправе отдавать обязательные распоряжения в силу особого полномочия (например, старший по званию военнослужащий при отсутствии непосредственного начальника в условиях необходимости выполнения военнослужащими их служебных обязанностей).

Должностное лицо в смысле данной статьи — это не обязательно государственный служащий или военнослужащий, но и должностные лица предприятий и организаций, в т.ч. негосударственных. Выход должностного лица за пределы своей компетенции (полномочий) является незаконным превышением его должностных полномочий. В ряде случаев это уголовно наказуемо (ст. ст. 182, 267, 358 УК и др.).

Иногда законом или подзаконными нормативными актами устанавливается определенная форма приказа или распоряжения. Например, устное распоряжение, если согласно действующему порядку требуется оформление его в письменной форме

и заверение печатью, является незаконным и, как правило, не должно выполняться (исключение могут составлять ситуации крайней необходимости).

2. В ч. 2 комм. ст. говорится, что причинение вреда правоохраняемым интересам в результате исполнения незаконного приказа или распоряжения исключает ответственность, только если лицо *не осознавало* его незаконного характера. Представляется, что данное положение следует толковать распространительно, а именно: ответственность исключается не просто, если лицо не осознавало, но если оно по обстоятельствам дела *не должно было и не могло* осознавать преступность распоряжения (например, радист передал преступный приказ, поступивший к нему в зашифрованном виде). Если же это явилось следствием неосторожности (небрежности), и лицо должно и могло понять преступную сущность приказа (распоряжения), но выполнило его особенно не задумываясь, оно должно нести уголовную ответственность наряду с лицом, издавшим распоряжение (например, сотрудник полиции по приказу начальника явно незаконно устроил на дороге «живой щит» из частных автомобилей вместе с находящимися в них водителями).

3. Исполнение заведомо преступного приказа или иного распоряжения может быть признано обстоятельством, смягчающим наказание (ч. 3 комм. ст.), если исполнитель руководствовался не общественно-опасным мотивом, а, например, действовал в ложно понятых им интересах службы и т.п. Если же мотив был низменным (например, подчиненный с удовольствием и рвением выполнил заведомо преступный приказ), это не может рассматриваться как смягчающее обстоятельство.

4. При совершении умышленного преступления согласно явно преступному приказу (распоряжению) исполнителями являются как отдавшее приказ должностное лицо, так и исполнивший его подчиненный — при том, что главную роль в преступлении выполняет тот, кто отдал такой приказ.

РАЗДЕЛ III. НАКАЗАНИЕ

ГЛАВА 8. ПОНЯТИЕ, ЦЕЛИ И ВИДЫ НАКАЗАНИЯ

Статья 43. Понятие и цели наказания

(1) Наказание есть кара за совершённое преступление. Как мера государственного принуждения наказание, назначаемое по приговору суда, применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных уголовным законом лишении или ограничении прав и свобод этого лица.

(2) Наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также исправления осуждённого и предупреждения совершения новых преступлений.

1. Уголовное наказание является одним из центральных институтов уголовного права, реализующим уголовную политику государства.

Часть первая коммент. статьи, определяя наказание как кару за совершенное преступление, указывает на то, что содержанием наказания является лишение и ограничение прав и свобод лица, признанного виновным в совершении преступления. Лишение прав и свобод выражается в приостановлении использования осужденным права свободы в полном объеме, например, осужденный может быть ограничен в свободе передвижения, выборе места жительства, профессиональной деятельности, места пребывания. Ограничение прав и свобод выражается в приостановлении использования осужденным какой-либо части права свободы, например распоряжаться своей заработной платой и денежным содержанием при осуждении к исправительным работам либо к ограничению по военной службе. Следует иметь в виду, что ограничения прав могут быть выражены, в том числе, и в возложении на осужденного дополнительных обязанностей, что прямо предусмотрено п.п. "а" и "е" ч.

1 ст. 44 УК. Конкретное содержание наказания в виде принудительного причинения осужденному страданий, стеснений морального, физического или имущественного характера зависит от вида наказания (о них см. коммент к ст. 44).

Карательная сущность наказания согласуется с требованиями ст. 28 Всеобщей декларации прав человека, в соответствии с которой каждый член общества может быть подвергнут ограничениям, установленным законом в целях обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе. Данной нормой корреспондируют положения статьи 3 Конституции Туркменистана, согласно которым каждый гражданин ответственен перед государством за исполнение обязанностей, возложенных на него Конституцией и законами. Однако уголовное наказание не может по своему фактическому содержанию и предназначению составлять пытку, быть жестоким, бесчеловечным или унижающим человеческое достоинство (ст. 23 Конституции Туркменистана, ст. 5 Всеобщей декларации прав человека, ст. 7 Международного пакта о гражданских и политических правах, ст. 16 Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания). В соответствии с ч. 7 ст. 3 УК наказание и иные меры уголовно-правового воздействия, применяемые к лицам, совершившим преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства. В связи с этим УК не предусматривает телесных и иных позорящих наказаний.

2. Кара за совершенное преступление является наказанием (а не, например, мезтью), поскольку обладает следующими взаимосвязанными юридическими признаками:

- является мерой государственного принуждения, то есть исходит исключительно от государства (ст. 411 УПК), реализуя интересы всего общества, а не интересы частных лиц, органов или организаций. В части 6 ст. 3 УК законодатель также указывает, что наказание является мерой уголовно-правового воздействия;

- предусмотрено уголовным законом (ч. 2 ст. 3 УК). Требование детальной регламентации, вытекающее из закрепленного в ст. 18, 23 Конституции Туркменистана общеправового принципа законности, действует тем строже, чем более сильным является государственное принуждение. В уголовно-правовой сфере – в силу общезапретительного типа правового регулирования – государству разрешено только то, что прямо предусмотрено законом, то есть расширительное или распространительное толкование норм, регламентирующих уголовное наказание, или применение их по аналогии запрещено. Сомнения, возникающие при применении уголовного закона, должны разрешаться в пользу обвиняемого (ч. 2 ст. 18 УПК Туркменистана). Комментируемая статья определяет наказание через родовое понятие "мера", что подчеркивает необходимость точного количественного исчисления принудительного, карательного содержания уголовно-правового воздействия, которое должно быть справедливым и пропорциональным, строго соответствуя тяжести преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного (ч. 6 ст. 3 УК);

- имеет личный характер, т.е. оно может быть назначено исключительно лицу, осужденному судом за совершение преступления. Никакие другие лица не могут быть подвергнуты уголовному наказанию. Обязательным условием назначения наказания является наличие вины в совершенном преступлении. Невинное причинение вреда в соответствии со ст. 30 УК исключает уголовную ответственность и наказание. Виновность является одним из признаков преступления (ст. 10 УК), а ответственность за вину выступает в качестве принципа уголовного права (ст. 3 УК);

- определяется и назначается только по приговору суда в процедурах, гарантирующих справедливое судебное разбирательство (ст. 107 Конституции Туркменистана). Другие государственные органы правом назначить уголовное наказание не обладают. Обвинительный приговор суда – это единственная процессуальная форма назначения наказания. Из данного признака вытекает важное практическое следствие: государство не вправе применять принуждение, равное или

сопоставимое по своему фактическому карательному содержанию с уголовным наказанием, вне уголовно-процессуальных гарантий справедливого судопроизводства, гарантированных в том числе статей 14 международного пакта о гражданских и политических правах. Иными словами, применяемые государством санкции в административном, дисциплинарном или гражданском процессуальном порядке не могут быть строже или даже равны уголовному наказанию.

Так, с данным теоретическим положением не согласуется норма ч. 7 ст. 153 УПК, согласно которой в случае вынесения обвинительного приговора в отношении лица, к которому применён залог, одна двадцатая часть залога перечисляется в доход государства. Применение данной меры к имуществу осужденного в связи с признанием его вины в совершении преступления, по сути, совпадает с уголовным наказанием в виде штрафа или конфискации, но происходит вне уголовно-правового регулирования, и по этой причине противоречит ст. 1, 43, 44 УК Туркменистана²⁷;

- официально выражает отрицательную моральную и правовую оценку как самого общественно опасного деяния, так и лица, его совершившего, и влечет особое правовое состояние судимости (см. ст. 81 УК и комментариев к ней);

- является основной формой реализации уголовной ответственности, которая как и все виды юридической ответственности применяется за правонарушение (преступление), характеризуется государственным осуждением поведения нарушителя и влечет для него дополнительные обременения (об уголовной ответственности см. коммент. к ст. 4 УК). Вместе с тем уголовная ответственность может наступать и без наказания, исчерпываясь осуждением виновного в обвинительном приговоре суда с одновременным освобождением его от наказания;

- применяется в строго установленных целях, указанных в ч. 2 коммент. статьи. Применение наказания в любых других целях является нарушением правовых принципов. В этой связи установленный в ч. 7 ст. 3 УК запрет применения наказания в целях причинения физических страданий или унижения человеческого достоинства нуждается в расширительном толковании. Наказание нельзя использовать в любых целях, не предусмотренных законом.

Уголовное наказание выполняет важную воспитательную, общепредупредительную функцию, оказывает моральное, нравственное воздействие.

3. Характер наказания и его тяжесть должны быть справедливыми, строго соответствовать тяжести преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного (ч. 6 ст. 3 УК), что в значительной степени обеспечивается регламентацией целей наказания в ч. 2 коммент. статьи, которые определяют право государства на применение принудительных мер к лицам, совершившим преступление, и пределы осуществления государством этого права.

В ч. 2 коммент. статьи указаны три цели наказания - как социально позитивные результаты, достижение которых предполагается установлением наказаний в уголовном законе и их реальным применением: а) восстановление социальной справедливости; б) исправление осужденного; в) предупреждение совершения новых преступлений.

4. Восстановление социальной справедливости как цель наказания характеризует его тесную связь с нравственными началами, подчеркивает не только правовой, но и моральный аспект наказания. Данная цель предполагает восстановление нарушенных в результате совершения преступления общественных отношений, компенсацию причиненного вреда, установление баланса, когда любое нарушение уголовного закона получает должное воздаяние, соответствующее характеру и степени общественной опасности деяния, личности виновного и обстоятельствам совершения преступления.

²⁷ Подробнее об этом см.: Смирнов А.В., Калиновский К.Б. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Туркменистана. Постатейный / Под общ. ред. проф. А.В. Смирнова. 2011. С. 217-218. Сайт Центра ОБСЕ в Ашхабаде. Режим доступа: <http://www.osce.org/ru/ashgabat/89898>

5. Исправление осужденного предполагает достижение такого результата, когда после отбытия наказания он будет воздерживаться от совершения новых преступлений. В отличие от перевоспитания исправление характеризуется объективными показателями законопослушного поведения, соблюдением уголовного закона, то есть не психологическим, а социальным перевоспитанием (ч. 3 ст. 10 международного пакта о гражданских и политических правах указывает в качестве целей режима содержания заключенных исправление и социальное перевоспитание).

Вместе с тем ч. 1 ст. 6 УИК определяет исправление осужденных как формирование у них законопослушного поведения, уважительного отношения к человеку, обществу, труду, общественной морали, нормам, правилам и традициям человеческого общежития. Указание на формирование определенного психологического отношения приближает исправление к перевоспитанию (в прежнем законодательстве цель перевоспитания прямо провозглашалась, например в ст. 1 Исправительно-трудового кодекса Туркменской ССР, принятого Верховным Советом Туркменской ССР 30 июня 1971 г.²⁸)

Часть 4 статьи 56 УК увязывает справедливость наказания с необходимостью и достаточностью уголовно-правового воздействия для исправления осужденного. Из данной нормы следует, что наказание не может быть избыточным, выходящим за рамки цели исправления. В широком смысле исправление предполагает ресоциализацию виновного (ч. 3 ст. 56 УК), то есть возвращение его к полноценной социальной жизни. Для реализации этой цели уголовный закон регламентирует институт рецидива (ст. 64), предполагающий усиление ответственности в случае, когда исправление не было достигнуто после отбытия наказания, назначенного за совершение предыдущего преступления.

6. Предупреждение совершения новых преступлений как цель наказания распадается на частное (предотвращение совершения преступления осужденными) и общее предупреждение (предотвращение совершения преступлений иными лицами).

Частное предупреждение тесным образом связано с исправлением осужденного, но имеет более широкое содержание (осужденный может вновь не совершать преступлений не потому, что исправился, а по другим причинам, например, в результате устрашения, угрозы применения более строгого наказания в случае совершения нового преступления).

Общее предупреждение означает профилактически-воспитательное воздействие на неопределенно широкий круг лиц путем устрашения тех, кто склонен к совершению правонарушений, а также путем правового воспитания граждан и информирования их относительно преступности и наказуемости определенных деяний. На общепредупредительное воздействие уголовного закона большое влияние оказывает практика его применения, обеспечение неотвратимости ответственности.

7. Международными актами рекомендуется также при назначении наказания учитывать интересы жертвы, с которой в надлежащих случаях следует консультироваться (п. 8.1. Минимальных стандартных правил Организации Объединенных Наций в отношении мер, не связанных с тюремным заключением" (Токийские правила, приняты 14.12.1990 Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН).

8. Развитие уголовного закона в рамках правового государства сопряжено с постепенным уменьшением карательной роли уголовного наказания и возрастанием его исправительного и предупредительного значения. В результате уголовная политика из репрессивной превращается в социальную политику предупреждения преступности.

Исторически вместо уголовного наказания сначала применялась кровная месть, которую затем заменило наказание, отвечающее принципу "талиона" (от лат. talio - возмездие, равноценное проступку: око за око, ущерб за ущерб, жизнь за жизнь),

²⁸ Ведомости Верховного Совета ТССР. 1971. № 13. ст. 113.

зафиксированного еще в Ветхом Завете²⁹, и определяющего природу наказания как возмездия. Данная природа наказания связана с таким пониманием и положением личности в государстве и обществе, при котором осужденный воспринимался как "враг" или как неполноценный член общества. В современном правовом государстве человек, его права и свободы, рассматривается как высшая ценность. Статья 3 Конституции Туркменистана гласит: "в Туркменистане высшей ценностью общества и государства является человек". В связи с этим, человек, даже совершивший преступление, остается значимым для общества и государства, которые заинтересованы прежде всего в его ресоциализации, а не в расправе над ним. Гуманизация наказания является общемировой тенденцией развития уголовного права, что находит свое выражение в отказе от телесных наказаний, в сокращении применения лишения свободы, в расширении круга наказаний, не связанных с изоляцией от общества, определении порядка назначения наказания и методах его исполнения.

Так, Токийские правила "Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций в отношении мер, не связанных с тюремным заключением" (приняты 14.12.1990 Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН) в п. 8.2. предусматривают применение к осужденным санкций в виде устных санкций (замечание, порицание и предупреждение), поражение в гражданских правах, возвращение имущества жертве или постановление о компенсации, судебный надзор, постановление о выполнении общественно полезных работ, направление в исправительное учреждение с обязательным ежедневным присутствием, домашний арест.

Тенденция гуманизации наказания совершенно отчетливо подчеркивается отменой и запрещением такого вида уголовного наказания как смертная казнь (которая была исключительно карой и не предполагала цели исправления). Статья 22 Конституции Туркменистана, реализуя высокие международные стандарты правового государства, отменила смертную казнь.

8. Нормам УК о наказании должно соответствовать уголовно-исполнительное законодательство, обеспечивающее исполнение (и реальную эффективность) наказаний. С 1 июля 2011 года действует Уголовно-исполнительный кодекс Туркменистана от 25 марта 2011 года № 164-IV.

Статья 44. Виды наказания

(1) Видами наказания являются:

- а) возложение обязанности загладить причинённый вред;**
- б) штраф;**
- в) лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью;**
- г) лишение государственных наград, воинских и других званий;**
- д) исправительные работы;**
- е) возложение обязанности проживания в определённой местности;**
- ж) конфискация имущества;**
- з) лишение свободы.**

(2) К военнослужащим может применяться наказание в виде ограничения по военной службе и содержания в военно-исправительной части.

1. Комментируемая статья регламентирует систему уголовных наказаний, устанавливая их исчерпывающий перечень, построенный по принципу их сравнительной тяжести "от менее тяжкого – к более тяжкому". Этот принцип соблюдается и при регламентации наказаний в санкциях статей Особенной части УК.

²⁹ См.: Пресняков М.В. Конституционная концепция принципа справедливости / под ред. Г.Н. Комковой. М.: ДМК Пресс, 2009.

Такая система наказаний ориентирует суды начинать рассмотрение вопроса о мере наказания осужденному с самой мягкой, что способствует достижению целей наказания (ч. 2 ст. 43 УК). В соответствии с принципом минимального вмешательства (который в частности закреплен в п. 2.6. Минимальных стандартных правил ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила), принятых 14.12.1990 Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН, и распространяющихся и на осужденных) суд, назначая более строгий вид уголовного наказания, должен исходить из того, что менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

Разнообразие видов наказаний дает возможность суду учесть тяжесть совершенного преступления, опасность лица, его совершившего, и назначить осужденному справедливое наказание, максимально способствующее как его исправлению, так и восстановлению социальной справедливости и предупреждению новых преступлений.

2. Каждый вид уголовного наказания, указанный в статье 44 УК, регламентирован в отдельных статьях данной главы УК (ст. 46-54). Положения данных статьей применяются судом во взаимосвязи с содержанием санкций статьей Особенной части УК, по которым подсудимый признан виновным.

3. Предусмотренный коммент. статьей перечень наказаний является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию, т.е. суд не вправе назначить уголовное наказание, не включенное в данный перечень. Кроме того, законодатель не вправе включать в статьи Особенной части УК наказания, которые не предусмотрены данной статьей.

Вместе с тем в развитии уголовного права отмечается тенденция, направленная на обеспечение большей индивидуализации и гуманизации наказания, что предполагает постепенное расширение перечня его видов.

В соответствии с п.п. 2.3. и 2.4. вышеуказанных Токийских правил в целях обеспечения большей гибкости в соответствии с характером и степенью тяжести правонарушения, личностью и биографией правонарушителя, а также с интересами защиты общества и во избежание неоправданного применения тюремного заключения система уголовного правосудия должна предусматривать широкий выбор мер, не связанных с тюремным заключением послесудебных мер; следует поощрять разработку новых мер, не связанных с тюремным заключением, и внимательно следить за этим процессом, а также систематически оценивать практику их применения.

Согласно подп. «а» пункта 32 Резолюции N 56/261 Генеральной Ассамблеи ООН "Планы действий по осуществлению Венской декларации о преступности и правосудии: ответы на вызовы XXI века" (Принята в г. Нью-Йорке 31.01.2002 на 93-ем пленарном заседании 56-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН), государства будут стремиться содействовать разработке конкретных мер и установлению привязанных к конкретным срокам целей для решения проблемы переполненности тюрем, признавая, что условия содержания в переполненных тюрьмах могут затрагивать права человека заключенных, включая такие шаги, как принятие эффективных мер внедрение соответствующих альтернатив тюремному заключению; предпочтительное применение не связанных с тюремным заключением мер, когда это возможно; и проведение информационно-просветительских кампаний для населения об альтернативах тюремному заключению и порядке их применения.

4. В отношении несовершеннолетних применяется усеченная система наказаний, предусмотренная в ст. 84 УК.

Меры наказания, которые дополнительно могут применяться к военнослужащим, указаны в ч. 2 коммент. статьи и по степени тяжести сопоставимы: ограничения по военной службе – с исправительными работами (*подробнее об этом см. п. 3 комментария к ст. 51*), а содержание в военно-исправительной части – с лишением свободы.

5. Уголовный Кодекс, реализуя предписания статьи 22 Конституции Туркменистана, не предусматривает уголовного наказания в виде смертной казни.

Статья 45. Основные и дополнительные наказания

(1) Исправительные работы, ограничение по военной службе, содержание в военно-исправительной части, лишение свободы применяются только в качестве основных наказаний.

(2) Возложение обязанности загладить причинённый вред, штраф, лишение права занимать определённую должность или заниматься определённой деятельностью, возложение обязанности проживания в определённой местности применяются как в качестве основных, так и дополнительных наказаний.

(3) Лишение государственных наград, воинских и других званий, конфискация имущества применяются только в качестве дополнительного наказания.

1. Уголовный кодекс все виды наказаний по порядку их назначения делит на три группы: а) основные, б) наказания, которые могут назначаться как в качестве основных, так и в качестве дополнительных (в теории их называют также наказания с двойной или двойственной юридической природой), и в) дополнительные.

2. Основные наказания, указанные в ч. 1 коммент. статьи, могут назначаться только самостоятельно и не могут присоединяться к другим видам наказания, т.е. несочетаемы друг с другом.

Следует иметь в виду, что суд вправе назначить не предусмотренный санкцией соответствующей статьи Особенной части УК более мягкий вид наказания при смягчении наказания в соответствии со ст. 59 УК (в связи с наличием исключительных обстоятельств), а также при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ч. 3 ст. 76 УК).

3. Часть вторая коммент. статьи указывает наказания, которые могут назначаться как в качестве основных, так и в качестве дополнительных. Назначение таких наказаний производится в соответствии с предписаниями конкретной санкции статьи Особенной части УК и правилами, указанными в главе 9 УК.

4. Дополнительными, часть 3 коммент. статьи, называет наказания, которые не могут назначаться самостоятельно, а лишь присоединяются к основным, увеличивая таким образом объем государственного принуждения, которому подвергается осужденный. Дополнительные наказания имеют важное значение в предупреждении совершения новых преступлений. Поэтому при постановлении приговора суду необходимо обсуждать вопрос о применении наряду с основным наказанием соответствующего дополнительного наказания.

При этом в некоторых случаях закон предписывает обязательное назначение дополнительного наказания. Например, наказание по ч. 1 ст. 184 "Получение взятки" обязательно сопровождается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью. Неприменение такого наказания допускается лишь в порядке исключения в соответствии со ст. 59 УК. Если же дополнительное наказание регламентировано как факультативная санкция (например, закон указывает: "с конфискацией имущества или без таковой"), то усмотрение суда в его применении более широкое, что однако не освобождает суд от обязанности мотивировать свое решение в соответствии с принципом минимального вмешательства (п. 2.6. Минимальных стандартных правил ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила), принятых 14.12.1990 Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН). Неправильное понимание назначения факультативного дополнительного наказания как диспозитивного права, а

не обязанности судьи нарушает общеправовые принципы правовой определенности и защиты от судебного произвола³⁰.

Статья 46. Возложение обязанности загладить причинённый вред

(1) Обязанность загладить причинённый вред состоит в непосредственном устранении причинённого вреда, возмещении материального и морального ущерба и принесении публичного извинения потерпевшему.

(2) Наказание в виде возложения обязанности загладить причинённый вред может быть назначено в случае, когда суд, учитывая характер вреда, наличие реальной возможности его загладить и данные о личности виновного, признает, что он способен устранить причинённый вред.

(3) Если осуждённый уклоняется от исполнения обязанности загладить причинённый вред, суд может заменить это наказание штрафом или исправительными работами в пределах установленных статьёй Особой части настоящего Кодекса, по которой лицо осуждено. Если указанные виды наказаний в санкции статьи не предусмотрены, они назначаются в минимальном размере, установленном статьями 47 и 50 настоящего Кодекса.

1. Предусмотренный коммент. статьёй вид наказания был известен еще уголовному законодательству советского периода. Статья 61 Основ уголовного законодательства Союза ССР и республик (принятых Верховным Советом СССР 02.07.1991 N 2281-1³¹) предусматривала такой вид уголовного наказания, применяемого к несовершеннолетним, как возложение обязанности загладить причиненный вред. Действующий УК для несовершеннолетних такого наказания не предусматривает (ст. 84).

Данный вид наказания соответствует подпункту "f" пункта 8.2. Минимальные стандартных правил ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила), принятых 14.12.1990 г. Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН. Указанный подпункт предусматривает возможность при вынесении приговора применить санкцию в виде возвращения имущества жертве или постановление о компенсации.

2. Обязанность загладить причиненный вред может возлагаться в любой из трех форм или их сочетании: а) непосредственном устранении причинённого вреда, б) возмещении материального и морального ущерба, в) принесении публичного извинения потерпевшему.

Непосредственное устранение причиненного вреда предполагает использование осужденным своих сил и средств для восстановления или ремонта поврежденного имущества.

Возмещение материального и морального ущерба состоит в выплате адекватной денежной компенсации, передачи новой вещи взамен поврежденной или уничтоженной. Закон не исключает совершения при этом каких-либо полезных для потерпевшего или для общества действий, независимо от вида причиненного ущерба (уход за пострадавшим), а также того, что этот компенсируемый ущерб может выходить за рамки состава преступления, например, вред от преступления с формальным составом.

Принесение публичного извинения потерпевшему есть форма возмещения морального вреда, в отличие от его денежной компенсации. При этом законодатель не ставит цели полного устранения вреда, поскольку загладить – значит смягчить, преуменьшить вред, который причинен потерпевшему. В некоторых случаях с согласия

³⁰ Принцип защиты от судебного произвола выработан в частности в практике Европейского Суда по правам человека. См, например, Постановление Европейского суда от 22 октября 2009 г. по делу "Исаев против Российской Федерации" (Isayev v. Russia), жалоба N 20756/04, § 131 – 133. Сайт ЕСПЧ: <http://www.echr.coe.int>

³¹ Ведомости СНД СССР и ВС СССР", 1991, N 30, ст. 862.

потерпевшего ущерб может быть возмещен не в полном объеме, моральный вред может быть заглажен извинением раскаявшегося преступника.

3. Данное наказание преследует все цели, предусмотренные ч. 2 ст. 43 УК, и прежде всего исправление осужденного. Неслучайно в ч. 2 коммент. статьи предусматривается специальное условие назначения этого наказания – наличие реальной возможности загладить вред и его личные способности (трудовые навыки) к этому. Принципу личной уголовно й ответственности противоречило бы исполнение уголовного наказания другими лицами, например, родственниками осужденного.

Вместе с тем это наказание наиболее полно соответствует интересам потерпевшего и восстановлению социальной справедливости.

4. Наказание в виде возложения обязанности загладить причинённый вред применяется как в качестве основного, так и дополнительного наказания и рассматривается в качестве наиболее мягкого из всех видов наказаний (ст. 44 и ч. 2 45 УК).

5. Данное наказание исполняется судебными исполнителями суда, вынесшего приговор, а также суда по месту нахождения имущества, по месту жительства и по месту работы осуждённого, или исправительным учреждением или военно-исправительной частью в случаях, когда оно назначено судом в качестве дополнительного к наказанию в виде лишения свободы или содержания в военно-исправительной части (ч. 1 и 2 ст. 13 УИК).

6. Исползованная в части 3 коммент. статьи формулировка нормы означает, что замена наказания в виде возложения обязанности загладить причинённый вред штрафом или исправительными работами допускается лишь при доказанности вины осужденного на уклонение (т.е. простого неисполнения обязанности недостаточно), а также что суд не в каждом случае заменяет наказание («суд может заменить», т.е. по буквальному смыслу нормы замена наказания не является абсолютно-определенным последствием уклонения).

Статья 47. Штраф

(1) Штраф есть денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, в размере, соответствующем определённому количеству среднемесячных размеров оплаты труда, установленных законодательством Туркменистана на момент назначения наказания.

(2) Штраф устанавливается в размере от пяти до двухсот среднемесячных размеров оплаты труда.

(3) Размер штрафа определяется судом с учётом тяжести совершённого преступления и имущественного положения осуждённого.

(4) Штраф в качестве дополнительного наказания может назначаться только в случаях, если он предусмотрен как дополнительное наказание непосредственно в норме, устанавливающей ответственность за соответствующее преступление.

(5) В случае умышленного уклонения от уплаты штрафа, назначенного судом в качестве основного наказания, штраф может быть заменён судом видами наказания, указанными в соответствующей статье или соответствующей части статьи Особенной части настоящего Кодекса.

(6) Штраф в виде наказания не применяется к лицам, не имеющим самостоятельного дохода, а также к военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

1. В части первой коммент. статьи дается легальное определение штрафа как вида уголовного наказания через категорию денежного взыскания. Сущность штрафа состоит в ущемлении имущественных интересов осужденного.

Данный вид наказания соответствует подпункту "d" пункта 8.2. Минимальные стандартных правил ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением

(Токийские правила), принятых 14.12.1990 г. Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН.

Штраф преследует все цели уголовного наказания (ч. 2 ст. 43 УК). В частности, цель исправления осужденного достигается тем, что уплата штрафа должна делать невыгодным совершение корыстного преступления.

2. Размер штрафа устанавливается в виде определенной денежной суммы, исчисляемой в количестве среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана (2010 ý. тау аўунуň № РР-5594) с 1 июля 2010 года размер штрафа определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

Следует иметь в виду, что в мировой практике существует и другой способ определения размера штрафа – пропорционально имущественному состоянию (доходу) осужденного. Считается, что данный способ лучше приспособлен для обеспечения эффективности наказания, назначаемого лицам, представляющим различные имущественные слои населения. Между тем, часть третья коммент. статьи требует от суда назначать штраф с учётом тяжести совершённого преступления и имущественного положения осуждённого, что предполагает – при соблюдении принципа справедливости и требований санкции статьи Особенной части УК, которая предусматривает соответствующее преступление – выяснение материального положения, осужденного, наличия на иждивении несовершеннолетних детей, престарелых родителей и т.п., а также исчисления размера заработной платы или иного дохода при назначении штрафа на момент вынесения приговора.

3. Штраф может назначаться как в качестве основного, так и дополнительного наказания (ст. 45 УК). В качестве основного штраф назначается либо в соответствии с санкцией, либо на основании ст. 59 «Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление» УК, либо при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 76 УК).

Часть четвертая коммент. статьи сужает сферу судебного усмотрения при назначении штрафа как дополнительного наказания. Штраф в качестве дополнительного наказания может назначаться только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК.

4. Наказание в виде штрафа исполняется судебными исполнителями суда, вынесшего приговор, а также суда по месту нахождения имущества, по месту жительства и по месту работы осуждённого (ч. 1 ст. 13 УИК).

Если осуждённый не имеет возможности единовременной уплаты штрафа, суд по ходатайству осуждённого может отсрочить или рассрочить уплату на срок до одного года (ч. 2 ст. 25 УИК).

Осуждённый обязан уплатить сумму штрафа в течение трёх месяцев со дня вступления приговора в законную силу, а в случае неуплаты осуждённым штрафа – за исключением случаев умышленного уклонения от уплаты штрафа как основного наказания – взыскание штрафа производится в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством Туркменистана (статья 25 УИК).

5. Часть пятая коммент. статьи (в ред. Закона от 26.11.2010 г.) предусматривает возможность замены штрафа, назначенного в качестве основного наказания, более строгим видом наказания, вплоть до лишения свободы. В прежней редакции уголовный закон ограничивал возможность замены штрафа лишением свободы, поэтому в этой части действующий закон как более строгий не имеет обратной силы.

Суд не в каждом случае заменяет наказание («суд может заменить», т.е. по буквальному смыслу нормы замена наказания не является абсолютно-определённым последствием уклонения). При этом закон не указывает каким образом осуществляется перерасчет размера штрафа в размер других видов наказания, это имеет особое значение, когда штраф частично уплачен. Представляется, что в таких случаях суд должен назначать новый вид наказания заново, а уплаченные суммы подлежат возврату.

Умышленно уклоняющимся от уплаты штрафа признается осужденный, не уплативший штраф либо часть штрафа в установленный срок, и имеющий реальную возможность по его уплате.

При этом статья 47 УК является неопределенной в вопросе о том, каковы последствия неуплаты штрафа, назначенного как основного наказания, если умышленного уклонения от его уплаты не было (например, возможность уплаты была утрачена по независящим от осужденного обстоятельствам, увольнения с работы, хищения имущества, и т.п.). Часть 5 этой статьи в редакции, действующей до 26.11.2010 г., прямо допускала замену штрафа другим наказанием (закон различал «простую» неуплату штрафа и злостное уклонение от его уплаты). Законодатель, принятием новой нормы, недвусмысленно исключил такую возможность.

Учитывая запрет расширительного толкования норм, регламентирующих государственное принуждение, в том числе запрет применения норм УК по аналогии (об этом см. коммент. к статье 43 УК), необходимо признать, что в рассматриваемом случае – при неумышленной неуплате штрафа как основного наказания – применяются положения ч. 3 ст. 25 УИК, в соответствии с которыми взыскание, в том числе на имущество осужденного, производится в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством Туркменистана. При этом невозможность принудительного взыскания (например, в силу отсутствия доходов и имущества) не влечет уголовно-правовых последствий.

6. Условием назначения наказания в виде штрафа – вытекающим из целей уголовного наказания – является наличие у осужденного самостоятельного дохода. В соответствии с ч. 6 ст. 47 УК штраф также не применяется к военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, отсутствие самостоятельного дохода у которых законодателем презюмируется.

7. О применении штрафа к несовершеннолетним см. ст. 85 УК и комментариев к ней.

Статья 48. Лишение права занимать определённую должность или заниматься определённой деятельностью

(1) Лишение права занимать определённую должность или заниматься определённой деятельностью состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления, на предприятиях любой формы собственности или в общественных объединениях либо заниматься определённой профессиональной или иной деятельностью.

(2) Лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью устанавливается на срок от одного года до пяти лет в качестве основного наказания и на срок от одного года до трёх лет в качестве дополнительного наказания.

(3) Лишение права занимать определённую должность или заниматься определённой деятельностью может назначаться в качестве дополнительного наказания и в случаях, когда оно не указано в качестве вида наказания за соответствующее преступление, если с учётом характера совершённого преступления и данных о личности виновного суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определённую должность или заниматься определённой профессиональной или иной деятельностью.

(4) При назначении этого наказания в качестве дополнительного к штрафу и исправительным работам, а также при условном осуждении его срок исчисляется с момента вступления приговора в законную силу. При назначении этого наказания в качестве дополнительного к лишению свободы или направлению в военно-исправительную часть его срок исчисляется с момента отбытия основного наказания.

1. Уголовное наказание в виде лишения права занимать определённую должность или заниматься определённой деятельностью сопряжено с ущемлением права на

свободный выбор рода занятий или должности в соответствии с профессиональными возможностями и квалификацией осужденного, а также в лишении или ограничении предусмотренных законом льгот и преимуществ, вытекающих из занимаемой ранее должности или рода занятий. В частности, он утрачивает на определенный срок возможность работать в соответствии с избранной профессией, с прерыванием трудового стажа, временной безработицей, невозможностью заниматься любимым делом. Положение осужденного может усугубляться еще и тем обстоятельством, что данное наказание назначается и в тех случаях, когда осужденный к моменту вынесения приговора уже был освобожден от должности в дисциплинарном порядке или в соответствии с трудовым законодательством.

Рассматриваемое наказание преследует все цели, указанные в ч. 2 ст. 43 УК, в том числе – индивидуального предупреждения специального рецидива, лишая осужденного возможности заниматься деятельностью, которая в той либо иной мере способствовала совершению им преступного деяния. Это наказание не применяется к несовершеннолетним (ст. 84 УК).

2. Из содержания части 1 ст. 48 УК следует, что данное наказание распадается на две разновидности: 1) запрет занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления, на предприятиях любой формы собственности или в общественных объединениях; 2) запрет заниматься определённой профессиональной или иной деятельностью.

В соответствии с Законом от 9 августа (Алп Арслан) 2002 г. «О подборе государственных руководителей и должностных лиц на государственную службу в Туркменистане»³², государственная служба – это профессиональная деятельность по выполнению полномочий, связанных с реализацией задач и функций государственной власти и государственного управления (ст. 1). Лица, состоящие на государственной службе, являются либо государственными должностными лицами (граждане Туркменистана, занимающие государственную должность, указанную в ч. 2 ст. 6 Закона, с установленным для нее объемом полномочий и определенным уровнем ответственности и имеющие право на основании закона принимать решения, связанные с осуществлением задач государственной службы), либо государственными служащими (граждане Туркменистана, занимающие должность, указанную в Реестре должностей государственных служащих, и осуществляющие деятельность по реализации задач государственной службы – ст. 7 Закона).

Применение запрета занимать определенные должности предполагает указание их в приговоре суда. Однако при этом, как представляется, не требуется перечислить точные названия должностей, а достаточно точно описать их характеристику, например как связанные с осуществлением функций представителей власти или с выполнением организационно-распорядительных, административно-хозяйственных полномочий.

Запрет заниматься определённой профессиональной или иной деятельностью не связан с определенной должностью, а характеризуется ограничением предметного содержания социальной деятельности. Под профессиональной деятельностью следует понимать выполнение требующей специальной подготовки работы, протекающей в рамках трудовых (служебных) отношений и являющейся как правило источником дохода осужденного (врачебной, фармацевтической, преподавательской, бухгалтерской, адвокатской, по управлению автомобилем в качестве наемного водителя и др.). Иная деятельность предполагает систематическую непрофессиональную (любительскую) деятельность, обычно протекающую вне трудовых – служебных отношений и не являющуюся основным источником дохода осужденного (охота, рыбная ловля, собирание лекарственных растений, управление личным автомобилем и др.). При этом из сопоставления норм комментируемой статьи с предписаниями части 3 ст. 13 УИК, регламентирующими порядок исполнения данного

³² Электронная газета "Туркменистан: золотой век". Режим доступа: <http://www.turkmenistan.gov.tm/ru/laws/?laws=01ag>

наказания, видно, что не существует механизма принудительного исполнения запрета заниматься такими видами непрофессиональной деятельности, на которые не требуется получение специального разрешения.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью не препятствует осужденным продолжать работать в той же организации, в той же сфере, где трудились ранее, не занимая при этом указанных в приговоре должностей и не занимаясь запрещенными им видами деятельности.

3. При назначении наказания в виде лишения права заниматься определенной деятельностью в приговоре следует конкретизировать вид такой деятельности, а также указать срок запрета занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Представляется, что на основании ст. 59 УК суд вправе назначить срок рассматриваемого наказания и менее одного года, руководствуясь правилами статьи 56 УК и учитывая принцип минимального вмешательства (который в частности закреплен в п. 2.6. Минимальных стандартных правил ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила), принятых 14.12.1990 Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН).

4. В качестве основного наказания лишение права занимать определённую должность или заниматься определённой деятельностью назначается: а) когда оно указано в санкции статьи Особенной части УК; б) в случае применения его в качестве более мягкого наказания, чем то, которое предусмотрено за данное преступление (ст. 59 УК); в) в случае замены неотбытой части наказания более мягким (ст. 76 УК).

5. Часть 3 коммент. статьи предусматривает особенность применения лишения права занимать определённую должность или заниматься определённой деятельностью. В соответствии с данной нормой указанное наказание может назначаться как дополнительное и в тех случаях, когда не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК в качестве санкции за соответствующее преступление, если с учётом характера совершённого преступления и данных о личности виновного суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определённую должность или заниматься определённой профессиональной или иной деятельностью.

При этом осужденному как за одно преступление, так и по совокупности преступлений и приговоров указанное наказание не может быть назначено одновременно и в качестве основного, и в качестве дополнительного. За одно и то же преступление осужденному не может быть назначено одновременно лишение права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью.

6. Часть 4 коммент. статьи должна толковаться во взаимосвязи с положениями статьи 30 УИК. Срок исполнения наказания, предусмотренного ст. 48 УК, назначенного в качестве основного наказания или в качестве дополнительного к наказанию, не связанному с лишением свободы или содержанием в военно-исправительной части, а также при условном осуждении, если в этом случае исполнение дополнительного наказания не отсрочено, исчисляется с момента вступления приговора в законную силу, т.е. сроки основного и дополнительного наказания начинают исчисляться одновременно. При этом в срок исполнения наказания не засчитывается время, в течение которого осуждённый занимал запрещённые для него должности либо занимался запрещёнными для него видами деятельности.

Иной порядок предусмотрен, если рассматриваемое наказание назначается в качестве дополнительного к лишению свободы или направлению в военно-исправительную часть. В этом случае его срок начинает исчисляться только с момента освобождения из мест лишения свободы или из военно-исправительной части, при этом ограничение права занимать определённую должность или заниматься определённой деятельностью фактически включается в объем правоограничений при отбытии указанных основных видов наказания. Такой подход повышает эффективность дополнительного наказания.

7. Наказание в виде лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью – в соответствии с ч. 3 ст. 13 УИК – исполняется органом внутренних дел по месту жительства или по месту отбывания наказания осуждённым. Требование приговора о лишении права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью исполняется администрацией по месту работы осуждённого, а также органами, правомочными в соответствии с законом аннулировать разрешение на занятие соответствующими видами деятельности.

Статья 49. Лишение государственных наград, воинского или другого звания

(1) При осуждении за тяжкое или особо тяжкое преступление лицо, имеющее воинское или иное звание, может быть по приговору суда лишено этого звания.

(2) При осуждении за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления лица, награждённого орденом, медалью Туркменистана или имеющего почётное звание, либо воинское или другое звание, присвоенное Президентом Туркменистана, суд при вынесении приговора с учётом данных о личности виновного решает вопрос о целесообразности внесения представления Президенту Туркменистана о лишении осуждённого ордена, медали, почётного звания, воинского или другого звания.

1. Сущность рассматриваемого вида наказания заключается в причинении осужденному моральных переживаний, связанных с утратой ранее достигнутых заслуг и успехов, а также в лишении его установленных законом денежных выплат, льгот и преимуществ, вытекающих из званий, чинов и наград, которые виновный имел до осуждения, что в конечном итоге направлено на достижение всех указанных в ч. 2 ст. 43 УК целей наказания.

2. Лишение государственных наград, воинского или другого звания применяется исключительно как дополнительное наказание (ч. 3 ст. 45 УК), т.е. присоединяется к основному наказанию, как правило – лишению свободы. При этом ни одна статья Особенной части УК не содержит в своей санкции данного наказания. Поэтому суд назначает данное наказание, руководствуясь условиями, указанными в комментируемой статье.

3. Часть первая статьи 49 УК предусматривает условие для назначения наказания в виде лишения государственных наград, воинского или другого звания: признание виновным в тяжком или особо тяжком преступлении. Тяжкими преступлениями признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы на срок до 15 лет (ч. 4 ст. 11 УК), а особо тяжкими - умышленные преступления, за совершение которых предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до 25 лет (ч. 5 ст. 11 УК).

Изложение диспозиции комментируемой нормы с помощью слов «может быть», по буквальному смыслу, означает, что суд не по каждому тяжкому или особо тяжкому преступлению лишает осужденного воинского или иного звания, т.е. данное наказание не применяется автоматически. Суд руководствуется общими правилами назначения наказания (ст. 43 и 56 УК), в частности, обязательно учитывает личность осужденного, отвечая на вопросы о том, дискредитировал ли он или имеющее у него звание, совместимо ли обладание этим званием с характером и тяжестью совершенного преступления. Например, лишение осужденного воинского звания уместно при совершении воинского преступления или преступления, связанного с военной службой.

4. Суд вправе лишить одновременно всех либо ограничиться лишением отдельного звания, чина, награды. Решение принимается исходя из характера и тяжести совершенного преступления, совокупности обстоятельств, смягчающих или отягчающих наказание, характеристики личности виновного.

5. Воинское звание – это звание со знаками различия, присваиваемое военнослужащему и военнообязанному (п. 15 ст. 2 Закона Туркменистана «О воинской

обязанности и военной службе»³³. Статья 44 данного Закона регламентирует конкретные составы военнослужащих и их воинские звания). Положениям части 1 коммент. статьи корреспондирует норма п. 1 ч. 1 ст. 46 Закона Туркменистана «О воинской обязанности и военной службе», в соответствии с которой по предложению суда военнослужащие и граждане, пребывающие в запасе или отставке, за грубые проступки, порочащие честь воинского звания, могут быть лишены воинских званий.

Следует иметь в виду, что лишение воинского звания военнослужащего, имеющего воинское звание офицера (проходящего службу как по призыву, так и по обязательству - контракту) является основанием для увольнения с воинской службы (п. 4 ч.1 и п. 6 ч. 2 ст. 49 Закона Туркменистана «О воинской обязанности и военной службе»).

Иное (помимо воинского) звание могут иметь сотрудники органов внутренних дел, в т.ч. полиции, прокуратуры, судьи, сотрудники дипломатической службы.

Сотрудникам органов внутренних дел (не являющимся военнослужащими) присваиваются специальные звания в соответствии с Законом «Об органах внутренних дел Туркменистана». Лица рядового, сержантского и офицерского состава органов внутренних дел могут быть снижены в воинских и специальных званиях или лишены их за совершение проступков, дискредитирующих звание сотрудника или органов внутренних дел (ст. 28 Закона Туркменистана «Об органах внутренних дел Туркменистана»). В соответствии со ст. 27 Закона Туркменистана «Об органах внутренних дел Туркменистана» сотрудникам органов внутренних дел присваиваются специальные звания. Перечень специальных званий и порядок их присвоения устанавливаются Президентом Туркменистана.

Работники прокуратуры в соответствии с занимаемой должностью, квалификацией и стажем работы имеют классные чины и другие звания. Порядок их присвоения определяется Положением, утверждаемым Президентом Туркменистана (ст. 65 Закона Туркменистана «О прокуратуре Туркменистана»³⁴).

Судьям присваивается один из шести квалификационных классов, лишение которого может иметь место на основании обвинительного приговора суда. Лишение квалификационных классов производится Президентом Туркменистана по представлению Председателя Верховного суда Туркменистана (ч. 8 и 9 ст. 72 Закона Туркменистана «О суде»³⁵).

Сотрудники дипломатической службы могут иметь дипломатический ранг.

О почетных званиях см. коммент. к ч. 2 ст. 49.

6. Наказание в виде лишения воинского или другого звания исполняется органом или должностным лицом, которые в соответствии с законодательством Туркменистана осуществляют полномочия по присвоению этих воинских или других званий (ч. 7 ст. 13 УИК). Орган или должностное лицо, получив копию приговора, вносит в соответствующие документы запись о лишении осуждённого воинского или другого звания, а также принимает меры к лишению его прав и льгот, связанных со званием. Копия приговора в отношении военнослужащего запаса направляется в военный комиссариат по месту нахождения его на воинском учёте (ст. 160 УИК).

7. Часть вторая коммент. статьи регламентирует основания, условия и порядок лишения орденов, медалей Туркменистана или званий, присвоенных Президентом Туркменистана.

Данная норма, по сравнению с частью первой статьи 49 УК, вводит:

во-первых, дополнительное условие для применения наказания – необходимость учета данных о личности виновного (*Об общих правилах учета личности при назначении наказания см. коммент. к ст. 56 УК*). В соответствии со статьей 21 Закона

³³ Электронная газета "Туркменистан: золотой век". Режим доступа: <http://www.turkmenistan.gov.tm/ru/laws/?laws=01gy>

³⁴ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2009 г., №3, ст. 51

³⁵ Электронная газета "Туркменистан: золотой век". Режим доступа: <http://www.turkmenistan.gov.tm/ru/laws/?laws=01fo>

Туркменистана «О государственных наградах Туркменистана» от 2 октября 2009 года³⁶ гражданин Туркменистана, удостоенный государственной награды Туркменистана, должен служить примером в труде, быту, в выполнении воинского долга, других обязанностей, возлагаемых на граждан Конституцией Туркменистана и законами Туркменистана;

во-вторых, признак целесообразности применения данного наказания (этим еще более подчеркивается меньшая степень неотвратимости применения данного вида наказания и, соответственно, большая степень судебного усмотрения);

в-третьих, указывает на порядок исполнения приговора суда в этой части – Президентом Туркменистана по представлению суда. Последнее положение применяется в системе действующего правового регулирования исключительно через Верховный суд Туркменистана.

Согласно ч. 3 ст. 473 УПК, если в приговоре указано на необходимость поставить вопрос о лишении осуждённого государственной награды Туркменистана, воинского, специального или иного звания, классного чина, дипломатического ранга или квалификационного класса, присвоенных Президентом Туркменистана, то Верховный суд Туркменистана направляет Президенту Туркменистана представление судьи или суда, вынесших соответствующий приговор, а также копию приговора и справку о вступлении его в законную силу³⁷.

Законом Туркменистана «О государственных наградах Туркменистана» предусмотрены три категории наград: а) высшая степень отличия Туркменистана Статья 8. Звание *Türkmenistanyn Gahrymany*; б) ордена и медали Туркменистана (статьи 9 и 10); в) почетные звания (ст. 12). Почетными являются звания, которые присваиваются за выдающиеся заслуги в области науки, техники, культуры, искусства и т.д.³⁸

8. Статья 157 УПК предусматривает меру принуждения, обеспечивающую применение указанного наказания - изъятие орденов и медалей при заключении подозреваемого, обвиняемого или подсудимого под стражу.

Статья 50. Исправительные работы

(1) Исправительные работы устанавливаются на срок от двух месяцев до двух лет и отбываются на основании приговора суда по месту работы осуждённого либо в иных местах на территории проживания осуждённого. Из заработка осуждённого к исправительным работам производится удержание в доход государства в размере, установленном приговором суда, в пределах от пяти до двадцати процентов.

(2) Исправительные работы не применяются к нетрудоспособным, к лицам, не достигшим шестнадцати лет, к беременным женщинам и женщинам, находящимся в отпуске по уходу за ребенком, к лицам, достигшим пенсионного возраста, а также к военнослужащим, учащимся и студентам высших учебных заведений.

(3) В случае злостного уклонения от отбывания исправительных работ суд по совместному представлению органа, ведающего исполнением наказания, и органа, осуществляющего контроль за исполнением уголовного наказания, может неотбытый срок исправительных работ заменить наказанием в виде лишения свободы из расчёта один день лишения свободы за три дня исправительных работ.

³⁶ Электронная газета "Туркменистан: золотой век". Режим доступа: http://www.turkmenistan.gov.tm/_ru/laws/?laws=01fs

³⁷ См. также: пункт «а» ст. 28 Закона Туркменистана «О государственных наградах Туркменистана» от 2 октября 2009 года и часть 3 ст. 160 УИК.

³⁸ См.: Положение «О почётных званиях Туркменистана». Электронная газета "Туркменистан: золотой век". Режим доступа: http://www.turkmenistan.gov.tm/_ru/laws/?laws=01fu

1. Сущность исправительных работ как вида наказания заключается в ограничении трудовых и имущественных прав осужденного. Тяжесть данного наказания определяется сроком отбывания и размером вычетов из зарплаты, а также возложением обязанности трудоустроиться на определенную работу (в том числе если он не имеет постоянного места работы), запретом увольняться с работы по собственному желанию или соглашению сторон без письменного разрешения органа, ведающего исполнением данного наказания, возложением обязанностей подвергаться воспитательным мероприятиям со стороны этого органа, являться по его вызову для регистрации два раза в месяц, согласования времени ежегодного оплачиваемого отпуска, выполнять другие обязанности и соблюдать запреты (ст. 34 УИК).

Данный вид наказания соответствует подпункту "d" пункта 8.2. Минимальные стандартных правил ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила), принятых 14.12.1990 г. Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН.

2. Исправительные работы назначаются только в качестве основного вида наказания (ч. 1 ст. 45) в случаях, когда этот вид наказания предусмотрен в санкции статьи Особенной части УК, предусматривающей ответственность за соответствующее преступление, а также в случае замены наказания в виде возложения обязанности загладить причиненный вред или штрафа исправительными работами (ч. 3 ст. 46, ч. 5 ст. 47 УК), назначении более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление (ст. 59 УК) и при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 76 УК).

Исправительные работы предполагают привлечение осужденного, как правило, к физическому труду, при этом суд должен выяснять трудоспособность подсудимого, место его постоянного жительства и другие обстоятельства, свидетельствующие о возможности исполнения данного наказания.

Несовершеннолетним осужденным исправительные работы назначаются по правилам статьи 86 УК.

3. Комментируемая статья (часть 1) предусматривает два вида исправительных работ: первый отбывается по месту работы осужденного, а второй - в иных местах, определяемых органом, ведающим исполнением наказаний, на территории проживания осужденного (ч. 1 ст. 33 УИК). Второй вид этого наказания предназначен в первую очередь для осужденных, не имеющих постоянного места работы. Однако по уголовно-исполнительному законодательству он может применяться и к лицам, имеющим постоянную работу. Так, в соответствии с ч. 4-5 ст. 33 УИК лицам, осужденным к исправительным работам в иных местах, может быть предложено уволиться с места работы; они трудоустраиваются самостоятельно либо направляются в органы службы занятости и трудоустраиваются ими в приоритетном порядке. Осужденный к исправительным работам в иных местах не вправе отказаться от предложенной ему работы по месту его жительства, независимо от того, соответствует ли эта работа его специальности.

Существование такого вида уголовного наказания как исправительные работы в иных местах, определяемых органом, ведающим исполнением наказаний, связано с определенным принуждением к труду, что не противоречит международным стандартам. В соответствии с ч. 3 ст. 8 Международного Пакта от 16.12.1966 года "О гражданских и политических правах" государство вправе использовать принудительный или обязательный труд (каторжные работы) в качестве уголовного наказания за преступление.

При применении данного вида исправительных работ следует иметь в виду, что исправительные работы не должны подменять собой и применяется вместо наказания в виде лишения права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью (ст. 48 УК).

4. Порядок и условия исполнения исправительных работ регулируются уголовно-исполнительным законодательством (ст. 33 - 39 УИК), а само исполнение возлагается на органы внутренних дел на территории проживания осужденного (ч. 4 ст. 13 УИК), а в

случае, когда осуждённый не имеет постоянного места жительства, исполнение приговора возлагается на орган, ведающий исполнением наказаний по месту вынесения приговора (ч. 6 ст. 33 УИК).

Исчисление срока наказания в виде исправительных работ регламентируется статьей 35 УИК, а порядок производства удержаний из заработка осуждённых – статьей 37 данного Кодекса. В частности, удержания производятся из всех видов заработка по каждому месту работы из всей суммы доходов (за исключением государственных пособий, выплат единовременного характера) за каждый отработанный месяц при выплате заработной платы, независимо от наличия претензий к осуждённому по исполнительным документам. В случае отмены или изменения приговора с прекращением дела суммы, излишне удержанные из заработка осуждённого, возвращаются ему полностью.

5. Комментарий к статье в редакции до 26 марта 2011 г. содержала часть 3, в которой устанавливалось общее правило о том, что продолжительность отбывания исправительных работ не включалась в общий трудовой стаж. Действующая редакция нормы такого ограничения не содержит, а в соответствии с ч. 6 ст. 34 УИК время отбывания исправительных работ включается в стаж работы.

6. Часть третья комментируемой статьи устанавливает последствия злостного уклонения от отбывания исправительных работ. Данная норма находится в нормативном единстве со статьей 39 УИК, предусматривающей ответственность за нарушение порядка и условий отбывания наказания в виде исправительных работ и злостное уклонение от отбывания наказания. В соответствии с данной статьей злостно уклоняющимся от отбывания наказания в виде исправительных работ признаётся лицо, скрывшееся с места жительства, местонахождение которого неизвестно, либо допустившее повторное нарушение порядка и условий отбывания наказания в виде исправительных работ после объявления ему письменного предупреждения за любое из следующих нарушений: 1) непоступление на работу без уважительных причин в течение пятнадцати дней после письменного предупреждения органа, ведающего исполнением наказаний, либо уклонение на тот же срок от учёта в органах службы занятости; 2) неявка в орган, ведающий исполнением наказаний, без уважительных причин после письменного предупреждения; 3) нарушение установленных настоящим Кодексом обязанностей или запретов после письменного предупреждения; 4) прогул или появление на работе в нетрезвом состоянии или в состоянии наркотического, токсического или иного опьянения, совершённые после применения мер взыскания за аналогичное нарушение; 5) прекращение трудового договора по собственному желанию или по соглашению сторон без разрешения органа, ведающего исполнением наказаний. При этом осуждённый считается не имеющим взысканий, если в течение одного года со дня наложения последнего взыскания он не был подвергнут новому взысканию.

Под органом, осуществляющим контроль за исполнением уголовного наказания, в ч. 3 комментируемой статьи – в силу специальной нормы, закреплённой в части 5 ст. 39 УИК – понимается наблюдательная комиссия при хякимликах по усилению контроля за соблюдением законности в работе органов исполнения уголовного наказания и проведению работы с лицами, отбывающими наказание и освободившимися от наказания, состоящими под надзором (ч. 2 ст. 16 УИК).

Решая вопрос о том, является ли злостным уклонение от отбывания исправительных работ, суд проверяет обоснованность применения к осуждённому органом, ведающим исполнением наказания, предупреждений, указанных в ст. 39 УИК, выясняет причины повторного нарушения порядка и условий отбывания наказания после объявления осуждённому предупреждения в письменном виде, а также другие обстоятельства, свидетельствующие о нежелании осуждённого работать (появление на работе в нетрезвом состоянии, прогулы, увольнение с работы, уклонение от обязанности сообщить об изменении места работы и места жительства и т.п.).

7. Замена исправительных работ другим видом наказания также возможна в отношении осуждённых, признанных нетрудоспособными после вынесения приговора в соответствии с ч. 7 ст. 33 УИК.

Статья 51. Ограничение по военной службе

(1) Ограничение по военной службе применяется к осуждённым военнослужащим офицерского состава, а также военнослужащим, проходящим военную службу по обязательству, на срок от двух месяцев до двух лет в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, а также когда суд, учитывая обстоятельства дела и личность осуждённого, найдёт целесообразным вместо лишения свободы на срок не свыше двух лет применить ограничение по военной службе на тот же срок.

(2) Из денежного содержания осуждённого к ограничению по военной службе производится удержание в доход государства в размере, установленном приговором суда, в пределах от пяти до двадцати процентов. Во время отбывания наказания в виде ограничения по военной службе осуждённый не может быть повышен в должности, воинском звании, а срок наказания не засчитывается ему в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания и для назначения пенсии.

1. Ограничение по военной службе – специальный вид наказания, который может назначаться в качестве основного (ч. 1 ст. 45 УК) только военнослужащим офицерского состава или военнослужащим, проходящим военную службу по обязательству. Оно назначается в случаях: а) в соответствии с санкцией за воинские преступления (глава 34 УК); б) в порядке замены лишения свободы в соответствии с предписанием ч. 1 ст. 51; в) при назначении более мягкого наказания, чем предусмотренного за данное преступление по п. «а» ч. 1 ст. 59; г) при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 76 УК). Три последних случая применяются как за воинские, так и за другие преступления.

2. Карательные элементы рассматриваемого вида наказания заключаются в том, что: а) из денежного довольствия осужденного производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, но не свыше 20%; б) осужденный во время отбывания наказания не может быть повышен ни в должности, ни в воинском звании; в) время отбывания наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания и для назначения пенсии; г) возможном перемещении осужденного на воинскую должность, не связанную с руководством подчинёнными, в том числе в другую воинскую часть или местность (ч. 2 ст. 140 УИК).

Применение этого вида наказания дает возможность военнослужащим, совершившим нетяжкие преступления, продолжать военную службу, выполнение ими профессиональных воинских обязанностей (особенно высококвалифицированным специалистам в отдельных областях военного дела).

3. По своему фактическому содержанию – умаление имущественных и трудовых прав – ограничение по военной службе имеет значительное сходство с исправительными работами, которые военнослужащим не назначаются. При этом обращает на себя внимание различный подход законодателя к соотношению тяжести данных видов наказаний и лишения свободы. Три дня исправительных работ приравниваются к одному дню лишения свободы (ч. 3 ст. 50 УК). Часть 1 статьи 65 УК также устанавливает правило, в соответствии с которым при сложении наказаний по совокупности преступлений и совокупности приговоров одному дню лишения свободы соответствует три дня исправительных работ или ограничения по военной службе (пункт «в»). Однако в части 1 комментируемой статьи ограничение по военной службе заменяют лишение свободы «на тот же срок», т.е. по буквальному смыслу – один день за один день. Однако установленное в ч. 1 ст. 51 УК правовое регулирование никак не

нарушает права военнослужащих, поскольку ставит их в более благоприятное положение по сравнению с осужденными к исправительным работам. По буквальному смыслу ч. 1 ст. 51 УК, суд, применяя вместо лишения свободы на срок не свыше двух лет ограничение по военной службе, не может назначить срок последнего свыше 2-х лет. Если бы действовало соотношение, установленное ч. 3 ст. 50 и ч. 1 ст. 65 УК, то суд в три раза увеличивал бы срок ограничений по службе. При этом замена ограничения по службе лишением свободы законом не предусмотрена.

4. В соответствии с Законом Туркменистана «О воинской обязанности и военной службе»³⁹ военная служба – это особый вид государственной службы военнослужащих в Вооружённых Силах Туркменистана, других войсках и военных органах (п. 24 ст. 2, ч. 1 ст. 33); военнослужащие – это граждане Туркменистана, проходящие воинскую службу в Вооружённых Силах Туркменистана, других войсках и военных органах (п. 13 ст. 2, ч. 2 ст. 33); прохождение военной службы гражданами осуществляется либо по призыву, либо по обязательству (контракту) на добровольной основе (п. 1, 2, 22 ст. 2).

По смыслу статьи 44 указанного Закона, военнослужащие офицерского состава – это лица, замещающие должности младших, старших и высших офицеров (как правило, являющиеся офицерами, т.е. имеющими присвоенное офицерское звание – п. 29 ст. 2. Однако занимать такую должность могут и лица, еще не имеющие соответствующего звания, например, слушатели – п. 9 ст. 2).

5. Ограничение по военной службе исполняется командованием воинской части по месту прохождения службы военнослужащим (ч. 8 ст. 13 УИК) в соответствии с нормами главы 17 УИК, путем издания и объявления соответствующего приказа по воинской части (ч. 1 ст. 137).

Удержание в доход государства производится с денежного содержания военнослужащего, включающего должностной оклад и надбавки к воинскому званию (ст. 138 УИК). По буквальной интерпретации данной нормы, удержания не производятся с ежемесячных и иных надбавок и других дополнительных денежных выплат, а расширительное толкование закона, ограничивающего права граждан, недопустимо. Согласно ч. 4 ст. 3 УК никто не может быть подвергнут уголовному наказанию иначе как *в соответствии с законом*. По смыслу ст. 18 и 23 Конституции Туркменистана использование аналогии при применении норм, ограничивающих права и свободы граждан, запрещено. Согласно ст. 23 Конституции Туркменистана, человек не может быть ограничен в правах или лишен принадлежащих ему прав, осужден или подвергнут наказанию иначе как *в точном соответствии с законом*. Упоминание точного соответствия закону и исключает аналогию.

Обращает на себя внимание некоторая несогласованность нормы ч. 2 коммент статьи, предусматривающей правило о том, что срок наказания не засчитывается осужденному для назначения пенсии, и положения ч. 3 ст. 137 УИК, в соответствии с которым время отбывания военнослужащим наказания в виде ограничения по военной службе засчитывается в стаж его работы. Представляется, что данная коллизия должна разрешаться в пользу обвиняемого в соответствии с конституционным принципом презумпции невиновности, согласно которому в пользу обвиняемого должны разрешаться также и сомнения, возникающие при применении уголовного и уголовно-процессуального законов (ч. 2 ст. 18 УПК).

Статья 51.1. Возложение обязанности проживания в определённой местности

(1) Возложение обязанности проживания в определённой местности состоит в удалении осуждённого из места его жительства с обязательным поселением в определённой местности.

³⁹ Электронная газета "Туркменистан: золотой век". Режим доступа: <http://www.turkmenistan.gov.tm/ru/laws/?laws=01gy>

(2) Возложение обязанности проживания в определённой местности устанавливается на срок от пяти до пятнадцати лет в качестве основного наказания и на срок от двух до пяти лет в качестве дополнительного наказания.

(3) Возложение обязанности проживания в определённой местности не применяется к лицам, не достигшим к моменту совершения преступления восемнадцатилетнего возраста, а также к инвалидам первой и второй групп, лицам, достигшим пенсионного возраста, беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет.

(4) В случае злостного уклонения от отбывания наказания в виде возложения обязанности проживания в определённой местности и выезда в этих целях из обязательного места проживания суд по совместному представлению органа, ведающего исполнением наказания, и органа, осуществляющего контроль за исполнением уголовного наказания, вправе своим определением направить такое лицо для отбывания наказания в виде лишения свободы в исправительную колонию. При этом время нахождения в местах обязательного проживания засчитывается в срок лишения свободы из расчёта один день обязательного проживания в определённой местности за один день лишения свободы. Время оставления места обязательного проживания в целях уклонения от отбывания наказания не засчитывается в срок обязательного проживания в определённой местности.

(5) Если осуждённый, на которого возложена обязанность проживания в определённой местности, совершил преступление, суд назначает ему наказание по правилам статьи 64 настоящего Кодекса.

1. Наказание в виде возложения обязанности проживания в определённой местности заключается в удалении осуждённого из места его жительства с обязательным поселением в определённой местности на срок, установленный приговором суда. Перечень таких местностей определяется Кабинетом Министров Туркменистана (ч. 1 ст. 40 УИК). По своему содержанию данное наказание является ссылкой.

Карательная сущность этого наказания состоит в ограничении права осуждённого свободно передвигаться и выбирать место жительства в пределах Туркменистана, гарантированного статьей 26 Конституции Туркменистана. Одновременно ограничиваются и жилищные, трудовые права, т.к. переезд на новое место жительства может повлечь за собой увольнение с работы и т.д. Вместе с тем каких либо специальных ограничений права на труд не устанавливается (ч. 3 ст. 40 УИК).

2. В качестве основного наказания возложение обязанности проживания в определённой местности применяется в случаях, когда этот вид наказания предусмотрен в санкции статьи Особенной части УК, устанавливающей ответственность за соответствующее преступление, а также при назначении более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление (ст. 59 УК) и при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 76 УК).

Исходя из целей наказания (ч. 2 ст. 43 УК), возложение обязанности проживания в определённой местности применяется, если характер и степень общественной опасности совершенного преступления и личность виновного дают основание полагать, что его исправление может быть достигнуто без изоляции от общества, но при условии удаления его из той среды, в которой было совершено преступление. Этим пресекается использование виновным своих преступных связей и предотвращается возможность совершения им нового преступления.

3. Наказание в виде возложения обязанности проживания в определённой местности исполняется органами внутренних дел на территории, определённой законодательством Туркменистана (ч. 5 ст. 13, ч. 2 ст. 40 УИК). В системе органов внутренних дел обязанность осуществления контроля за поведением лиц, на которых возложено наказание в виде обязанности проживания в определённой местности возлагается на полицию.

Если данное наказание назначено в качестве основного, то осужденный следует к месту его отбывания самостоятельно, с соответствующим предписанием от органа внутренних дел (ч. 2 ст. 41 УИК). При уклонении осужденного он подвергается приводу и может быть направлен к месту отбытия наказания в сопровождении представителя органа внутренних дел.

Если рассматриваемое наказание назначено в качестве дополнительного, то после отбытия основного наказания осужденный направляется администрацией исправительного учреждения к месту проживания в определенной местности под конвоем (ч. 6 ст. 41 УИК).

Срок наказания исчисляется с момента постановки осужденного на учёт в орган внутренних дел по месту исполнения наказания. В этот срок засчитывается время содержания под стражей в качестве меры пресечения из расчета один день содержания под стражей за два дня возложения обязанности проживания в определенной местности (ч. 3 ст. 66 УК).

4. Об установлении возраста несовершеннолетнего см. коммент. к ч. 1 ст. 82 УК.

5. Злостно уклоняющимся от отбывания наказания в виде возложения обязанности проживания в определенной местности признается лицо, выехавшее в этих целях из обязательного места проживания, допустившее повторное нарушение порядка и условий отбывания наказания после объявления ему письменного предупреждения, а также скрывшееся с места обязательного проживания, местонахождение которого неизвестно (ч. 1 ст. 42 УИК).

Орган, ведающий исполнением наказания, - это органа внутренних дел по месту исполнения наказания, а орган, осуществляющий контроль за исполнением уголовного наказания, - это наблюдательная комиссия по месту отбывания наказания при хякимликах по усилению контроля за соблюдением законности в работе органов исполнения уголовного наказания и проведению работы с лицами, отбывающими наказание и освободившимися от наказания, состоящими под надзором (ч. 2 ст. 16, ч. 2 ст. 42 УИК).

6. Закон Туркменистана от 23 марта 2000 года №22-II "О порядке применения меры уголовного наказания в виде возложения обязанности проживания в определенной местности" как более ранний по отношению к УК не действует в части, противоречащей УК.

Статья 52. Конфискация имущества

(1) Конфискация имущества есть принудительное безвозмездное изъятие в собственность государства имущества, являющегося собственностью осужденного и приобретённого способом, запрещённым законом.

(2) Конфискация имущества устанавливается за преступления средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие преступления, совершённые с корыстной целью, и может быть назначена только в случаях, предусмотренных уголовным законом.

(3) Не подлежит конфискации имущество, необходимое осужденному или лицам, находящимся на его иждивении, согласно перечню, данному в Приложении к настоящему Кодексу.

1. Уголовное наказание в виде конфискации состоит в ограничении имущественных прав осужденного, совершившего преступление с корыстной целью, и в соответствии с принципом справедливости направлено на возмещение материального ущерба государству. Принудительность конфискации заключается в том, что при вступлении приговора в силу определенное имущество изымается помимо воли осужденного и членов его семьи. Безвозмездность изъятия означает, что изъятые имущество не компенсируется. Однако при незаконном осуждении имущество может быть возвращено незаконно осужденному, если оно не обращено еще в собственность государства или не реализовано в установленном законом порядке.

2. Конфискация имущества имеет некоторые общие черты со штрафом (имущественный характер взыскания, принадлежащее осужденному определенное имущество поступает в собственность государства, а не какого-либо лица, оба наказания исполняются одновременно). В отличие от штрафа конфискация является более строгим наказанием; применяется по преступлениям, в том числе даже особо тяжким, совершенным с корыстной целью; состоит в изъятии не только денежных средств, но и любого другого имущества (штраф же лишь денежное взыскание); является только дополнительным наказанием - ч. 3 ст. 45 УК (штраф же может быть и основным).

Данный вид наказания соответствует подпункту "е" пункта 8.2. Минимальные стандартных правил ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила), принятых 14.12.1990 г. Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН.

3. В соответствии со ст. 17 Всеобщей декларации прав человека (принятой 10.12.1948 Генеральной Ассамблеей ООН) никто не должен быть произвольно лишен своего имущества. Запрет произвольных действий означает необходимость соблюдения принципа законности, предполагающего в том числе четкое законодательное регулирование любого вмешательства публичных властей в право на уважение собственности. Кроме того, запрет произвольного лишения имущества также предполагает соразмерность возможного ограничения данного фундаментального права требованиям общественного, публичного интереса.

В законодательстве Туркменистана данные требования не только в полной мере реализованы, но и установлены дополнительные гарантии соблюдения права собственности. Во-первых, статья 9 Конституции Туркменистана устанавливает норму, в соответствии с которой конфискация собственности не допускается, за исключением собственности, приобретенной способом, запрещенным законом. Эта же гарантия закреплена и в части первой комментируемой статьи. Тем самым законодатель фактически запрещает так называемую полную конфискацию, предусматривающую отобрание всего имущества⁴⁰, и предусматривает лишь частичную конфискацию, которая распространяется только на то имущество, которое указано в приговоре путем либо перечисления конкретных предметов, либо указания размера. Кроме того, часть 2 коммент. статьи, реализуя начало законности, ограничивает усмотрение суда при назначении конфискации лишь случаями, когда она специально предусмотрена санкциями статей Особенной части УК.

Во-вторых, применение конфискации как и других видов уголовного наказания подчинено принципу справедливости с тем, чтобы наказание строго соответствовало тяжести преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного (ч. 6 ст. 3 УК), и назначалось в указанных в законе целях (ч. 2 ст. 43 УК).

4. Часть первая коммент. статьи устанавливает для применения конфискации два ограничительных условия, которые должны быть в наличии одновременно: 1) имущество является собственностью осужденного и 2) имущество приобретено способом, запрещенным законом.

Между тем применение анализируемой нормы может столкнуться с трудностями, вызванными тем, что в ряде случаев практически невозможно отделить "собственность осужденного" от законной собственности иных лиц, так как преступники используют различные формы сокрытия своей собственности, в том числе путем ее переоформления на других лиц.

В этой связи толкование и применение комментируемых норм должно осуществляться с учетом международно-правовых обязательств Туркменистана. Так, в соответствии со статьей 12 Конвенции против транснациональной организованной преступности (принята в г. Нью-Йорке 15.11.2000 г. Резолюцией 55/25 на 62-ом пленарном заседании 55-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН) государства-участники принимают в максимальной степени, возможной в рамках их внутренних

⁴⁰ См.: Таганцев Н.С. Русское уголовное право. Т. 2. М., 1994. С. 159-163.

правовых систем, такие меры, какие могут потребоваться для обеспечения возможности конфискации доходов от преступлений, охватываемых настоящей Конвенцией, или имущества, стоимость которого соответствует стоимости таких доходов, равно и имущества, оборудования или других средств, использовавшихся или предназначенных для использования при совершении данных преступлений (ч. 1); если доходы от преступлений были превращены или преобразованы, частично или полностью, в другое имущество, то меры, указанные в настоящей статье, применяются в отношении такого имущества (ч. 3); если доходы от преступлений были приобщены к имуществу, приобретенному из законных источников, то конфискации подлежит та часть имущества, которая соответствует оцененной стоимости приобщенных доходов от преступлений (ч. 4); к прибыли или другим выгодам, которые получены от доходов от преступлений, от имущества, в которое были превращены или преобразованы доходы от преступлений, или от имущества, к которому были приобщены доходы от преступлений, также применяются меры, указанные в настоящей статье, таким же образом и в той же степени, как и в отношении доходов от преступлений (ч. 5); государства-участники могут рассмотреть возможность установления требования о том, чтобы лицо, совершившее преступление, доказало законное происхождение предполагаемых доходов от преступления или другого имущества, подлежащего конфискации, в той мере, в какой такое требование соответствует принципам их внутреннего законодательства и характеру судебного и иного разбирательства (ч. 7).

При этом последнее положение – о переложении бремени доказывания законности происхождения имущества на самого осужденного – как представляется, не может применяться без внесения в туркменское законодательство соответствующих изменений (прямо закрепляющих указанную норму), даже несмотря на то, что в соответствии с ч. 3 ст. 162 УИК споры о принадлежности имущества, подлежащего конфискации по приговору, разрешаются в порядке гражданского судопроизводства.

Данный вывод опирается на фундаментальный принцип законности (ст. 18, 23 Конституции Туркменистана, ч. 2 ст. 3 УК). В уголовно-правовой сфере – в силу общезапретительного типа правового регулирования – государству разрешено только то, что прямо предусмотрено законом, то есть расширительное или распространительное толкование норм, регламентирующих уголовное наказание, или применение их по аналогии запрещено. Сомнения, возникающие при применении уголовного закона, должны разрешаться в пользу обвиняемого (ч. 2 ст. 18 УПК). Кроме того, наказание, подлежащее применению к лицу, совершившему преступление, должно строго соответствовать тяжести преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного (ч. 6 ст. 3 УК), что предполагает доказывание оснований и условий для применения уголовного наказания в виде конфискации имущества, одним из которых (закрепленных в качестве конституционной гарантии в ст. 9 Конституции) является незаконность происхождения конфискуемого имущества.

5. Между комментируемой нормой и частью первой статьи 162 УИК имеется некоторое противоречие. Последняя норма, определяя имущество, подлежащее конфискации, указывает: «конфискации подлежит имущество, являющееся собственностью осужденного и приобретенное способом, запрещенным законом, а также *орудия преступления* (курсив мой – К.К.) и имущество, добытое преступным путём». При этом орудия преступления могут быть приобретены на совершенно законных основаниях (например, автомобиль, на котором перевозился похищенный груз). Это так называемая «специальная конфискация», предполагающая изъятие предметов, имеющих процессуальное значение.

Нормам ч. 1 ст. 162 УИК корреспондируют положения п.п. 1-5 ч. 3 ст. 130 УПК, в соответствии с которыми в приговоре должен быть решён вопрос о судьбе вещественных доказательств и других изъятых предметах, при этом: орудия преступления, принадлежащие обвиняемому, подсудимому, уничтожаются или конфискуются, в зависимости от их ценности; деньги и иные ценности, приобретенные преступным путем, передаются в доход государства; вещи, запрещенные к обращению, передаются в соответствующие учреждения или уничтожаются; вещи, не

представляющие никакой ценности и не могущие быть использованными, уничтожаются, а в случае ходатайства заинтересованных лиц или учреждений - выдаются им; остальные вещи возвращаются их владельцам, а при неустановлении последних переходят в собственность государства.

Представляется, что данная коллизия должна разрешаться на основе имеющей большую юридическую силу статьи 9 Конституции Туркменистана, запрещающей конфискацию собственности, за исключением собственности, приобретенной способом, запрещённым законом. Соответственно, если орудия преступления (а равно и другие вещественные доказательства или изъятые предметы) были приобретены законным путем, то они не могут быть подвергнуты конфискации. Это соответствует и буквальному смыслу ч. 1 ст. 52 УК, и ч. 2 этой же статьи (допускающей назначение конфискации только в случаях, предусмотренных уголовным законом), и вышеуказанным принципам международного права, запрещающим произвольное, то есть не предусмотренное уголовным законом, применение уголовного наказания в виде конфискации, и статье 1 УК, запрещающей вводить меры уголовной ответственности иными, помимо Уголовного кодекса, законами.

Вышеизложенный вывод не опровергается и тем, что комментируемая статья регламентирует конфискацию в узком смысле слова – как уголовное наказание, а термин конфискация используется и в широком смысле – как мера по окончательному изъятию имущества (под который подпадает и вышеуказанная специальная – процессуальная конфискация). Так, в соответствии с Конвенцией против транснациональной организованной преступности (принята в г. Нью-Йорке 15.11.2000 г. Резолюцией 55/25 на 62-ом пленарном заседании 55-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН) целей данной Конвенции конфискация означает окончательное лишение имущества по постановлению суда или другого компетентного органа (п. «g» ст. 2). Однако статья 9 Конституции Туркменистана охватывает по своему содержанию как узкий, так и широкий смысл конфискации.

Вместе с тем не исключается обращение взыскания на орудия преступления, принадлежащие осужденному (например, автомобиля) и не относящиеся к предметам, изъятым из оборота, в гражданском судопроизводстве в порядке исполнения деликтных обязательств из причинения вреда (ст. 1027 ГК) или в порядке исполнения решения суда о компенсации морального вреда потерпевшему (п. «и» ст. 11 ГК).

6. О понятии преступлений средней тяжести, тяжких и особо тяжких см. статью 11 УК и комментарий к ней.

7. Согласно УИК наказание в виде конфискации имущества исполняется судебными исполнителями суда, вынесшего приговор, а также суда по месту нахождения имущества, по месту жительства и по месту работы осужденного (ч. 1 ст. 13 ч. 2 ст. 161); суд, вынесший приговор о конфискации имущества, по вступлении его в законную силу направляет исполнительный лист, копию описи имущества и копию приговора для исполнения судебному исполнителю (ч. 1 ст. 161); судебный исполнитель немедленно по получении исполнительного листа проверяет наличие имущества, указанного в описи, опись имущества, составленная судебным исполнителем, утверждается судьёй (ч. 1 и 2 ст. 163); доля осужденного в общей и совместной собственности определяется по представлению судебного исполнителя или заявлению сособственника этого имущества судом в порядке гражданского судопроизводства (ч. 4 ст. 163); передача уполномоченному государственному органу конфискованного имущества осужденного производится после удовлетворения в соответствии с законодательством Туркменистана всех предъявляемых к нему требований; в отношении претензий, подлежащих удовлетворению за счёт конфискованного имущества, государство отвечает в пределах средств, полученных от его реализации или дальнейшего использования (ч. 1 ст. 165).

8. Часть третья коммент. статьи, ссылаясь на Перечень имущества, не подлежащего конфискации по приговору суда, закреплённый в Приложении к УК Туркменистана, исключает из подлежащего взысканию объема собственности имущество, необходимое осужденному или лицам, находящимся на его иждивении. С

одной стороны, данная норма исторически возникла вместе с так называемой полной конфискацией (о ней см. пункт 3 коммент к данной статье). Полная конфискация обычно закреплялась в законе в виде общего правила о конфискации всего имущества и установлением исключений из него в виде специального перечня, как например это было сделано в УК Российской Федерации в редакции от 13 июня 1996 года. Частичная же конфискация регламентируется четким законодательным определением круга имущества, подлежащего взысканию как это сделано в ч. 1 комментируемой статьи. С другой стороны, наличие такого перечня не лишено смысла, так как в соответствии с ним – в силу принципа гуманизма – не может быть конфисковано имущество, необходимое осужденному или лицам, находящимся на его иждивении и указанное в Перечне, даже если оно приобретено способом, запрещенным законом.

Статья 53. Лишение свободы

(1) Лишение свободы состоит в изоляции осужденного путём помещения его в исправительное учреждение или тюрьму.

(2) Лишение свободы устанавливается на срок от шести месяцев до пятнадцати лет. В исключительных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, лишение свободы устанавливается на срок до двадцати пяти лет.

(3) В случае частичного или полного сложения сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений и совокупности приговоров максимальный срок лишения свободы не может превышать пятнадцати, а в исключительных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, - двадцати пяти лет.

1. Лишение свободы является самым строгим видом наказания и состоит в принудительной изоляции осужденного от общества путём помещения его в исправительное учреждение или тюрьму, которые обеспечивают режим, т.е. урегулированный главой 10 УИК порядок исполнения данного вида наказания. Степень изоляции определяется уголовным законом при выборе вида исправительного учреждения. Содержание и степень изоляции, т.е. режима, должны соответствовать указанным в ч. 2 ст. 43 УК целям наказания. Согласно ч. 3 ст. 10 Международного Пакта от 16.12.1966 года "О гражданских и политических правах" существенной целью режима для заключенных является их исправление и социальное перевоспитание.

При отбывании данного вида наказания осужденный лишается права передвижения, ограничивается в распоряжении своим временем, общении с близкими и т.д. Правоограничение заключается также в ограничении возможности выбора вида трудовой деятельности, регламентации времени работы и отдыха. Это наказание предполагает и исправительно-трудовое воздействие на осужденного, привлечения к труду, проведения с ним воспитательной работы.

2. Наказание в виде лишения свободы по международным стандартам относится к разряду мер, связанных с тюремным заключением. Лишение свободы ограничивает права осужденного на свободную жизнь, свободу передвижения (ст. 22, 25, 26 Конституции Туркменистана) неприкосновенность личности (ст. 9 Пакта о гражданских и политических правах). Изоляция осужденного от общества существенно изменяет его правовой статус, способна привести к разрыву социально полезных связей, дополнительной криминализации и другим негативным последствиям. В целях минимизации вредных последствий изоляции осужденного от общества ООН приняла целый ряд международных актов, содержащих стандарты по применению тюремного заключения, наиболее важные из которых включены в Минимальные стандартные правила обращения с заключенными. "Минимальные стандартные Правила обращения с заключенными" (Приняты в г. Женеве 30.08.1955 года).

ООН рекомендует всем государствам изыскивать возможности для того, чтобы постепенно сокращать применение лишения свободы и других видов тюремного заключения. Согласно подп. «а» пункта 32 Резолюции N 56/261 Генеральной

Ассамблеи ООН "Планы действий по осуществлению Венской декларации о преступности и правосудии: ответы на вызовы XXI века" (Принята в г. Нью-Йорке 31.01.2002 на 93-ем пленарном заседании 56-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН), государства будут стремиться содействовать разработке конкретных мер и установлению привязанных к конкретным срокам целей для решения проблемы переполненности тюрем, признавая, что условия содержания в переполненных тюрьмах могут затрагивать права человека заключенных, включая такие шаги, как принятие эффективных мер внедрение соответствующих альтернатив тюремному заключению; предпочтительное применение не связанных с тюремным заключением мер, когда это возможно; и проведение информационно-просветительских кампаний для населения об альтернативах тюремному заключению и порядке их применения.

3. В соответствии с принципом минимального вмешательства (который в частности закреплен в п. 2.6. Минимальных стандартных правил ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила), принятых 14.12.1990 Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН, и распространяющихся и на осужденных) суд, назначая более строгий вид уголовного наказания, должен исходить из того, что менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания. Соответственно, лишение свободы должно применяться в случаях, когда по характеру и степени общественной опасности совершенного преступления и с учетом личности виновного цели наказания не могут быть достигнуты без изоляции осужденного от общества, т.е. применением мер, не связанных с тюремным заключением. При этом в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством суд в обвинительном приговоре обязан мотивировать назначение наказания данного наказания.

4. Лишение свободы относится к основным видам наказания (ч. 1 ст. 45 УК) и может быть назначено лишь в случаях, когда оно предусмотрено в санкции статьи Особенной части УК.

5. Различаются следующие виды лишения свободы с отбыванием: а) в исправительных колониях-поселениях, колониях общего, строго, или особого режима; б) в тюрьме; в) в воспитательной колонии – для несовершеннолетних (ст. 67 УК). Вид лишения свободы – для оптимального достижения целей наказания (ч. 2 ст. 43 УК) и в соответствии с принципом справедливости (ч. 6 ст. 3 УК) – назначается с учетом тяжести содеянного, пола и возраста виновного и наличия рецидива преступлений, связанного с отбыванием лишения свободы за прежние преступления. Статья 44 УИК (ч. 1 и 8) предусматривает также лечебные исправительные учреждения (в которые могут быть помещены лица, осуждённые к лишению свободы, страдающие от алкоголизма, наркомании или токсикомании, а также психического расстройства, не исключающим вменяемости, иди ВИЧ-инфицированные больные, больные открытой формой туберкулёза или не прошедшие полного курса лечения венерического заболевания) и следственные изоляторы, которые выполняют функции исправительных учреждений в отношении осуждённых, оставленных для работы по хозяйственному обслуживанию (ст. 47 УИК).

Наличие исправительных учреждений различных видов обусловлено необходимостью раздельного содержания заключенных в зависимости от тяжести совершенных ими преступлений, а также от их личности, чтобы не допустить возможности негативного влияния рецидивистов и лиц, совершивших тяжкие и особо тяжкие преступления, на лиц, которые впервые осуждены к лишению свободы и совершили менее тяжкие преступления.

В исправительных учреждениях действуют Правила внутреннего распорядка исправительных учреждений, утверждаемые министром внутренних дел Туркменистана по согласованию с Генеральным прокурором Туркменистана. Следует иметь в виду, что данные правила как подзаконный акт не могут самостоятельно устанавливать ограничения прав лиц, отбывающих наказания в виде лишения свободы, в силу требований статьи 23 Конституции Туркменистана, согласно которой

человек не может быть ограничен в правах иначе как в точном соответствии с законом, а не подзаконным нормативным актом.

6. По смыслу с ч. 2 и 3 коммент. статьи, наказание в виде лишения свободы также классифицируется по срокам: а) назначаемое в ординарном порядке на срок от шести месяцев до пятнадцати лет в соответствии с санкцией статьи Особенной части УК; и б) назначаемое в исключительных случаях на срок до двадцати пяти лет. Все такие случаи исчерпывающим образом представлены в санкциях следующих статьей Особенной части УК: ч. 2 ст. 101 «Умышленное убийство», ч. 3 ст. 126 «Похищение человека», ч. 3 ст. 129.1 «Торговля людьми», ч. 3 ст. 134 «Изнасилование», ст. 168 «Геноцид», ч. 2 ст. 170 «Нападение на лиц, пользующихся международной защитой», ст. 171 «Измена государству», ст. 172 «Шпионаж», ч. 2 ст. 173 «Диверсия», ч. 2 ст. 174 «Заговор с целью захвата власти», ч. 1 ст. 176 «Посягательства на Президента Туркменистана», ч. 3 ст. 271 «Терроризм», ч. 1 ст. 274 «Бандитизм», ч. 3 ст. 292 «Незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка, пересылка наркотических средств или психотропных веществ с целью сбыта» и ч. 4 ст. 294 «Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ».

К лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет, максимальный срок лишения свободы ст. 87 УК ограничен 10-тью, а за особо тяжкие преступления – 15-тью годами.

7. Суд вправе выйти за установленный в ч. 2 коммент. статьи минимальный предел срока лишения свободы при замене этим видом наказания исправительных работ в случае злостного уклонения от их отбывания (ч. 3 ст. 50 УК).

Срок лишения свободы исчисляется в месяцах и годах, однако при замене или сложении наказаний, а также при зачёте наказания сроки могут исчисляться в днях (ч. 1 и 2 ст. 66 УК).

О сложении сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений и совокупности приговоров см. коммент. к ст. 63 и 64 УК.

8. Порядок и условия отбывания лишения свободы определяются в разделе III УИК.

Статья 54. Содержание в военно-исправительной части

(1) Содержание в военно-исправительной части назначается на срок от трёх месяцев до двух лет военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, в случаях, предусмотренных уголовным законом, за совершение воинского преступления, а также в случаях, когда характер преступления и данные о личности виновного свидетельствуют о возможности замены наказания в виде лишения свободы на срок не свыше двух лет содержанием осуждённого в военно-исправительной части.

(2) При содержании в военно-исправительной части взамен лишения свободы срок содержания в этой части определяется из расчёта день за день.

1. Содержание в дисциплинарной воинской части относится к специальным видам наказания и назначается только военнослужащим в качестве основного наказания (ч. 1 ст. 45 УК). Военнослужащие, проходящие военную службу по призыву – это граждане мужского пола Туркменистана, призываемые на военную службу (а также на должности офицерского состава) по призыву на определённый срок в Вооружённых Силах Туркменистана, других войсках и военных органах (п. 4, 6 и 13 ст. 2 Закона Туркменистана «О воинской обязанности и военной службе»).

2. Часть 1 коммент. статьи предусматривает два порядка применения этого вида наказания: а) в случаях, прямо предусмотренных санкциями статей Особенной части УК, устанавливающих ответственность за преступления против военной службы, и б) в случаях возможности замены содержанием осуждённого в военно-исправительной части предполагаемого лишения свободы осужденному (из расчета один день

лишения свободы за один день содержания в военно-исправительной части), если характер преступления и личность виновного позволяют это сделать.

3. Предусмотренный ст. 54 УК вид наказания состоит в направлении осужденного в военно-исправительную воинскую часть, отличающуюся от других воинских частей специальным режимом содержания, а также правоограничениями, не связанными с режимом содержания (ч. 8 ст. 13 УИК). Особенность этого наказания заключается в том, что осужденный продолжает нести военную службу в отдельных батальонах или ротах, однако режим ее несения резко ужесточается, приближаясь по степени строгости к режиму отбывания лишения свободы.

Режим военно-исправительной части по своим основным характеристикам сходен с режимом исполнения и отбывания наказания в виде лишения свободы в исправительных учреждениях. В военно-исправительной части устанавливается порядок исполнения и отбывания наказания, обеспечивающий (глава 18 УИК): исправление осуждённых-военнослужащих, воспитание у них воинской дисциплины, сознательного отношения к военной службе, исполнение возложенных на них воинских обязанностей и требований по военной подготовке, реализацию их прав, свобод и законных интересов, охрану осуждённых-военнослужащих и надзор за ними, личную безопасность осуждённых-военнослужащих и личного состава указанной воинской части. В период отбывания наказания в военно-исправительной части все осуждённые-военнослужащие, независимо от их воинского звания и характера предыдущей службы, находятся на положении солдат (матросов) и носят единые форму одежды и знаки различия, установленные для данной воинской части. Перечень и количество вещей и предметов, которые осуждённым-военнослужащим разрешается иметь при себе, устанавливаются Правилами отбывания уголовных наказаний осуждёнными-военнослужащими, утверждаемыми Министром обороны Туркменистана по согласованию с Генеральным прокурором Туркменистана. Хранение осуждёнными-военнослужащими при себе денег, ценных бумаг и иных ценностей, а также предметов и вещей, не указанных в перечне, не допускается.

4. Военнослужащий, осужденный к содержанию в военно-исправительной части, подвергается дополнительным правоограничениям, не вытекающим из режима содержания (по предписанию ч. 3 ст. 142 УИК – иным средствам воспитательного характера, обусловленные прохождением военной службы). В соответствии с уголовно-исполнительным законодательством (ч. 5 ст. 153 УИК Туркменистана) из заработной платы, начисленной осужденным военнослужащим, 50% перечисляется на счет военно-исправительной части, а оставшаяся часть поступает на лицевые счета осужденных. Военная подготовка осуждённых военнослужащих, их военное обучение и воспитание проводятся по специальным программам, разрабатываемым Министерством обороны Туркменистана. Для их проведения создается необходимая учебно-материальная база.

Время пребывания осужденного в военно-исправительной части в общий срок военной службы не засчитывается. Однако осуждённым военнослужащим, овладевшим воинской специальностью, знающим и точно выполняющим требования воинских уставов Вооружённых Сил Туркменистана и безупречно несущим службу, освобождаемым из военно-исправительной части после истечения срока их призыва, время пребывания в военно-исправительной части может быть зачтено в общий срок военной службы в порядке, определяемом Министерством обороны Туркменистана (ст. 159 УИК).

Статья 55 исключена.

ГЛАВА 9. НАЗНАЧЕНИЕ ВИДА И РАЗМЕРА НАКАЗАНИЯ

Статья 56. Общие начала назначения наказания

(1) Лицу, признанному судом виновным в совершении преступления, назначается наказание, определяемое в пределах, установленных соответствующей статьёй Особенной части настоящего Кодекса, с учётом положений Общей части настоящего Кодекса.

(2) Более строгий вид наказания, чем предусмотренный соответствующей статьёй Особенной части настоящего Кодекса за совершённое преступление, может быть назначен по совокупности преступлений и совокупности приговоров в соответствии со статьями 63 и 64 настоящего Кодекса. Основание для назначения вида наказания более мягкого, чем предусмотренного уголовным законом за совершённое преступление, определяется статьёй 59 настоящего Кодекса.

(3) При назначении вида и размера наказания учитываются характер и тяжесть преступления, цели и мотивы его совершения, последствия, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, личность виновного, а также влияние назначенного наказания на ресоциализацию виновного и условия жизни его семьи.

(4) Лицу, совершившему преступление, должно быть назначено справедливое наказание, необходимое и достаточное для его исправления.

1. Общие начала назначения наказания есть требования закона о порядке и пределах назначения наказания, которыми должен руководствоваться суд в каждом конкретном случае при назначении наказания виновному. Данные начала имеют общий характер, т.е. относятся к любому уголовному делу и любому осужденному, в отличие от специальных правил, закрепленных в других статьях гл. 9 УК, которыми должен руководствоваться суд, определяя вид и размер наказания за неоконченные преступления или совершенные в соучастии и т.д.

Общие начала назначения наказания выражают и конкретизируют закрепленные в ст. 3 УК принципы уголовного закона, и прежде всего: законность, индивидуализацию наказания и его справедливость.

2. Законность обеспечивается соблюдением трех условий - наказание должно быть назначено: а) лицу, признанному судом виновным в совершении преступления; б) в тех пределах, которые определены санкцией соответствующей статьи Особенной части УК; в) с учетом положений Общей части УК.

По первому условию в соответствии с ч. 1 и 2 ст. 18 УПК «Презумпция невиновности» каждый считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в порядке, предусмотренном УПК, и установлена приговором суда, вступившим в законную силу. Неустранимые сомнения в виновности обвиняемого толкуются в его пользу. В пользу обвиняемого должны разрешаться также и сомнения, возникающие при применении уголовного и уголовно-процессуального законов. Их принципа презумпции невиновности следует, что только суд может сделать окончательный вывод о виновности или невиновности лица в предъявленном обвинении и только суд может назначить за совершение преступления наказание (ч. 4 ст. 3 УК). Кроме того, сомнения, возникающие при применении уголовного закона – в том числе и по вопросу о виде и размере наказания – толкуются в пользу обвиняемого – осужденного (согласно ч. 1 ст. 80 УПК обвиняемый, в отношении которого вынесен обвинительный приговор, именуется осужденным).

Согласно второму условию верхний предел наказания, установленного за отдельное преступление, не может быть превышен ни при каких обстоятельствах, кроме назначения наказания по совокупности преступлений и совокупности приговоров в соответствии со статьями 63 и 64 УК (см. комментарий к ним), а ниже минимального размера, установленного санкцией, наказание может быть назначено только по основаниям, предусмотренным ст. 59 УК.

Третье условие обязывает суд учитывать те положения Общей части УК, в которых корректируются или детализируются общие правила назначения наказания применительно к его отдельным видам или к конкретным категориям осужденных

(неприменение отдельных видов наказания или ограничение размеров других его видов к несовершеннолетним; установление дополнительных требований при назначении наказания за неоконченное преступление, при соучастии, при рецидиве преступлений).

Предпосылкой соблюдения требования законности является правильная квалификация содеянного по той норме уголовного закона, которая наиболее полно описывает признаки состава совершенного преступления.

По смыслу статей 45 и 56 УК, нельзя одновременно назначать одно и то же наказание в качестве основного и дополнительного, даже если оно в соответствии с уголовным законом является таковым, например штраф.

3. Части 3 и 4 коммент. статьи закрепляют правило дифференциации и индивидуализации наказания, которое в качестве принципа реализуется также и при исполнении приговора (ч. 1 ст. 3 УИК). Сущность данного правила состоит в том, что суд, назначая наказание, должен определить его меру, необходимую и достаточную именно для данного осужденного с учетом особенностей его личности и совершенного им преступления. Она обеспечивается с учетом:

а) характера и степени общественной опасности совершенного преступления, что предполагает его всестороннюю оценку с точки зрения вредности для объекта посягательства – охраняемых уголовным законом интересов общества, государства, личности и др. Характер общественной опасности представляет качественную характеристику совершенного деяния и определяется, в первую очередь, важностью и значимостью объекта посягательства, наступившими последствиями, формой вины, иными признаками, которые послужили основанием для криминализации того или иного деяния.

б) личности виновного, т.е. всех его социально-демографических (пол, возраст, состояние здоровья, наличие постоянного места работы и жительства, социальное и семейное положение и т.п.), уголовно-правовых (привлекался ли ранее к уголовной ответственности, если привлекался, то наличие неснятой и непогашенной судимости, характер и степень общественной опасности ранее совершенного преступного деяния и т.д.) и уголовно-исполнительных (если отбывал наказание, то какое именно, поведение во время отбывания наказания, наличие поощрений и взысканий, отношение к труду, обучению, воспитательной работе и др.) признаков в их совокупности;

в) всех обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание, относящихся как к деянию, совершенному подсудимым, так и к его личности (о них см. коммент. к ст. 57 и 58 УК);

г) влияния назначенного наказания на исправление осужденного (прогнозирование достижения всех целей наказания) и на условия жизни его семьи (ее материальное неблагополучие, возможная безнадзорность несовершеннолетних детей и т.д.).

При назначении наказания лицу, совершившему преступление в возрасте до 18 лет, кроме перечисленных обстоятельств суд должен учесть условия его жизни и воспитания, степень психического развития, иные особенности личности, мотивы преступления, а также влияние взрослых лиц и других несовершеннолетних (ч. 1 ст. 83 УК). При наличии оснований суд обязан решить вопрос о возможности освобождения несовершеннолетнего от наказания в соответствии со ст. 88 УК, либо условного осуждения, либо назначения наказания, не связанного с лишением свободы.

4. Требование справедливости назначения наказания, указанное в ч. 4 коммент. статьи, связывается законодателем лишь с достижением цели исправления осужденного (что является одним из аспектов индивидуализации наказания). Вместе с тем требование справедливости, как представляется, является наиболее общим (абстрактным) и значимым из всех общих начал. Справедливым не может быть наказание, не соответствующее требованиям законности и индивидуализации наказания. Так, справедливость назначения наказания зависит от полного, объективного и всестороннего исследования обстоятельств дела и правильного вывода о квалификации преступления с указанием пункта, части и статьи УК, по

которым лицо признается виновным. Часть 6 ст. 3 УК, определяя принцип справедливости в уголовном праве, связывает его со строгим соответствием наказания и иной меры уголовно-правового воздействия тяжести преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного, то есть прямо предусматривает индивидуализацию таких мер.

Главное практическое значение требования справедливости как общего начала назначения наказания состоит в том, что более строгий вид наказания из числа предусмотренных назначается только в тех случаях, когда менее строгий вид явно недостаточен для достижения целей наказания (восстановления социальной справедливости, исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений), что должно быть обосновано в приговоре суда. При наличии альтернативных видов наказаний надлежит избирать именно такое, которое в наибольшей степени, без ущерба для личности и восстановления социальной справедливости, будет соответствовать содеянному. Если в санкции уголовного закона наряду с лишением свободы предусмотрены другие виды наказания, решение суда о невозможности применения последних должно быть мотивировано в приговоре.

Обращает на себя внимание, что именно это положение не нашло закрепление в статье 56 УК. Однако указанное правило выводится из общепризнанных норм международного права, которые в соответствии со ст. 6 Конституции Туркменистана пользуются приоритетом.

Согласно ч. 2 ст. 29 Всеобщей декларации прав человека (принята Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948 года) при осуществлении своих прав и свобод каждый человек должен подвергаться только таким ограничениям, какие установлены законом исключительно с целью обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе. Из данной нормы следует, что при допустимости ограничения того или иного права в соответствии с конституционно одобряемыми целями государство, обеспечивая баланс конституционно защищаемых ценностей и интересов, должно использовать не чрезмерные, а только необходимые и строго обусловленные этими целями меры; публичные интересы могут оправдать правовые ограничения прав и свобод, только если такие ограничения отвечают требованиям справедливости, являются адекватными, пропорциональными, соразмерными и необходимыми для защиты конституционно значимых ценностей и вместе с тем не посягают на само существо права и не приводят к утрате его основного содержания.

Правила адекватности, пропорциональности, соразмерности ограничений отвечают принципу минимального вмешательства, (который в частности закреплен в п. 2.6. Минимальных стандартных правил ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила), принятых 14.12.1990 Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН, и распространяющихся и на осужденных) в соответствии с которым суд, назначая более строгий вид уголовного наказания, должен исходить из того, что менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания. Согласно п. 8.1 и 14.4 указанных Токийских правил, судебный орган, имея в своем распоряжении выбор не связанных с тюремным заключением мер, должен при вынесении своего решения принимать во внимание потребности правонарушителя с точки зрения его возвращения к нормальной жизни в обществе, интересы защиты общества и интересы жертвы, с которой в надлежащих случаях следует консультироваться. В случае изменения или отмены данной меры, не связанной с тюремным заключением, компетентный орган стремится установить подходящую альтернативную меру, не связанную с тюремным заключением. Наказание в виде тюремного заключения может полагаться только при отсутствии других подходящих альтернативных мер.

Кроме того, с принципом справедливости согласуется и правило о толковании в пользу осужденного сомнений, возникающих при применении уголовного закона (ч. 2 ст. 18 УПК).

5. Общие начала назначения наказания предполагают соблюдение всех изложенных требований в их совокупности. Этим обеспечивается избрание законного, обоснованного и справедливого наказания для каждого конкретного случая.

6. Существующее правовое регулирование правил назначения наказания предполагает значительное усмотрение суда при выборе той или иной меры уголовно-правового воздействия (например, суду затруднительно обосновать в приговоре, почему он назначает срок лишения свободы 3 года и 6 месяцев, а не 3 года и 5 месяцев). Обеспечение в такой модели назначения наказания требований верховенства права (предполагающего защиту от произвольных действий суда) может быть достигнуто за счет обобщения судебной практики и придания руководящей роли судебным прецедентам. В мировой практике известны и другие системы правил назначения наказания, в которых судебное усмотрение ограничивается более детально. Так, с ноября 1987 г. вступило в силу "Федеральное руководство по назначению наказаний", признанное в 1989 г. Верховным Судом США конституционным. Руководство включает в себя специальные таблицы по определению наказания за конкретные виды преступлений.

Статья 57. Обстоятельства, смягчающие ответственность

(1) Обстоятельствами, смягчающими ответственность, признаются:

- а) совершение впервые преступления небольшой тяжести;**
- б) несовершеннолетие виновного;**
- в) беременность;**
- г) наличие у виновного многодетной семьи или малолетних детей;**
- д) совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств;**
- е) совершение преступления под влиянием шантажа, угрозы, принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости, а также в случае исполнения преступного или незаконного приказа или распоряжения;**
- ж) совершение преступления под влиянием сильного душевного волнения, вызванного насилием, тяжким оскорблением или иными неправомерными действиями потерпевшего;**
- з) совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, при крайней необходимости, обоснованном риске;**
- и) совершение преступления под влиянием болезненного психического состояния или отставания в психическом развитии, не исключающего вменяемости;**
- к) противоправность или аморальность действий потерпевшего, явившихся поводом для совершения преступления;**
- л) явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления, изобличению других участников преступления и розыску имущества, приобретённого в результате преступления;**
- м) оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение или устранение материального и морального вреда, причинённого преступлением, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причинённого потерпевшему.**

(2) Если обстоятельство, указанное в части первой настоящей статьи, предусмотрено соответствующей статьёй уголовного закона об ответственности за совершённое преступление, оно не может повторно учитываться в качестве обстоятельства, смягчающего наказание.

(3) При назначении наказания могут учитываться в качестве смягчающих и обстоятельства, не указанные в части первой настоящей статьи.

1. Указанные в ч. 1 ст. 57 УК обстоятельства, смягчающие ответственность, характеризуют совершённое преступление, личность виновного и жизненные

обстоятельства, в которых он оказался, таким образом, что снижается степень общественной опасности содеянного и свидетельствуют о том, что исправление лица возможно в результате применения более мягкого наказания.

2. Совершение впервые преступления небольшой тяжести предполагает сочетание двух условий:

1) лицо совершило преступление небольшой тяжести, т.е. умышленное или неосторожное деяние, за совершение которого уголовным законом предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы на срок не свыше двух лет (ч. 2 ст. 11 УК);

2) преступление совершено впервые, если ранее лицо не совершало преступлений или же его уголовно-правовые последствия не сохранились, поскольку истекли сроки давности привлечения к уголовной ответственности (ст. 74 УК) или сроки давности исполнения обвинительного приговора (ст. 79 УК) либо судимость за ранее совершенное преступление погашена или снята в установленном законом порядке.

3. Несовершеннолетие виновного (п. "б" ч. 1 ст. 57 УК), т.е. недостижение им возраста 18 лет на момент совершения преступления (ч. 1 ст. 82 УК), является смягчающим обстоятельством, поскольку психика такого лица отличается неустойчивостью, у него еще не в полной мере сформировалась позитивная социальная позиция; отсутствие жизненной зрелости приводит к совершению недостаточно продуманных поступков. В то же время подросток в силу отмеченных особенностей более восприимчив к воспитательным мерам, положительному примеру, поэтому назначение одинакового наказания взрослым и несовершеннолетним было бы неоправданным и не соответствовало бы принципу гуманизма, положениям международных правовых документов в этой сфере. О них см. коммент. к 82 УК.

4. Беременность (п. "в" ч. 1 ст. 57 УК) признается одним из смягчающих обстоятельств в силу принципа гуманизма, необходимости охраны жизни и здоровья будущей матери, ее ребенка и объясняется психофизическими особенностями состояния беременной женщины. Срок беременности, а также категория совершенного преступления не играют роли для признания этого факта в качестве смягчающего обстоятельства, влекущего назначение более мягкого наказания в пределах санкции статьи Особенной части УК. Указанное обстоятельство учитывается не только в момент совершения преступления, но и в момент вынесения приговора и, в частности, при решении вопроса о применении отсрочки отбывания наказания в соответствии со ст. 78 УК.

5. Наличие у виновного многодетной семьи или малолетних детей (п. "г" ч. 1 ст. 57 УК), означает, что у подсудимого есть хотя бы один ребенок, которому еще не исполнилось 14 лет. Для учета данного обстоятельства не имеет значения, является ли малолетний ребенок собственным или усыновленным (удочеренным); кем приходится виновный ребенку – матерью или отцом; проживает ли подсудимый вместе с ребенком или отдельно от него. Вместе с тем, как представляется, если суд установит, что виновный совершил преступление в отношении своего ребенка либо был лишен родительских прав, он может не признать наличия данного обстоятельства с обоснованием своей позиции в приговоре.

6. Совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств (п. "д" ч. 1 ст. 57 УК) предполагает наличие событий, которым осужденный не мог противостоять и под воздействием которых совершено преступление: отсутствие работы и тяжелая болезнь ребенка или самого виновного; аморальное поведение членов семьи, систематическое злоупотребление алкоголем или наркотиками, отсутствие денежных средств и т.п.

7. Пункт «е» ч. 1 коммент. статьи предусматривает семь обстоятельств.

Первое – шантаж – это угроза распространения сведений, позорящих человека или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам человека или его близких. Шантаж является частным проявлением *угрозы* (второго указанного в данной норме обстоятельства) – обещания причинить вред и в целом оба эти понятия охватываются категорией психического

принуждения. Физическое *принуждение* (третье обстоятельство) заключается в применении к лицу насилия любой степени, в результате чего оно вынуждено совершить требуемое от него преступление или стать участником преступной группы, соучастником.

Физическое и психическое принуждение надо отграничивать от аналогичных обстоятельств, которым лицо не может сопротивляться, противостоять, в результате чего они исключают преступность деяния (ст. 40 УК).

Материальная зависимость означает такие отношения, при которых виновный находится на полном или частичном иждивении кого-либо (например, дети - на иждивении родителей, зависимость должника от кредитора).

Служебная зависимость определяется состоянием подчиненности по службе. Например, лицо совершает преступление под угрозой, что его уволят. Нельзя рассматривать как смягчающее обстоятельство совершение преступления в обмен на обещание руководителя организации повысить в должности, предоставить какие-либо льготы, которых не было у лица или нет права на них, так как в этих случаях отсутствует состояние вынужденности.

Иная зависимость может складываться в семейных, в фактических брачных отношениях, в отношениях студента и преподавателя, соседей по дому, задержанного правонарушителя и сотрудника полиции, в отношениях внутри религиозной секты и т.д., в результате чего лицо не может сопротивляться сложившейся ситуации, свободно осуществлять свое волеизъявление и вынуждено совершить преступление.

Седьмым из указанных в пункте «е» ч. 1 ст. 57 УК смягчающих обстоятельств является совершение преступления в случае *исполнения преступного или незаконного приказа или распоряжения*, если виновный осознавал его незаконный характер (ч. 2 и 3 ст. 42).

8. Пункт «ж» ч. 1 ст. 57 УК признает смягчающим обстоятельством совершение преступления под влиянием сильного душевного волнения, вызванного насилием, тяжким оскорблением или иными неправомерными действиями потерпевшего. В этой норме следует обратить внимание на два момента: 1) любые действия потерпевшего, в том числе насилие, должны быть противоправными (о чем свидетельствует использование термина «иные»). Противоправное поведение потерпевшего заключается в совершении им преступления или любого правонарушения (нарушения норм административного, гражданского, трудового права); 2) действия потерпевшего должны вызвать сильное душевное волнение виновного (аффект – о нем см. коммент к ст. 102 УК). При этом иное виктимное, провоцирующее поведение жертвы само по себе данной нормой не учитывается (аморальное поведение потерпевшего предусмотрено пунктом «к» ч. 1 ст. 57 УК, а иное может быть признано смягчающим обстоятельством по ч. 3 этой статьи).

9. В пункте "з" ч. 1 ст. 57 содержится четыре самостоятельных обстоятельств, смягчающих наказание, и все они близки к обстоятельствам, исключаящим преступность деяния (ст. 37, 38, 39, 41 УК). Но в данном случае речь идет не о превышении пределов, например, необходимой обороны, а об отсутствии хотя бы одного из ее условий (например, наличности посягательства). Суд при рассмотрении конкретного дела должен установить, имелись ли обстоятельства, исключаящие преступность деяния, были ли соблюдены требования, при наличии которых поведение лица признается правомерным, и какие условия правомерности им были нарушены.

10. Совершение преступления под влиянием болезненного психического состояния или отставания в психическом развитии, не исключающего вменяемости (п. «и» ч. 1 ст. 57 УК) снижает общественную опасность и степень вины осужденного. *См. коммент. к ст. 24 УК.*

На основании ч. 2 ст. 25 УК суд вправе признать смягчающим обстоятельством болезненное состояние виновного, вызванное опьянением, учитывая причины опьянения, степень опьянения и его влияние на совершение преступления (например, если наркотическое вещество было введено принудительно).

11. Противоправность или аморальность действий потерпевшего, явившихся поводом для совершения преступления (пункт «к» ч. 1 ст. 57 УК) выражается в совершении потерпевшим деяния, которое является преступлением (побои, кража), административным правонарушением (мелкое хулиганство) или гражданско-правовым деликтом (невозвращение долга). Аморальное поведение (не являющееся при этом противоправным) нарушает нормы нравственности, морали, правила приличия и общежития (супружеская измена, циничные высказывания в присутствии женщины).

12. Пункт «л» ч. 1 ст. 57 УК предусматривает обстоятельства, сходные с формами «чистосердечного раскаяния», предусмотренного в ст. 71 УК в качестве основания для освобождения от уголовной ответственности по преступлениям небольшой тяжести, совершенным впервые (ч. 1), или по преступлениям, специально предусмотренным статьями Особенной части УК (ч. 2). При наличии любого из указанных в пункте «л» ч. 1 ст. 57 УК обстоятельств (а не только их совокупности) и неприменении ст. 71 УК, суд смягчает уголовную ответственность.

Между тем обстоятельства, указанные в пункте «л» ч. 1 ст. 57 УК и ст. 71 УК не совпадают. Положения пункта «л» ч. 1 ст. 57 предусматривают изобличение других участников преступления и розыск имущества, приобретённого в результате преступления, а статья 71 УК указывает раскаяние, возмещение причинённого ущерба и иное заглаживание нанесённого преступлением вреда, которые, на наш взгляд, должны также признаваться смягчающими обстоятельствами на основании либо п. «м» ч. 1, либо ч. 3 ст. 57 УК.

Законодательное определение явки с повинной дается в ст. 211 УПК, по смыслу которой это оформленный протоколом повод для возбуждения уголовного дела в виде добровольного заявления лица о совершённом им преступлении, когда в отношении этого лица ещё не выдвинуто подозрение или не предъявлено обвинение в совершении данного преступления. Однако в комментируемой норме используется более широкое значение явки с повинной, охватывающее случаи, когда такая явка не является поводом для возбуждения дела, например, если она получена после начала производства по уголовному делу, в том числе и после официального выдвижения подозрения и обвинения по данному преступлению. Ключевым признаком явки с повинной является ее добровольность, которая означает, что явка с повинной сделана лицом по собственной инициативе, без психического или физического принуждения и до того момента, когда ему стало известно о его изобличении в совершении преступления посредством других, уже имеющих в деле доказательств. Добровольность сообщения лица о собственном преступлении может иметь место, если лицо обоснованно предполагало о том, что органам уголовного преследования не известно о его месте нахождения. Добровольность прежде всего обеспечивается реализацией права на защиту, в том числе помощью защитника, разъяснением права не свидетельствовать против себя. Значение смягчающего обстоятельства за явкой с повинной должно сохраниться и в том случае, если протокол или сообщение не обладают необходимыми реквизитами.

Добровольное признание в совершении преступления (а том числе чистосердечное раскаяние), не являющейся явкой с повинной, может рассматриваться в качестве иного смягчающего обстоятельства (ч. 3 ст. 57 УК) или содействия раскрытию преступления.

Активное содействие раскрытию преступления, изобличению других участников преступления и розыску имущества, приобретённого в результате преступления состоит в активных действиях виновного, направленных на сотрудничество с правоохранительными органами. Содержание таких действий может быть самым разнообразным: лицо дает правдивые и полные показания, в т.ч. по фактам, ранее неизвестным правоохранительным органам, указывает на место, где хранятся похищенное либо другие предметы или средства преступления, называет лиц, которые могут дать свидетельские показания, и т.д.

13. В соответствии с п. «м» ч. 1 ст. 57 УК смягчающими обстоятельствами признается оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно

после совершения преступления, добровольное возмещение или устранение материального и морального вреда, причинённого преступлением, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причинённого потерпевшему. Все указанные обстоятельства позитивно характеризуют виновного и относятся к его постпреступному поведению. Наличие указанных обстоятельств может состоять в наложении повязки на рану, доставлении потерпевшего в больницу, вызове по телефону его родственников; в уплате компенсации за испорченное имущество; в принесении извинений; в починке поврежденного имущества, замене непригодного или выбывшего из владения потерпевшего имущества, принесении извинений за нанесенный моральный вред, также любые иные действия, направленные на заглаживание причиненного ущерба.

В соответствии с примечанием к ст. 326 «Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств» УК, если лицо, совершившее деяние, предусмотренное ч. 2, 3 или 4 данной статьи, приняло все возможные меры для оказания помощи потерпевшему, наказание не может превышать половины максимального размера, предусмотренного санкцией соответствующей части настоящей статьи.

14. В части 2 ст. 57 установлен запрет двойного учета обстоятельств, смягчающих наказание. Если какое-либо из обстоятельств, указанных в ч. 1 этой статьи, уже учтено в норме Особенной части УК как обязательный или квалифицирующий признак состава преступления, суд не вправе еще раз учитывать его как смягчающее обстоятельство. Например, при назначении наказания за убийство, совершённое в состоянии аффекта, суд не может смягчить виновному наказание на основании п. "ж" ч. 1 ст. 57 УК, поскольку это обстоятельство уже учтено законодателем в диспозиции ст. 102 УК.

15. Согласно ч. 3 коммент. статьи приведенный в ч. 1 этой статьи перечень смягчающих обстоятельств является не исчерпывающим. Суд при назначении наказания вправе признать смягчающими ответственность и другие обстоятельства, не упомянутые в законе. Это правило – допускающее расширительное толкование норм в пользу осужденного – основано на базовом конституционном принципе, в соответствии с которым в Туркменистане высшей ценностью общества и государства является человек (ст. 3 Конституции Туркменистана). Их данного принципа вытекает приоритетность прав человека перед государственными интересами. С этим принципом согласуется и правило о толковании сомнений при применении уголовного закона (в том числе норм о смягчающих обстоятельствах) в пользу осужденного (ч. 2 ст. 18 УПК).

Иные смягчающие обстоятельства могут относиться к обстановке или причинам совершения преступления, к личности виновного, его семейному положению, его прошлым заслугам и т.д. Смягчать ответственность могут совершение преступления вследствие случайного стечения обстоятельств (не характерных ни для предыдущей жизни лица, ни для того окружения, в котором оно обращалось); по мотивам сострадания к потерпевшему (например, убийство смертельно больного человека по его настоятельной просьбе, кража денег, чтобы купить на них дорогое лекарство для близкого человека) и другие.

К иным смягчающим обстоятельствам – в силу прямого предписания ч. 4 ст. 70 УК – относятся действия организатора преступления и подстрекателя к преступлению, направленные на предотвращение преступления исполнителем, если такие действия тем не менее не предотвратили совершение преступления (то есть в у организатора и пособника отсутствует добровольный отказ от совершения преступления и они не освобождаются от ответственности).

16. В рамках стран СНГ в соответствии со ст. 76 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Заключена в г. Минске 22.01.1993 г., вступила в действие для Туркменистана с 19 февраля 1998 года) каждая из Договаривающихся Сторон рассмотрении уголовных дел судами учитывает предусмотренные законодательством Договаривающихся Сторон смягчающие и отягчающие ответственность обстоятельства независимо от того, на территории какой Договаривающейся Стороны они возникли. В силу этой нормы (имеющей

обязательное значение в соответствии со ст. 6 Конституции Туркменистана), суд обязан признать наличие смягчающих обстоятельств, предусмотренных законодательством того государства - участника Конвенции, на чьей территории было совершено преступление.

17. Любые смягчающие обстоятельства для их применения судом должны находиться в причинной связи с совершенным преступлением, существовать в действительности, а субъективная оценка их виновным, несмотря на особенности психики, должна быть адекватной.

18. Пределы смягчения уголовной ответственности и наказания при наличии одного или нескольких обстоятельств, перечисленных в ст. 57 УК, определяются по усмотрению суда в рамках санкции статьи Особенной части УК. Смягчить наказание суд вправе, назначив наказание, приближающееся к его минимальному пределу, либо избрав более мягкий вид наказания из числа альтернативных, предусмотренных санкцией статьи Особенной части УК, а также применив условное осуждение.

При этом уголовный закон не содержит специальных норм, конкретизирующих назначение наказания при наличии смягчающих обстоятельств⁴¹ (например, такие нормы имеются в ст. 62 «Назначение наказания при наличии смягчающих обстоятельств» УК Российской Федерации). *О проблеме ограничения усмотрения суда и обеспечения принципа верховенства права см. п. 6 коммент. к ст. 56.*

Статья 58. Обстоятельства, отягчающие ответственность

(1) Обстоятельствами, отягчающими ответственность, признаются:

а) повторность совершения преступлений, рецидив, совершение преступлений в виде промысла;

б) причинение преступлением тяжких последствий;

в) совершение преступления двумя и более лицами без предварительного сговора, совершение преступления в составе группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества;

г) особо активная роль в совершении преступления;

д) привлечение к совершению преступления лиц, которые заведомо для виновного страдают болезненными психическими расстройствами либо находились в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность;

е) совершение преступления по мотиву национальной или религиозной вражды, мести за правомерные действия других лиц, а также с целью облегчить или скрыть другое преступление;

ж) совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находившейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находившегося в зависимости от виновного;

з) совершение преступления с особой жестокостью, издевательством или мучениями для потерпевшего или его близких;

и) совершение преступления с использованием оружия или применением физического или психического насилия;

к) совершение преступления с использованием условий чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках;

л) совершение преступления в отношении лица, выполняющего служебный или общественный долг;

м) совершение преступления общеопасным способом;

⁴¹ Исключение составляет единственный случай, когда в примечаниях к ст. 326 УК содержится норма, запрещающая при наличии определенного смягчающего обстоятельства назначать наказание свыше половины максимального размера, предусмотренного санкцией соответствующей части данной статьи.

н) совершение преступления из корыстных побуждений.

(2) Если обстоятельство, указанное в части первой настоящей статьи, предусмотрено соответствующей статьей настоящего Кодекса об ответственности за совершённое преступление, оно не может повторно учитываться в качестве обстоятельства, отягчающего ответственность.

(3) При назначении наказания суд вправе в зависимости от обстоятельств дела не признавать отягчающими обстоятельства, перечисленные в части первой настоящей статьи.

1. Отягчающие обстоятельства свидетельствуют о повышенной опасности совершенного преступления и личности виновного, что дает суду основание для усиления назначаемого наказания. При наличии отягчающих обстоятельств, влияющих на увеличение наказания, суд назначает более строгое наказание, ближе к его максимуму, или даже максимальное наказание в пределах санкции статьи, по которой квалифицируется конкретное преступление. Перечисленные в законе отягчающие обстоятельства позволяют суду индивидуализировать наказание с учетом личности виновного и совершенного им преступления. *О проблеме широкого усмотрения суда при назначении наказания см. комментарий к ст. 56 УК.*

2. Повторность преступлений предусмотрена ст. 17 УК, рецидив – ст. 19 УК (см. комментарий к ним).

Совершение преступлений в виде промысла законодателем не определяется. В юридической теории данное обстоятельство рассматривается как разновидность повторности и предполагает в течение более или менее продолжительного периода систематическое (не менее 3-х раз) совершение одного и того же преступления, связанного с получением выгоды, которая становится источником средств существования. Преступный промысел свидетельствует о наличии тенденции антиобщественного поведения и антиобщественной ориентации личности виновного.

3. Причинение преступлением тяжких последствий (п. «б» ч. 1 ст. 58 УК) предполагает такие последствия, которые не входят в число обязательных признаков конкретных составов преступлений (иное толкование данной нормы вело бы к абсурду в силу ч. 2 ст. 58 УК).

4. Пункт «в» ч. 1 ст. 58 УК предусматривает в качестве отягчающего обстоятельства различные формы соучастия в совершении преступления - умышленного совместного участия двух или более лиц в совершении умышленного преступления (ст. 32 УК).

О видах соучастников см. коммент к ст. 33; о группе лиц по предварительному сговору – к ч. 1 ст. 34; об организованной группе – к ч. 2 ст. 34; о преступном сообществе – к ч. 3 ст. 34.

В силу ч. 5 ст. 34 УК совершение преступления группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом влечёт более строгое наказание вне зависимости от роли каждого соучастника.

При толковании и применении пункт «в» ч. 1 ст. 58 УК возникает вопрос о том, может ли рассматриваться в качестве отягчающего обстоятельства совершение преступления двумя и более лицами, когда отсутствуют признаки соучастия (например, совместность деяния не охватывалась умыслом или преступление в целом было неосторожное). Представляется, что поскольку законодатель прямо не предусмотрел институт такого сопричинения вреда, постольку в силу принципа верховенства права, предполагающего запрет расширительного толкования ограничений прав граждан, подлежит применению ч. 2 ст. 18 УПК, в соответствии с которой сомнения, возникающие при применении уголовного закона, толкуются в пользу обвиняемого, осужденного.

5. Особо активная роль в совершении преступления (п. "г" ч. 1 ст. 58 УК) означает инициативное поведение в процессе подготовки и реализации преступления любого соучастника, в том числе подстрекателя и пособника. Активная роль может быть

выражена в вовлечении других лиц, руководстве, совершении насильственных действий в отношении потерпевшего и т.д.

6. Пункт "д" ч. 1 ст. 58 УК предусматривает в качестве отягчающего обстоятельства привлечение к совершению преступления лиц, которые заведомо для виновного страдают болезненными психическими расстройствами либо находились в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность. Указанные лица могут быть привлечены в любой роли, в том числе исполнителя, пособника или иного соучастника. При этом не имеет значения, могло ли вовлеченное лицо вообще быть субъектом данного преступления и было ли оно привлечено к ответственности.

Лицами, которые страдают болезненными психическими расстройствами, считаются лица с врожденными или приобретенными расстройствами психики независимо от того, признаны они недееспособными или нет.

Под лицами, находящимися в состоянии опьянения, понимаются лица, находящиеся под воздействием алкоголя, наркотических средств, психотропных, одурманивающих или токсичных веществ. Законодатель подразумевает такую степень опьянения, которая реально облегчала виновному воздействие на вовлекаемое в преступление лицо.

Лица, не достигшие возраста, с которого наступает уголовная ответственность, - это лица моложе того возраста, который указан в ст. 21 УК.

7. Совершение преступления по мотиву национальной или религиозной вражды, мести за правомерные действия других лиц, а также с целью облегчить или скрыть другое преступление (. "е" ч. 1 ст. 58 УК) имеет значение отягчающего обстоятельства при условии, что данный мотив не предусмотрен нормой Особенной части УК в качестве обязательного или квалифицирующего признака.

Перечисленные мотивы выражают негативное до степени вражды или ненависти отношение виновного к представителям другой нации, расы, конфессии, идеологии или социальной группы. Для установления данного отягчающего обстоятельства достаточно, чтобы имел место какой-либо один из названных мотивов.

Преступление считается совершенным из мести за правомерные действия других лиц, когда мотивом преступления послужил мотив мести за предшествующие вполне правомерные действия потерпевшего или даже других лиц (как правило, близких потерпевшему). В этом случае виновный, совершая преступление, тем самым отвечает потерпевшему за якобы нанесенную ему или его близким "обиду".

Совершение преступления с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение характеризуется тем, что виновный совершает одно преступление, которое либо создает предпосылки для совершения другого, либо обеспечивает сокрытие этого другого преступления от правоохранительных органов.

8. Совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находившейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находившегося в зависимости от виновного (п. "ж" ч. 1 ст. 58 УК) предполагает наличие особо уязвимого состояния жертвы преступления, которое осознается и преступно используется виновным при совершении преступления.

О понятии беременности, малолетнего возраста см. коммент. к п.п. «б», «в» и «г» ч. 1 ст. 57 УК.

Под другим беззащитным или беспомощным лицом нужно понимать жертву, которая не в состоянии оказать преступнику противодействия из-за старости, болезни, инвалидности, состоянии гипноза и т.д.

9. Совершение преступления с особой жестокостью, издевательством или мучениями для потерпевшего или его близких (п. «з» ч. 1 ст. 58 УК), предполагает использование виновным особо болезненных способов физического насилия, причинения потерпевшему множества телесных повреждений, применение пыток и т.д. Совершение преступления с издевательством характеризуется глумлением над потерпевшим, его унижением изощренными способами, причинением не только

физических, но еще и психических страданий. Совершение преступления с мучениями для потерпевшего означает, например, причинение ему длительных физических и (или) психических страданий путем лишения его пищи, воды, сна, крова, возможности отправлять естественные потребности и т.д.

10. Совершение преступления с использованием оружия или применением физического или психического насилия (пункт «и» ч. 1 ст. 58 УК) предполагает использование предметом, специально предназначенных для нанесения телесных повреждений. О насилии см. коммент. к п. «е» и «ж» ч. 1 ст. 57 УК.

11. Пункт «к» ч. 1 ст. 58 УК признает отягчающим обстоятельством совершение преступления с использованием условий чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках.

Режим чрезвычайного положения является временной мерой, объявляемой в соответствии в интересах обеспечения безопасности граждан, спасения от уничтожения национального достояния при стихийных бедствиях, крупных авариях или катастрофах, эпидемиях и эпизоотиях, а также при массовых беспорядках (ст. 1 Закона Туркменской Советской Социалистической Республики № XXX-15 «О правовом режиме чрезвычайного положения»⁴²). Стихийное бедствие вызывается силами природы (землетрясения, обвалы, сходы лавин, и т.п.). Иное общественное бедствие может быть связано, например, с техногенными катастрофами: крушение поездов, обрушение домов и т.д.; или быть обусловлено преступлением. О массовых беспорядках см. коммент. к ст. 276 УК.

12. Совершение преступления в отношении лица, выполняющего служебный или общественный долг (пункт «л» ч. 1 ст. 58 УК) отягчает ответственность, повышая общественную опасность деяния. Служебный долг – это выполнение должностных (выполняемых в соответствии со служебным заданием) обязанностей лицом, являющимся или не являющимся должностным лицом (например, корреспондентом СМИ). Занимаемая потерпевшим должность, а также характер учреждения, организации, в которых он трудится (государственные, муниципальные, коммерческие и т.д.), для признания данного отягчающего обстоятельства значения не имеют.

Выполнение общественного долга — это любая общественно полезная деятельность лица, не связанная с его профессиональной, служебной деятельностью. Это может быть как осуществление специально возложенных на потерпевшего общественных обязанностей в силу принадлежности к какой-либо общественной организации, так и совершение по собственной инициативе каких-либо действий в интересах общества или других граждан (например, пресечение правонарушений, в том числе преступлений, сообщение компетентным государственным органам о совершенном или готовящемся преступлении, дача изобличающих свидетельских показаний и т.д.).

13. Совершение преступления общеопасным способом (п. «м» ч. 1 ст. 57 УК) предполагает использование такого способа совершения преступления, который был заведомо опасен для жизни и здоровья не только потерпевшего, но и хотя бы еще одного лица. К числу таких способов следует отнести взрыв, поджог, затопление, обвал, разрушение строений и сооружений в местах, где помимо потерпевшего находятся другие лица, выстрелы в толпу, организация аварии автомашины, на которой ехало несколько лиц, отравление воды и пищи, которой помимо потерпевшего пользуются другие лица, применения иных источников повышенной опасности и т.п.

14. Совершение преступления из корыстных побуждений (п. «н» ч.1 ст. 58 УК) означает наличие материальной заинтересованности, алчности, стремления обогатиться и т. п.

15. Часть вторая коммент. статьи запрещает двойной учет отягчающих обстоятельств в норме Особенной части УК в качестве обязательного или квалифицирующего признака состава преступления и как отягчающего ответственность. Например, при квалификации действий виновного по п. «б» ч. 2 ст.

⁴² Ведомости Верховного Совета ТССР, 1990 г., № 15-16, ст. 174.

101 (умышленное убийство, лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебного или общественного долга) нельзя одновременно признать наличие отягчающего обстоятельства, предусмотренного п. «л» ч. 1 ст. 58 УК.

16. Согласно ч. 3 ст. 58 УК при назначении наказания суд вправе в зависимости от обстоятельств дела не признать отягчающими обстоятельства, перечисленные в части первой данной статьи. Эта норма основана на признании человека высшей ценностью общества и государства (ст. 3 Конституции Туркменистана), в результате чего действует правило о толковании сомнений при применении уголовного закона – в том числе норм об отягчающих обстоятельствах – в пользу осужденного (ч. 2 ст. 18 УПК).

17. Перечень обстоятельств, отягчающих ответственность, является исчерпывающим, и не подлежит расширительному толкованию. Такой вывод следует из закрепленного в ст. 18, 23 Конституции Туркменистана общеправового принципа законности. В уголовно-правовой сфере – в силу общезапретительного типа правового регулирования – государству разрешено только то, что прямо предусмотрено законом, то есть расширительное или распространительное толкование норм, ограничивающих права, в том числе отягчающих ответственность, или применение их по аналогии запрещено.

При этом, учитывая характеристику личности виновного, суд может ссылаться на любые обстоятельства, характеризующие подсудимого с отрицательной стороны, но он не вправе квалифицировать их по ст. 58 УК как отягчающие обстоятельства.

Статья 59. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление

(1) При наличии исключительных обстоятельств, связанных с целями и мотивами деяния, ролью виновного, его поведением во время совершения или после окончания преступления и других обстоятельств, существенно снижающих степень общественной опасности деяния, а равно при активном содействии участника группового преступления раскрытию совершённых группой преступлений:

а) наказание может быть назначено ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьёй уголовного закона, либо суд может назначить более мягкий вид наказания, нежели предусмотрен этой статьёй;

б) суд может не применять дополнительное наказание, предусмотренное в качестве обязательного.

(2) Исключительными могут быть признаны как отдельные смягчающие обстоятельства, так и совокупность обстоятельств, предусмотренных статьёй 57 настоящего Кодекса.

1. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за преступление в санкции статьи Особенной части УК, допускается в связи с исключительными обстоятельствами. При этом сама по себе возможность выхода за пределы минимальных размеров наказаний (чрезвычайное снижение наказания) является проявлением милости со стороны государства и отвечает гуманистическому духу конституционных принципов, в соответствии с которыми в Туркменистане высшей ценностью общества и государства является человек (ст. 3 Конституции Туркменистана).

2. Исключительными обстоятельствами могут признаваться как отдельные обстоятельства, указанные в части первой статьи 57 УК, так и совокупность этих обстоятельств (ч. 2 коммент. статьи), значительно уменьшающие общественную опасность совершенного преступления или личности виновного. Важно отметить, что комментируемая статья действует во взаимосвязи с частями 2 и 3 ст. 57 УК. Из этого следует вывод о том, что исключительным обстоятельством суд может признать и не указанное в числе смягчающих обстоятельств, однако это обстоятельство не должно быть предусмотрено в качестве признака состава конкретного преступления,

регламентированного Особенной частью УК. Из правила о запрете двойного учета обстоятельств вытекает и невозможность признания одного и того же обстоятельства одновременно смягчающим по ст. 57 и исключительным по ст. 59.

3. Исключительные обстоятельства могут быть связаны с целями и мотивами преступления, ролью виновного, его поведением во время или после содеянного. Цели и мотивы преступления могут быть связаны с тяжелыми жизненными обстоятельствами, в которых оказался человек, они должны быть лишены низменных, корыстных побуждений. Второстепенная роль виновного может выражаться в совершении деяний, далеких от преступного результата.

В статье 59 УК наряду с перечисленными говорится и "о других обстоятельствах, существенно уменьшающих степень общественной опасности преступления", а также об активном содействии участника группового преступления раскрытию этого преступления. К первым из приведенных можно отнести указанные в ч. 1 ст. 57 УК, например физическое принуждение, материальную, служебную или иную зависимость виновного. Активное содействие соучастника преступления может выражаться в явке с повинной, в изобличении иных участников, в оказании помощи для розыска имущества, добытого в результате преступления, орудий и средств преступления, в раскрытии механизма совершенных преступлений и др.

4. Закон предусматривает три формы смягчения наказания при наличии исключительных обстоятельств:

а) наказание может быть назначено ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьёй уголовного закона. При этом суд обязан соблюдать правила Общей части УК, устанавливающие абсолютно минимальный предел этого вида наказания (например, для лишения свободы – 6 месяцев). По смыслу коммент. статьи, суд может выйти за нижние пределы не только самого строгого, но и любого другого наказания, предусмотренного в альтернативной санкции.

б) суд может назначить более мягкий вид наказания, нежели предусмотрен соответствующей статьёй Особенной части УК. *О системе наказаний с точки зрения степени их тяжести см. коммент. к ст. 44 УК.* При этом срок и размер более мягкого наказания не может быть ниже установленных соответствующими статьями Общей части УК минимальных срока и размера применительно для каждого вида уголовного наказания;

в) суд может не применять дополнительное наказание, предусмотренное в качестве обязательного.

5. При наличии смягчающих обстоятельств, признанных исключительными, суд обязан смягчить наказание в соответствии со ст. 59 УК. При этом возникает вопрос о том, может ли суд применить сразу несколько способов смягчения наказания или же он обязан выбрать единственный?

По буквальному смыслу нормы, суд выбирает один из двух способов, указанных в пункте «а» ч. 1 этой статьи (поскольку в этом пункте законодатель использовал разделительный союз «либо»). При этом закон не содержит запрета одновременного применения пунктов «а» и «б» ч. 1 ст. 59 УК. Принимая во внимание общие правовые принципы, в силу которых законодательные ограничения прав граждан не должны толковаться расширительно (любые ограничения прав человека, признаваемого высшей ценностью, должны быть прямо предусмотрены законом; расширительное толкование правоограничений и их применение по аналогии не допускается, сомнения в применении уголовного закона толкуются в пользу осужденного), приходим к выводу о том, что суд вправе одновременно применить и один из способов смягчения наказания, предусмотренный пунктом «а» и пункт «б» ч. 1 ст. 59 УК.

Статья 60. Назначение наказания за неоконченное преступление

(1) При назначении наказания за неоконченное преступление учитываются обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца.

(2) Наказание за приготовление к преступлению не может превышать половины размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьёй уголовного закона за оконченное преступление.

(3) Наказание за покушение на преступление не может превышать трёх четвертей размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьёй уголовного закона за оконченное преступление.

1. Неоконченным преступлением признаётся приготовление к преступлению или покушение на преступление (ч. 2 ст. 12 УК). При этом уголовная ответственность наступает лишь за приготовление к преступлению средней тяжести, тяжкому и особо тяжкому преступлению (ч. 2 ст. 13 УК). *О приготовлении к преступлению и покушении на преступление см. коммент. к ст. 13 и 14 УК.*

2. Обязанность суда учесть обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца, обусловлена различной общественной опасностью различных видов покушений (например, реального покушения, когда оно направлено на годный объект и предмет, совершается с годными орудиями и средствами преступления, и мнимого покушения, когда оно в силу заблуждения виновного осуществляется на негодные объект или предмет либо с использованием негодных орудий или средств преступления).

3. Правила частей 2 и 3 комментируемой статьи императивно устанавливают пониженный размер наказания за неоконченное преступление. Соответственно, если назначенное по данным правилам наказание будет фактически менее строгим, чем нижний предел санкции соответствующей статьи Особенной части УК, то ссылки на ст. 59 УК не требуется. Назначая наказание за неоконченное преступление при наличии смягчающих обстоятельств или рецидива преступлений, суд сначала исчисляет наказание по ст. 60 УК, а затем применяет положения ст. 59, 62 УК.

Статья 61. Назначение наказания за преступление, совершённое в соучастии

(1) При назначении наказания за преступление, совершённое в соучастии, учитываются характер и степень фактического участия лица в его совершении, значение этого участия для достижения цели преступления, его влияние на характер и размер причинённого или возможного вреда.

(2) Смягчающие или отягчающие обстоятельства, связанные с деянием и личностью одного из соучастников, учитываются при назначении наказания только этому соучастнику.

1. *О понятии и формах соучастия см. коммент. к ст. 32-36 УК.*

2. По общему правилу все соучастники преступления ответственны в равном объеме за совершенное преступное деяние, а наказание назначается персонально каждому участнику преступления. Соисполнители, как правило, несут более строгую ответственность по сравнению с другими соучастниками (организатор, подстрекатель, пособник), которые не принимают непосредственного участия в самом преступлении. В соответствии со ст. 35 УК соисполнители отвечают по одной статье уголовного закона за совместно совершённое ими преступление; ответственность организатора, подстрекателя и пособника наступает по той же статье Особенной части Уголовного кодекса, что и исполнителя, со ссылкой на статью 33 УК; в случае недоведения исполнителем преступления до конца по независящим от него обстоятельствам остальные соучастники преступления несут ответственность за соучастие в приготовлении к совершению преступления или в покушении на совершение преступления.

С учетом того, что каждый из соучастников выполняет определенную роль в совершении преступления, суд при назначении наказания должен разграничивать степень общественной опасности содеянного каждым из них, учитывать индивидуально для каждого выполняемую функцию, активность, вклад каждого из

соучастников в достижение общей цели преступления и размер реально причиненного или возможного вреда, а также все смягчающие и отягчающие обстоятельства. При этом роль организатора или подстрекателя бывает не менее опасной, чем исполнителя преступления, поэтому не исключается назначение более строгого наказания организатору или подстрекателю при установлении в их действиях большей опасности, чем у исполнителя.

3. Смягчающие и отягчающие обстоятельства, влияющие на степень общественной опасности совершенного преступления, должны учитываться при назначении наказания тем соучастникам, умыслом которых эти обстоятельства охватывались.

4. Особым обстоятельством для назначения наказания соучастникам преступления является факт совершения одним из них действий, которые не охватывались умыслом остальных соучастников (эксцесс исполнителя). В этом случае за эксцесс несет ответственность сам исполнитель, а остальные соучастники несут ответственность только за действия, которые охватывались их умыслом (ст. 36 УК).

Статья 62. Назначение наказания при рецидиве

(1) При назначении наказания в случае рецидива, опасного рецидива и особо опасного рецидива учитываются число, характер, тяжесть и последствия совершённых преступлений, обстоятельства, в силу которых исправительное воздействие предыдущего наказания оказалось недостаточным, а также характер, тяжесть и последствия новых преступлений.

(2) Наказание при рецидиве не может быть ниже половины максимального размера наказания соответствующего вида, предусмотренного уголовным законом за совершённое преступление; при опасном рецидиве - не менее двух третей, в случае особо опасного рецидива - не менее трёх четвертей максимального размера наиболее строгого наказания, предусмотренного за совершённое преступление.

(3) В случае наличия исключительных обстоятельств, предусмотренных статьей 59 настоящего Кодекса, наказание при рецидиве, опасном рецидиве, особо опасном рецидиве назначается без учёта ограничений, предусмотренных частью второй настоящей статьи.

1. О понятии и видах рецидива см. ст. 19 УК и комментарий к ней.

2. Учет характера и степени общественной опасности ранее и новых преступлений, а также прошедшего разрыва между ними времени необходим для выявления устойчивых антиобщественных установок подсудимого, его предрасположенности к совершению однотипных (корыстных, насильственных корыстно-насильственных) преступлений, что характеризует его личность.

Учет причин, в силу которых предыдущее наказание не оказало достаточного исправительного воздействия, необходим и для установления стойкости антиобщественных устремлений подсудимого и прогнозирования его поведения в будущем, что также характеризует личность виновного с отрицательной стороны.

Рецидив преступлений является показателем существенного возрастания опасности не только личности виновного, но и каждого последующего преступления, в способах и обстоятельствах которого проявляются низменные цели, мотивы и личностные черты рецидивиста.

3. При рецидиве преступлений, по смыслу комментируемой статьи, назначается только самый строгий из видов наказания, предусмотренных санкцией; другие виды наказаний, предусмотренных санкцией, по общему правилу, назначаться не должны. Чем опаснее рецидив, тем строже минимальный срок назначаемого лицу наказания.

4. Если при рецидиве преступлений лицо совершает неоконченное преступление, то наказание за приготовление к нему не может быть менее половины от половины (то есть $\frac{1}{4}$ от максимального), а при покушении на него - менее половины от трех

четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, установленного санкцией соответствующей статьи УК.

5. По прямым предписаниям комментируемой нормы, даже установление судом смягчающих обстоятельств не позволяет выйти за минимальные пределы, установленные ч. 2 этой статьи. Такой выход за пределы возможен лишь на основании исключительных обстоятельств по правилам ст. 59 УК. *См. коммент. к ней.* Суд должен мотивировать свое решение о неприменении правил ч. 2 ст. 68 в описательной части приговора.

6. Если лицо совершило одно или несколько преступлений при рецидиве, опасном или особо опасном рецидиве, то наказание за каждое из них назначается исходя из правил, закрепленных в ст. 62 УК, после чего назначается окончательное наказание по совокупности преступлений или совокупности приговоров в соответствии со ст. 63 или 64. Рецидив не может быть установлен, если второй приговор постановляется за преступление, совершенное до вынесения приговора по первому делу.

Статья 63. Назначение наказания по совокупности преступлений

(1) При совокупности преступлений назначается наказание отдельно за каждое преступление.

(2) Если совокупность преступлений включает преступление небольшой или средней тяжести, то окончательное наказание назначается путём поглощения менее строгого наказания более строгим либо путём частичного или полного сложения наказаний. В этих случаях при сложении окончательное наказание не может превышать максимального наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

(3) Если совокупность преступлений включает тяжкое и особо тяжкое преступление, то окончательное наказание назначается путём частичного или полного сложения наказаний. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы не может превышать пятнадцати лет, а по особо тяжким преступлениям - не свыше максимального наказания за совершённое преступление.

(4) К основным наказаниям могут быть присоединены дополнительные наказания. Окончательное дополнительное наказание при частичном или полном сложении не может превышать максимального срока или размера, установленных для данного вида наказания Общей частью настоящего Кодекса.

(5) По тем же правилам назначается наказание, если после вынесения приговора по делу будет установлено, что осуждённый виновен ещё и в другом преступлении, совершённом им до вынесения приговора по первому делу. В этом случае в окончательный срок наказания засчитывается наказание, отбытое по первому приговору.

1. *О понятии и видах совокупности преступлений см. ст. 18 УК и комментарий к ней.* В совокупность не могут входить преступления, в отношении которых на момент рассмотрения дела не сохраняются уголовно - правовые последствия (ст. 70 - 74, 80).

2. Закон предусматривает определенную последовательность назначения наказания по совокупности преступлений. Первый этап назначения наказания по совокупности преступлений предполагает назначение наказания отдельно за каждое преступление с соблюдением всех принципов уголовной ответственности (ч. 1 ст. 63 УК). Этим в дальнейшем обеспечивается правильное применение правил поглощения или сложения наказаний, а также определение окончательного наказания, например, при исключении в вышестоящих судах из приговора части предъявленного обвинения.

При этом смягчающее обстоятельство, признанное судом в отношении каждого из преступлений, образующих совокупность, должно учитываться как при назначении наказания отдельно за каждое преступление, так и при назначении наказания по совокупности преступлений.

Дальнейший порядок назначения окончательного наказания зависит от того, преступления каких категорий входят в совокупность.

3. Если в совокупность входят преступления только небольшой тяжести или средней тяжести (в любом сочетании), могут быть применены принципы как поглощения менее строгого наказания более строгим, так и принцип частичного или полного сложения наказаний. При этом остается неизменным условие: окончательное наказание не может превышать максимального наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Правило поглощения менее строгого наказания более строгим означает, что окончательное наказание по совокупности преступлений равняется наиболее строгому из основных наказаний, назначенных судом за отдельные преступления. Относительная строгость разнородных наказаний определяется порядком их расположения в системе наказаний (ст. 44 УК). Если сравнивать наказания одного и того же вида, то более строгим является наказание, назначенное в большем размере или на более длительный срок. Это правило может использоваться и в ситуациях, когда за преступления назначены разные виды наказания.

По правилу полного сложения наказаний окончательное наказание, назначаемое по совокупности преступлений, приравнивается к сумме основных наказаний, назначенных судом за отдельные преступления, входящие в совокупность. При сложении наказаний разных видов следует руководствоваться ст. 65 УК.

Правило частичного сложения наказаний заключается в том, что к наиболее строгому основному наказанию частично прибавляются основные наказания, назначенные за другие преступления.

4. Иначе решается вопрос о назначении наказания по совокупности тяжких и особо тяжких преступлений. При этом буквальный смысл ч. 3 коммент. статьи предполагает наличие в совокупности любых преступлений хотя бы одного тяжкого или особо тяжкого (*О категориях преступлений см. ст. 11 УК*). В данных случаях окончательное наказание назначается только путем частичного или полного сложения наказаний и в целом не может превышать пятнадцати лет, а по особо тяжким преступлениям – не выше максимального наказания за совершённое преступление, указанного в соответствующей статье Особенной части УК. При сложении разных видов наказания следует руководствоваться правилами, предусмотренными ст. 65 УК.

5. Комментируемая статья опирается на категории преступления и не предусматривает каких-либо специальных правил назначения наказания за совокупность неоконченных преступлений, совершенных в соучастии и т.д., т.е. в этом случае применяются общие правила.

6. К основным могут присоединяться дополнительные виды наказаний, назначенные за преступления, входящие в совокупность. При этом следует иметь в виду, что это совершенно самостоятельные виды наказаний и основное наказание не может поглощать дополнительное наказание.

Как и основное наказание, дополнительное должно быть назначено за отдельное преступление, а затем и по совокупности преступлений. Если дополнительное наказание не было назначено ни за одно из преступлений, входящих в совокупность, оно не может быть назначено в окончательном наказании и по совокупности преступлений.

Окончательное наказание при частичном или полном сложении дополнительных наказаний одного и того же вида (например, штрафа) не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей частью УК (ч. 2 ст. 47 УК).

Если за различные преступления, входящие в совокупность, судом назначены разные виды дополнительного наказания, то они с приведением соответствующих размеров и сроков должны быть указаны в приговоре и присоединены к окончательному основному наказанию, назначенному по совокупности преступлений, и исполняются самостоятельно.

7. При назначении наказания в соответствии с ч. 5 ст. 63 УК в окончательное наказание полностью или частично засчитывается наказание, отбытое по первому приговору, однако окончательное наказание должно быть во всяком случае более строгим, чем назначенное за любое из преступлений, входящих в совокупность.

8. При совокупности преступлений, за каждое из которых назначается реальное лишение свободы, вид исправительного учреждения назначается лишь при окончательном назначении наказания по правилам ст. 67 УК.

Если суд сочтет возможным считать назначенное осужденному наказание условным, то это обстоятельство следует указывать не при назначении наказания за каждое из преступлений в отдельности, а только при назначении наказания по совокупности по правилам ст. 68 УК.

Статья 64. Назначение наказания по совокупности приговоров

(1) При назначении наказания по совокупности приговоров к наказанию, назначенному по последнему приговору, частично или полностью присоединяется неотбытая часть наказания по предыдущему приговору.

(2) Окончательное наказание по совокупности приговоров в случае, если оно не менее строгое, чем направление в военно-исправительную часть или лишение свободы, не может превышать максимального срока или размера наказаний, установленных для данных видов наказаний Общей частью настоящего Кодекса.

(3) Окончательное наказание по совокупности приговоров в виде лишения свободы может быть выше максимального срока наказания, предусмотренного уголовным законом за преступление по последнему приговору, но не более пятнадцати лет, а в исключительных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, - не более двадцати пяти лет.

(4) Окончательное наказание по совокупности приговоров должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершённое преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору.

(5) Присоединение дополнительных наказаний при назначении наказания по совокупности приговоров производится по правилам, предусмотренным частью четвёртой статьи 63 настоящего Кодекса.

1. Наказание назначается по совокупности приговоров, если лицо после вынесения приговора, но до полного отбытия назначенного наказания совершает новое преступление. Совокупность приговоров, по смыслу комментируемой статьи, имеет место в следующих неочевидных случаях:

а) если на момент совершения осужденным лицом нового преступления первый приговор еще не вступил в законную силу, но был провозглашен;

б) когда лицо в период испытательного срока совершило новое преступление, за которое оно осуждено после его истечения по первому приговору об условном осуждении;

в) при осуждении лица за делящееся или продолжаемое преступление, начавшееся до и продолжавшееся после вынесения по другому делу приговора, по которому это лицо осуждено и не отбыло наказание.

Если по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в других преступлениях, одни из которых совершены до, а другие после вынесения первого приговора, то, как представляется, наказание по второму приговору назначается вначале по совокупности преступлений, совершенных до вынесения первого приговора, после этого – по правилам ч. 5 ст. 63 УК, затем по совокупности преступлений, совершенных после вынесения первого приговора, и окончательное наказание – по совокупности приговоров.

2. Неотбытым наказанием – присоединяемым к наказанию, назначенному по последнему приговору – следует считать:

- весь срок наказания, назначенного условно по предыдущему приговору,
- срок, от дальнейшего отбывания которого осужденный был условно-досрочно освобожден,
- срок наказания, исполнение которого было отсрочено;
- неотбытую часть более мягкого наказания, назначенного на основании ст. 76 УК либо в порядке помилования или амнистии.

3. О максимальном сроках или размере штрафа см. ст. 47, исправительных работ – ст. 50, ограничения по военной службе – ст. 51, возложения обязанности проживания в определенной местности – ст. 51.1.

4. В соответствии с ч. 3 ст. 64 УК окончательное наказание по совокупности приговоров в виде лишения свободы может быть выше максимального срока наказания, предусмотренного уголовным законом за преступление по последнему приговору, но не более пятнадцати лет, а в исключительных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, - не более двадцати пяти лет. Все такие случаи исчерпывающим образом представлены в санкциях следующих статьей Особенной части УК: ч. 2 ст. 101 «Умышленное убийство», ч. 3 ст. 126 «Похищение человека», ч. 3 ст. 129.1 «Торговля людьми», ч. 3 ст. 134 «Изнасилование», ст. 168 «Геноцид», ч. 2 ст. 170 «Нападение на лиц, пользующихся международной защитой», ст. 171 «Измена государству», ст. 172 «Шпионаж», ч. 2 ст. 173 «Диверсия», ч. 2 ст. 174 «Заговор с целью захвата власти», ч. 1 ст. 176 «Посягательства на Президента Туркменистана», ч. 3 ст. 271 «Терроризм», ч. 1 ст. 274 «Бандитизм», ч. 3 ст. 292 «Незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка, пересылка наркотических средств или психотропных веществ с целью сбыта» и ч. 4 ст. 294 «Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ».

К лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет, максимальный срок лишения свободы ст. 87 УК ограничен 10-тью, а за особо тяжкие преступления – 15-тью годами.

5. Если по разным приговорам назначалось одинаковое дополнительное наказание, то окончательное дополнительное наказание по совокупности приговоров точно также как и основное должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершенное преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору суда. Не отбытое по предыдущему приговору дополнительное наказание может присоединяться к основному, назначенному по совокупности приговоров, только в качестве дополнительной меры наказания либо складываться с назначенным по новому приговору дополнительным наказанием того же вида в пределах, установленных соответствующими статьями Общей части УК сроков для данного вида наказания.

Статья 65. Порядок определения сроков наказания при их сложении

(1) При сложении наказаний по совокупности преступлений и совокупности приговоров одному дню лишения свободы соответствует:

- а) один день содержания в военно-исправительной части;**
- б) один день проживания при возложении обязанности проживания в определённой местности;**
- в) три дня исправительных работ или ограничения по военной службе.**

(2) Наказание в виде возложения обязанности загладить причинённый вред, штрафа, конфискации имущества, лишения государственных наград, воинских или других званий, возложения обязанности проживания в определённой местности, а также лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью при сложении их с лишением свободы, содержанием в военно-исправительной части, ограничением по военной службе или исправительными работами приводятся в исполнение самостоятельно.

1. Данная статья определяет, во-первых, какие виды наказаний можно присоединять друг к другу и, во-вторых, каков порядок сложения наказаний, в случаях, когда за отдельные преступления или по предыдущему приговору назначены виды наказания, отличные от вида наказания, назначенного по второму приговору.

По смыслу ч. 1 коммент. статьи, она не применяется в случаях замены более мягкого вида наказания – при его злостном неисполнении – более строгим наказанием (ч. 3 ст. 46, ч. 5 ст. 47, ч. 3 ст. 50, ч. 4 ст. 51.1 УК). Такая замена производится в порядке исполнения приговора (а не его вынесения).

О частичном и полном сложении наказаний см. коммент. к ст. 63 УК.

При сложении сроков наказания различных видов общим знаменателем является наказание в виде лишения свободы (ч. 1 ст. 65 УК).

2. Часть вторая коммент. статьи указывает виды наказания, которые при определенном сочетании не могут быть присоединены друг к другу либо заменены одни другими. Исполнение таких наказаний, назначенных по совокупности преступлений или совокупности приговоров, происходит самостоятельно.

При этом является неопределённым порядок определения срока наказания в виде возложения обязанности проживания в определённой местности, так как оно указано одновременно и в ч. 1 и в ч. 2 коммент. статьи. Данная неопределённость может быть устранена обращением к положениям ч. 2 ст. 45 и ч. 2 ст. 51.1 УК, согласно которым наказание в виде возложения обязанности проживания в определённой местности может назначаться в качестве как основного, так и дополнительного наказания. В связи с этим представляется, что возложение обязанности проживания в определённой местности, назначенное на срок от пяти до пятнадцати лет в качестве основного наказания, складывается по правилам части первой статьи 65 УК; а если оно назначено на срок от двух до пяти лет в качестве дополнительного наказания, то при сложении наказаний оно исполняется самостоятельно по правилам ч. 2 ст. 65 УК. Этому соответствует и положение ч. 6 ст. 41 УИК, согласно которому после отбытия основного наказания осужденный под конвоем направляется администрацией исправительного учреждения к месту проживания в определённой местности для исполнения соответствующего дополнительного наказания.

Статья 66. Исчисление сроков наказания и зачёт наказаний

(1) Сроки лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью, исправительных работ, ограничения по военной службе, содержания в военно-исправительной части, возложения обязанности проживания в определённой местности, лишения свободы исчисляются в месяцах и годах.

(2) При замене или сложении наказаний, указанных в части первой настоящей статьи, а также при зачёте наказания сроки могут исчисляться в днях.

(3) Содержание под стражей в период дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства засчитывается в срок наказания из расчёта один день содержания под стражей за два дня лишения свободы или один день содержания под стражей за два дня возложения обязанности проживания в определённой местности либо один день содержания под стражей за два дня содержания в военно-исправительной части.

(4) Содержание под стражей до вступления приговора в законную силу и отбытие наказания в виде лишения свободы, назначенного приговором суда за преступление, совершённое за границей, засчитывается из расчёта день за день.

(5) При назначении осужденному, содержащемуся под стражей, наказания в виде штрафа, лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью суд, учитывая срок содержания под стражей, смягчает назначенное наказание или освобождает от его отбывания.

(6) Время содержания под стражей лица, осуждённого к исправительным работам, засчитывается в срок назначенного приговором суда наказания из расчёта один день содержания под стражей за три дня исправительных работ.

1. Исчисление сроков наказания – по правилам ч. 1 коммент. статьи – предполагает полномочия суда назначить наказание как целыми годами, так и годами с месяцами. При назначении наказания в целых годах окончание срока наказания происходит в последний день истекающего года, при этом год берется не календарный, а с начала и до конца срока отбывания наказания. Если срок наказания назначен в месяцах, то его окончание падает на последний день месяца, учитывая начало и окончание срока наказания (вне зависимости от наличия выходных и праздничных дней). При исчислении сроков наказания в месяцах не имеет значения количество дней в месяце.

2. Исчисление сроков наказания в днях применяется также для определения неотбытой части наказания в виде содержания в военно-исправительной части или лишения свободы при условно-досрочном освобождении.

3. Начало срока отбывания наказания, как правило, указывается в резолютивной части приговора (при лишении свободы, содержании в военно-исправительной части). Если осужденному назначается наказание в виде исправительных работ, лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, ограничения по военной службе, то начало срока исполнения наказания определяется с момента фактического отбывания наказания при осуществлении контроля органами, исполняющими данные виды наказания.

4. Часть пятая комментируемой статьи при назначении осужденному, содержащемуся под стражей, наказания в виде штрафа, лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью суд, учитывая срок содержания под стражей, смягчает назначенное наказание или полностью освобождает от его отбывания, поскольку лишение свободы и перечисленные наказания не относятся к взаимозаменяемым на основании ч. 2 ст. 65 УК. По смыслу данной нормы, суд свободен в принятии решения о форме смягчения наказания или об освобождении от отбывания перечисленных видов наказания. При этом усмотрение судьи конкретными предписаниями не ограничено. В данных ситуациях однообразие судебной практики может быть обеспечено вышестоящими судами. В частности, целесообразно исходить из принятой в санкциях статей Особенной части УК пропорции между лишением свободы и альтернативными видами наказаний.

5. Часть шестая коммент. статьи содержит правило о зачете времени содержания под стражей лица, осужденного к исправительным работам. Представляется, что данная норма должна применяться и при осуждении к наказанию в виде ограничений по военной службе, поскольку законодатель закрепляет единый порядок соотношения сроков данных наказаний с лишением свободы в п. «в» ч. 1 ст. 65 УК. Иное толкование нарушало бы общеправовой принцип равенства, гарантированный в ст. 19 Конституции Туркменистана.

Статья 67. Назначение осуждённым к лишению свободы вида исправительного учреждения

(1) Осуждённым за умышленные преступления отбывание наказания в виде лишения свободы назначается:

а) мужчинам, впервые осуждённым к лишению свободы за умышленные преступления небольшой или средней тяжести, а также женщинам, впервые осуждённым к лишению свободы за умышленные преступления или за преступления при рецидиве, или при опасном рецидиве, - в исправительных колониях общего режима;

б) мужчинам, впервые осуждённым к лишению свободы за умышленные тяжкие или особо тяжкие преступления или за преступления, совершённые при рецидиве или опасном рецидиве, отбывшим ранее наказание в виде лишения

свободы за умышленные преступления, а также женщинам, осуждённым к лишению свободы за преступления, совершённые при особо опасном рецидиве, - в исправительных колониях строгого режима;

с) мужчинам, осуждённым к лишению свободы за преступления, совершённые при особо опасном рецидиве преступлений, - в исправительных колониях особого режима.

(2) Лицам, достигшим восемнадцатилетнего возраста, осуждённым на срок свыше восьми лет за особо тяжкое преступление, а также в случае особо опасного рецидива может быть назначено отбывание в тюрьме части срока наказания, но не более пяти лет.

(3) Несовершеннолетние, осуждённые к лишению свободы, отбывают наказание в воспитательной колонии.

(4) Осуждённым за преступления, совершённые по неосторожности, отбывание наказания в виде лишения свободы назначается в колониях-поселениях.

(5) Изменение вида исправительного учреждения, назначенного приговором, производится судом в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством Туркменистана.

1. В качестве критериев, которыми руководствуется суд при назначении вида исправительного учреждения, – для оптимального достижения целей наказания (ч. 2 ст. 43 УК) и в соответствии с принципом справедливости (ч. 6 ст. 3 УК) – закон устанавливает характер вины (неосторожное или умышленное преступление); факт прежнего отбывания наказания в виде лишения свободы, упоминая лиц, впервые осужденных к лишению свободы, и осужденных, ранее отбывавших лишение свободы; признаки рецидива и особо опасного рецидива (см. комментарий к ст. 19), категорию преступления (см. комментарий к ст. 11), срок наказания, пол осужденного.

Как следует из содержания коммент. статьи, она закрепляет так называемую положительную дискриминацию женщин и несовершеннолетних (предоставляя им более льготные условия), что не может рассматриваться как нарушение принципа равенства.

Наличие исправительных учреждений различных видов обусловлено необходимостью отдельного содержания заключенных в зависимости от тяжести совершенных ими преступлений, а также от их личности, чтобы не допустить возможности негативного влияния рецидивистов и лиц, совершивших тяжкие и особо тяжкие преступления, на лиц, которые впервые осуждены к лишению свободы и совершили менее тяжкие преступления.

2. Суд, назначая лишение свободы на определенный срок, связан критериями выбора вида исправительного учреждения, указанными в данной статье, и не может по своему усмотрению назначить иной вид исправительного учреждения, чем предусмотрено в ст. 67 УК.

3. Комментируемая статья, действуя во взаимосвязи с положениями раздела III УИК, указывает следующие виды исправительных учреждений:

1) исправительные колонии: а) поселения, б) общего режима, в) строго режима и г) особого режима;

2) воспитательные колонии – для несовершеннолетних (а также лиц, которые достигли совершеннолетия в процессе отбывания наказания, см. ч. 9 ст. 44 и ст. 127 УИК);

3) тюрьмы.

Статья 44 УИК (ч. 1 и 8) предусматривает также лечебные исправительные учреждения (в которые могут быть помещены лица, осуждённые к лишению свободы, страдающие от алкоголизма, наркомании или токсикомании, а также психического расстройства, не исключающим вменяемости, или ВИЧ-инфицированные больные, больные открытой формой туберкулёза или не прошедшие полного курса лечения венерического заболевания) и следственные изоляторы, которые выполняют функции

исправительных учреждений в отношении осуждённых, оставленных для работы по хозяйственному обслуживанию (ст. 47 УИК).

4. Особенности исполнения наказания в исправительных учреждениях разных видов регламентируются гл. 14 УИК в исправительных колониях общего режима (ст. 95 УИК), строгого режима (ст. 96); особого режима (ст. 97); колоний – поселений (ст. 98-11), тюрьмам (ст. 114 УИК), а также главой 15 УИК – в воспитательных колониях.

Допускается временное содержание в тюрьмах осуждённых, переводимых из одного исправительного учреждения в другое. Осуждённые при необходимости могут содержаться в тюрьмах временно, на срок не более тридцати суток при производстве следственных действий по делу о преступлении, совершённом другим лицом, - с санкции прокурора, в связи с рассмотрением дела в суде - по определению судьи или суда в порядке, установленном частями четвёртой и пятой статьи 47 УИК.

5. Назначенный приговором суда вид исправительного учреждения может быть изменен в зависимости от поведения осужденного и соблюдения им установленного порядка как в сторону усиления, так и в сторону ослабления строгости наказания. Объем и порядок такого изменения регламентируются уголовно-исполнительным законодательством.

При этом особенно важно отметить, что часть 5 коммент. статьи во взаимосвязи со ст. 479 УПК допускает изменение назначенного приговором вида исправительного учреждения только судом. Это правило основано на закреплённом в ч. 4 ст. 3 УК принципе, в соответствии с которым никто не может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом. Только суд, основываясь на принципе справедливости, определяет меру наказания, соответствующую тяжести преступления и личности виновного.

Между тем данные нормы вступают в коллизию с некоторыми предписаниями уголовно-исполнительного законодательства.

Во-первых, в соответствие с ч. 7 ст. 44 и ч. 4 ст. 49 УИК осуждённые, являющиеся злостными нарушителями установленного порядка отбывания наказания, могут быть переведены из исправительных колоний соответствующих режимов в тюрьму на срок не свыше трёх лет, и такой перевод осуществляется без судебного решения. Представляется, что срок пребывания в тюрьме, превышающий минимальный 6-ти месячный срок лишения свободы (установленный ч. 2 ст. 53 УК), по своему фактическому содержанию является уже не дисциплинарным взысканием, а изменением вида исправительного учреждения. Следовательно, такое изменение должно регулироваться уголовным, уголовно-процессуальным законодательством и на основании части 5 ст. 67 УК относиться к компетенции суда.

Во-вторых, положения части 3 ст. 58 и ст. 112 УИК предусматривают установление общего и строгого видов режима для осуждённых, содержащихся в тюрьмах. Согласно ч. 1 ст. 113 УИК назначение вида режима в тюрьмах, а равно его изменение производится постановлением начальника тюрьмы, по согласованию с наблюдательной комиссией по месту нахождения исправительного учреждения. Представляется, что данные нормы уголовно-исполнительного законодательства также не согласуются со статьей 67 УК. Режим отбывания наказания в виде лишения свободы является существенной характеристикой данного вида наказания, определение которой должно относиться к компетенции суда. Иное толкование будет допускать фактический пересмотр приговора суда внесудебным органом и умаление судебной власти.

Аналогичной оценки заслуживают и предписания часть 2 ст. 44 УИК, допускающие создание в одной исправительной колонии изолированных участков с различными видами режима (тем самым фактически допускается перевод осужденного с более мягкого режима на более суровый без изменения вида исправительного учреждения, то есть без применения судом части 5 ст. 67 УК).

Статья 68. Условное осуждение

(1) Если назначив наказание в виде лишения свободы или содержания в военно-исправительной части, суд придёт к выводу о возможности исправления осуждённого без отбывания наказания, он постановляет считать назначенное наказание условным.

(2) При назначении условного осуждения суд учитывает характер, тяжесть и последствия совершённого преступления, данные о личности виновного, смягчающие и отягчающие обстоятельства. К лицам, совершившим особо тяжкое преступление, условное осуждение не применяется.

(3) При назначении условного осуждения суд устанавливает испытательный срок, в течение которого осуждённый должен своим поведением доказать свое исправление. В случае осуждения к содержанию в военно-исправительной части или лишению свободы на срок до одного года испытательный срок должен быть не менее шести месяцев и не более трёх лет, а в случае осуждения к лишению свободы на срок свыше одного года - не менее девяти месяцев и не более пяти лет.

(4) При назначении условного осуждения могут быть назначены дополнительные наказания.

(5) Суд, назначая условное осуждение, может возложить на осуждённого выполнение определённых обязанностей: устранить причинённый вред, поступить на работу или учёбу, не менять постоянного места жительства без разрешения органа, осуществляющего контроль за поведением условно осуждённого, не посещать определённые места, находиться после наступления определённого времени по месту жительства, пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, осуществлять материальную поддержку семьи. Суд может возложить на условно осуждённого выполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению.

(6) Контроль за поведением условно осуждённого осуществляется органами внутренних дел, а в отношении военнослужащих - командованием воинских частей и учреждений.

(7) В течение испытательного срока суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осуждённого, может отменить полностью или частично либо дополнить обязанности, ранее установленные для осуждённого.

1. Сущность условного осуждения заключается в том, что суд, вынося обвинительный приговор, назначает осужденному конкретный вид наказания в виде лишения свободы или содержания в военно-исправительной части и определяет его размер, но постановляет считать назначенное наказание условным, т.е. не приводит его в исполнение в течение определенного испытательного срока под условием выполнения осужденным определенных требований, способствующих его исправлению.

Таким образом, коммент. статья предусматривает специфическую форму условного освобождения от реального отбывания назначенного наказания. При этом название комментируемой статьи неточно отражает ее содержание, т.к. собственно осуждение (выражающееся в том числе в официальной порицании виновного и его деяния) является реальным. Условным же объявляется лишь исполнение назначенного наказания.

Мировой опыт знает наряду с условным наказанием (условным освобождением от отбывания наказания, как это предусмотрено в коммент. статье) применение условного освобождения от уголовной ответственности. Так, Минимальные стандартные правила ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила),

принятые 14.12.1990 г. Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН, в пункта 8.2 предусматривают как условное наказание (подпункт "g"), так и условное освобождение от ответственности (подпункт "b"). Последнее предполагает отказ от продолжения уголовного преследования (и соответственно – возможного осуждения по приговору суда) при выполнении обвиняемым ряда условий, направленных на его добровольную ресоциализацию. Данный институт также называют альтернативой уголовному преследованию⁴³. *Об этом см. также коммент. к ст. 70 УК.*

2. Законодатель в ч. 1 ст. 68 УК ограничивает виды наказания, которые могут быть назначены условно, лишь двумя: лишение свободы или содержание в военно-исправительной части. Условное осуждение применяться не может к другим видам наказания, которые сами по себе являются наиболее мягкими или носят кратковременный характер и их исполнение является более эффективным при их реальном отбывании.

3. Основанием применения условного осуждения служит установленная судом возможность исправления осуждённого без реального отбывания наказания. Такой вывод суда должен опираться на учет характера, тяжести и последствий совершённого преступления, данных о личности виновного, смягчающих и отягчающих обстоятельств. К лицам, совершившим особо тяжкое преступление, условное осуждение не применяется.

Судам нужно проявлять особое внимание относительно условного осуждения лиц, которые совершили тяжкие преступления (условное осуждение возможно по отношению к второстепенным участникам тяжких преступлений, когда данные, характеризующие их личность, и обстоятельства совершения преступления позволяют считать нецелесообразным реальное отбывание назначенного наказания), а также лиц, которые совершили преступление небольшой или средней тяжести, но при рецидиве преступлений. Закон не запрещает применения условного осуждения к лицам, ранее судимым, в том числе и тем, у которых судимость не снята и не погашена в установленном законом порядке.

Особую осторожность суд должен проявлять и в случаях совершения лицом двух преступлений и более. В таких случаях условным должно признаваться наказание не за каждое преступление, а только окончательное наказание, назначенное по совокупности преступлений.

При назначении условного наказания суд должен привести в приговоре обоснование принятого решения.

4. При применении условного осуждения суд указывает в приговоре кроме срок назначенного наказания, еще и испытательный срок. Испытательный срок означает контрольный период времени, в течение которого осужденный своим поведением должен доказать, что исправился. Его продолжительность зависит от вида и срока назначенного наказания.

При применении условного осуждения после провозглашения приговора – исходя из принципов законности, приоритета обеспечения прав человека и необходимости достижения целей наказания – председательствующий обязан разъяснить осужденному значение испытательного срока и предупредить о последствиях совершения им в течение исполнительного срока нового преступления или систематических нарушений общественного порядка (для военнослужащих – также воинского правопорядка), а также нарушения возложенных на него обязанностей, если таковые возлагались. Так, в соответствии с п. 12.3. Минимальных стандартных правил ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением («Токийские правила», приняты 14.12.1990 Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН), на начальном этапе применения меры, не связанной с тюремным заключением, правонарушителю в устной или письменной форме дается разъяснение условий, регулирующих применение данной меры, включая обязанности и права правонарушителя.

⁴³ См.: Головки Л.В. Альтернативы уголовному преследованию в современном праве. СПб., 2002. С. 256-288.

Испытательный срок – в соответствии с ч. 1 ст. 183 УИК – исчисляется с момента провозглашения приговора, если иное не установлено приговором.

В случае назначения наказания в виде содержания в военно-исправительной части условно испытательный срок, как представляется, не должен превышать оставшегося срока военной службы по призыву на день провозглашения приговора.

5. Учитывая, что в соответствии с частью четвертой статьи 68 УК при условном осуждении могут быть назначены дополнительные наказания, условным может быть признано лишь основное наказание. Дополнительные наказания приводятся в исполнение реально, о чем суд указывает в резолютивной части приговора.

6. Часть шестая коммент. статьи содержит неисчерпывающий перечень обязанностей, которые может возложить суд на осужденного, применяя к нему условное осуждение. При этом данные обязанности должны способствовать исправлению осужденного, что должно быть аргументировано в приговоре. Например, суд может обязать осужденного сообщать об изменении характера работы или занимаемой должности в орган внутренних дел, являться в него с предписанной периодичностью для отчета о своем поведении и т.д.

В соответствии с пунктом «i» ч. 3 ст. 8 Международного Пакта "О гражданских и политических правах" лицо, условно освобожденное от назначенного по приговору суда заключения, может быть принуждено к определенной работе или службе. Однако комментируемая норма, предусматривающая открытый перечень обязанностей, возлагаемых на условно осужденного, подлежит применению с учетом принципа минимального вмешательства (п. 2.6 Минимальных стандартных правил ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением («Токийские правила») (Приняты 14.12.1990 Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН). Определяя условия, которые должны соблюдаться правонарушителем, суд должен учитывать как интересы общества, так и интересы и права правонарушителя и жертвы (п. 12.1 Правил). Условия, подлежащие выполнению, должны быть практическими, точными и по возможности малочисленными и должны быть направлены на уменьшение вероятности возвращения правонарушителя к уголовной деятельности и повышение вероятности возвращения правонарушителя к нормальной жизни в обществе, с учетом интересов жертвы (пункт 12.2 Правил).

В соответствии со ст. 182 УИК в период испытательного срока условно осужденным запрещается выезд за пределы Туркменистана. Если периодичность явки условно осужденного для регистрации не была определена судом, то указанная периодичность, а также дни явки условно осужденного устанавливаются органом внутренних дел, но не реже трёх раз в месяц.

7. Положения части 6 коммент. статьи корреспондируют нормам ч. 9 ст. 13 и ст. 181 УИК, в соответствии с которыми контроль за поведением условно осужденных в течение испытательного срока осуществляется органами внутренних дел при содействии наблюдательной комиссии по месту жительства осужденных, а в отношении военнослужащих – командованием воинских частей. В системе органов внутренних дел обязанность осуществлять контроль за поведением лиц, условно освобожденных возлагается на полицию. В порядке, предусмотренном законодательством Туркменистана, к осуществлению контроля за поведением условно осужденных могут привлекаться работники соответствующих служб других министерств или ведомств, а также представители общественных объединений (в зависимости от возложенных судом обязанностей на условно осужденного).

8. В зависимости от поведения условно осужденного во время испытательного срока и его отношения к исполнению возложенных на него обязанностей суд по совместному представлению органа внутренних дел (командования воинской части) и наблюдательной комиссии вправе полностью или частично отменить возложенные на осужденного обязанности либо, наоборот, дополнить их новыми, которые могут повысить эффективность его исправления (ч. 7 ст. 69 УК, ч. 2 ст. 184 УИК). Данная норма соответствует пункту 12.4 вышеуказанных Токийских правил, в соответствии с которым в зависимости от достигнутых правонарушителем результатов условия могут

изменяться компетентным органом в соответствии с положениями, установленными законом.

Статья 69. Отмена условного осуждения или продление испытательного срока

(1) Если до истечения испытательного срока условно осуждённый своим поведением доказал свое исправление, суд по совместному представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осуждённого и органа, осуществляющего контроль за исполнением уголовного наказания, может постановить об отмене условного осуждения и снятии с осуждённого судимости.

(2) Если условно осуждённый уклоняется от выполнения возложенных на него обязанностей или совершит нарушение общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, суд по совместному представлению органа, указанного в части первой настоящей статьи, и органа, осуществляющего контроль за исполнением уголовного наказания, может продлить испытательный срок, но не более чем на один год.

(3) В случае систематического или злостного неисполнения осуждённым в течение испытательного срока возложенных на него судом обязанностей суд по совместному представлению органа, указанного в части первой настоящей статьи и органа, осуществляющего контроль за исполнением уголовного наказания, постановляет об отмене условного осуждения и исполнении наказания, назначенного по приговору.

(4) В случае совершения условно осуждённым в течение испытательного срока нового неосторожного преступления вопрос об отмене или сохранении условного осуждения решается судом.

(5) В случае совершения условно осуждённым в течение испытательного срока умышленного преступления суд назначает ему наказание по правилам, предусмотренным статьёй 64 настоящего Кодекса. По этим же правилам назначается наказание в случае совершения нового неосторожного преступления, если суд отменяет условное осуждение.

1. Если осужденным выполнены все обязанности, возложенные на него судом при применении условного осуждения, и условное осуждение не было отменено на законных основаниях, истечение испытательного срока погашает судимость за преступление, за которое лицо было осуждено условно (п. "а" ч. 2 ст. 81 УК). По истечении испытательного срока контроль за поведением осуждённого прекращается, и он снимается с учёта органа внутренних дел. Об истечении испытательного срока и прекращении контроля за поведением условно осуждённого сообщается в суд, постановивший приговор (ч. 2 ст. 183 УИК).

2. Часть первая коммент. статьи предусматривает возможность досрочной отмены условного осуждения со снятием с осужденного судимости в качестве меры поощрения осужденного, который до истечения испытательного срока своим поведением доказал, что исправился: не совершал правонарушений, добросовестно относился к исполнению возложенных судом обязанностей, соблюдал общественный порядок и т.д.

Используемая законодателем формулировка «осуждённый своим поведением доказал свое исправление» подчеркивает возложение на осужденного фактического бремени доказывания своего исправления, поэтому при возникновении сомнений в том, исправился ли осужденный досрочно или же нет, эти сомнения толкуются в пользу приговора, то есть без предоставления веских доказательств исправления ч.1 коммент. статьи не применяется. Представляется, что данное правило не противоречит презумпции невиновности (ч. 2 ст. 18 УПК), поскольку здесь презюмируется не факт невиновности, и не гуманное содержание норм уголовного

закон (ч. 2 ст. 18 УПК требует сомнения при квалификации норм разрешать в пользу осужденного), а факт необходимости дальнейшего отбывания наказания условно.

В связи с этим представляется, что досрочная отмена условного осуждения и снятие с осужденного судимости могут иметь место лишь при истечении какой-то значительной части испытательного срока (например, аналогичная норма УК Российской Федерации предусматривает истечение не менее половины срока).

Орган, осуществляющий контроль за поведением условно осужденного, - это орган внутренних дел по месту его жительства, а в отношении военнослужащих – командование воинских частей и учреждений (ч. 6 ст. 68 УК и ч. 9 ст. 13 УИК).

Орган, осуществляющий контроль за исполнением уголовного наказания, - это наблюдательная комиссия при хякимликах по усилению контроля за соблюдением законности в работе органов исполнения уголовного наказания и проведению работы с лицами, отбывающими наказание и освободившимися от наказания, состоящими под надзором (ч. 2 ст. 16, ч. 7 ст. 182 УИК).

3. В части 2 ст. 69 УК предусматривается возможность продления испытательного срока в пределах еще одного года по любому из двух оснований: 1) в случае уклонения осужденного от выполнения возложенных на него обязанностей (при этом достаточно и однократного виновного неисполнения любой из возложенных судом обязанностей, например, неявка в установленный срок в орган внутренних дел); 2) в случае нарушения общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание. Последнее основание – это совершение административного правонарушения, повлекшее законное и обоснованное применение к условно осужденному меры административного взыскания. Поэтому суд, прежде чем продлить испытательный срок, должен выяснить законность и обоснованность наложения на осужденного меры административного воздействия.

Уклонение от выполнения обязанностей должно быть допущено виновно (то есть при наличии реальной возможности к выполнению). Этот вывод следует из того, что продление испытательного срока рассматривается законодателем как мера ответственности условно-осужденного (название ст. 184 УИК). А применение любых мер юридической ответственности – если в самом законе прямо не указано иное – предполагает наличие вины нарушителя нормы.

Комментируемая норма оставляет без ответа вопрос о том, вправе ли суд вместо продления испытательного срока отменить условное осуждение (если отсутствуют обстоятельства, предусмотренные ч. 3-5 ст. 69 УК). Исходя из общих принципов и правил назначения и применения уголовного наказания, в соответствии с которыми недопустимо расширительное толкование норм, ограничивающих права граждан, следует признать, что отмена условного осуждения допускается только в случаях, прямо предусмотренных законом, т.е. ч. 3-5 ст. 69 УК.

4. Отмена условного осуждения предусмотрена ч. 3-5 ст. 69 УК как мера взыскания за нарушение условно осужденным предъявляемых к нему требований. В этом случае отмена условного осуждения означает обращение наказания, назначенного условно, к реальному исполнению. Основаниями такой отмены могут быть: а) систематическое или злостное неисполнение осужденным в течение испытательного срока возложенных на него судом обязанностей; б) совершение им в течение испытательного срока нового преступления.

Неисполнение возложенных обязанностей признается систематическим в случае неоднократного (то есть не менее 2-х раз) привлечения условно осужденного к административной ответственности за нарушения общественного порядка (ч. 3 ст. 184 УИК).

Злостным неисполнением обязанностей является совершение запрещенных или невыполнение предписанных условно осужденному действий более двух раз в течение одного года либо продолжительное (более 30 дней) неисполнение обязанностей, возложенных на него судом (ч. 5 ст. 184 УИК).

Обращает на себя внимание несогласованность ч. 3 статьи 69 УК и ч. 3 ст. 184 УИК. Последняя норма, дополняя УК, предусматривает третье основание для отмены

условного осуждения в случае, если условно осужденный скрылся от контроля. Скрывающимся от контроля признаётся условно осуждённый, место нахождения которого не установлено в течение более чем тридцати дней (ч. 6 ст. 184 УИК). Представляется, что данное основание должно быть внесено в УК для его законного применения.

Применение положений ч. 3 и 4 ст. 69 УК необходимо учитывать международные рекомендации. В соответствии с Минимальными стандартными правилами ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила), если мера, не связанная с тюремным заключением, окажется неэффективной, то это не должно автоматически приводить к применению меры, связанной с тюремным заключением (п. 14.3); в случае изменения или отмены данной меры, не связанной с тюремным заключением, компетентный орган стремится установить подходящую альтернативную меру, не связанную с тюремным заключением. Наказание в виде тюремного заключения может полагаться только при отсутствии других подходящих альтернативных мер (п. 14.4).

5. Основанием отмены условного осуждения является совершение условно осужденным нового преступления во время испытательного срока.

Если в течение испытательного срока совершено новое преступление по неосторожности, то суд уполномочен как удовлетворить совместное представление органа внутренних дел (командования воинской части) и наблюдательной комиссии об отмене условного осуждения, так и отказать в его удовлетворении, сохранив условное осуждение (ч. 4 ст. 69 УК, ч. 4 ст. 184 УИК), учитывая характер и степень общественной опасности первого и второго преступлений, а также данные о личности осужденного и его поведении во время испытательного срока. При необходимости для выяснения таких данных в судебное заседание может быть вызван представитель органа внутренних дел, осуществляющий контроль за поведением условно осужденного.

При отмене условного осуждения наказание назначается по совокупности приговоров согласно ст. 64 УК. Если условное осуждение сохраняется, то испытательный срок за первое преступление продолжает течь по-прежнему, а к исполнению обращается только наказание за новое преступление (если оно назначено реально).

6. В случае совершения условно осужденным во время испытательного срока нового умышленного преступления условное осуждение отменяется в обязательном порядке и в соответствии со ст. 64 УК к наказанию, назначенному за новое преступление, суд полностью или частично присоединяет наказание, назначенное условно по первому приговору. Наказание в этом случае должно быть реальным. Такое правовое регулирование соответствует Минимальным стандартными правилами ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила). Согласно указанным Правилам, при нарушении условий, подлежащих соблюдению правонарушителем, мера, не связанная с тюремным заключением, может быть изменена или отменена (п. 14.1); решение об изменении или отмене не связанной с тюремным заключением меры принимает компетентный орган, причем только после тщательного рассмотрения фактов, представленных как сотрудником, осуществляющим надзор, так и правонарушителем (п. 14.2.).

Статья 69-1 исключена.

РАЗДЕЛ IV. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ И НАКАЗАНИЯ

ГЛАВА 10. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Статья 70. Освобождение от уголовной ответственности в связи с добровольным отказом от преступления

(1) Лицо освобождается от уголовной ответственности за неоконченное преступление, если оно добровольно и окончательно отказалось от доведения этого неоконченного преступления до конца.

(2) Лицо, добровольно отказавшееся от доведения неоконченного преступления до конца, подлежит уголовной ответственности лишь в том случае, если фактически совершённое им деяние содержит состав иного преступления.

(3) Добровольный отказ организатора преступления и подстрекателя к преступлению является основанием для освобождения от уголовной ответственности, если эти лица своевременным сообщением органам власти или иными своевременно предпринятыми мерами предотвратили доведение преступления исполнителем до конца. Пособник освобождается от уголовной ответственности, если его последующее поведение свидетельствует о том, что он предпринял все зависящие от него меры, чтобы предотвратить совершение преступления.

(4) Если действия организатора или подстрекателя, указанные в части третьей настоящей статьи, не привели к предотвращению преступления исполнителем, то они не освобождают от уголовной ответственности, но предпринятые ими меры могут быть признаны смягчающими обстоятельствами при назначении наказания.

1. Глава 10 УК регламентирует обстоятельства, освобождающие от уголовной ответственности, которые необходимо отличать как от обстоятельств, исключающих преступность деяния, предусмотренных главой 7 УК (*см. коммент. к ст. 37*), так и от обстоятельств, освобождающих от наказания, предусмотренных главой 11 УК (*см. коммент. к ст. 75*).

О понятии уголовной ответственности см. коммент. к ст. 4 УК.

2. Сущность обстоятельств, освобождающих от уголовной ответственности, должна выявляться с учетом уголовно-процессуального права, обеспечивающего реализацию права материального, а также в соответствии с принципами презумпции невиновности, осуществления правосудия только судом. Так, положения части 2 ст. 33 УПК предусматривают возможность прекращения уголовного дела по основаниям, указанным в статьях 71-73 УК по решению не только суда, судьи, но и прокурора, а также дознавателя, следователя с разрешения прокурора.

Между тем правовые принципы гарантируют, что судебная власть в Туркменистане принадлежит только судам (ст. 99 и 100 Конституции Туркменистана); никто не может быть признан виновным в совершении преступления иначе как по приговору суда (ч. 2 ст. 10 УПК); каждый считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в порядке, предусмотренном УПК, и установлена приговором суда, вступившим в законную силу (ч. 1 ст. 18 УПК).

Из данных принципов следует вывод, что освобождение от уголовной ответственности по главе 10 УК, не предполагает признание лица совершившим преступление или виновным в его совершении до вынесения приговора суда, то есть *обвиняемый, подозреваемый освобождаются от рассмотрения вопроса об их виновности и, соответственно, - уголовной ответственности*, а сам этот вопрос остается открытым (т.е. формальные предпосылки для продолжения уголовного преследования сохраняются). Таким образом, сущность предусмотренных главой 10 УК обстоятельств состоит в том, что они освобождают от уголовного преследования⁴⁴. Лицо, освобожденное от уголовного преследования (уголовное дело в отношении которого прекращено по нереабилитирующим основаниям, предусмотренным ст. 71-74 УК), в силу сохраняющей свое действие презумпции невиновности, не имеет судимости; не может быть уволено со службы за совершение преступления, не может

⁴⁴ Об этом см.: Головки Л.В. Альтернативы уголовному преследованию в современном праве. СПб., 2002. С. 343 и сл.

быть подвергнуто дискриминации при решении вопроса о выдаче ему заграничного паспорта, предоставлении гражданства и т.д., то есть не несет на себе отрицательных последствий, которые связаны с осуждением за совершение преступления.

Вместе с тем освобождение от уголовного преследования (и от уголовной ответственности) не равнозначно оправданию обвиняемого или признанию его невиновным в совершении преступления. Закон предполагает отсутствие оснований для реабилитации данного лица (в том числе отсутствие обстоятельств, исключающих преступность деяния). Это означает, что факт совершения обвиняемым (подозреваемым) деяния, которое содержит признаки состава преступления, подтвержден достаточными доказательствами. Тем самым лицо, освобожденное от продолжения уголовного преследования, ставится в относительно неблагоприятное положение, так как, во-первых, у него не возникает права на возмещение вреда, причиненного предшествующим уголовным преследованием, и, во-вторых, к нему самому может быть предъявлен гражданский иск о возмещении вреда, причиненного совершенным им уголовно-противоправным деянием.

Причиной освобождения от уголовного преследования является утрата лицом своей прежней общественной опасности в силу ряда обстоятельств, указанных в ст. 71-74 УК, и соответственно, нецелесообразность для государства и общества продолжения обвинительной деятельности.

3. Представляется, что общественная целесообразность обвинительной деятельности, реализованная законодателем через институт освобождения от уголовной ответственности по статьям 71 и 73 УК (*об особенностях применения ст. 72 см. коммент. к ней*), явилась причиной того, что констатация юридических фактов чистосердечного раскаяния и изменения обстановки (т.е. юридическое установление соответствующих оснований для прекращения уголовного дела) иногда рассматривается в юридической науке исключительно как право, а не обязанность суда, судьи, прокурора, следователя, дознавателя.

Между тем использование законодателем в формулировании норм относительно определенных гипотез (регламентирующих сложносоставные юридические факты) не означает, что эти нормы применяются произвольно, то есть по неограниченному усмотрению государственных органов. В силу общеправового принципа законности, предполагающего защиту от судебного произвола⁴⁵, применение положений статьей 71 и 73 УК является не диспозитивным правом должностных лиц, а их публично-правовой обязанностью. Например, если прокурор установил наличие оснований и условий для прекращения дела в связи с чистосердечным раскаянием, то он обязан принять предусмотренное законом решение. Другое дело, что при квалификации обстоятельств как подпадающих под действие ст. 71 и 73 УК имеется некоторая доля усмотрения правоприменителя, интерпретирующего используемые в законе оценочные понятия, например, утрата общественной опасности по ст. 73 УК.

4. Освобождение от уголовной ответственности в некоторой мере противоречит ее неотвратимости. Вместе с тем УК в ряду своих задач ставит не только охрану личности, прав и свобод граждан, интересов общества и государства, собственности, общественного порядка, независимости, конституционного строя и нейтрального статуса Туркменистана, мира и безопасности человечества от преступных посягательств, но и предупреждение преступлений (ст. 2). Профилактическая функция уголовного закона реализуется в том числе и благодаря действию института освобождения от уголовной ответственности. Так, нормы об освобождении от уголовной ответственности в связи с чистосердечным раскаянием (ст. 71) и в связи с примирением с потерпевшим (ст. 72) призваны стимулировать позитивное

⁴⁵ Принцип защиты от судебного произвола выработан в частности в практике Европейского Суда по правам человека. См, например, Постановление Европейского суда от 22 октября 2009 г. по делу "Исаев против Российской Федерации" (Isayev v. Russia), жалоба N 20756/04, § 131 – 133. Сайт ЕСПЧ: <http://www.echr.coe.int>

постпреступное поведение виновных лиц, что соответствует целям уголовной юстиции и согласуется с общественными и государственными интересами.

5. Институт освобождения от уголовного преследования лежит в русле наметившейся в начале XX века и получившей к его концу общемировой характер тенденции включения в уголовное право самых разных мер, альтернативных уголовной ответственности. Меры, применяемые не только в порядке замены или дополнения к традиционным наказаниям, но и в качестве полностью исключаящих уголовное преследование и вынесение судом обвинительного приговора, многими современными государствами рассматриваются как одна из эффективных форм воздействия на преступность.

Эта тенденция нашла свое отражение и в международных документах. Так, Минимальные стандартные правила ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила), принятые 14.12.1990 г. Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН, в подпункте "b" пункта 8.2 предусматривают условное освобождение от ответственности. Идея внесудебного разрешения уголовно-правовых конфликтов была одобрена, например, Комитетом министров государств-членов Совета Европы. Комитет издал официальные рекомендации, в которых были зафиксированы основные модели подобного урегулирования.

6. Статья 70 УК предусматривает освобождение от уголовной ответственности в связи с добровольным отказом от преступления, под которым понимается прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо добровольно и окончательно отказалось от доведения преступления до конца.

Комментируемая статья, регламентирующая добровольный отказ от преступления, размещена в главе 10 «Освобождение от уголовной ответственности» УК, что с точки зрения систематического способа толкования на первый взгляд позволяет считать добровольный отказ одним из обстоятельств, влекущих освобождение от уголовной ответственности. Однако в УПК законодатель выделяет добровольный отказ от преступления от других обстоятельств, влекущих освобождение от уголовного преследования (соответственно и от уголовной ответственности). Так, согласно ч. 2 ст. 33 УПК суд, судья, прокурор, а также дознаватель, следователь с разрешения прокурора вправе вынести определение или постановление о прекращении уголовного дела по основаниям, указанным в статьях 71-73 УК. При этом каких либо процессуальных норм, специально посвященных применению ст. 70 УК (в отличие, например, от ст. 74 этого Кодекса, которой корреспондируют положения п. 3 ч. 1 ст. 31 УПК) процессуальный закон не содержит.

Вопросы о применении норм ст. 70 УК и о сущности добровольного отказа от преступления должны, на наш взгляд, разрешаться следующим образом. Учитывая юридическую природу обстоятельств, освобождающих от уголовной ответственности, закономерен вывод о том, что освобождение от ответственности возможно только тогда, когда имеются доказательства совершения данным лицом деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом (ст. 4 УК). Отсутствие таких признаков будет означать, что данное обстоятельство не освобождает от ответственности, а ее исключает. Вместе с тем лицо, добровольно отказавшееся от доведения неоконченного преступления до конца – как это следует из ч. 2 ст. 70 УК – не подлежит уголовной ответственности, если фактически совершённое им деяние не содержит состав иного преступления. Иными словами, добровольный отказ исключает возможность привлечения к уголовной ответственности за то преступление, отказ от совершения которого был осуществлен в силу отсутствия ее оснований. Следовательно, логическое толкование (имеющее приоритет перед систематическим толкованием по своей силе и очередности, ибо первостепенное значение, как правило, имеет содержание нормы, прямо выраженное в ее тексте, а расположение нормы в правовом акте часто имеет технико-юридическое значение, имея целью облегчить ориентировку в законодательном материале и

пользование им⁴⁶) положений ст. 70 УК позволяет заключить, что добровольный отказ от преступления по своей природе является особым обстоятельством, исключающим уголовную ответственность за предварительную преступную деятельность (одновременно направленным на предупреждение и пресечение преступлений). При этом добровольный отказ относится к реабилитирующим основаниям прекращения уголовного дела.

Таким образом, при наличии добровольного отказа от преступления уголовное дело подлежит прекращению по п. 2 ч. 1 ст. 31 УПК (за отсутствием в деянии состава преступления).

7. Добровольный отказ следует отличать от чистосердечного раскаяния (ст. 71 УК). Добровольный отказ имеет место только на стадиях неоконченного преступления, т.е. до момента окончания преступления. Отказ на стадии приготовления, как правило, выражается в форме пассивного поведения (бездействия); при неоконченном покушении - как активного, так и пассивного поведения; при оконченом покушении - только активного поведения. Чистосердечное раскаяние может быть только после окончания преступления. Кроме того, чистосердечное раскаяние характеризуется активным поведением лица, совершившего оконченое преступление, заключающимся в раскаянии, явке с повинной, активном способствовании раскрытию преступления, в уменьшении или заглаживании причиненного вреда.

8. Добровольность отказа означает, что лицо, осознавая возможность доведения преступления до конца, проявляет свою волю и без какого-либо принуждения прекращает начатое посягательство. Мотивы добровольного отказа (страх наказания, сострадание жертве, т.п.) для его констатации значения не имеют. В то же время признака добровольности не будет, если лицо вынужденно отказывается от завершения преступления из-за каких-либо объективных препятствий, которые затрудняют окончание преступления либо делают это невозможным (например, непригодность оружия к выстрелу).

Окончателность отказа предполагает полное, бесповоротное прекращение лицом начатого преступного посягательства, без намерения продолжить его в дальнейшем. Например, если покушение на убийство не состоялось из за неисправности оружия, но лицо намерено повторно совершить данное преступление, признака окончательности отказа не будет.

9. *О соучастниках преступления см. коммент. к ст. 32-35 УК.*

Статья 71. Освобождение от уголовной ответственности в связи с чистосердечным раскаянием

(1) Лицо, впервые совершившее преступление небольшой тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно после совершения преступления раскаялось, добровольно явилось с повинной, активно способствовало раскрытию преступления, возместило причинённый ущерб либо иным образом загладило нанесённый преступлением вред.

(2) Лицо, совершившее преступление иной категории, при наличии условий, предусмотренных частью первой настоящей статьи, может быть освобождено от уголовной ответственности лишь в случаях, специально предусмотренных уголовным законом.

1. Основанием освобождения от уголовной ответственности в силу ст. 71 УК является нецелесообразность продолжения уголовного преследования лица, которое обвиняется в совершении преступления небольшой тяжести, но своими позитивными действиями проявило раскаяние и тем самым утратило или значительно снизило опасность для общества.

⁴⁶ См.: Смирнов А.В., Манукян А.Г. Толкование норм права: учебно-практ. пособие. М.: "Проспект", 2008.

О нецелесообразности продолжения уголовного преследования и о проблеме усмотрения правоприменителя см. п. 2 и 3 коммент. к ст. 70 УК.

Об отличиях чистосердечного раскаяния от добровольного отказа от преступления см. п. 7 коммент. к ст. 70.

2. Комментируемая норма распространяется только на лиц, совершивших преступление впервые, и не относится к лицам, совершившим преступление повторно (см. ст. 17 и коммент. к ней).

3. Преступлением небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых уголовным законом предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы на срок не свыше двух лет (ч. 2 ст. 11 УК).

4. По буквальному смыслу комментируемой статьи, в ее части первой перечислены не формы раскаяния, а условия, совокупность которых позволяет установить факт чистосердечного раскаяния. Об этом свидетельствует использование законодателем в ч. 2 коммент. статьи слова «условий».

Раскаяние лица, совершившего преступление, выражает внутреннее, психическое отношение лица к содеянному и заключается в признании и осознании им своей вины, покаянии, страдании и переживании, искреннем сожалении о совершенном, намерении своими действиями загладить вред и впредь не совершать преступлений.

О явке с повинной и активном способствовании раскрытию преступления см. коммент. к п. «л» ч. 1 ст. 57 УК.

Возмещение причиненного ущерба предполагает компенсацию причиненного имущественного вреда в денежной, натуральной или иной форме, достаточной (с точки зрения потерпевшего) для возмещения прямых и косвенных убытков, понесенных потерпевшим в результате преступления.

Иные (кроме возмещения ущерба) способы заглаживания нанесенного преступлением вреда, могут состоять в устранении своим трудом причиненных физических разрушений или повреждений, заглаживание причиненного морального вреда. На наш взгляд, изобличение других участников преступления и розыск имущества, приобретенного в результате преступления (предусмотренные пунктом «л» ч. 1 ст. 57 УК) также могут учитываться как иные формы заглаживания нанесенного преступлением вреда.

5. Решение об освобождении от уголовного преследования в связи с чистосердечным раскаянием принимается с учетом не только характера и степени общественной опасности совершенного деяния, но и личности виновного, характера и степени активности его действий, свидетельствующих о деятельном раскаянии.

6. Освобождение от уголовного преследования в связи с чистосердечным раскаянием является окончательным и безусловным, т.е. не ставится в зависимость от последующего поведения лица. Между тем опыт других стран свидетельствует о возможности использования и условного освобождения от ответственности, предусматривающего определенные требования к поведению лица после прекращения дела⁴⁷.

7. Статья 71 УК не может применяться в случаях, когда деятельное раскаяние исходит от лица, обвиняемого в совершении преступления средней тяжести, тяжкого или особо тяжкого. Освобождение таких лиц от уголовной ответственности в связи с чистосердечным раскаянием осуществляется лишь в случаях, специально предусмотренных статьями Особенной части УК. Такие специальные виды освобождения от уголовной ответственности предусмотрены примечаниями к ст. 126 «Похищение человека», 129.1 «Торговля людьми», 130. «Захват заложника», 185 «Дача взятки», 186 «Посредничество во взяточничестве», 262 «Уклонение физических лиц от уплаты налогов», 263 «Уклонение от уплаты налогов с организаций», 268 «Подкуп», 271 «Терроризм», 271.1 «Финансирование терроризма», 273 «Организация

⁴⁷ См.: Подпункт "b" пункта 8.2 Минимальных стандартных правил ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила), принятые 14.12.1990 г. Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН.

незаконного вооружённого формирования или участие в нём», 287 «Незаконное приобретение, сбыт, хранение, провоз, пересылка или ношение оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств

Статья 288. Незаконное изготовление оружия», 292 «Незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка, пересылка наркотических средств или психотропных веществ с целью сбыта», 293 «Незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка или пересылка наркотических средств или психотропных веществ без цели сбыта», 306.1 «Изготовление, приобретение, хранение, перевозка, пересылка наса с целью сбыта», 326 «Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств», 342 «Самовольное оставление части или места службы», 343 «Дезертирство».

Статья 72. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим

Лицо, впервые совершившее преступления, предусмотренные статьями 111, 112, 115, частями первой и второй статьи 132, а также статьёй 133 настоящего Кодекса, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причинённый потерпевшему вред.

1. Комментируемая статья предусматривает в связи с примирением с потерпевшим возможность освобождения обвиняемого от уголовного преследования лишь по следующим составам преступлений, предусмотренных ст. 111 «Умышленное причинение легкого вреда здоровью», 112 «Побои», 115 «Неосторожное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью», 132 (ч. 1 и 2) «Клевета», 133 «Оскорбление» УК. Комментируемая норма корреспондирует п. 6 ч. 1 ст. 31 «Обстоятельства, исключающие уголовное преследование» и ст. 213 «Уголовные дела, возбуждаемые по жалобе потерпевшего» УПК и должна применяться в нормативном единстве с ними.

2. Процессуальные нормы предусматривают такой порядок производства по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных ст. 111, 112, 115, 132 (ч. 1 и 2), 133 УК, при котором начало и завершение уголовного преследования зависит от позиции потерпевшего. Основная причина такого правового регулирования обусловлена спецификой объекта данных преступлений – общественных отношений, неразрывно связанных с личностью потерпевшего. От его позиции – отношения к деянию – зависит само наличие или отсутствие общественной опасности в нем (для одного лица небольшая травма есть атрибут товарищеских отношений, а для другого – преступление). В теории судопроизводства такие дела принято называть делами частного обвинения (уголовного преследования). Соответственно, факт примирения с потерпевшим подтверждается диспозитивным волеизъявлением самого потерпевшего вне зависимости от официальной позиции органа, осуществляющего производство по уголовному делу. Исключение составляют случаи, предусмотренные ч. 4 ст. 213 УПК, когда уголовное дело имеет особое общественное значение или если потерпевший по этому делу вследствие беспомощного состояния, зависимости от обвиняемого или по иным причинам не в состоянии защищать свои права и законные интересы. Такое уголовное дело прекращению за примирением потерпевшего с обвиняемым не подлежит.

3. Обращает на себя внимание несогласованность положений ст. 213 УПК, предусматривающих обязанность ведущих процесс органов прекратить дело в случаях примирения потерпевшего с обвиняемым по данной категории дел вне зависимости от того, совершены ли преступления впервые, с нормами ст. 72 УК, согласно которым от уголовной ответственности может быть освобождено лишь лицо, *впервые* совершившее данные преступления, если оно не только примирилось с потерпевшим, но и *загладило причинённый потерпевшему вред*. Данная коллизия должна разрешаться в пользу обвиняемого в соответствии с прямым предписанием ч. 2 ст. 18

УПК: «в пользу обвиняемого должны разрешаться также и сомнения, возникающие при применении уголовного и уголовно-процессуального законов».

4. Комментируемая статья 72 размещена в главе 10 «Освобождение от уголовной ответственности» УК, что на первый взгляд позволяет считать примирение с потерпевшим рядовым обстоятельством, влекущим освобождение от уголовной ответственности. Между тем освобождение от ответственности возможно только тогда, когда имеются доказательства совершения данным лицом деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом (ст. 4 УК). Отсутствие таких признаков будет означать, что данное обстоятельство не освобождает от ответственности, а ее исключает. Однако в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством (п. 6 ч. 1 ст. 31 и ст. 213 УПК) примирение потерпевшего с обвиняемым по делам об указанных ст. 111, 112, 115, 132 (ч. 1 и 2), 133 УК преступлениях исключает уголовное преследование, т.е. уголовное дело при наличии такого примирения не может быть возбуждено, а возбужденное подлежит прекращению. Следовательно, примирение с потерпевшим по делам частного обвинения в соответствии со ст. 72 УК по своей природе отличается от других обстоятельств, освобождающих от уголовной ответственности. *О юридической природе данных обстоятельств см. коммент к ст. 70 УК.*

Статья 73. Освобождение от уголовной ответственности в связи с изменением обстановки

Лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если будет установлено, что вследствие изменения обстановки это лицо или совершённое им деяние перестали быть общественно опасными.

1. Основанием освобождения от уголовной ответственности в силу ст. 73 УК является нецелесообразность привлечения к ней в связи с наступлением таких условий в жизни общества, группы населения, данного лица, которые свидетельствуют об утрате общественной опасности деяния или лица, его совершившего.

О нецелесообразности продолжения уголовного преследования и о проблеме усмотрения правоприменителя см. п. 2 и 3 коммент. к ст. 70 УК.

2. Отпадение общественной опасности совершенного деяния вследствие изменения обстановки предполагает происшедшие независимо от воли или желания виновного значительные перемены в социально-экономических, политических и культурных условиях жизни общества, нивелирующие вред, причиненный преступлениями данного вида. Например, теряют общественную опасность деяния, признанные преступными в условиях военного или чрезвычайного положения, после его отмены. Отмена запрета охоты на отдельные виды зверей также может исключать общественную опасность ранее совершенной незаконной добычи этих зверей. Такое изменение обстановки может произойти не только в масштабе страны, но и в пределах района (например, незаконная порубка деревьев и кустарников в местности, на которой вследствие стихийного бедствия была уничтожена вся растительность), а в ряде случаев – и в рамках одной семьи (расторжение брака и выезд в другой район при совершении бывшим супругом в отношении супруги истязания).

Утрата общественной опасности деяния не означает отсутствия основания уголовной ответственности. В момент совершения деяние содержало состав преступления и служило основанием уголовной ответственности. И это основание сохраняется, поскольку уголовный закон не изменился и деяние продолжает формально оставаться противоправным.

3. Лицо перестает быть общественно опасным в силу изменений условий его жизни или деятельности, которые произошли как по его воле (переход на работу, не связанную с материальной ответственностью, переезд на новое место жительства и разрыв с криминальной средой, излечение от алкоголизма и т. д.), так и помимо его

воли (призыв на действительную военную службу, увольнение должностного лица, совершившего злоупотребление должностными полномочиями, безупречное поведение в течение длительного времени, несчастный случай или болезнь, приведшие к инвалидности или потере профессиональных навыков, и т. д.).

При этом изменения в жизни виновного должны носить объективный характер и устранять существенные причины и условия, которые способствовали совершению именно этим лицом преступления.

4. Решение об освобождении от уголовного преследования в связи с изменением обстановки должно быть мотивированным указанием на те обстоятельства, которые послужили основаниями для признания обвиняемого или инкриминируемого ему деяния утратившими общественную опасность.

5. Возможность освобождения обвиняемого в совершении преступления от уголовного преследования вследствие изменения обстановки законодатель связывает с двумя дополнительными условиями: совершение данным лицом преступления впервые (см. ст. 17 УК и коммент. к ней) и наличия обвинения в совершении преступления небольшой (ч. 2 ст. 11 УК) или средней тяжести (ч. 3 ст. 11 УК).

Статья 74. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности

(1) Лицо освобождается от уголовной ответственности, если со дня совершения преступления истекли следующие сроки:

а) два года - после совершения преступления небольшой тяжести;

б) восемь лет - после совершения преступления средней тяжести;

в) пятнадцать лет - после совершения тяжкого или особо тяжкого преступления.

(2) Срок давности исчисляется со дня совершения преступления и до момента вступления приговора в законную силу. В случае совершения лицом нового преступления сроки давности по каждому преступлению текут самостоятельно.

(3) Течение срока давности приостанавливается, если лицо уклоняется от следствия или суда. В этом случае течение давности возобновляется с момента задержания лица или явки его с повинной.

(4) Вопрос о применении срока давности к лицу, совершившему особо тяжкое преступление, разрешается судом.

(5) К лицам, совершившим преступления против мира и безопасности человечества, сроки давности не применяются.

1. Статья 3 Конституции Туркменистана признает человека высшей ценностью общества и государства в Туркменистане. В связи с этим уголовный закон устанавливает правило, в соответствии с которым угроза уголовной ответственности не может довлеть над человеком в течение всей его жизни. Привлечение к уголовной ответственности по истечении значительного срока превращалось бы в неоправданную месть, что не соответствовало бы не только признанию человека высшей ценностью, но и принципу верховенства права.

Теоретическим основанием института освобождения от уголовной ответственности за истечением срока давности является отпадение или существенное снижение общественной опасности преступления по истечении продолжительного времени после его совершения и значительного уменьшения опасности лица, не уклоняющегося от следствия и суда. Наказание лица через значительный промежуток времени после совершения им преступления по общему правилу становится нецелесообразным с точки зрения целей наказания, достижения общей и специальной превенции, даже если само деяние не утратило полностью свою общественную опасность.

2. Действующее законодательство ставит продолжительность сроков давности в зависимость от категории этого преступления (см. ст. 11 УК и комментарий к ней). При этом законодатель, учитывая принципы справедливости и равенства, так устанавливает сроки давности, чтобы они не были короче срока того наказания, которое можно назначить лицу за совершенное преступление.

3. Начало исчисления срока давности определяется в соответствии с ч. 2 ст. 5 УК, которая признает временем совершения преступления – время наступления его последствий, а в случаях, когда ответственность установлена за сам факт совершения предусмотренного уголовным законом действия (бездействия), – время совершения этого действия (бездействия).

Окончание срока давности определяется в соответствии с ч. 1 ст. 471 УПК, согласно которой вступление приговора в законную силу происходит по истечении 10-суточного срока для его обжалования в кассационном порядке (ст. 439 УПК), а в случае его обжалования или принесения представления прокурора – в день вынесения кассационного определения.

Таким образом, в срок давности включается все время, прошедшее до обнаружения преступления, установленные уголовно-процессуальным законодательством сроки предварительного расследования, нахождения уголовного дела с обвинительным заключением у прокурора, время судебного разбирательства и время, которое продолжается после подписания приговора судом и его оглашения в зале судебного заседания, вплоть до того, как истекнут сроки обжалования или же кассационная инстанция рассмотрит дело и оставит приговор в силе.

Срок давности исчисляется с 0 часов суток, следующих за днем совершения преступления, а заканчивается в 24 часа последних суток давностного срока.

4. Срок давности уголовного преследования в отношении длящихся преступлений исчисляется со времени их прекращения независимо от того, по воле виновного или вопреки воле произошло это прекращение (ч. 2 ст. 15 УК), а срок давности в отношении продолжаемых преступлений исчисляется с момента совершения последнего преступного деяния, входящего в продолжаемое преступление (ч. 2 ст. 16 УК).

5. В случае совершения лицом нового преступления в течение срока давности за предыдущее преступление, сроки давности по каждому преступлению исчисляются самостоятельно. Это значит, что срок давности за предыдущее преступление продолжает течь по-прежнему, а срок давности за новое преступление начинает течь заново независимо от первого преступления. В случае совершения лицом одновременно двух или нескольких преступлений разных категорий тяжести срок давности привлечения к уголовной ответственности за каждое из них течет отдельно: сначала истекает срок давности за менее тяжкое, потом – за более тяжкое.

6. Часть 3 коммент. статьи предусматривает приостановление срока давности, если лицо уклоняется от следствия или суда, т.е. оно, будучи виновным в совершении преступления, предприняло умышленные действия, чтобы избежать уголовной ответственности (перемена места жительства, изменение фамилии, проживание по чужим или поддельным документам и т.п.), и тем самым поставило органы расследования перед необходимостью принятия розыскных мер. Факт приостановления срока давности подтверждается вынесением постановления о приостановлении предварительного расследования по п. 1 ч. 1 ст. 308 УПК.

О явке с повинной см. коммент. к п. «л» ч. 1 ст. 57 УК.

Задержание – это регламентированная нормами УПК неотложная мера принуждения в виде захвата, доставления и кратковременного содержания под стражей подозреваемого, обвиняемого или подсудимого, применяемая органами уголовного преследования в целях разрешения вопроса о необходимости применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу (ч. 1 ст. 139 УПК).

После возобновления срока давности с момента задержания лица или явки его с повинной время, истекшее до момента уклонения, суммируется со временем, прошедшим после задержания лица или после его явки с повинной, и если сумма этих

двух отрезков времени до момента вступления приговора в законную силу превысит установленный законом срок давности, то уголовная ответственность за это преступление исключается.

7. Установленные ч. 1 ст. 74 УК сроки давности (за исключением давности по особо тяжким преступлениям) применяются независимо от усмотрения органов расследования или суда: их истечение является нереабилитирующим обстоятельством, исключающим уголовное преследование (п. 3 ч. 1 ст. 31 УПК).

Вопрос же о применении сроков давности к лицу, совершившему особо тяжкое преступление, разрешается судом (ч. 4 ст. 74 УК). Это означает, что, во-первых, уголовное дело не может быть прекращено на стадии предварительного расследования и обязательно направляется в суд для решения вопроса о применении сроков давности; во-вторых, суд, обладая значительным дискреционным усмотрением, решает вопрос о целесообразности освобождения от уголовного преследования (*о ней см. коммент. к ст. 70 УК*), исходя из целей наказания (ст. 43 УК) и общих начал назначения наказания (ст. 56 УК), с учетом личности подсудимого, продолжительности времени, истекшего с момента совершения преступления, и других обстоятельств.

8. В соответствии с международной Конвенцией о неприменимости срока давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества (Принята в г. Нью-Йорке 26.11.1968 Резолюцией 2391/XXIII на 1727-ом пленарном заседании 23-ей сессии Генеральной Ассамблеи ООН) ч. 5 коммент. статьи – как исключение из общего правила – запрещает применять сроки давности к лицам, совершившим преступления против мира и безопасности человечества. Ответственность за данные преступления установлена в главе 21 УК.

Обращает на себя внимание, что уголовный закон не конкретизирует виды преступлений против мира и безопасности человечества, по которым не применяются сроки давности. Представляется, что норма ч. 5 ст. 74 УК в силу приоритетного действия международных норм распространяется не на все преступления, указанные в главе 21 УК. Так, статья 167 «Пропаганда войны» УК является преступлением средней тяжести и не подпадает под определяемые в Уставе Нюрнбергского международного военного трибунала от 8 августа 1945 года преступления.

ГЛАВА 11. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ

Статья 75. Условно-досрочное освобождение от наказания

(1) Лицо, отбывающее наказание в виде исправительных работ, ограничения по военной службе, лишения свободы или содержания в военно-исправительной части может быть освобождено от наказания условно-досрочно, если судом будет признано, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбытии назначенного судом наказания. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от дополнительного наказания.

(2) Применяя условно-досрочное освобождение от наказания, суд может возложить на лицо обязанности, предусмотренные частью пятой статьи 68 настоящего Кодекса, которые лицо должно выполнять в течение оставшейся неотбытой части наказания.

(3) Условно-досрочное освобождение от наказания может быть применено лишь после фактического отбывания наказания осуждённым:

а) не менее половины срока наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести;

б) не менее двух третей срока наказания, назначенного за тяжкое преступление;

в) не менее трёх четвертей срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление, а также наказания, назначенного лицу, ранее условно-досрочно

освобождаясь от наказания, если условно-досрочное освобождение было отменено по основаниям, предусмотренным частью шестой настоящей статьи.

(4) Срок фактически отбытого лицом наказания в виде лишения свободы не может быть менее шести месяцев.

(5) Условно-досрочное освобождение применяется судом по месту отбытия наказания осуждённым по совместному представлению органа, ведающего исполнением наказаний органа, осуществляющего контроль за исполнением уголовного наказания.

(6) Контроль за поведением лица, освобождённого условно-досрочно, осуществляется органами внутренних дел, а в отношении военнослужащих - командованием воинских частей и учреждений.

(7) Если в течение оставшегося неотбытого срока наказания:

а) осуждённый совершит нарушение общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, или злостно уклоняется от выполнения обязанностей, возложенных на него судом при применении условно-досрочного освобождения, - суд по совместному представлению органов, указанных в части пятой настоящей статьи, постановляет об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении оставшейся неотбытой части наказания;

б) осуждённый совершит новое неосторожное преступление - вопрос об отмене или сохранении условно-досрочного освобождения решается судом;

в) осуждённый совершит умышленное преступление - суд назначает ему наказание по правилам, предусмотренным статьей 64 настоящего Кодекса. По этим же правилам назначается наказание в случае совершения неосторожного преступления, если суд отменяет условно-досрочное освобождение.

(8) Условно-досрочное освобождение не применяется к лицу: ранее судимому за совершение особо тяжкого преступления и вновь совершившему тяжкое или особо тяжкое преступление; совершившему преступление при особо опасном рецидиве.

1. Выполнение задач уголовного закона (ст. 2 УК) в ряде случаев возможно без привлечения виновных лиц к уголовной ответственности или же при их осуждении, но с освобождением от реального отбывания наказания. В связи с этим в уголовном праве устанавливаются институты освобождения от уголовной ответственности (гл. 10) и освобождения от наказания (гл. 11).

Освобождение от наказания по правилам главы 11 УК (так же как и освобождение от уголовной ответственности по правилам главы 10 УК) в соответствии с принципами справедливости и гуманизма сужает границы применения уголовно-правовой репрессии и применяется к лицам, общественная опасность которых снизилась. Однако в отличие от освобождения от уголовной ответственности (которое может применяться не только судом, но и прокурором, следователем, дознавателем с разрешения прокурора к лицу, вопрос о виновности которого в совершении преступления еще не решен) освобождение от наказания предполагает частичную реализацию уголовной ответственности и применяется только судом к лицу, признанному виновным в совершении преступления.

Важно отметить, что применение судом обстоятельств, освобождающих от наказания, не ставит под сомнение законность и обоснованность ранее вынесенного приговора. Разрешенный в приговоре вопрос о наказании (в отличие от вопроса о виновности) является своего рода прогнозом, предположением суда о том, какой вид и размер наказания необходим осужденному, чтобы достичь исправления. В связи с возникновением новых обстоятельств, свидетельствующих о значительном уменьшении общественной опасности личности осужденного (досрочное исправление осужденного, его болезнь, беременность осужденной, появление у нее малолетних детей, неприведение приговора в исполнение значительное время) суд, освобождая от

наказания, по существу корректирует изначальный «прогноз» о том, какие уголовно-правовые меры необходимы для достижения исправления осужденного.

Положения ч. 3 ст. 29 УПК закрепляющей принцип свободы обжалования процессуальных действий и решений, принесения ходатайств, предусматривают право каждого осуждённого ходатайствовать о помиловании или смягчении наказания. По своему смыслу (использование в одном ряду терминов «помилование и «смягчение наказания»), данная норма гарантирует и право осужденного ходатайствовать о смягчении наказания путем применения предусмотренных главой 11 УК форм освобождения от наказания. Это предполагает обязанность соответствующих должностных лиц рассмотреть ходатайство по существу и дать на него адекватный ответ. При этом отказ в удовлетворении ходатайства – в силу принципа законности, предполагающего защиту от произвольных действий – должен быть обоснован и мотивирован.

О понятии наказания см. коммент. к ст. 43 УК.

2. Сущность предусмотренного ст. 75 УК условно-досрочного освобождения как одного из видов освобождения от наказания заключается в досрочном прекращении реального отбывания наказания осужденным при условии обязательного соблюдения им ряда требований, предусмотренных уголовным законом и возложенных на него судом.

При условно-досрочном освобождении неотбытая часть наказания не аннулируется, ее исполнение только приостанавливается. Лишь после истечения определенного срока, равного неотбытой части назначенного судом срока наказания (который выполняет функцию испытательно-контрольного срока), при соблюдении освобожденным определенных требований - возврат к исполнению неотбытой части срока наказания становится невозможным.

При этом использованная законодательная конструкция определения испытательно-контрольного срока приводит к тому, что размер этого срока обратно пропорционален общественной опасности преступления и преступника (чем тяжелее преступление – тем меньше оказывается испытательный срок, а чем ниже опасность деяния – тем срок больше). Представляется, что исходя из принципа справедливости, испытательно-контрольный срок должен быть прямо пропорционален тяжести преступления.

3. Условно-досрочное освобождение в силу ч. 1 коммент статьи распространяется только на лиц, которым в качестве основного наказания назначены исправительные работы (ст. 50), ограничения по военной службе (ст. 51), лишение свободы (ст. 53) или содержание в военно-исправительной части (ст. 54 УК).

При этом предусмотрена возможность одновременного освобождения от любого вида дополнительного наказания. Если дополнительное наказание уже исполнено, например штраф взыскан, то суд не вправе решать вопрос об освобождении осужденного от дополнительного наказания. При частичном исполнении дополнительного наказания суд может решить вопрос о досрочном освобождении осужденного от оставшейся части дополнительного наказания, например не взыскивать часть штрафа.

От дополнительного наказания в виде лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью суд освобождает по ходатайству общественных объединений, трудового коллектива или осуждённого (ч. 3 ст. 478 УПК).

4. В соответствии с ч. 2 коммент. статьи, применяя условно-досрочное освобождение, суд может возложить на осужденного обязанности, которые должны им исполняться в течение оставшейся неотбытой части наказания. *Об этих обязанностях см. коммент. к ст. 68 УК.*

5. Основанием для условно-досрочного освобождения является установленный судом факт снижения общественной опасности личности осужденного (который не нуждается в полном отбытии наказания для достижения цели наказания в виде исправления осужденного). Суд может установить данное основание, т.е. прийти к

выводу о том, что осужденный не совершит новое преступление на основе положительных сведений о личности осужденного; его поведении, отношении к труду, военной службе, повышению образования, семье; количестве поощрений и взысканий; возмещении ущерба или стремлении к этому; раскаянии в содеянном и др. (см. ч. 4 ст. 85, 2 ст. 155, ч. 2 ст. 170 УИК). В статье 94 УИК законодатель специально устанавливает критерии, свидетельствующие о степени исправления осужденных.

Согласно ч. 8 ст. 90 УИК, если в течение года со дня отбытия дисциплинарного взыскания осужденный не подвергается новому взысканию, он считается не имевшим взыскания. Погашенные взыскания при решении вопроса об условно-досрочном освобождении не должны учитываться.

6. При установлении факта снижения общественной опасности личности осужденного законодатель возлагает фактическое бремя доказывания на самого осужденного (ч. 2 ст. 38 УИК прямо указывает, что осужденные, *доказавшие своё исправление*, могут быть представлены к условно-досрочному освобождению). Уголовно-исполнительное законодательство рассматривает представление к условно-досрочному освобождению как меру поощрения осужденных (ч. 2 ст. 38, ч. 5 ст. 86, ч. 2 ст. 107, ч. 2 ст. 155 УИК). Поэтому при возникновении сомнений в том, исправился ли осужденный досрочно или же нет, эти сомнения толкуются в пользу приговора, то есть без предоставления веских доказательств исправления условно-досрочное освобождение не применяется. Представляется, что данное правило не противоречит презумпции невиновности (ч. 2 ст. 18 УПК), поскольку здесь презюмируется не факт невиновности, и не гуманное содержание норм уголовного закона (ч. 2 ст. 18 УПК требует сомнения при квалификации норм разрешать в пользу осужденного), а факт необходимости дальнейшего отбывания наказания.

7. Установление факта досрочного исправления осужденного весьма затруднительно без отбытия им хотя бы части наказания (поскольку при вынесении приговора суд не нашел оснований для применения условного осуждения), поэтому условно-досрочное освобождение допускается лишь при частичном отбытии осужденным основного назначенного наказания, установленном в ч. 3 и 4 ст. 75 УК. Разрешение вопроса о сроке отбытого наказания, необходимого для условно-досрочного освобождения осужденного, зависит от категории совершенных преступлений (*о них см. ст. 11 УК*).

Если осужденному наказание назначено по совокупности преступлений или приговоров за преступления различной категории тяжести, то необходимо исходить из требований, относящихся к более тяжкому преступлению, входящему в совокупность преступлений или приговоров.

Установленное в ч. 4 коммент. статьи ограничение – в силу запрета применения уголовного закона по аналогии – не может применяться к содержанию в военно-исправительной части.

8. Часть пятая коммент. статьи корреспондирует положениям ч. 1 ст. 478 УПК, ч. 5 ст. 85 и 170 УИК.

Орган, ведающий исполнением наказаний определяется применительно к видам наказаний (*см. коммент. к ст. 46-54 УК*).

Орган, осуществляющий контроль за исполнением уголовного наказания, - это наблюдательная комиссия за исполнением уголовного наказания (по усилению контроля за соблюдением законности в работе органов исполнения уголовного наказания и проведению работы с лицами, отбывающими наказание и освободившимися от наказания, состоящими под надзором) при хякимликах этрапа или города с правами этрапа по месту нахождения исправительного учреждения.

При этом администрация органа, ведающего исполнением наказаний, обязана автоматически рассмотреть вопрос и вынести мотивированное постановление о представлении либо отказе в представлении к условно-досрочному освобождению от отбывания наказания при отбытии осужденным установленной законом части срока наказания (ч. 3 ст. 170 УИК). Однако осужденный, как представляется, не лишается

права по собственной инициативе поставить вопрос об условно-досрочном освобождении. *Об этом см. п. 1 коммент. к ст. 75 УК.*

В случае отказа суда в условно-досрочном освобождении от отбывания наказания или замене неотбытой части наказания более мягким наказанием повторное рассмотрение представлений по этим вопросам может иметь место не ранее чем по истечении шести месяцев со дня вынесения определения об отказе (ч. 4 ст. 478 УПК, ч. 7 ст. 167 УИК).

9. За лицами, условно-досрочно освобождёнными от отбывания наказания, в течение неотбытой части наказания устанавливается наблюдение органа внутренних дел по месту жительства совместно с наблюдательной комиссией и с ними проводится воспитательная работа (ч. 1 ст. 180 УИК). В системе органа внутренних дел на полицию возлагается обязанность осуществлять контроль за поведением лиц, условно-досрочно освобожденных.

10. Пункт «а» ч. 7 коммент. статьи предусматривает отмену условно-досрочного освобождения по двум основаниям: 1) совершение осужденным нарушения общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание (при этом суд, прежде чем отменить условно-досрочное осуждение, должен выяснить законность и обоснованность наложения меры административного воздействия); 2) злостное уклонение осужденного от выполнения возложенных на него при условно-досрочном освобождении обязанностей.

В силу нормативной связи правового режима условно-досрочного освобождения и условного осуждения (ч. 2 ст. 75 УК ссылается на ст. 68 УК), в обоих этих режимах действуют единые правила оценки поведения осужденного в период испытательного срока. Поэтому к условно-досрочно освобожденному от наказания применима ч. 5 ст. 184 УИК, определяющая понятие злостного нарушения. *О нем см. коммент. к ст. 68 УК.* Иное толкование вело бы к произвольному определению понятия злостного нарушения и к нарушению общеправового принципа равенства.

Однако единые правила оценки поведения осужденного в период испытательного срока не дают право применять нормы уголовного закона по аналогии. Так, в уголовном законе при условно-досрочном освобождении (в отличие от условного осуждения) не предусмотрены полномочия суда дополнять или отменять возложенные на осужденного обязанности. Следовательно, суд не вправе отменять, изменять или дополнять лицу ранее установленные обязанности в период контрольно-испытательного срока.

При этом законодатель может с учетом международных рекомендаций установить более гибкую систему альтернативных мер реагирования на изменения поведения условно-освобожденного в период контрольно-испытательного срока. В соответствии с Минимальными стандартными правилами ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила), если мера, не связанная с тюремным заключением, окажется неэффективной, то это не должно автоматически приводить к применению меры, связанной с тюремным заключением (п. 14.3); в случае изменения или отмены данной меры, не связанной с тюремным заключением, компетентный орган стремится установить подходящую альтернативную меру, не связанную с тюремным заключением. Наказание в виде тюремного заключения может полагаться только при отсутствии других подходящих альтернативных мер (п. 14.4).

11. Пункты «б» и «в» части 7 коммент. статьи предусматривают отмену условно-досрочного освобождения в связи с совершением осужденным нового преступления. Если осужденный совершил преступление по неосторожности, вопрос об отмене либо сохранении условно-досрочного освобождения решается судом в зависимости от конкретных обстоятельств, а если осужденный совершил умышленное преступление, суд в любом случае отменяет условно-досрочное освобождение.

12. Часть 8 ст. 75 УК запрещает применять условно-досрочное освобождение при особо опасном рецидиве и к лицу, ранее судимому за совершение особо тяжкого преступления и вновь совершившему тяжкое или особо тяжкое преступление.

Статья 75.1 исключена.

Статья 76. Замена неотбытой части наказания более мягким

(1) Лицу, отбывающему наказание в виде лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести, суд по совместному представлению органа, ведающего исполнением наказаний, органа, осуществляющего контроль за исполнением уголовного наказания, с учётом его поведения в период отбывания наказания может заменить оставшуюся неотбытой частью наказания более мягким. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от дополнительного наказания.

(2) Замена неотбытой части наказания более мягким может быть применена после фактического отбытия осуждённым не менее одной трети срока наказания.

(3) При замене неотбытой части наказания суд может избрать любую более мягкую меру в соответствии с видами наказания, перечисленными в статье 44 настоящего Кодекса, в пределах, установленных для соответствующего вида наказания.

1. Замена неотбытой части наказания более мягким является одной из форм освобождения от наказания (*о понятии освобождения от наказания см. п. 1 коммент. к ст. 75 УК*) и реализует принцип индивидуализации, в силу которого цель наказания может быть достигнута в пределах не только назначенного судом наказания, но и более мягкого наказания, на которое оно заменено.

2. Как следует из ч. 1 коммент. статьи она применяется лишь к одному виду основного наказания – лишению свободы (назначенного за преступление небольшой или средней тяжести – ст. 11 УК) и к любому из назначенных, но не полностью отбытых видов дополнительного наказания (*О них см. ст. 45 УК*).

3. Основанием для замены неотбытой части лишения свободы также как и при условно-досрочном освобождении является снижение степени общественной опасности личности осужденного, проявившееся в положительных изменениях в его поведении. В соответствии с ч. 2 ст. 172 УИК в представлении к замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания должны содержаться данные, характеризующие личность осуждённого, а также его поведение, отношение к труду и обучению за время отбывания наказания, отношение осуждённого к совершённым деяниям. Однако степень исправления здесь нужна меньше, чем при условно-досрочном освобождении. *О критериях исправления см. п. 5 и 6 коммент. к ст. 75 УК.*

4. Применяя комментируемую норму, суд не вправе заменить неотбытый срок лишения свободы условным осуждением, а может лишь заменить его другим, более мягким. *О видах наказаний см. ст. 44 и коммент. к ней.*

При этом Срок и размер более мягких наказаний при замене не могут ни превышать размера лишения свободы, ни пределов, предусмотренных для каждого вида наказания.

5. Замена неотбытой части лишения свободы более мягким видом наказания является безусловной и окончательной. Совершение лицом в этот период нового преступления не влечет отмену решения суда, а при назначении наказания по совокупности приговоров присоединяется более мягкое наказание, на которое было заменено лишение свободы.

6. Замена неотбытой части наказания более мягким наказанием применяются судом по месту отбытия осуждённым наказания по совместному представлению исправительного учреждения и наблюдательной комиссии за исполнением уголовного наказания при хякимликах этрапа или города с правами этрапа по месту нахождения исправительного учреждения (ч. 1 ст. 478 УПК, ч. 1 ст. 172 УИК).

При этом при отбытии осуждённым трети срока наказания администрация исправительного учреждения обязана в месячный срок рассмотреть вопрос и вынести

мотивированное постановление о представлении либо отказе в представлении к замене наказания более мягким видом наказания (ч. 3 ст. 172 УИК).

Статья 77. Освобождение от наказания в связи с тяжёлой болезнью

(1) Лицо, заболевшее после совершения преступления психическим расстройством, лишаящим его возможности осознавать фактическое значение своих действий или руководить ими, освобождается от наказания, а лицо, отбывающее наказание, освобождается от дальнейшего его отбывания. Такому лицу суд может назначить принудительные меры медицинского характера.

(2) Лицо, заболевшее после совершения преступления иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, судом может быть освобождено от отбывания наказания.

(3) Лица, утратившие трудоспособность либо достигшие пенсионного возраста после совершения преступления, судом могут быть освобождены от наказания в виде исправительных работ.

(4) Лица, указанные в частях первой и второй настоящей статьи, в случае их выздоровления могут быть подвергнуты наказанию, если не истекли сроки давности, предусмотренные статьями 74 и 79 настоящего Кодекса.

1. Освобождение от наказания в связи с тяжёлой болезнью является одной из форм освобождения от наказания (*о понятии освобождения от наказания см. п. 1 коммент. к ст. 75 УК*), если применяется к лицам, в отношении которых вынесен обвинительный приговор как вступивший, так и не вступивший в законную силу.

Однако по смыслу частей 1 и 4 комментируемой статьи, освобождение от наказания в связи с болезнью может применяться и до вынесения приговора суда, т.е. к лицу, в отношении которого действует презумпция невиновности. В этом случае данная форма по своей сущности приближается к освобождению от уголовного преследования (*о нем см. п. 2 коммент. к ст. 70 УК*).

2. Коммент. статья предусматривает три различных основания освобождения от наказания:

а) психическое расстройство, лишаящие лицо возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими (ч. 1);

б) иная тяжелая болезнь, препятствующая отбыванию наказания (ч. 2);

в) утрата трудоспособности либо достижение пенсионного возраста, препятствующие отбыванию наказания в виде исправительных работ (ч. 3).

3. Часть 1 коммент. статьи – реализует положение о том, что наказание применяется в целях исправления осужденного, которое невозможно без осознания им факта отбывания наказания – предусматривает освобождение от наказания лица, заболевшего после совершения преступления психическим расстройством, лишаящим его возможности осознавать фактическое значение своих действий или руководить ими (*О таком психическом расстройстве см. коммент. к ст. 23 УК*). Если же лицо было невменяемым в момент совершения преступления оно не подлежит уголовной ответственности.

Исходя из невозможности достижения цели наказания в виде исправления, сам по себе факт наличия психического расстройства является достаточным и обязательным основанием для освобождения лица от наказания (ч. 4 ст. 477 УПК), т.е. при решении данного вопроса не учитываются ни тяжесть совершенного преступления, ни иные данные о личности, ни срок неотбытого наказания и др. Если же лицо отбывает наказание в виде лишения свободы, то в некоторых случаях оно может быть помещено в соответствующее лечебное учреждение, время пребывания в котором засчитывается в срок отбытия наказания (ч. 5 ст. 477 УПК). *О назначении принудительных мер медицинского характера см. ст. 94 УК и коммент. к ней.*

Процессуальный порядок применения ст. 77 УК регламентирован ст. 477 УПК и ст. 173 УИК, в соответствии с которыми суд по совместному представлению администрации исправительного учреждения и наблюдательной комиссии за исполнением уголовного наказания при хякимликах этрапа или города с правами этрапа по месту нахождения исправительного учреждения на основании заключения соответствующей медицинской комиссии выносит определение об освобождении лица от дальнейшего отбывания наказания.

4. Иная тяжелая болезнь, препятствующая отбыванию наказания, устанавливается судом на основании заключения соответствующей медицинской комиссии с учетом тяжести совершенного преступления, личности осуждённого и других обстоятельств (ч. 3 ст. 477 УПК). Перечень заболеваний, препятствующих отбыванию наказания в виде лишения свободы, а также порядок медицинского освидетельствования осуждённых, представляемых к освобождению от отбывания наказания в связи с болезнью, утверждаются Кабинетом Министров Туркменистана. Представление об освобождении осуждённого от отбывания наказания вследствие иной тяжелой болезни вносится в суд органом, ведающим исполнением наказаний, совместно с наблюдательной комиссией.

Иной тяжелой болезнью может быть признано заболевание, препятствующее военнослужащему продолжать военную службу при отбывании наказаний в виде ограничений по военной службе и содержания в военно-исправительной части.

5. Утрата трудоспособности либо достижение пенсионного возраста, предусмотренные ч. 3 коммент. статьи, физически препятствуют отбыванию наказания в виде исправительных работ, несмотря на то, что могут и не быть результатом тяжкой болезни. В этих случаях представление о досрочном освобождении от отбывания наказания может быть внесено в суд органом, ведающим исполнением наказаний (о данном органе см. коммент. к ст. 50 УК), совместно с наблюдательной комиссией (ч. 5 ст. 173 УИК).

6. *Об освобождении от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности см. ст. 74 УК и коммент. к ней, а об освобождении от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора – ст. 79 УК и коммент. к ней.*

Статья 78. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей

(1) Осуждённым беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет, кроме осуждённых к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие или особо тяжкие преступления против личности, суд может отсрочить отбывание наказания до достижения ребенком восьмилетнего возраста.

(2) В случае, если осуждённая, указанная в части первой настоящей статьи, отказалась от ребёнка или продолжит уклоняться от воспитания ребенка после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за поведением осуждённой, в отношении которой отбывание наказания отсрочено, суд может по совместному представлению этого органа и органа, осуществляющего контроль за исполнением уголовного наказания, отменить отсрочку отбывания наказания и направить осуждённую для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

(3) По достижении ребёнком восьмилетнего возраста суд по совместному представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осуждённой и органа, осуществляющего контроль за исполнением уголовного наказания, освобождает осуждённую от отбывания оставшейся части наказания или заменяет оставшуюся часть наказания более мягким видом наказания, либо принимает решение о возвращении осуждённой в соответствующее учреждение для отбывания оставшейся части наказания.

(4) Если в период отсрочки отбывания наказания осуждённая совершит новое преступление, суд назначает ей наказание по правилам, предусмотренным статьёй 64 настоящего Кодекса.

1. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей является одной из форм освобождения от наказания (о понятии освобождения от наказания см. п. 1 коммент. к ст. 75 УК), реализует принцип гуманизма и положения статьи 27 Конституции Туркменистана, гарантирующей право и обязанность родителей воспитывать детей, заботиться об их здоровье, развитии.

Отсрочка предоставляется на то время, пока ребенок не достиг 8-ми летнего возраста, т.е. не является окончательной формой освобождения от наказания, вопрос об окончательном освобождении от наказания разрешается в соответствии с ч. 3 коммент. статьи в соответствии с общими началами назначения наказания (ч. 3 и 4 ст. 56 УК).

Таким образом, время, на которое отсрочено отбывание наказания, выполняет функцию контрольно-испытательного срока, в течение которого в зависимости от поведения осужденной (в том числе по выполнению своих обязанностей по воспитанию ребенка), свидетельствующей о степени ее исправления, решается вопрос о целесообразности реального отбывания оставшейся части наказания, ее замены более мягким видом наказания или окончательного освобождения от наказания. *Об основаниях замены неотбытой части наказания более мягким см. коммент. к ст. 76 УК.*

2. При решении вопроса о предоставлении отсрочки осужденным беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет, учитываются характер и тяжесть преступления, цели и мотивы его совершения, последствия, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, личность виновной, условия жизни ее семьи, отношение осужденной к своим детям и др. обстоятельства, т.е. сам по себе факт беременности или наличия малолетнего ребенка не влечет автоматическое предоставление отсрочки от отбывания наказания.

Закон запрещает предоставлять отсрочку осужденным с такой высокой степенью общественной опасности, которая характеризуется в приговоре суда назначением наказания в виде лишения свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие или особо тяжкие преступления против личности. К преступлениям против личности должны быть отнесены деяния, не только перечисленные в разделе VII УК, но и предусмотренные другими разделами, если в диспозициях норм описаны составы преступлений, также относящиеся к тяжким или особо тяжким преступлениям против жизни или здоровья.

3. Коммент. статья оставляет неопределенность в вопросе о том, предоставляется ли отсрочка от отбывания наказания иных видов, помимо лишения свободы. В частях 2 и 3 этой статьи упоминается об исправительных учреждениях, уголовно-исполнительное законодательство регламентирует порядок направления исправительным учреждением представления о применении отсрочки (ч. 3 ст. 174 УИК), а порядок предоставления отсрочки от отбывания иных видов наказания не регламентирован.

Учитывая, что по буквальному смыслу названия ст. 78 УК и ее части 1, закон не ограничивает виды наказания, от отбывания которых осужденным женщинам предоставляется отсрочка, а в ч. 2 и 3 ст. 78 и в уголовно-исполнительном законодательства отсутствует прямой запрет на предоставление отсрочки от отбывания наказания иных видов, помимо лишения свободы, исходя из общеправовых и конституционных принципов приоритета прав человека, верховенства права (предполагающего запрет для должностных лиц произвольных действий, ограничивающих права человека), презумпции невиновности (в силу которой сомнения в толковании и применении уголовного закона толкуются в пользу обвиняемого – ч. 2 ст. 18 УПК), представляется, что отсрочка в соответствии с ч. 1 ст. 78 УК может быть предоставлена от отбывания любого вида наказания.

При этом суд может отсрочить исполнение дополнительного наказания одновременно с основным.

В случае беременности женщины, осуждённой к наказанию в виде исправительных работ, отсрочка от отбывания наказания должна производиться с момента предоставления ей отпуска по беременности и родам.

4. Применение отсрочки в соответствии с ч. 1 ст. 78 УК возможно как при исполнении приговора, так и при постановлении приговора судом первой инстанции, а также судами кассационной и надзорной инстанций.

Если осужденная отбывает наказание в виде лишения свободы, то по правилам ст. 174 УИК представление о применении отсрочки отбывания наказания направляется в суд исправительным учреждением совместно с наблюдательной комиссией; к представлению прилагаются характеристика осуждённой, медицинское заключение о беременности либо справка о наличии ребёнка, а также личное дело осуждённой. При освобождении из исправительного учреждения у осужденной отбирается подписка о явке в орган внутренних дел по месту её жительства в трёхдневный срок со дня прибытия. Осуждённая следует к месту жительства за счёт государства. После явки осуждённой орган внутренних дел в течение трёх суток обязан направить в исправительное учреждение по месту освобождения подтверждение о её прибытии.

5. В период отсрочки до достижения ребенком восьмилетнего возраста контроль за поведением осуждённых-беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до восьми лет, осуществляется органами внутренних дел по месту жительства осуждённых (в системе ОВД – органами полиции), а в отношении военнослужащих - командованием воинских частей и учреждений (ч. 9 ст. 13, ч. 8 ст. 174 УИК). В контролирующий орган направляются копии приговора, определения суда об отсрочке отбывания наказания с указанием даты освобождения (ч. 2 и 6 ст. 174 УИК).

6. Часть 2 коммент. статьи предусматривает отмену отсрочки отбывания наказания и подлежит применению во взаимосвязи с положениями ст. 175 УИК, регламентирующими последствия несоблюдения условий отсрочки отбывания наказания осуждённой женщиной.

Осуждённая считается уклоняющейся от воспитания ребёнка, если она, официально не отказавшись от ребёнка, оставила его в родильном доме или передала в детский дом, либо ведёт антиобщественный образ жизни и не занимается воспитанием ребёнка и уходом за ним, либо оставила ребёнка родственникам или иным лицам, либо скрылась, либо совершает иные действия, свидетельствующие об уклонении от воспитания ребёнка.

При этом положения ч. 2 ст. 175 УИК по сравнению с предписаниями ч. 2 ст. 78 УК существенно расширяют основания для отмены отсрочки, предусматривая помимо отказа от ребёнка или уклонения от его воспитания еще и нарушение общественного порядка или трудовой дисциплины, если в отношении неё в период отсрочки применялись меры административного взыскания или дисциплинарного воздействия. Несмотря на то, что это дополнительное к установленным в уголовном законе основание соответствует правовой природе института освобождения от наказания, оно подлежит включению в текст уголовного закона. Иначе – несогласованность между ч. 2 ст. 78 УК и ч. 2 ст. УИК – нарушает принцип законности (ч. 2 ст. 3 УК) и как следствие – закрепленные в ст. 18, 23 Конституции Туркменистана гарантии.

Представление об отмене отсрочки отбывания наказания и направлении осуждённой для отбывания наказания вносит орган внутренних дел по месту жительства осужденной совместно с наблюдательной комиссией.

В случае неприбытия осуждённой, к которой применена отсрочка отбывания наказания, в двухнедельный срок со дня освобождения из исправительного учреждения орган внутренних дел осуществляет первоначальные розыскные мероприятия, а при их безуспешности - объявляет розыск в порядке, установленном УПК.

В законе ничего не говорится о том, как быть в случаях, когда отпали условия, на основании которых отсрочка была применена, в частности при прерывании

беременности, рождении мертвого ребенка, его последующей смерти. Представляется, что при наличии таких обстоятельств решение суда о предоставлении отсрочки подлежит пересмотру.

7. По достижении ребёнком возраста восьми лет орган внутренних дел совместно с наблюдательной комиссией по месту жительства осуждённой, с учётом её поведения, отношения к воспитанию ребёнка, характера совершённого преступления, отбытого и неотбытого срока наказания направляет в суд представление об освобождении осуждённой от отбывания оставшейся части наказания или замене оставшейся части наказания более мягким, либо об отправлении её в соответствующее учреждение для отбывания оставшейся части наказания (ч. 5 ст. 175 УИК).

В период отсрочки текут сроки давности исполнения обвинительного приговора (ст. 79 УК), поэтому отмена отсрочки, а также исполнение наказания возможны лишь в пределах сроков давности обвинительного приговора.

8. *О назначении наказания по совокупности приговоров см. ст. 64 УК и коммент. к ней.*

Статья 79. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора

(1) Лицо, осуждённое за преступление, освобождается от отбытия наказания, если обвинительный приговор не был приведён в исполнение в следующие сроки, считая со дня вступления его в законную силу:

а) два года - при осуждении за преступления небольшой тяжести;

б) восемь лет - при осуждении за преступление средней тяжести;

в) пятнадцать лет - при осуждении за тяжкое или особо тяжкое преступление.

(2) Течение срока давности приостанавливается, если осуждённый уклоняется от отбывания наказания. В этом случае течение срока давности возобновляется с момента задержания лица или явки его с повинной. Срок давности, истёкший к моменту уклонения лица от отбывания наказания, подлежит зачёту.

(3) К лицам, осуждённым за преступления против мира и безопасности человечества, сроки давности не применяются.

1. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора является одной из форм освобождения от наказания (о понятии освобождения от наказания см. п. 1 коммент. к ст. 75 УК).

Под давностью исполнения обвинительного приговора понимается истечение установленных уголовным законом сроков, после чего такой приговор не приводится в исполнение, осуждённый освобождается от отбывания назначенного ему наказания. Освобождение в связи с истечением срока давности обвинительного приговора носит безусловный характер и является окончательным.

Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора, по буквальному смыслу коммент. статьи, распространяется на все виды наказаний.

2. Часть 1 коммент. статьи связывает сроки давности обвинительного приговора с категорией преступлений, что также соответствует срокам давности привлечения к уголовной ответственности, указанным в ст. 74 УК.

3. Согласно ст. 471 УПК вступление приговора в законную силу определяется истечением 10-суточного срока, предусмотренного для его обжалования в кассационном порядке, а в случае его обжалования или принесения представления прокурора – днем вынесения кассационного определения. Приговор суда первой инстанции обращается к исполнению не позднее трёх суток со дня вступления в законную силу или возвращения дела после рассмотрения в кассационном порядке. Порядок обращения к исполнению приговора регламентирован ст. 473 УПК.

Для освобождения от отбывания наказания по правилам ст. 79 УК не имеют значения причины, по которым приговор не был приведен в исполнение (кроме уклонения осужденного от отбывания наказания).

4. В соответствии с ч. 2 коммент. статьи течение сроков давности приостанавливается, если осужденный уклоняется от отбывания наказания, т.е. совершает такие умышленные действия, которые препятствуют исполнению приговора (скрывается, совершает побег из-под стражи, меняет место жительства, не является по вызову и др.).

По буквальному смыслу закона, уклонение осужденного от отбывания наказания является единственным условием приостановления сроков давности, поэтому если же осужденный совершает новое преступление, то течение сроков давности за ранее совершенное деяние продолжает течь.

5. *О неприменении сроков давности к лицам, осуждённым за преступления против мира и безопасности человечества, см. коммент. к ч. 5 ст. 74 УК.*

ГЛАВА 12. АМНИСТИЯ, ПОМИЛОВАНИЕ, СУДИМОСТЬ

Статья 80. Амнистия и помилование

(1) На основании акта амнистии лицо, совершившее преступление, освобождается от уголовной ответственности. Лицо, осуждённое за преступление, в соответствии с актом амнистии может быть полностью освобождено от наказания, назначенное наказание может быть сокращено или заменено более мягким, такое лицо может быть освобождено от дополнительного наказания.

(2) На основании акта помилования лицо, осуждённое за преступление, может быть условно или безусловно освобождено от дальнейшего отбывания наказания, назначенное ему наказание может быть сокращено либо заменено более мягким.

(3) Если лицо, помилованное условно, в течение назначенного ему испытательного срока совершает новое умышленное преступление, суд назначает ему наказание по правилам, предусмотренным статьёй 64 настоящего Кодекса.

1. Амнистия и помилование – это специфические формы освобождения как от уголовной ответственности, так и от наказания, что предопределяет их регламентацию в отдельной главе УК. Институт амнистии и помилования выражают гуманизм, милосердие, великодушие со стороны государства.

Осуществление амнистии и помилования в соответствии с п. 13 ст. 53 Конституции Туркменистана относится к полномочиям Президента Туркменистана. Порядок применения амнистии и помилования определяется актами Президента Туркменистана (ч. 7 ст. ст. 173 УИК).

Закон Туркменистана от 29 декабря 1999 г. № ТК-1 «О ежегодной амнистии и помиловании в честь священного дня “Гадыр гиджеси”»⁴⁸ возлагает на государство обязанность ежегодно в честь священного дня “Гадыр гиджеси” проводить акты амнистии и помилования к лицам, совершившим преступления, которые раскаялись в содеянном, возместили причиненный ущерб и твердо встали на путь исправления.

2. Амнистия (греч. *amnestia* - забвение, прощение) объявляется в отношении индивидуально не определенного круга лиц, т.е. в акте об объявлении амнистии не указываются конкретные лица (по фамилии), а круг амнистированных определяется общими признаками деяний и (или) осужденных (несовершеннолетние; женщины, впервые совершившие преступления; лица, осужденные за преступления определенных категорий; лица, имеющие государственные награды и др.).

⁴⁸ Ведомости Меджлиса Туркменистана 1999 г, № 4. ст. 61.

Акт амнистии как правило носит универсальный характер, распространяясь как на лиц, обвиняемых в совершении преступлений, чья виновность еще не установлена приговором суда (и тогда этот акт освобождает от уголовного преследования (уголовной ответственности) – *о природе таких мер см. п. 2 коммент. к ст. 70 УК*), так и на лиц, осужденных приговором суда, освобождая их от наказания (*о природе мер, освобождающих от наказания см. п. 1 коммент. к ст. 75 УК*). Акт амнистии может полностью освободить от основного наказания, сократить наказание, заменить его более мягким, освободить от дополнительного наказания.

Акт амнистии исполняется органами предварительного расследования (на основании п. 4 ч. 1 ст. 31 уголовное дело не может быть возбуждено, а возбужденное дело подлежит прекращению), судом (который либо в момент вынесения приговора освобождает осужденного от наказания по амнистии, если к моменту вынесения судом приговора принят акт амнистии, освобождающий осужденного от назначенного ему наказания - п. 2 ч. 5 ст. 418 УПК, либо изменяет ранее назначенное наказание - ч. 2 ст. 481 УПК). Органы, осуществляющие исполнение наказаний, также обязаны исполнять акт амнистии.

Если преступление совершено в соучастии, несколькими лицами, то акт амнистии применяется лишь к тем из них, на которых он распространяется.

Туркменский законодатель предусматривает виды амнистии, влекущей окончательное освобождение от уголовной ответственности и наказания, и условное. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 316 УПК акт амнистии может предусматривать возможность возобновления прекращенного уголовного дела, если в течение одного года со дня применения акта амнистии лицо, в отношении которого была применена амнистия, совершит новое умышленное преступление.

3. Помилование (семантически означает прощение и милость) осуществляется Президентом Туркменистана в отношении индивидуально определенных лиц, которые уже осуждены вступившим в законную силу приговором суда. Актом помилования осужденный может быть освобожден от дальнейшего отбывания наказания либо назначенное ему наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом. С лица, отбывшего наказание, может быть снята судимость.

Законодательство Туркменистана среди своих принципов закрепляет право каждого осужденного ходатайствовать о помиловании (ч. 3 ст. 29 УПК). Следовательно, в ответ на такое ходатайство осужденный должен получить адекватный ответ, а отказ в удовлетворении ходатайства не может быть произвольным.

4. Часть 3 коммент. статьи предусматривает помилование условно, с установлением испытательного срока, в течение которого помилованный не должен совершить нового умышленного преступления. Как было отмечено выше, аналогичное условие закон допускает и при амнистии, испытательный срок такого условного амнистирования не превышает один год (с ч. 2 ст. 316 УПК).

О назначении наказания по совокупности приговоров см. ст. 64 УК и коммент. к ней.

Статья 81. Судимость

(1) Лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора в законную силу до момента погашения или снятия судимости.

(2) Судимость погашается:

а) в отношении условно осужденных - по истечении испытательного срока;

б) в отношении лиц, осужденных к более мягким мерам наказания, чем лишение свободы, - по отбытии назначенного основного и дополнительного наказания;

в) в отношении лиц, осуждённых к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести, - по истечении двух лет после отбытия основного и дополнительного наказания;

г) в отношении лиц, осуждённых к лишению свободы за тяжкие преступления, - по истечении четырёх лет после отбытия основного и дополнительного наказания;

д) в отношении лиц, осуждённых за особо тяжкие преступления, - по истечении шести лет после отбытия основного и дополнительного наказания.

(3) Если лицо в установленном законом порядке было досрочно освобождено от наказания или неотбытая часть наказания была заменена более мягким, то срок погашения судимости исчисляется исходя из фактически отбытого основного и дополнительного наказания.

(4) Если лицо, отбывшее наказание, до истечения срока погашения судимости совершит новое преступление, то оно считается осуждённым за два преступления до истечения срока погашения судимости за более тяжкое из них, срок погашения судимости за оба преступления исчисляется по отбытии наказания (основного и дополнительного) по последнему преступлению.

(5) Если после отбытия наказания осуждённый показал безупречное поведение, то по его ходатайству суд может снять с него судимость до истечения срока погашения судимости, но не ранее истечения половины этого срока.

1. Судимость понимается как негативное для осужденного правовое последствие, связанное с вступлением обвинительного приговора в законную силу и действующее до момента погашения или снятия судимости. Судимость подчеркивает как морально-этический аспект осуждения, так имеет и юридические уголовно-правовые последствия, связанные с признанием большей опасности личности при признании повторности (ст. 17), рецидива (ст. 19), назначении наказания (ст. 56) и решении других вопросов уголовной ответственности (определения вида исправительного учреждения, освобождения от уголовной ответственности, установлении составов некоторых преступлений и др.). Наличие судимости влечет и некоторые последствия, которые регламентированы нормами не уголовного, а гражданского, трудового, административного права и др.

Судимость является одним из компонентов уголовной ответственности, возникает на основании вступившего в законную силу обвинительного приговора суда, поэтому несудимыми являются лица, освобожденные от уголовной ответственности, в том числе в связи с чистосердечным раскаянием - ст. 71 УК, истечением сроков давности - ст. 74 УК, применением принудительных мер медицинского характера - ст. 94 УК.

2. Судимость имеет строгие временные рамки, возникая со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу, действуя во время отбывания наказания и в течение определенного времени после его отбытия до момента ее погашения или снятия.

Вступление приговора в законную силу (согласно ст. 471 УПК) определяется истечением 10-суточного срока, предусмотренного для его обжалования в кассационном порядке, а в случае его обжалования или принесения представления прокурора – днем вынесения кассационного определения.

3. Части 2 и 3 коммент. статьи регламентируют погашение судимости по истечении установленных в них сроках автоматически, без принятия о том какого-либо специального правоприменительного решения. Для несовершеннолетних осужденных сроки погашения судимости сокращены - см. коммент. к ст. 93.

При реальном лишении свободы срок погашения судимости зависит от категории преступлений (о них см. ст. 11 и коммент. к ней), а при условном осуждении (ст. 68 УК) или при осуждении к наказанию более мягкому, чем лишение свободы, - независимо от этого.

4. По смыслу положений ч. 4 коммент. статьи, при совершении нового преступления в период, когда еще не истек срок погашения судимости за предыдущее преступление, судимость исчисляется по сроку погашения за более тяжкое преступление, а моментом начала исчисления этого срока будет отбытие наказания за последнее преступление. Например, если осужденный отбыл наказание за совершение особо тяжкого преступления и в период срока погашения судимости совершил преступление небольшой тяжести, за которое ему было назначено наказание в виде лишения свободы, то только после отбытия нового наказания начнутся заново исчисляться сроки погашения судимости за оба преступления и по истечении 2 лет (срок погашения судимости за преступление небольшой тяжести) данное лицо все равно будет считаться судимым за оба преступления, пока не истечет 6-ти летний срок погашения судимости за особо тяжкое преступление.

5. Часть 5 коммент. статьи предусматривает снятие судимости до истечения срока ее погашения, если осужденный показал безупречное поведение в период, равный или превышающий половину установленного законом срока для погашения судимости.

Безупречное поведение как оценочное понятие определяется в каждом случае с учетом всех обстоятельств дела, в частности поведения лица в быту, общественных местах, отношения к труду.

Порядок рассмотрения ходатайства о снятии судимости регламентирован ст. 482 УПК. Вопрос о снятии судимости рассматривается судом по месту жительства лица, отбывшего наказание, по его ходатайству и с его обязательным участием. Ходатайство о снятии судимости может быть заявлено повторно по истечении не менее одного года со дня вынесения определения о признании снятия судимости нецелесообразным.

6. Погашение или снятие судимости аннулирует все правовые последствия, связанные с судимостью, в частности не влияет на рецидив преступлений, назначение наказания, вида исправительной колонии

РАЗДЕЛ V. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

ГЛАВА 13. ОСОБЕННОСТИ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ И НАКАЗАНИЯ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

Статья 82. Уголовная ответственность несовершеннолетних

(1) Несовершеннолетними признаются лица, которым к моменту совершения преступления исполнилось четырнадцать лет, но не исполнилось восемнадцати лет. Моментом достижения соответствующего возраста считается начало следующего дня после дня, на который приходится дата рождения.

(2) Уголовная ответственность лиц в возрасте до восемнадцати лет, совершивших преступления, определяется статьями данного раздела и общими положениями настоящего Кодекса.

(3) Несовершеннолетним, совершившим преступления, может быть назначено наказание либо к ним могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия.

1. В главе 13 УК регламентируются не только особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних, но и применение к ним принудительных мер воспитательного воздействия. Положения главы 13 УК корреспондируют уголовно-процессуальному законодательству, содержащему специальную главу о производстве по делам о преступлениях несовершеннолетних (гл. 49 УПК).

Специальное правовое регулирование применения к несовершеннолетним уголовно-правовых мер основано на принципах справедливости и гуманизма, соответствует международно-правовым стандартам, закрепленным в Конвенции ООН о правах ребенка (принята 20.11.1989 г. Резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи

ООН), Минимальных стандартных правилах ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила, принятые 29.11.1985 г. Резолюцией 40/33 на 96-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН), Руководящих принципах ООН для предупреждения преступности среди несовершеннолетних (Эр-Риядские руководящие принципы, принятые 14.12.1990 Резолюцией 45/112 на 68-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН), Правилах ООН, касающиеся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы (приняты 14.12.1990 Резолюцией 45/113 Генеральной Ассамблеи ООН).

В основе правового регулирования уголовно-правового воздействия на несовершеннолетних лежат принципы приоритета интересов ребенка, его благополучия, учета особенностей, вытекающих из его несовершеннолетнего возраста, предполагающего нуждаемость в повышенной защите, а также более широкое применение альтернатив традиционной ответственности и наказанию.

Так, Конвенция о правах ребенка требует, чтобы во всех действиях в отношении детей первоочередное внимание уделяется наилучшему обеспечению интересов ребенка (ч. 1 ст. 3). В соответствии с Пекинскими правилами система правосудия в отношении несовершеннолетних направлена в первую очередь на обеспечение благополучия несовершеннолетнего и обеспечение того, чтобы любые меры воздействия на несовершеннолетних правонарушителей были всегда соизмеримы как с особенностями личности правонарушителя, так и с обстоятельствами правонарушения (п. 5.1). Защита прав несовершеннолетних признается приоритетной целью системы правосудия и в Правилах ООН, касающихся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы, а тюремное заключение ограничивается как крайняя мера (п. 1). Эр-Риядские руководящие принципы требуют учитывать, что поступки молодых людей или поведение, которое не соответствует общим социальным нормам и ценностям, во многих случаях связаны с процессом взросления и роста и что, как правило, по мере взросления поведение большинства индивидов самопроизвольно изменяется (п.п. «е» п. 5).

В соответствии с этими принципами законодательные нормы предусматривают та называемую «положительную дискриминацию» несовершеннолетнего, т.е. его привилегированное по сравнению со взрослыми правовое положение, в том числе смягчение ответственности, сокращение сроков давности и погашения судимости, применение воспитательных мер на основе дискреционных полномочий суда.

2. Оценка возраста как несовершеннолетнего в ч. 1 коммент. статьи соответствует международно-правовому положению о том, что «ребенком является каждое человеческое существо до достижения 18-летнего возраста, если по закону, применимому к данному ребенку, он не достигает совершеннолетия ранее» (ст. 1 Конвенции о правах ребенка).

Согласно ч. 2 ст. 21 УК уголовная ответственность с 14 лет – минимального возраста уголовной ответственности – наступает только за некоторые, указанные в ней преступления, что согласуется с положениями п. 4.1. Пекинских правил, в соответствии с которыми нижний предел такого возраста не должен устанавливаться на слишком низком возрастном уровне, учитывая аспекты эмоциональной, духовной интеллектуальной зрелости.

При установлении судебно-медицинской экспертизой возраста подсудимого днем его рождения считается последний день того года, который назван экспертами, а при определении возраста минимальным и максимальным числом лет суду следует исходить из предлагаемого экспертами минимального возраста такого лица, в силу толкования неустранимых сомнений в пользу обвиняемого.

Если несовершеннолетний достиг возраста, с которого он может быть привлечен к уголовной ответственности, но в силу отставания в психическом развитии или болезненного психического состояния ограничен в способности осознавать характер и опасность своих действий либо руководить ими, он подлежит уголовной ответственности, хотя указанные обстоятельства и учитываются при назначении вида и размера наказания (ст. 24 УК).

3. *О проблемах применения ч. 2 . ст. 82 УК см. коммент. к ст. 84 УК.*

4. Третья часть коммент. статьи закрепляет принципиальное положение о дифференциации уголовно-правовых мер, применяемых в отношении несовершеннолетних. Возрастные особенности несовершеннолетних, специфика совершаемых ими преступлений делают необходимым разработку таких уголовно-правовых мер, в которых акценты воздействия смещались бы с карательных на воспитательно-предупредительные аспекты, и такое смещение имело бы гораздо больший характер чем в отношении взрослых преступников. В отношении несовершеннолетних следует по возможности избегать применения наказаний, связанных с изоляцией от общества, и предусматривать меры, с помощью которых несовершеннолетние отвлекались от криминогенной среды, приобщались к выполнению общественно полезных социальных функций.

В соответствии с п.п. «f» п. 47 резолюции N 56/261 Генеральной Ассамблеи ООН "Планы действий по осуществлению Венской декларации о преступности и правосудии: ответы на вызовы XXI века" (принята в г. Нью-Йорке 31.01.2002 г. на 93-ем пленарном заседании 56-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН) государства будут стремиться содействовать перевоспитанию и реабилитации несовершеннолетних правонарушителей посредством поощрения, когда это уместно, использования посредничества, урегулирования конфликтов, примирения и других методов реституционного правосудия в качестве альтернатив судебному разбирательству, а также санкциям, предусматривающим содержание под стражей.

О назначении наказания и применении принудительных мер воспитательного воздействия см. ст. 83 и 89 и коммент. к ним.

Статья 83. Назначение наказания

(1) При назначении наказания несовершеннолетнему учитываются условия его жизни и воспитания, степень психического развития, иные особенности личности, мотивы преступления, а также влияние взрослых лиц и других несовершеннолетних.

(2) Несовершеннолетие как обстоятельство, смягчающее ответственность, учитывается в совокупности с другими обстоятельствами, смягчающими и отягчающими ответственность.

1. Наказание несовершеннолетнему назначается исходя из общих начал назначения наказания (см. ст. 56 и коммент. к ней). Но наряду с ними ст. 83 обязывает учитывать ряд дополнительных обстоятельств.

Это требование соответствует Минимальным стандартным правилам ООН, касающимся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила), пункт 17 которых предусматривает следующие руководящие принципы выбора мер воздействия.

а) меры воздействия всегда должны быть соизмеримы не только с обстоятельствами и тяжестью правонарушения, но и с положением и потребностями несовершеннолетнего, а также с потребностями общества;

б) решения об ограничении личной свободы несовершеннолетнего должны приниматься только после тщательного рассмотрения вопроса и ограничение должно быть по возможности сведено до минимума;

в) несовершеннолетнего правонарушителя не следует лишать личной свободы, если только он не признан виновным в совершении серьезного деяния с применением насилия против другого лица или в неоднократном совершении других серьезных правонарушений, а также в отсутствие другой соответствующей меры воздействия;

г) при рассмотрении дела несовершеннолетнего вопрос о его или ее благополучии должен служить определяющим фактором.

2. По сравнению с общими целями уголовного наказания (ч. 2 ст. 43 УК), применение наказания в отношении несовершеннолетних дополняется целью их

воспитания (п. 26.1 Минимальных стандартных правил ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних - Пекинские правила предусматривает соответствующую воспитательную работу).

Согласно ч. 1 ст. 120 УИК применение исправительных мер в отношении лиц, не достигших восемнадцатилетнего возраста, в первую очередь, сосредоточивается на восстановлении социально-политических и гражданских прав (реабилитации), возвращении в общество и воссоединении с семьей (реинтеграции).

3. Условия жизни и воспитания, подлежащие учету при определении наказания несовершеннолетнему, оцениваются с учетом конституционной обязанности родителей воспитывать детей, заботиться об их здоровье, развитии, обучении, готовить к труду, прививать им культуру уважения к законам, историческим и национальным традициям (ст. 27 Конституции Туркменистана). Необходимо принять во внимание обстоятельства, характеризующие отношения в семье или в детском учреждении, где воспитывается несовершеннолетний, поведение родителей или лиц, их заменяющих, характер отношений несовершеннолетнего со сверстниками и иными окружающими его лицами, отношение подростка к учебе или работе, отношение к нему в учебном или трудовом коллективе, причины и длительность нахождения виновного без определенных занятий, причины бегства из семьи или воспитательного учреждения и т.д.

4. Степень психического развития характеризуется состоянием интеллекта, воли и эмоций несовершеннолетнего, определяющим его способность управлять своим поведением, в т.ч. имеющим уголовно-правовое значение. Он может проявиться в отставании от нормального для данного возраста развития и характеризоваться запасом знаний и представлений, состоянием эмоционально-волевой сферы и т.д. Для определения степени психического развития могут назначаться судебно-психологические, судебно-психиатрические экспертизы.

Если несовершеннолетний достиг возраста, с которого он может быть привлечен к уголовной ответственности, но в силу отставания в психическом развитии или болезненного психического состояния ограничен в способности осознавать характер и опасность своих действий либо руководить ими, он подлежит уголовной ответственности, хотя указанные обстоятельства и учитываются при назначении вида и размера наказания (ст. 24 УК).

5. Иные особенности личности, которые необходимо установить для правильного назначения наказания, могут состоять в специфике ценностных установок, потребностей, интересов, взглядов, психике несовершеннолетнего.

6. Влияние взрослого на несовершеннолетнего может составлять самостоятельное преступление, например, предусмотренное статьями УК 139 «Вовлечение в занятие проституцией», 155 «Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления», 156 «Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий», 158 «Злоупотребление опекунскими правами», 159 «Злостное нарушение обязанности по воспитанию несовершеннолетнего».

Если совершению преступления несовершеннолетним предшествовало неправомерное или провоцирующее поведение взрослых, даже если они признаны потерпевшими по делу, суд вправе учесть это обстоятельство как смягчающее наказание виновного.

7. *О смягчающих и отягчающих обстоятельствах см. ст. 57 и 58 и коммент. к ним.*

Статья 84. Виды наказания

(1) Видами наказания для несовершеннолетних являются:

- а) штраф;**
- б) исправительные работы;**
- в) лишение свободы.**

1. Коммент. статья указывает только три вида наказаний. При ее применении возникает вопрос о том, исключается ли назначение несовершеннолетним иных видов наказаний, предусмотренных иными положениями (ст. 44) Общей части УК, учитывая, что ч. 2 ст. 82 УК, определяя сферу действия V раздела «Ответственность несовершеннолетних» УК, обязывает наряду со специальными нормами этого раздела учитывать его общие положения.

Данный вопрос разрешается на основе общеправового принципа законности (ст. 18, 23 Конституции Туркменистана, ч. 2 ст. 3 УК), в соответствии с которым в уголовно-правовой сфере – в силу общезапретительного типа правового регулирования – государству разрешено только то, что прямо предусмотрено законом, то есть расширительное или распространительное толкование норм, регламентирующих уголовное наказание, или применение их по аналогии запрещено.

Таким образом, статья 84 УК допускает применение к несовершеннолетним только трех наказаний: штрафа (см. ст. 85), исправительных работ (см. ст. 86) и лишения свободы (см. ст. 87). К тому же расширительное толкование положений ст. 84 УК, допускающее применение любых предусмотренных общими положениями УК наказаний, лишило бы смысла существование этой статьи.

2. К несовершеннолетним также может применяться возложение обязанности загладить причиненный вред (ч. 3 ст. 90 УК), однако не в качестве одноименного наказания (ст. 46 УК), а в качестве альтернативы уголовной ответственности – принудительной меры воспитательного воздействия. *О них см. ст. 90 и коммент. к ней.*

3. Требования международных стандартов (о них см. п. 1 коммент. к ст. 82 УК) о гибкой и вариативной системе воздействия на несовершеннолетних правонарушителей достигаются в уголовном законе не за счет введения широкой гаммы уголовных наказаний (более того, закон даже ограничивает перечень наказаний, применяемых к подросткам по сравнению со взрослыми преступниками), а путем замены наказаний альтернативными мерами воспитательного воздействия, а также применением наказания условно (ст. 68 УК), допускающего возложение на осужденного широкого круга обязанностей и ограничений, способствующих его исправлению и социализации.

4. Исполнение наказаний в отношении несовершеннолетних осужденных регламентируется IV разделом УИК.

Статья 85. Штраф

Штраф применяется только к несовершеннолетним, имеющим самостоятельный доход, и назначается в размере от двух до ста среднемесячных размеров оплаты труда.

1. Положения коммент. статьи, действуя во взаимосвязи с общими нормами, регламентирующими назначение штрафа в качестве уголовного наказания (ст. 47 УК), ограничивает вдвое максимальный размер штрафа, применяемого к несовершеннолетним.

Остальные общие правила применения штрафа, закрепленные в ст. 47 УК, подлежат использованию и для несовершеннолетних. В том числе, в случаях, если штраф предусмотрен как дополнительное наказание непосредственно в норме Особенной части УК, то он может быть назначен и несовершеннолетнему как дополнительное наказание; в случае умышленного уклонения от уплаты штрафа, назначенного судом в качестве основного наказания, штраф может быть заменен по правилам ч. 5 ст. 47 УК. *Об общих правилах применения штрафа см. коммент. к ст. 47 УК.*

2. Определяя конкретный размер штрафа, суду необходимо учитывать наряду с обстоятельствами, изложенными в ст. 83 УК, влияние назначенного наказания на условия жизни его семьи (ч. 3 ст. 56 УК), исходя из того, что исполнение штрафа не

должно ставить несовершеннолетнего в тяжелое материальное положение, лишать его семью необходимых для жизни материальных благ.

Статья 86. Исправительные работы

(1) Исправительные работы применяются только к достигшим шестнадцатилетнего возраста трудоспособным несовершеннолетним по месту их работы, а если несовершеннолетний не работает и не учится, в иных местах в районе жительства осуждённого - на срок до одного года.

(2) В случае злостного уклонения несовершеннолетнего от отбывания исправительных работ, суд может заменить неотбытый срок исправительных работ лишением свободы, но на срок не более четырёх месяцев. Замена исправительных работ лишением свободы производится по правилам, предусмотренным частью четвёртой статьи 50 настоящего Кодекса.

1. *О понятии, видах и общих правилах назначения и применения наказания в виде исправительных работ см. коммент. к ст. 50 УК.*

2. По сравнению с общими правилами ч. 1 ст. 86 УК сокращает вдвое максимальный срок исправительных работ в отношении несовершеннолетних.

3. Помимо 16-ти летнего возраста и наличия трудоспособности для назначения исправительных работ необходимо соблюдение третьего условия, указанного в ч. 2 ст. 50 УК, в соответствии с которым данный вид наказания не применяется к учащимся и студентам высших учебных заведений.

4. Несовершеннолетние, осуждённые к исправительным работам, отбывают наказание по месту работы, а если несовершеннолетний осуждённый не работает, то он направляется для отбывания наказания на предприятия, в учреждения и организации по месту его проживания (ч. 8 ст. 33 УИК). *Подробнее о данном виде исправительных работ см. п. 3 коммент. к ст. 50 УК.*

5. Часть вторая коммент. статьи, ссылаясь на ч. 4 ст. 50 УК, содержит техническую погрешность, т.к. в редакции от 26.03.2011 г. в ст. 50 всего три части и третья – регламентирует замену неотбытого срока исправительных работ лишением свободы из расчёта один день лишения свободы за три дня исправительных работ.

Статья 87. Лишение свободы

(1) Лишение свободы назначается несовершеннолетним на срок не свыше десяти лет, а за особо тяжкие преступления - не свыше пятнадцати лет.

(2) Отбывание наказания в виде лишения свободы лицу, не достигшему к моменту вынесения приговора восемнадцати лет, назначается в воспитательной колонии.

1. *О понятии и общих правилах назначения наказания в виде лишения свободы см. коммент. к ст. 53 УК.*

2. Лишение свободы (как разновидность тюремного заключения) – согласно международно-правовым стандартам, закрепленным в п. 1 и 2 Правил ООН, касающихся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы; п. 19.1 Минимальных стандартных правил ООН, касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила) – должно применяться лишь как крайняя мера и в течение минимального необходимого периода времени. Оно должно ограничиваться исключительными случаями для выполнения приговора суда после осуждения за наиболее опасные виды правонарушений и с должным учетом сопутствующих условий и обстоятельств. Срок наказания должен определяться судебным органом, не исключая возможности его или ее досрочного освобождения.

В соответствии с принципом минимального вмешательства (который в частности закреплен в п. 2.6. Минимальных стандартных правил ООН в отношении мер, не

связанных с тюремным заключением (Токийские правила) лишение свободы должно применяться в случаях, когда по характеру и степени общественной опасности совершенного преступления и с учетом личности виновного цели наказания не могут быть достигнуты без изоляции осужденного от общества, т.е. применением мер, не связанных с тюремным заключением.

3. По сравнению со взрослыми осужденными часть первая коммент. статьи ограничивает максимальный срок лишения свободы несовершеннолетних осужденных, который не может быть превышен при назначении наказаний ни по совокупности преступлений, ни по совокупности приговоров.

4. В местах лишения свободы несовершеннолетние правонарушители отделяются от совершеннолетних, и им предоставляется режим, отвечающий их возрасту и правовому статусу (п. 3 ст. 10 Международного Пакта "О гражданских и политических правах"). Целью воспитательной работы с несовершеннолетними, содержащимися в исправительных учреждениях, является обеспечение опеки, защиты, образования и профессиональной подготовки с целью оказания им помощи для выполнения социально-полезной и плодотворной роли в обществе (п. 26.1 вышеуказанных Пекинских правил).

5. Порядок отбывания наказания в виде лишения свободы несовершеннолетнего осужденного в воспитательной колонии регламентируется нормами УИК.

В воспитательных колониях отбывают наказание несовершеннолетние, осужденные к лишению свободы, а также осужденные, оставленные в этих учреждениях после достижения ими восемнадцатилетнего возраста – до окончания срока наказания, но не более чем до достижения ими возраста двадцати одного года (ч. 9 ст. 44).

Применение исправительных мер в отношении несовершеннолетних в воспитательной колонии, в первую очередь, сосредоточивается на восстановлении социально-политических и гражданских прав, возвращении в общество и воссоединении с семьей (ч. 1 ст. 120).

В воспитательных колониях несовершеннолетним осужденным обеспечиваются уход, защита и необходимая индивидуальная помощь: социальная, психологическая, медицинская, физическая, а также помощь в получении образования и профессиональной подготовке, которые им могут потребоваться ввиду их возраста, пола и личности, а также интересов их полноценного развития (ч. 2 ст. 120).

В исправлении несовершеннолетних осужденных, а также в осуществлении общественного контроля за деятельностью органов, ведающих исполнением наказаний и иных мер уголовно-правового воздействия, участвуют комиссии по делам несовершеннолетних при хякимликах этрапа или города с правами этрапа; порядок деятельности указанных комиссий определяется законодательством Туркменистана (ч. 2 ст. 16).

Статья 88. Освобождение от наказания

Несовершеннолетнего, впервые совершившего преступление небольшой или средней тяжести, если по характеру совершённого деяния и его последствиям, данным о личности и иным обстоятельствам дела его исправление возможно без применения наказания, суд может освободить его от наказания и применить к нему принудительные меры воспитательного характера.

1. Комментируемая статья предусматривает специальную форму освобождения от наказания несовершеннолетних осужденных в связи с применением к ним принудительных мер воспитательного характера. *О понятии освобождения от наказания см. п. 1 коммент. к ст. 75 УК.*

При этом принудительные меры воспитательного характера, указанные в ч. 1 ст. 88 УК, по своему содержанию не имеют существенных отличий от принудительных мер воспитательного воздействия, регламентированных ст. 89 УК и главой 16 УИК. В

прежней редакции комментируемая норма допускала помещение осужденных в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних. И те и другие меры применяются только по решению суда (п. 3 ч. 2 ст. 56 УПК). *О содержании воспитательных мер см. ст. 90 и коммент. к ней.*

Вместе с тем из анализа норм видно, что меры, применяемые по правилам ст. 88 УК, отличаются от мер, применяемых по правилам ст. 89 УК.

Первые являются освобождением от наказания, т.е. применяются в качестве альтернативы наказанию к лицу, признанному виновным вступившим в силу приговором суда (УИК в главе 16 использует термин «осужденный», а в соответствии с ч. 1 ст. 80 УПК осужденный – это обвиняемый в отношении которого вынесен обвинительный приговор). Эти меры являются формой уголовной ответственности, им сопутствует осуждение лица со стороны государства, состояние судимости. Они применяются по преступлениям как небольшой, так и средней тяжести. Они окончательно освобождают от наказания, т.е. отмена воспитательных мер и назначение вместо них наказания законом не предусмотрены.

Вторые являются освобождением от уголовной ответственности и как альтернатива уголовному преследованию применяются к лицу, вопрос о виновности которого не получил окончательного разрешения в приговоре суда; при применении данных мер производство по уголовному делу прекращается (ч. 1 ст. 521 УПК). Эти меры не являются формой уголовной ответственности, их назначение не влечет судимость, они применяются только по преступлениям небольшой тяжести. В случае систематического нарушения обвиняемым возложенных на него обязанностей воспитательные меры могут быть отменены, а его уголовное преследование возобновлено.

В то же время правовое регулирование, разграничивающее принудительные меры воспитательного характера, применяемые по ст. 88 УК, и принудительные меры воспитательного воздействия, применяемые по ст. 89 УК, не является совершенным: их сущность и отличие друг от друга в законодательстве четко не обозначены; принудительные меры воспитательного характера ни в УПК, ни в УИК не упоминаются; вместо этого ч. 2 ст. 521 УПК называет их «специальными принудительными мерами воспитательного воздействия». Какого либо дифференцированного порядка исполнения этих мер в уголовно-исполнительном законодательстве не содержится, что может привести к нарушению законности и принципа верховенства права.

До внесения в законодательство изменений все сомнения в его применении – в силу принципа презумпции невиновности (ч. 2 ст. 18 УПК) - должны толковаться в пользу обвиняемого.

2. Институт освобождения несовершеннолетнего от наказания соответствует международным рекомендациям, согласно которым государства должны стремиться содействовать перевоспитанию и реабилитации несовершеннолетних правонарушителей посредством поощрения, когда это уместно, использования посредничества, урегулирования конфликтов, примирения и других методов реституционного правосудия в качестве альтернатив судебному разбирательству, а также санкциям, предусматривающим содержание под стражей (п. «f» п. 47 Резолюции N 56/261 Генеральной Ассамблеи ООН "Планы действий по осуществлению Венской декларации о преступности и правосудии: ответы на вызовы XXI века" (Принята в г. Нью-Йорке 31.01.2002 на 93-ем пленарном заседании 56-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН).

В целях обеспечения большей гибкости и во избежание по возможности заключения в исправительные учреждения компетентный орган власти должен располагать при разрешении дела широким комплексом мер воздействия, таких как опека, руководство и надзор, probation, работа на благо общины, финансовые наказания, компенсация и реституция, принятие промежуточных и других мер, участие в групповой психотерапии и других подобных мероприятиях, передача на воспитание, места проживания или другие воспитательных мер (п. 18.1 Минимальных стандартных

правил ООН, касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила).

3. Этрапские суды, суды городов с правами этрапа по месту жительства несовершеннолетнего по ходатайству воспитательных учреждений, общественных объединений, трудовых коллективов или лиц, которым несовершеннолетний передан на поруки или под наблюдение, могут прекратить применение принудительных мер воспитательного воздействия (ч. 3 ст. 521 УПК).

Статья 89. Применение принудительных мер воспитательного воздействия

(1) Несовершеннолетний, впервые совершивший преступление небольшой тяжести, может быть освобождён от уголовной ответственности, если будет признано, что его исправление может быть достигнуто путём применения принудительных мер воспитательного воздействия.

(2) Несовершеннолетнему могут быть назначены следующие меры воспитательного воздействия:

а) предупреждение;

б) передача под надзор родителей, лиц, их заменяющих, или органов внутренних дел;

в) возложение обязанности загладить причинённый вред;

г) ограничение досуга и установление особых требований к поведению.

(3) Несовершеннолетнему может быть назначено одновременно несколько принудительных мер воспитательного воздействия. Продолжительность срока применения принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных пунктами «б» и «г» части второй настоящей статьи, устанавливается органом, назначающим эти меры.

(4) В случае систематического неисполнения несовершеннолетним требований, предусмотренных назначенной ему принудительной мерой воспитательного воздействия, эта мера по представлению уполномоченного государственного органа отменяется и материалы направляются для привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности.

1. Принудительные меры воспитательного воздействия являются освобождением от уголовной ответственности и как альтернатива уголовному преследованию применяются судом (п. 3 ч. 2 ст. 56 УПК) к лицу, вопрос о виновности которого не получил окончательного разрешения в приговоре. При применении данных мер производство по уголовному делу прекращается (ч. 1 ст. 521 УПК). Эти меры не являются формой уголовной ответственности, их назначение не влечет судимость, они применяются только по впервые совершенным (см. ст. 17-18 УК) преступлениям небольшой тяжести (ч. 2 ст. 11 УК). В случае систематического нарушения обвиняемым возложенных на него обязанностей воспитательные меры могут быть отменены, а его уголовное преследование возобновлено (ч. 4 ст. 89 УК).

О сущности освобождения от уголовной ответственности см. п. 2 коммент. к ст. 70 УК.

О сходстве и отличиях данных мер с мерами воспитательного характера, применяемыми в качестве освобождающих от наказания в соответствии со ст. 88 УК см. коммент. к ней.

2. Часть 2 коммент. статьи содержит перечень из 4-х воспитательных мер, которые могут назначаться несовершеннолетнему, обвиняемому в совершении преступления небольшой тяжести. *О содержании данных мер см. ст. 90 УК и коммент. к ней.*

Следует отметить, что данный перечень может быть расширен законодателем для обеспечения большей гибкости исправительно-воспитательного воздействия на несовершеннолетних. В соответствии с международными рекомендациями широкий комплекс мер воздействия может включать опеку, руководство и надзор, probation, работу на благо общины, финансовые меры, компенсацию и реституцию, принятие

промежуточных мер, участие в групповой психотерапии, передачу на воспитание, места проживания, использования посредничества, урегулирования конфликтов, примирения и других методов реституционного правосудия в качестве альтернатив судебному разбирательству (п. 18.1 Минимальных стандартных правил ООН, касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила); п. «f» п. 47 Резолюции N 56/261 Генеральной Ассамблеи ООН).

В частности, вышеуказанные Пекинские правила рекомендуют по возможности не прибегать к официальному разбору дела компетентным органом власти (п. 11.1), в целях содействия обеспечению дискреционного характера рассмотрения дел несовершеннолетних предусматривать специальные программы в рамках общественных организаций (общины) (п. 11.3 и 11.4).

3. В части 3 коммент. статьи упоминается орган, назначающие меры воспитательного воздействия. В соответствии с уголовно-процессуальным законодательством только суд правомочен применить к лицу принудительные меры воспитательного воздействия (п. 3 ч. 2 ст. 56 УПК).

Процедура назначения указанных мер предусмотрена ч. 1 ст. 521 УПК, согласно которой если в результате судебного разбирательства по делу суд придет к выводу, что исправление несовершеннолетнего лица, совершившего в возрасте до восемнадцати лет преступление небольшой тяжести впервые, возможно без применения меры наказания за преступление, уголовное дело прекращается и к несовершеннолетнему могут быть назначены принудительные меры воспитательного воздействия.

4. Контроль за выполнением несовершеннолетними осужденными принудительных мер воспитательного воздействия осуществляется органами внутренних дел при участии комиссий по делам несовершеннолетних по месту их жительства. Органы внутренних дел ведут учёт несовершеннолетних осужденных, к которым применяются принудительные меры воспитательного воздействия, разъясняют им порядок и условия исполнения указанных мер, при участии комиссий по делам несовершеннолетних контролируют выполнение возложенных на них обязанностей, в том числе связанных с исполнением соответствующих принудительных мер воспитательного воздействия, применяют меры поощрения и взыскания (ч. 1 и 2 ст. 133 УИК).

Систематическим неисполнением несовершеннолетним требований, предусмотренных назначенной ему принудительной мерой воспитательного воздействия, является нарушение осужденным общественного порядка, учебной и трудовой дисциплины, невыполнение обязанности в установленный срок загладить причиненный вред, несоблюдение определённого порядка использования свободного времени или нарушение установленных запретов в связи с ограничением досуга, допущенное после объявленного ему выговора как меры взыскания (ч. 2 и 3 ст. 136 УИК). Выговору предшествует официальное предупреждение за аналогичное нарушение.

Представление об отмене принудительных мер воспитательного воздействия вносится в суд органом внутренних дел совместно с комиссией по делам несовершеннолетних.

Статья 90. Содержание принудительных мер воспитательного воздействия

(1) Предупреждение состоит в разъяснении несовершеннолетнему вреда, причинённого его деянием, и последствий повторного совершения деяний, предусмотренных уголовным законом.

(2) Передача под надзор состоит в возложении на лиц, указанных в части второй статьи 89 настоящего Кодекса, обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением.

(3) Возложение обязанности загладить причинённый вред назначается с учётом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих трудовых навыков.

(4) Ограничение досуга может предусматривать запрет на посещение определённых мест, использование определённых форм досуга, в частности, связанных с управлением механическим транспортным средством, ограничение пребывания вне дома после определённого времени суток, выезда в другие местности без разрешения органов внутренних дел. Несовершеннолетнему могут быть предъявлены также требования возвратиться в учебное заведение либо трудоустроиться с помощью уполномоченного государственного органа.

Настоящий перечень не является исчерпывающим.

1. Комментируемая статья регламентирует содержание принудительных мер воспитательного воздействия, применяемых на основании ст. 88 и 89 УК. *О понятии и процедуре применения этих мер см. коммент. к этим статьям.*

2. Официальное предупреждение (ч. 1 ст. 90 УК) является наиболее легкой воспитательной мерой. Тем не менее оно сопровождается постановкой обвиняемого на учет в орган внутренних дел (ч. 1 ст. 134 УИК) и может применяться в совокупности с другими мерами (ч. 3 ст. 89 УК, ч. 2 ст. 132 УИК).

3. Несовершеннолетний может быть передан под надзор родителей, лиц, их заменяющих, или органов внутренних дел. При передаче несовершеннолетнего под надзор родителей или лиц, их заменяющих, суд должен убедиться в том, что указанные лица имеют положительное влияние на подростка, правильно оценивают содеянное им, могут обеспечить надлежащее поведение и повседневный контроль за поведением несовершеннолетнего. Такой принудительной мере обычно предшествует применение меры пресечения в виде присмотра за несовершеннолетним (ст. 155 УПК), которая применяется лишь на основании письменного ходатайства лиц, осуществляющих присмотр.

В соответствии с Минимальными стандартными правилами ООН, касающимися отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила), любое прекращение дела, связанное с его передачей в соответствующие общинные или другие службы, требует согласия несовершеннолетнего или его или ее родителей или опекуна (п. 11.3); в целях содействия обеспечению дискреционного характера рассмотрения дел несовершеннолетних необходимо предусмотреть такие программы в рамках общины, как осуществление временного надзора и руководства, реституция и компенсация потерпевшим (п. 11.4); ни один несовершеннолетний не может быть изъят из-под надзора родителей, частично или полностью, если это не оправдано обстоятельствами ее или его дела (п. 18.2).

Передача несовершеннолетнего под надзор органа внутренних дел не регламентирована уголовно-исполнительным законодательством, при применении любой меры воспитательного воздействия орган внутренних дел обязан поставить несовершеннолетнего на учет (ч. 1 ст. 134 УИК) и осуществлять за ним надлежащий контроль (ч. 2 и 4 ст. 134 УИК).

4. Возложение обязанности загладить причинённый вред по своему содержанию сходно с одноименной мерой уголовного наказания (ст. 46 УК), однако в коммент. статье оно применяется в качестве альтернативы уголовной ответственности и наказанию (о понятии таких альтернатив см. коммент. к ст. 70 и 75 УК).

При возложении на несовершеннолетнего осуждённого обязанности загладить причинённый вред орган внутренних дел определяет срок и по его желанию порядок возмещения причинённого ущерба (своим трудом или средствами), а равно форму принесения извинения потерпевшему (ч. 3 ст. 134 УИК).

5. Мера воспитательного воздействия в виде ограничения досуга может включать в себя различные запреты, ограничения и обязательства для несовершеннолетнего, перечень которых в ч. 4 ст. 90 УК является неисчерпывающим. Это означает, что по определению мер, ограничивающих досуг, суд наделен широкими дискреционными

полномочиями, что соответствует международным рекомендациям. В соответствии с Минимальными стандартными правилами ООН, касающимися отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила) ввиду различных особых потребностей несовершеннолетних, а также многообразия имеющихся мер, следует предусмотреть соответствующий объем дискреционных полномочий на всех этапах судебного разбирательства и на различных уровнях отправления правосудия в отношении несовершеннолетних, в том числе при расследовании, рассмотрении дела в суде, вынесении судебного решения и осуществлении контроля за выполнением судебных решений (п. 6.1). Вместе с тем следует прилагать усилия для обеспечения соответствующей отчетности на всех этапах и уровнях при осуществлении любых дискреционных полномочий (п. 6.2).

Принудительная мера воспитательного воздействия в виде ограничения досуга несовершеннолетнего осужденного исполняется путём соблюдения в течение установленного судом срока запретов. Орган внутренних дел по месту жительства несовершеннолетнего осужденного обязан обеспечить надлежащий контроль за его поведением в свободное от работы или учёбы время и соблюдением им установленных для него запретов. При необходимости орган внутренних дел совместно с комиссией по делам несовершеннолетних вправе направить в суд представление об установлении для несовершеннолетнего осужденного дополнительных запретов, предусмотренных УК, если таковые не были установлены судом при постановлении приговора (ч. 4 ст. 134 УИК).

Срок ограничения досуга исчисляется сутками со дня постановки несовершеннолетнего осужденного на учёт в органах внутренних дел. Применение этой принудительной меры прекращается либо по истечении установленного срока, либо по достижении осуждённым совершеннолетия (ч. 1 ст. 135 УИК).

Если несовершеннолетний осуждённый исправился и нет необходимости в дальнейшем применении ограничения досуга, орган внутренних дел по согласованию с комиссией по делам несовершеннолетних направляет в суд представление о досрочном прекращении применения данной принудительной меры воспитательного воздействия (ч. 2 ст. 135 УИК).

Статья 91. Условно-досрочное освобождение от наказания

Условно-досрочное освобождение от наказания может быть применено к несовершеннолетним, осуждённым к исправительным работам или лишению свободы, после фактического отбытия:

- а) не менее одной трети срока наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести;**
- б) не менее половины срока наказания, назначенного за тяжкое преступление;**
- в) не менее двух третей срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление.**

1. Комментируемая статья устанавливает специальные правила условно-досрочного освобождения несовершеннолетних только от двух указанных в ней видов наказания. Данная статья действует во взаимосвязи с общими правилами условно-досрочного освобождения (ст. 75 УК) и по сравнению с ними существенно снижает срок фактически отбытого наказания, после которого может применяться условно-досрочное освобождение.

В остальном, в том числе и для отмены условно-досрочного освобождения, действуют общие положения, закрепленные в ст. 75 УК. *См коммент. к ней.*

2. Условно-досрочное освобождение от наказания и замена неотбытой части наказания более мягким наказанием в отношении лиц, совершивших преступление в возрасте до восемнадцати лет применяются судом по совместному представлению органа, ведающего исполнением наказания, комиссии по делам несовершеннолетних и наблюдательной комиссии за исполнением уголовного наказания при хякимликах

этрапа или города с правами этрапа по месту нахождения исправительного учреждения (ч. 2 ст. 478 УПК).

3. Международные стандарты (Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних - Пекинские правила) предполагают, что условное освобождение из исправительного учреждения применяется соответствующими органами в возможно более широких масштабах и в возможно более ранние сроки (п. 28.1.); несовершеннолетние, условно освобожденные из исправительного учреждения, получают помощь и находятся под надзором соответствующего органа и должны получать поддержку со стороны общины (п. 28.2); следует прилагать усилия для использования промежуточных форм работы, таких как исправительные учреждения с ослабленным режимом, воспитательные дома, центры дневной подготовки и другие аналогичные им соответствующие формы, которые могут способствовать надлежащей реинтеграции несовершеннолетних в жизнь общества (п. 29.1).

Статья 92. Сроки давности

Освобождение лиц, совершивших преступление до достижения возраста восемнадцати лет, от уголовной ответственности или от наказания в связи с истечением сроков давности производится с применением сроков в два раза меньших, чем предусмотренные статьями 74 и 79 настоящего Кодекса.

1. Об освобождении от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности см. ст. 74 и коммент. к ней.

Об освобождении от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора см. ст. 79 и коммент. к ней.

Статья 93. Сроки погашения судимости

Для лиц, совершивших преступления до достижения возраста восемнадцати лет, сроки погашения судимости, предусмотренные частью второй статьи 81 настоящего Кодекса, сокращаются и соответственно равны:

- а) одному году - после отбытия лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести;**
- б) трём годам - после отбытия наказания за тяжкое преступление;**
- в) пяти годам - после отбытия наказания за особо тяжкое преступление.**

1. Специальные правила коммент. статьи, устанавливающие сокращенные сроки погашения судимости, применяются во взаимосвязи с общими положениями ст. 81 УК. Соответственно, если несовершеннолетний осужден к наказанию, к штрафу или исправительным работам, то судимость погашается - по отбытии назначенного этого наказания. На несовершеннолетних распространяются и положения ч. 3-5 ст. 81 УК. *См. коммент. к ней.*

РАЗДЕЛ VI. ОСНОВАНИЯ И ПОРЯДОК ПРИМЕНЕНИЯ ПРИНУДИТЕЛЬНЫХ МЕР МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА

ГЛАВА 14. ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА

Статья 94. Основания применения принудительных мер медицинского характера

(1) Принудительные меры медицинского характера могут быть назначены судом лицам:

- а) совершившим деяния, предусмотренные уголовным законом, в состоянии невменяемости;**

б) заболевшим после совершения преступления психическими расстройствами, делающими невозможным назначение или исполнение наказания.

(2) Меры медицинского характера могут быть назначены судом наряду с наказанием в отношении совершивших преступления лиц, страдающих алкоголизмом, наркоманией или токсикоманией, с целью лечения и создания условий, способствующих достижению целей наказания.

(3) Порядок исполнения принудительных мер медицинского характера определяется уголовно-исполнительным законодательством Туркменистана.

(4) В отношении лиц, перечисленных в части первой настоящей статьи, совершивших преступления небольшой тяжести, а также лиц, не представляющих опасности по своему психическому состоянию, суд может передать необходимые материалы органам здравоохранения для решения вопроса об их лечении или направлении в психиатрическое учреждение в порядке, установленном законодательством Туркменистана о психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при её оказании.

1. Принудительные меры медицинского характера – это предусмотренные уголовным законом меры уголовно-правового воздействия, применяемые к совершившим общественно опасное деяние лицам, страдающим психическими заболеваниями, в целях предупреждения совершения ими новых подобных деяний, а также излечения этих лиц или улучшения их психического состояния.

Как по своему содержанию, не включающему элементы кары, возмездия, так и по своим целям (ст. 95 УК) принудительные меры медицинского характера не являются средствами реализации уголовной ответственности и наказанием, а относятся к иным мерам уголовно-правового воздействия (ч. 2 ст. 2 УК), реализующим государственное принуждение.

Данные принудительные меры применяются только по решению суда или его приговору (п. 3 ч. 2 ст. 56 УПК) до выздоровления больного или отпадения его общественной опасности; не выражают отрицательной государственной оценки действий больного, не влекут судимости, не ставят своей задачей исправление больного; имеют своим содержанием оказание ему психиатрической или иной медицинской помощи.

Это определяет специфику правового регулирования оснований и пределов применения данных мер, которое осуществляется исходя из конституционного права человека на свободную жизнь (ст. 22 Конституции Туркменистана), принципов неприкосновенности личности (ст. 9 Пакта о гражданских и политических правах, ст. 13 УПК), гуманизма (ч. 1 ст. 3 УК) и справедливости (ч. 6 ст. 3 УК).

При этом основания и пределы применения принудительных мер медицинского характера установлены уголовным законом (раздел VI, а также положения ч. 2 ст. 23, ч. 1 ст. 77 УК), порядок применения - уголовно-процессуальным (глава 51 УПК), а их исполнение - уголовно-исполнительным законодательством (ст. 15 УИК) и иными законами (например, Законом Туркменистана «О психиатрической помощи»)⁴⁹.

2. При применении принудительных мер медицинского характера необходимо учитывать международные стандарты, выработанные в частности, в Принципах защиты психически больных лиц и улучшения психиатрической помощи (приняты 17 декабря 1991 года Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 46/119). Данные Принципы предусматривают право любого психически больного лица на осуществление всех признанных международными нормами гражданских, политических, экономических, социальных и культурных прав и прямо указывают на недопустимость какой-либо дискриминации, т.е. установления в связи с психическим заболеванием лица таких отличий, исключений или предпочтений, следствием которых

⁴⁹ Принят Меджлисом Туркменистана 1 октября 1993 года. // Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1993 г., № 9-10, ст. 65.

являются отрицание или ограничение равенства в реализации прав (пункты 4 и 5 принципа 1); в отношении же лиц, совершивших запрещенные уголовным законом деяния, если предполагается или установлено, что они страдают психическим заболеванием, общие принципы защиты подлежат применению в полном объеме с такими минимальными, необходимыми в данных обстоятельствах изменениями и исключениями, которые не будут наносить ущерб их правам (принцип 20); при этом государства обязаны обеспечивать наличие соответствующих механизмов для соблюдения данных положений (принцип 22).

3. Общим основанием для применения принудительных мер медицинского характера, по смыслу частей 1 и 2 коммент. статьи, являются: а) наличие психического расстройства (в том числе в форме алкоголизма, наркомании или токсикомании⁵⁰) и б) совершение деяния, предусмотренного Особенной частью УК. При этом в отношении лиц, указанных в п. «б» ч. 1 ст. 94 УК, в случае их выздоровления рассматривается вопрос об их привлечении (об освобождении) к уголовной ответственности и наказании в порядке, предусмотренном ч. 1 ст. 541 УПК.

Применение ст. 94 УК должно осуществляться во взаимосвязи с ч. 1 и 2 ст. 526 УПК, из которых следует, что принудительные меры должны назначаться только при условиях, что 1) лицо лишено возможности отдавать отчет в своих действиях или руководить ими; 2) лицо по характеру совершенного им деяния и своему болезненному состоянию представляет опасность для общества, т.е. болезненное психическое расстройство должно быть связано с опасностью для самого лица или окружающих, либо возможностью причинения иного значительного вреда. При этом данные условия, по буквальному смыслу указанных норм, относятся и к принудительному лечению алкоголизма, наркомании и токсикомании.

Применение принудительных мер не допускается, если лицо страдает таким психическим расстройством, которое исключает рецидив общественно опасного деяния либо не связано с опасностью для себя и других. В подобных случаях производство по уголовному делу прекращается, а лечение больного осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством о психиатрической помощи (п. 1 ч. 1, ч. 4-5 ст. 315; п. 1 ч. 1 ст. 535 УПК).

Установление указанных оснований и условий производится судом в соответствии с юридическим и медицинским критериями. Юридический критерий охватывает тяжесть общественно опасного деяния, поведение больного до и после его совершения, социально-психологические характеристики лица и т.д. Медицинский критерий характеризуется клинической формой психического заболевания, его глубиной и сложностью, динамикой протекания болезни и пр.

4. Уголовный закон не предусматривает применение рассматриваемых мер к лицам, совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами, которые, однако, не исключают вменяемости. Этот пробел в уголовном законе частично восполняется ст. 15 УИК (в отношении осужденных к лишению свободы), что не в полной мере отвечает принципам уголовного законодательства, в соответствии с которыми преступность деяния, его наказуемость и *иные уголовно-правовые последствия* (к которым относятся принудительные меры медицинского характера) определяются именно уголовным, а не каким либо другим законом (ч. 2 ст. 3 УК).

Лечение осужденных к наказаниям, не связанным с лишением свободы, страдающих психическими расстройствами, которые не лишают их возможности отдавать отчет в своих действиях или руководить ими, осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством о психиатрической помощи (ч. 4 ст. 15 УИК).

⁵⁰ Токсикомания в соответствии с Законом Туркменистана от 31 марта 2012 года «О мерах, связанных с лечением лиц, страдающих алкоголизмом, наркоманией или зависимостью от психоактивных веществ», как представляется, является частным случаем зависимости от психоактивных веществ - веществ природного или синтетического происхождения, при употреблении оказывающие специфическое одурманивающее воздействие на психику человека, вызывающие зависимость при их систематическом употреблении (п. 3 ст. 2 указанного Закона).

Уголовный закон также не говорит о длительности болезни (постоянная или временная). Представляется, что принудительные меры медицинского характера к лицам, совершившим общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, могут быть применены и при наличии временного (хотя и относительно продолжительного) психического расстройства у подозреваемого или обвиняемого, которое связано с возможностью причинения этими лицами иного существенного вреда либо с опасностью для себя или других лиц. Следовательно в таких обстоятельствах может, не приостанавливая предварительное следствие на таком основании, как временное психическое заболевание обвиняемого (п. 2 ч. 1 ст. 308 УПК), завершить производство предварительных следственных действий по делу и вынести постановление о направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера. Суд, также не приостанавливая производства по делу, может назначить судебное заседание для решения вопроса о применении принудительной меры медицинского характера.

Однако подобное решение вопроса не целесообразно в случае, если временное психическое расстройство согласно медицинскому заключению может быть излечено в течение достаточно короткого промежутка времени, делающего практически бессмысленной процедуру по применению уголовно-правовых принудительных медицинских мер. В данных случаях лицо, страдающее психическим расстройством и не находящееся под стражей, может быть госпитализировано в психиатрический стационар в общем порядке (хотя и принудительно) на основании п. 2 ч. 2 ст. 528 УПК и законодательства Туркменистана о психиатрической помощи. Когда же такой подозреваемый или обвиняемый находится под стражей, на наш взгляд, могут быть применены правила о помещении его в медицинское учреждение (психиатрический стационар) в порядке ст. 294 УПК либо в специализированное медицинское учреждение на основании ст. 530 УПК. В обоих случаях возможно приостановление производства по делу.

5. *О назначении принудительных мер осужденным, страдающим алкоголизмом, наркоманией или токсикоманией, см. ч. 2 ст. 96 УК и коммент. к ст. 100 УК.*

6. Часть 3 коммент. статьи устанавливает правило о том, что порядок исполнения принудительных мер медицинского характера определяется уголовно-исполнительным законодательством Туркменистана. Однако УИК регламентирует лишь исполнение таких мер, назначаемых осужденным, отбывающим наказание в виде лишения свободы (ст. 15). Порядок исполнения мер, назначенных лицам, указанным в пунктах «а» и «б» ч. 1 ст. 94 УК, Уголовно-исполнительным кодексом не определен. В этих случаях применяются положения Закона Туркменистана «О психиатрической помощи» Принят Меджлисом Туркменистана 1 октября 1993 года)⁵¹, который однако также не содержит специального правового регулирования исполнения принудительных мер медицинского характера.

Этот же закон подлежит применению и при лечении лиц, перечисленных в пунктах «а» и «б» ч. 1 ст. 94 УК, совершивших преступления небольшой тяжести, или не представляющих опасности по своему психическому состоянию, в отношении которых суд принял решение о прекращении дела и о неприменении принудительных мер медицинского характера (ч. 1 ст. 538 УПК и ч. 4 ст. 94 УК).

7. Если применение принудительных мер медицинского характера было незаконным, то подвергнутые им лица имеют право на реабилитацию, в том числе возмещение причиненного вреда за счет государства (ч. 2. ст. 36 УПК).

Статья 95. Цели применения принудительных мер медицинского характера

Принудительные меры медицинского характера применяются в целях предупреждения совершения лицами, к которым они применяются, новых деяний, предусмотренных уголовным законом, а также излечения этих лиц или

⁵¹ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1993 г., № 9-10, ст. 65.

такого улучшения их психического состояния, при котором устраняется их опасность для себя или других лиц либо опасность причинения иного серьезного вреда.

1. Комментарий к статье предусматривает две цели применения принудительных мер медицинского характера: 1) индивидуальное предупреждение совершения новых общественно-опасных деяний и 2) излечение лиц или улучшение их психического состояния. Однако в ч. 2 ст. 94 УК закреплена также третья цель применения указанных мер – создание условий, способствующих достижению целей наказания, если медицинские меры применяются наряду с наказанием к осужденным, страдающим алкоголизмом, наркоманией или токсикоманией (об этом см. комментарий к ст. 100 УК).

Сопоставление указанных в комментарии к статье целей позволяет выявить приоритет излечения больного перед предупреждением совершения им новых опасных деяний.

2. Цель предупреждения совершения новых опасных деяний связана с выполнением общепредупредительной задачи уголовного закона (ч. 1 ст. 2 УК), однако не предполагает придания карательного содержания рассматриваемым мерам. Предупреждение реализуется за счет как медицинской составляющей (путем лечения больного, в результате чего снижается вероятность совершения им новых опасных деяний после отмены принудительной меры), так и собственно принудительного ограничения прав и свобод опасного лица (наблюдения за ним, изоляции от общества), которое возможно даже без эффективного лечения, если оно по различным объективным причинам невозможно.

3. Излечение лица предполагает его выздоровление под влиянием специальной терапии, определяемой на основе Закона Туркменистана «О психиатрической помощи». Поскольку не всегда удается достигнуть выздоровления, целью медицинских мер является также улучшение психического состояния больного, при котором устраняется его опасность для себя или других лиц либо опасность причинения иного серьезного вреда.

4. Реализация указанных в комментарии к статье целей осуществляется в соответствии с Принципами защиты психически больных лиц и улучшения психиатрической помощи (приняты 17 декабря 1991 года Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 46/119), в соответствии с которыми лица, подвергаемые принудительным мерам медицинского характера, имеют право на наилучшую имеющуюся психиатрическую помощь, являющуюся частью системы здравоохранения и социального обеспечения, а также право на гуманное отношение с уважением к неотъемлемому достоинству человеческой личности (принцип 1).

Медицинские методы диагностики, лечения и реабилитации определяются исключительно по медицинским показаниям. Психиатрическая помощь больному не должна быть обусловлена совершенным им деянием и нести в себе элементы кары. При ее осуществлении соблюдаются положения и гарантии, закрепленные в Законе Туркменистана «О психиатрической помощи», принятом Меджлисом Туркменистана 1 октября 1993 г.).

Статья 96. Виды принудительных мер медицинского характера

(1) Суд может назначить следующие виды принудительных мер медицинского характера:

- а) амбулаторное принудительное наблюдение и лечение;**
- б) принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа;**
- в) принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа;**
- г) принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением.**

(2) Лицам, осуждённым за деяния, предусмотренные уголовным законом и совершённые в состоянии вменяемости, но нуждающимся в лечении от алкоголизма, наркомании или токсикомании, суд наряду с наказанием может назначить принудительную меру медицинского характера в виде амбулаторного принудительного наблюдения и лечения.

1. Подразделение принудительных мер медицинского характера в коммент. статье на четыре вида происходит в зависимости от их содержания, различающегося по степени ограничения прав и свобод граждан при проведении психиатрического наблюдения и лечения. Амбулаторное принудительное наблюдение и лечение не связано с изоляцией от общества, режим изоляции остальных трех мер подразделяется на постоянное, усиленное или интенсивное наблюдение.

О назначении определенного вида принудительных мер см. ст. 97 и коммент. к ней.

2. Содержание принудительных мер в виде психиатрического наблюдения и лечения регламентируется законодательством о психиатрической помощи (Закон Туркменистана «О психиатрической помощи», принятый Меджлисом Туркменистана 1 октября 1993 г.) и должно соответствовать Принципам защиты психически больных лиц и улучшения психиатрической помощи (приняты 17 декабря 1991 года Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 46/119), определяющим основные положения лечения (принцип 9), использования медикаментов (принцип 10); устанавливающим запрет применения психиатрической хирургии и других видов инвазивного и необратимого лечения психического заболевания в отношении пациента, который был госпитализирован в психиатрическое учреждение в принудительном порядке (принцип 11); гарантирующим уголовным преступникам наилучшую психиатрическую помощь, и минимально-необходимое ограничение в правах (принцип 20).

Реализацией данных гарантий является, в том числе, положения ч. 2 ст. 13 Закона Туркменистана «О психиатрической помощи», в соответствии с которым лица, освобожденные от уголовной ответственности или наказания в связи с психическим расстройством и помещенные в психиатрический стационар по решению суда о применении принудительных мер медицинского характера, признаются нетрудоспособными и пользуются правом на пособие по государственному социальному страхованию или на пенсию на общих основаниях в течение всего периода пребывания в стационаре.

3. Часть вторая коммент. статьи допускает применение принудительной меры медицинского характера в виде амбулаторного принудительного наблюдения и лечения к лицам, осужденным за совершение преступлений и нуждающимся в лечении от алкоголизма, наркомании или токсикомании. *О ее применении см. коммент. к ст. 100 УК.*

ГЛАВА 15. НАЗНАЧЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРИНУДИТЕЛЬНЫХ МЕР МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА

Статья 97. Назначение принудительных мер медицинского характера

(1) Амбулаторное принудительное наблюдение и лечение может быть назначено при наличии оснований, предусмотренных статьёй 94 настоящего Кодекса, если лицо по своему психическому состоянию не нуждается в помещении в психиатрический стационар.

(2) Принудительное лечение в психиатрическом стационаре может быть назначено при наличии оснований, предусмотренных статьёй 94 настоящего Кодекса, если характер и тяжесть психического расстройства лица требуют условий лечения, ухода, содержания и наблюдения, которые могут быть осуществлены только в больничных условиях.

(3) Принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию нуждается в помещении в больницу, но не требует интенсивного наблюдения.

(4) Принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию требует постоянного наблюдения.

(5) Принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию представляет особую опасность для себя или других лиц и требует постоянного и интенсивного наблюдения.

1. Статья 97 УК регламентирует основания для назначения принудительной меры медицинского характера определенного вида (*о видах данных мер см. ст. 96 и коммент. к ней*) при наличии общих оснований для принудительного наблюдения и лечения, предусмотренных ст. 94 УК (*см. коммент. к ней*).

Правила выбора той или иной принудительной меры подчинены закрепленным в ст. 3 УК принципам уголовного закона: законности, индивидуализации уголовно-правового воздействия, справедливости, а также наиболее полному достижению целей, указанных в ст. 95 УК.

2. Выбор конкретной меры медицинского характера, как это следует из содержания коммент. статьи, основан на вытекающем из вышеуказанных принципов уголовного закона правиле «минимального вмешательства» (*о нем см. п. 4 коммент. к ст. 56 УК*), из которого следует, что суд назначает более строгую меру уголовно-правового воздействия только тогда, когда менее строгая не может достичь целей предупреждения совершения новых общественно-опасных деяний, и излечения или такого улучшения психического состояния лиц, при котором устраняется их опасность для себя или других. При этом суд учитывает как нуждаемость лица в определенном лечении, так и его опасность на основе юридических и медицинских критериев (*см. п. 3 коммент. к ст. 94 УК*). Сомнения, возникающие при применении уголовного закона – в том числе и по вопросу о виде уголовно-правового воздействия – толкуются в пользу лица, привлеченного к производству по уголовному делу (ч. 2 ст. 18 УПК).

3. Амбулаторное принудительное наблюдение и лечение назначается лицам, поведение которых имеет упорядоченный характер, по своему психическому состоянию они способны осознавать значение применяемых к ним медицинских мероприятий, а также соблюдать установленный режим лечения и наблюдения. Содержание данной меры минимально ограничивает свободу и включает обязательное диспансерное наблюдение, регулярные осмотры врачом-психиатром, психофизиологическое и иное лечение, осуществление реабилитационных мероприятий.

Принудительное лечение в психиатрических стационарах общего, специализированного и специализированного типа с интенсивным наблюдением назначается страдающим психическим расстройством лицам, если их лечение возможно только в стационарных условиях, а психическое расстройство является тяжелым и обуславливает непосредственную опасность для себя или окружающих; неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности; существенный вред его здоровью, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи.

При этом лечение в стационаре общего типа осуществляется в обычных медицинских учреждениях, к числу основных функций которых не относится принудительное лечение. Несмотря на то, что больные подвергаются некоторым ограничениям (отсутствует свободный выход из отделения, прогулки проводятся только на территории стационара, не предоставляются лечебные отпуска и т.д.), объем данных ограничений менее значителен, чем при лечении в специализированных стационарах.

Принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа, а также в стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением связано с наибольшими ограничениями свободы больного и осуществляется в учреждениях, основной функцией которых является принудительное лечение, в том числе применение принудительных мер медицинского характера. В такие учреждения помещаются лица, которые по своему психическому состоянию требуют постоянного наблюдения, а также представляющие особую опасность для себя или окружающих. Такие больные характеризуются нарушениями больничного режима, стойкими или регулярными болезненными состояниями, агрессивным поведением, бредовыми состояниями, аффективному поведению, повторению общественно опасных деяний.

4. Существующее правовое регулирование назначения принудительных мер медицинского характера предполагает значительное усмотрение суда при выборе той или иной меры. При этом обеспечение требований верховенства права (предполагающего защиту от произвольных действий суда) может быть достигнуто за счет обобщения судебной практики и придания руководящей роли судебным прецедентам.

Статья 98. Продление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера

(1) Продление, изменение и прекращение принудительных мер медицинского характера осуществляется судом по представлению администрации учреждения, оказывающего психиатрическую помощь, на основании заключения комиссии врачей-психиатров.

(2) Лицо, которому назначена принудительная мера медицинского характера, подлежит освидетельствованию комиссией, указанной в части первой настоящей статьи, не реже одного раза в шесть месяцев для решения вопроса о наличии оснований для внесения представления в суд о прекращении или изменении такой меры. При отсутствии оснований для прекращения или изменения принудительной меры медицинского характера администрация учреждения, оказывающего психиатрическую помощь, представляет в суд заключение для продления принудительного лечения. Первое продление принудительного лечения может быть произведено по истечении шести месяцев с момента начала исполнения принудительной меры медицинского характера.

(3) Изменение или прекращение принудительной меры медицинского характера осуществляется судом в случае такого изменения психического состояния лица, при котором отпадает необходимость в применении ранее назначенной меры либо возникает необходимость в назначении иной меры медицинского характера.

(4) Прекращая принудительное лечение в психиатрическом стационаре, суд может назначить лицу принудительное амбулаторное наблюдение и лечение в соответствии с частью первой статьи 97 настоящего Кодекса.

1. Основанием продления, изменения и прекращения принудительной меры медицинского характера является состояние здоровья больного, которое может оставаться прежним (тогда принудительная мера продлевается), улучшится или ухудшится (соответственно мера изменяется на более мягкую или вообще отменяется при выздоровлении, либо ужесточается). Состояние здоровья больного оказывает влияние на степень его общественной опасности, при отпадении которой, даже при отсутствии полного выздоровления, принудительная мера должна быть отменена или смягчена (ч. 1 и 5 ст. 540 УПК).

Основанием для выписки пациента, к которому по решению суда применяются принудительные меры медицинского характера, может быть только решение суда (ч. 4 ст. 38 Закона Туркменистана «О психиатрической помощи»).

2. Часть 2 коммент. статьи устанавливает обязательную шестимесячную периодичность освидетельствования больного в целях выявления оснований для изменения, отмены или продления принудительной меры. Комиссионное освидетельствование проводится по предложению лечащего врача (ст. 35 Закона Туркменистана «О психиатрической помощи»). При этом максимальный срок принудительного лечения законом не ограничен.

3. Порядок принятия решения судом об отмене, изменении и продлении срока принудительной меры медицинского характера урегулирован ст. 540 УПК. Решение принимается судом по месту применения соответствующей меры по представлению главного психиатра учреждения здравоохранения, в котором содержится данное лицо, основанному на заключении комиссии врачей-специалистов (ч. 1). С ходатайством об отмене или изменении принудительных мер медицинского характера могут обратиться близкие родственники лица, признанного невменяемым, и иные заинтересованные лица в суд, вынесший определение о нём, или в суд по месту применения такой меры (ч. 2).

При этом к иным заинтересованным лицам относятся и сами лица, в отношении которых осуществляется применение принудительных мер медицинского характера. Иное толкование данной нормы (ограничивающее право таких лиц инициировать рассмотрение вопроса об изменении и прекращении применения к ним принудительных мер) не только не соответствовало бы смыслу указанной нормы, но и противоречило бы Принципам защиты психически больных лиц и улучшения психиатрической помощи (приняты 17 декабря 1991 года Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 46/119), которые предусматривают право любого психически больного лица на осуществление всех признанных международными нормами гражданских, политических, экономических, социальных и культурных прав и прямо указывают на недопустимость какой-либо дискриминации (пункты 4 и 5 принципа 1), в том числе и общепризнанного права быть судимым в его присутствии и защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника.

Статья 99. Зачёт времени применения принудительных мер медицинского характера

Время, в течение которого к лицу, заболевшему психическим расстройством после совершения преступления, применялись принудительные меры медицинского характера, в случае его излечения и назначения наказания или возобновления его исполнения засчитывается в срок наказания.

1. При возобновлении производства по уголовному делу в связи с излечением лица, у которого психическое расстройство наступило после совершения им преступления, необходимо учитывать также сроки давности, предусмотренные ст. 74, 79 и 92 УК.

2. Коммент. статья, предписывая засчитывать время применения принудительных мер в срок наказания, не устанавливает каких-либо специальных правил в зависимости от видов принудительных мер и видов наказаний. Учитывая запрет применять нормы уголовного права по аналогии и вводить ограничения прав граждан там, где они прямо не предусмотрены законодателем, следует прийти к выводу о том, что в срок любого наказания засчитывается время применения любой принудительной меры медицинского характера, в том числе, в срок возможного лишения свободы – время амбулаторного принудительного наблюдения и лечения. При решении вопроса о соотношении зачитываемых сроков подлежит применению ст. 66 УК, регламентирующая исчисление сроков наказания и зачёт наказаний.

Однако и эта статья не дает однозначного ответа на вопрос о том, как исчислять сроки. Очевидно, что содержание в психиатрическом стационаре вполне может быть приравнено к лишению свободы из расчета один день за один день. Время амбулаторного принудительного наблюдения и лечения, на наш взгляд, – до тех пор,

пока отсутствуют специальные законодательные предписания об этом – также должно быть приравнено к лишению свободы день за день, что вытекает из правила толкования сомнений при применении уголовного закона в пользу обвиняемого (ч. 2 ст. 18 УПК).

Вместе с тем принимая во внимание установленную в ст. 66 УК дифференциацию сроков, дальнейшее совершенствование правил зачета сроков отвечало бы принципу справедливости, если бы законодатель учитывал различную степень ограничения прав при применении разных принудительных мер (например, принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением как и предварительное заключение под стражу могло бы засчитываться по правилам ч. 3 ст. 66 УК).

3. Исчисление сроков применения принудительных мер медицинского характера осуществляется независимо от того, выпадает ли его окончание на нерабочий день (ч. 5 ст. 50 УПК).

Статья 100. Принудительное лечение, соединенное с исполнением наказания

(1) В случаях, предусмотренных частью второй статьи 96 настоящего Кодекса, принудительные меры медицинского характера исполняются по месту отбывания наказания в виде лишения свободы, а в отношении осуждённых к иным видам наказания - в учреждениях органов здравоохранения, оказывающих амбулаторную психиатрическую помощь.

(2) На основании заключения комиссии врачей-психиатров суд может направить такое лицо в психиатрический стационар либо иное лечебное учреждение, если это обосновано психическим состоянием осуждённого и интересами лечения. При этом должны соблюдаться сроки освидетельствования, предусмотренные частью второй статьи 98 настоящего Кодекса.

(3) Время пребывания в названных учреждениях засчитывается в срок отбывания наказания. При отпадении необходимости дальнейшего лечения осуждённого в названных учреждениях он по решению суда в порядке, предусмотренном частью четвёртой настоящей статьи, направляется для отбывания наказания.

(4) Прекращение принудительной меры медицинского характера, соединённой с исполнением наказания, производится судом по представлению органа, исполняющего наказание, основанному на заключении комиссии врачей-психиатров.

1. Основания для принудительного лечения, соединенного с исполнением наказания, регламентированы в ч. 2 ст. 96 УК, в соответствии с которой осуждённым за совершение преступления лицам, нуждающимся в лечении от алкоголизма, наркомании или токсикомании, суд наряду с наказанием может назначить принудительную меру медицинского характера в виде амбулаторного принудительного наблюдения и лечения в целях их излечения и создания условий, способствующих достижению целей наказания (ч. 2 ст. 94 УК).

Из сущности данной меры вытекает правило о том, что она может осуществляться лишь в пределах срока уголовного наказания. Если после отбытия или освобождения от наказания осужденный будет нуждаться в лечении, то такое лечение может осуществляться лишь в общем порядке, предусмотренном законодательством о здравоохранении.

2. Исполнение данной меры – если осужденному назначено наказание в виде лишения свободы – предусмотрено ст. 15 УИК, в соответствии с которой осужденный может быть помещен в лечебное исправительное учреждение (ч. 8 ст. 44 УИК). Если во время отбывания наказания в виде лишения свободы будет установлено, что осуждённый страдает от алкоголизма, наркомании или токсикомании, исправительное

учреждение совместно с наблюдательной комиссией при хякимлике по усилению контроля за соблюдением законности в работе органов исполнения уголовного наказания, направляет в суд по месту нахождения исправительного учреждения представление о применении к такому лицу принудительных мер медицинского характера (ч. 2 ст. 15 УИК).

При этом уголовно-исполнительное законодательство по сравнению с уголовным законом расширяет сферу применения принудительного лечения за счет лиц, осуждённых к лишению свободы, страдающих психическим расстройством, не исключаящим вменяемости; ВИЧ-инфицированных, больных открытой формой туберкулёза, а также больных не прошедших полного курса лечения венерического заболевания.

Если же лицо, страдающее от алкоголизма, наркомании или токсикомании, осуждено к наказанию, не связанному с лишением свободы, лечение применяется на общих основаниях в соответствии с законодательством Туркменистана (ч. 4 ст. 15 УИК), в том числе – законами Туркменистана «О психиатрической помощи» и «О мерах, связанных с лечением лиц, страдающих алкоголизмом, наркоманией или зависимостью от психоактивных веществ».

4. Положения ч. 2 и 3 ст. 100 УК предусматривают помещение осужденного в психиатрический стационар с применением соответствующих процедур освидетельствования и зачета сроков. Если такое помещение в стационар осужденного к наказанию, не связанному с лишением свободы, осуществляется без его добровольного согласия, то оно по сути совпадает с медицинской мерой, предусмотренной п. «б» ч. 1 ст. 96 УК «принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа», что не в полной мере соответствует предписаниям ч. 2 ст. 96 УК, которые допускают для данной категории лиц лишь амбулаторное принудительное наблюдение и лечение.

5. Закон Туркменистана от 31 марта 2012 года «О мерах, связанных с лечением лиц, страдающих алкоголизмом, наркоманией или зависимостью от психоактивных веществ» предусматривает по постановлению этрапского суда или суда города с правами этрапа принудительное лечение в реабилитационном центре на срок от шести месяцев до одного года лица, страдающего алкоголизмом, наркоманией или зависимостью от психоактивных веществ, которое своим поведением создаёт угрозу безопасности, здоровью и нравственности населения и окружающих, нарушает законность и общественный порядок, а также подвергает семью материальным трудностям (ч. 2 ст. 1). В соответствии с ч. 2 ст. 14 указанного Закона, лицо, отбывающее наказание в виде лишения свободы и которому назначено принудительное лечение, может быть направлено в реабилитационный центр после отбытия срока наказания по предложению администрации органа, исполняющего наказание, основанному на медицинском заключении о необходимости этого, на срок, в течение которого не проводилось лечение, судом по месту нахождения учреждения. Заключение о признании лица страдающим данными заболеваниями выносится комиссией с участием врачей психиатров-наркологов, создаваемой в учреждениях Министерства здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана в порядке, установленном нормативными правовыми актами Туркменистана (ст. 6).

Представляется, что такое лечение в реабилитационном центре как связанное с принудительной изоляцией от общества, по своему содержанию может приближаться к принудительной мере медицинского характера в виде лечения в стационаре и осуществляется за пределами сроков уголовного наказания. Однако уголовный закон допускает принудительное направление осужденного, страдающего зависимостью от психоактивных веществ, в лечебное учреждение лишь в пределах сроков отбывания наказания (ч. 2-4 ст. 100 УК). Это создает неопределенность в правовом регулировании, когда административное по своей природе законодательство содержит более суровые меры принуждения, связанные с опасным поведением лица, чем соответствующие нормы уголовного закона. Такое правовое регулирование не в полной мере отвечает принципам уголовного законодательства, в соответствии с

которыми преступность деяния, его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия должны определяться именно уголовным законом (ч. 2 ст. 3 УК), а также общеправовому принципу равенства, предполагающему предоставление равных правовых гарантий лицам, находящимся в одинаковом положении.

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

РАЗДЕЛ VII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЛИЧНОСТИ

ГЛАВА 16. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ И ЗДОРОВЬЯ

Статья 101. Умышленное убийство

(1) Умышленное убийство, наказывается лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(2) Умышленное убийство:

- а) двух или более лиц;
 - б) лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебного или общественного долга;
 - в) лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряжённое с похищением человека либо захватом заложника;
 - г) женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;
 - д) сопряжённое с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера;
 - е) совершённое с особой жестокостью;
 - ж) совершённое способом, заведомо опасным для жизни многих людей;
 - з) совершённое двумя или более лицами без предварительного сговора либо группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом:
 - и) из корыстных побуждений, а равно по найму;
 - к) из хулиганских побуждений;
 - л) с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение;
 - м) на почве социальной, национальной, расовой либо религиозной ненависти или вражды;
 - н) на почве кровной мести;
 - о) совершённое повторно, за исключением деяний, предусмотренных статьями 102 и 103 настоящего Кодекса;
 - п) совершённое при особо опасном рецидиве,
- наказывается лишением свободы на срок от десяти до двадцати пяти лет с возложением обязанности проживания в определенной местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

1. Умышленное убийство – это противоправное умышленное причинение смерти другому человеку. Убийство следует отличать от лишения жизни по неосторожности, которое убийством не считается (ст. 105 УК). Не является убийством также и непротивоправное лишение жизни другого человека, например, уничтожение солдат противника в ходе военных действий; лишение жизни преступника в состоянии необходимой обороны; при правомерном задержании.

2. Убийство подразделяется на простое (ч.1 комм. ст.), квалифицированное (ч. 2) , а также привилегированное: в состоянии аффекта, при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление; умышленное убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 102 - 104 УК).

Простой вид убийства лишен квалифицирующих (усиливающих степень ответственности), так и привилегированных (снижающих степень ответственности) признаков.

По ч. 1 ст. 101 УК квалифицируется умышленное убийство, совершенное без квалифицирующих признаков, указанных в ч. 2 ст. 101 УК Туркменистана и при отсутствии обстоятельств, предусмотренных ст.ст. 102, 103 и 104 УК Туркменистана, например, в ссоре или драке при отсутствии хулиганских побуждений, из ревности, по мотивам мести, зависти, неприязни, ненависти, возникшим на почве личных отношений (п. 4 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана № 2 от 3 ноября 2000 г. "О судебной практике по делам об умышленном убийстве (ст. 101 УК Туркменистана)").

О квалифицированном виде убийства см. пункт 4 комментария к настоящей статье.

3. Общественная опасность убийства состоит в лишении человека жизни. Убийство тяжкое преступление против личности. То есть объектом убийства является такая важнейшая ценность, как жизнь человека, лишением которой нарушается конституционное право на жизнь (ст. 22 Конституции Туркменистана). Наличие либо отсутствие этого объекта зависит от правильного определения ее начального и конечного моментов.

В уголовно-правовом смысле жизнь наличествует с момента рождения человека и до момента, когда он умер. Следовательно, моментом начала жизни человека является начало физиологических родов. Смерть человека определяется временем наступления биологической смерти. Под биологической смертью следует понимать прекращение жизнедеятельности организма, при котором жизненно важные функции угасли. От биологической смерти следует отличать состояние клинической смерти, для которого характерна приостановка работы сердца, когда жизнедеятельность организма может быть возобновлена с помощью реанимации. Как правило, кора головного мозга человека необратимо погибает в течение 4-7 минут после остановки сердца, после чего человека уже невозможно реанимировать. Вопрос о том, имела ли место клиническая или биологическая смерть может решаться с помощью судебно-медицинской экспертизы. Если у человека в результате преступного посягательства наступила лишь клиническая смерть, деяние виновного должно квалифицироваться как покушение на убийство (ст. 14 и ст. 101 УК).

К умышленному убийству приравнивается также эвтаназия, т.е. удовлетворение просьбы неизлечимо больного о безболезненном ускорении его смерти путем введения лекарственных или иных средств, либо за счет прекращения искусственных мер по поддержанию его жизни в случаях неблагоприятного исхода заболевания.⁵² Выделяют два вида эвтаназии: пассивная эвтаназия (намеренное прекращение медиками поддерживающей терапии больного) и активная эвтаназия (введение больному препаратов либо другие действия, которые приводят к безболезненной смерти). К активной эвтаназии относится и самоубийство с помощью врача, т.е. предоставление больному по его просьбе препаратов, которые он использует для прекращения своей жизни.

С объективной стороны преступления убийство может иметь вид как действия, так и бездействия. Убийство в виде бездействия предполагает, что виновное лицо — в силу закона, договора, своего предшествующего поведения или положения — было обязано предотвратить смерть пострадавшего. Например, врач сознательно не дал необходимое лекарство больному, который находился у него на излечении, рассчитывая на то, что тот от этого умрет.

С субъективной стороны преступления виновный осознает, что совершает деяние, в результате которого может наступить смерть другого человека, т.е. предвидит возможность или неизбежность такого последствия. Если он при этом желает наступления смерти, имеет место прямой умысел, если же не желает, но сознательно допускает наступление смерти, либо безразлично относится к ее наступлению, умысел является косвенным (эвентуальным).

⁵² По законодательству ряда государств эвтаназия не считается преступлением: Бельгия, Нидерланды, Люксембург, Швейцария (кантоны Вауд, Цюрих), США (штат Орегон).

Иногда различить прямой и косвенный умысел при убийстве непросто. Так, наличие желания причинения смерти при прямом умысле не обязательно предполагает, что смерть пострадавшего для виновного является конечной целью. Например, преступник убил очевидца своих преступлений, чтобы избежать привлечения к ответственности; в этом случае его умысел прямой, т.к. виновный желал достижения этого результата, на который было направлено его волевое усилие, хотя личной вражды к жертве не испытывал и, возможно, даже сожалел о том, что ему пришлось сделать. С другой стороны, преступник действует с косвенным умыслом, когда уходя от погони, направляет автомобиль на людей, переходящих дорогу, не желая их гибели, т.к. она не входила в его планы, но сознательно ее допуская.

Практическое значение разделения прямого и косвенного умысла состоит в том, что покушение на умышленное убийство может быть совершено лишь с прямым умыслом.

Пленум Верховного суда Туркменистана в постановлении № 2 от 3 ноября 2000 г. "О судебной практике по делам об умышленном убийстве (ст. 101 УК Туркменистана)" разъяснил: "Если умышленное убийство, ответственность за которое предусмотрено ст. 101 УК Туркменистана, может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом, то покушение на убийство возможно лишь с прямым умыслом, то есть когда содеянное виновного свидетельствовало о том, что он осознавал общественную опасность своих действий (без действия), предвидел возможность или неизбежность наступления смерти другого человека и желал её наступления, но смертельный исход не наступил по не зависящим от него обстоятельствам (ввиду активного сопротивления жертвы, вмешательства других лиц, своевременного оказания потерпевшему медицинской помощи и др.). При доказанности в действиях виновного состава покушения на убийство дополнительной квалификации по фактически наступившим для потерпевшего последствиям не требуется." (п. 2)

4. Момент возникновения умысла по законодательству Туркменистана значения для квалификации убийства не имеет, т.е. такого самостоятельного вида преступления, как убийство с заранее обдуманым намерением (так называемое предумышленное убийство) УК Туркменистана не знает.

Мотивы и цели поведения виновного при убийстве могут отличаться разнообразием. Они влияют на квалификацию лишь в случаях, прямо предусмотренных законом (п.п. «б-е», «и-н» ч. 2 ст. 101 УК), а в иных случаях могут приниматься судом во внимание при определении вида и меры уголовной ответственности виновного.

5. Субъектом умышленного убийства по ст. 101 УК является вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста (ч. 2 ст. 21 УК).

6. Необходимо отграничивать умышленное убийство от умышленного причинения тяжкого вреда здоровью, повлекшего смерть потерпевшего, имея в виду, что при убийстве умысел виновного направлен на лишение потерпевшего жизни, а при совершении преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 107 УК Туркменистана отношение виновного к наступлению смерти потерпевшего выражается в неосторожности.

При решении вопроса о направленности умысла виновного, суды должны исходить из совокупности всех обстоятельств совершенного преступления и учитывать, в частности, способ и орудие преступления, количество, характер и локализацию телесных повреждений (например, ранение жизненно важных органов человека), причины прекращения виновным преступных действий и т.д., а также предшествующее преступлению и последующее поведение виновного и потерпевшего, их взаимоотношения (п. 3 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана № 2 от 3 ноября 2000 г. "О судебной практике по делам об умышленном убийстве (ст. 101 УК Туркменистана)").

7. Убийство считается квалифицированным, если оно совершено при наличии квалифицирующих (отягчающих степень уголовной ответственности) признаков,

названных в ч. 2 ст. 101 УК. Перечень квалифицирующих признаков умышленного убийства имеет закрытый, т.е. исчерпывающий характер.

Если по обстоятельствам дела мотив убийства установить не удалось, оно (в отсутствие иных квалифицирующих признаков) подлежит квалификации по ч. 1 комм. статьи.

8. Убийство двух и более лиц (п. «а» ч. 2 комм. ст.) является единым преступлением если деяние совершено одним действием или несколькими действиями (бездействием) виновного с единым умыслом на причинение смерти нескольким лицам. О наличии единого умысла может свидетельствовать не только признание самого виновного, показания свидетелей, но и совершение убийств с небольшим временным промежутком, одинаковым способом, наличие общего мотива цели и т.д.

Убийство одного лица и покушение на убийство другого (приготовление к нему) не считается оконченным преступлением (п. 5 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана № 2 от 3 ноября 2000 г. "О судебной практике по делам об умышленном убийстве (ст. 101 УК Туркменистана)". Неоконченное убийство подлежат квалификации по ст. 13 или 14 и п. "а" ч. 2 ст. 101 УК, а оконченное — по ч. 1 или ч. 2 ст. 101 УК — в зависимости от того, имеются ли те или иные квалифицирующие признаки.

Если исполнители распределили между собой роли таким образом, что каждый из них непосредственно участвовал в лишении жизни только одного человека из нескольких убитых, однако имели совместный умысел на лишение жизни всех этих лиц, то действия каждого из них подпадают под п. "а" ч. 2 ст. 101 УК (например, встретив группу мужчин виновные решили убить их всех, и каждый бросился на избранную им жертву).

Если умысел на убийство с целью скрыть другое преступление или устранить препятствие для его совершения возник после совершения первого преступления, каждое из убийств подлежит самостоятельной квалификации, в том числе по п. «л» ч. 2 комм. статьи.

Исключается квалификация убийства двух и более лиц, если одно из убийств было совершено в состоянии сильного душевного волнения или при превышении пределов необходимой обороны.

Точно так же умышленное убийство одного лица и неосторожное убийство другого, не может квалифицироваться по п. «а» ч. 1 комм. ст., а только как реальная совокупность преступлений в виде умышленного убийства и причинения смерти по неосторожности.

В случае, когда убийство двух и более лиц совершено способом, опасным для жизни многих людей, содеянное следует квалифицировать по п.п. "а" и "ж" ч. 2 ст. 101 УК.

Также убийство двух лиц не должно квалифицироваться по пункту «а» ч. 2 ст. 101 УК, если наряду с умышленным убийством, подпадающим под действие ст. 101 УК, виновным совершено и другой вид убийства, предусмотренный ст.ст.102-104 УК. В подобных ситуациях каждое преступление подлежит самостоятельной квалификации.

9. Убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебного или общественного долга предусмотрено п. "б" ч. 2 ст. 101 УК. Виновный имеет своей целью помешать правомерной деятельности потерпевшего по осуществлению в настоящий момент или в будущем служебной деятельности, или выполнению общественного долга либо осуществить месть за осуществление подобной деятельности в прошлом (например, убийство арчина в связи с выполнением им обязанностей по руководству Генгешем; убийство директора частного коммерческого предприятия в связи с осуществлением им своих должностных обязанностей и т.д.). Пострадавшими по данному преступлению являются лица, выполняющие служебную деятельность либо общественный долг, и (или) близкие им люди. К близким потерпевшему лицам, наряду с близким родственниками, могут относиться иные лица, состоящие с ним в родстве, свойстве (родственники супруга), а

также лица жизнь, здоровье и благополучие которых заведомо для виновного дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений.

При этом не обязательно, чтобы лицо, осуществляющее свой служебный или общественный долг, в момент совершения преступления или до того осознавало факт наличия у него родственных отношений с лицами, на которых совершено посягательство – достаточно, чтобы оно могло об узнать о факте родства после убийства либо, по мнению виновного, должно было знать об этом родстве, даже если лицо фактически об этом не знало. В последнем случае имеет место т.н. фактическая ошибка. (См. о ней комм. к ст. 31 настоящего Кодекса).

Под осуществлением служебного долга следует понимать действия лица, входящие в круг его обязанностей, вытекающих из трудового договора (контракта) с государственными и иными предприятиями и организациями независимо от формы собственности, а под выполнением общественного долга осуществление гражданином как специально возложенных на него обязанностей в интересах общества или законных интересах отдельных лиц, так и совершение других общественно полезных действий (пресечение правонарушений, сообщение органам власти о совершенном или готовящемся преступлении либо о местонахождении лица разыскиваемого в связи с совершением им правонарушений, дача свидетелем или потерпевшим показаний, избличающих лица в совершении преступления и др.).

Понятие служебного долга следует толковать шире, чем осуществление лишь публичных функций должностного лица, и включать в него также и выполнение лицом как специалистом своего профессионального долга, профессиональных функций (например, публикация журналистом разоблачительных сведений относительно деятельности виновного). То есть занимаемая потерпевшим должность, характер организации, в которой он работал (государственные, коммерческие и т.д.), для квалификации по данному составу преступления значения не имеют, и под служебной деятельностью следует понимать в данном случае деятельность любого лица (не обязательно только должностного), если она входит в круг его служебных обязанностей.

Однако если убийство имеет причиной незаконную служебную деятельность погибшего, оно не должно квалифицироваться по п. "б" ч. 2 комм. статьи.

Выполнение общественного долга – это выполнение лицом возложенных на них общественных, т.е. не профессиональных и не входящих в круг его служебных обязанностей полномочий (например, оказание гражданином регулярного содействия полиции в порядке привлечения к добровольному сотрудничеству на основании ч. 5 ст. 8 Закона Туркменистана "Об органах внутренних дел Туркменистана"), либо совершение любых иных общественно-полезных действий по собственной инициативе лица (например, защита граждан от хулиганских действий, заявление в правоохранительный орган о совершенном преступлении, дача свидетельских показаний и т.д.).

10. Такой вид преступления как убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряжённое с похищением человека либо захватом заложника (п. "в" ч. 2 комм. ст.), объединяет несколько самостоятельных составов преступлений, предусматривающие посягательства лишь на частично совпадающие объекты (только в части посягательства на жизнь человека). Поэтому в случае совершения всех или нескольких деяний, подпадающих под эти составы, может иметь место совокупность преступлений. Кроме того, совершение убийства, сопряжённого с похищением человека, либо убийства с захватом заложника, всегда образует идеальную совокупность преступлений, подлежащую квалификации не только по п. "в" ч. 2 ст. 101 УК, но и п. "б" ч. 3 ч. 3 ст. 126 УК (похищение человека, причинившее иные тяжкие последствия) и (или) п. "в" ч. 3 ст. 130 УК (захват заложника с применением физического насилия).

Как убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии) надлежит квалифицировать умышленное причинение смерти потерпевшему, неспособному в силу физического или психического состояния

защитить себя, оказать активное сопротивление виновному, когда последний, совершая убийство, сознает это обстоятельство.

К лицам, находящимся в беспомощном состоянии, могут быть отнесены, в частности, тяжелобольные и престарелые, малолетние дети, спящий человек, лица, страдающие психическими расстройствами, лишаящими их способности правильно воспринимать происходящее, а также лица в состоянии сильной степени опьянения. (п. 7 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана № 2 от 3 ноября 2000 г. "О судебной практике по делам об умышленном убийстве (ст. 101 УК Туркменистана)").

Для квалификации убийства по п. "в" ч. 2 ст. 101 УК не играет роли, привел ли себя пострадавший в беспомощное состояние сам (например, получил телесные повреждения в ДТП, употребил спиртные напитки, наркотические или одурманивающие средства), либо это состояние возникло под действием иных лиц.

Вместе с тем малолетний или престарелый возраст пострадавшего, нахождение его в состоянии опьянения или наличие у него болезни не всегда свидетельствуют о его беспомощном состоянии, если они были способны оказать в момент нападения активное сопротивление, и должны оцениваться в совокупности со всеми обстоятельствами дела.

На практике возникает вопрос о том, как квалифицировать убийство лица, поставленного в беспомощное состояние в результате действий самого нападавшего. Дело в том, что лицо должно находиться в беспомощном состоянии еще до момента нападения. Поэтому если оно оказалось в этом состоянии в процессе убийства или подготовки к нему, то квалификация по данному признаку невозможна. Например, желая причинить смерть лицу, виновный сначала привел его в бессознательное состояние, прыснув в лицо из газового баллончика, и только затем ударил ножом. Сами по себе такие действия должны квалифицироваться по ч. 1 ст. 101 УК.

11. При квалификации по п. "в" ч. 2 ст. 101 УК убийства, сопряженного с похищением человека либо захватом заложника, следует иметь в виду, что по смыслу закона ответственность по данному пункту наступает не только за умышленное причинение смерти самому похищенному или заложнику, но и за убийство других лиц, совершенное виновным в связи с похищением человека либо захватом заложника, в т.ч. и в случае, когда убиты не похищенное лицо, и не заложник, а другие лица, например, те, которые находились вместе с ними в момент захвата, или препятствовали такому захвату (п. 7 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана № 2 от 3 ноября 2000 г. "О судебной практике по делам об умышленном убийстве (ст. 101 УК Туркменистана)").

Не имеет также значения, в какой момент был убит пострадавший: в момент его похищения или захвата в качестве заложника либо после того.

12. Убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. "г" ч. 2 ст. 101 УК) также является разновидностью квалифицированного состава убийства. Признак заведомости означает, что ответственность наступает в случае, если лицо перед совершением убийства женщины знало о ее беременности (п. 8 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана № 2 от 3 ноября 2000 г. "О судебной практике по делам об умышленном убийстве (ст. 101 УК Туркменистана)").

Если же виновный, совершая убийство, ошибочно считал, что женщина беременна, то убийство должно быть квалифицировано по совокупности (идеальной) преступлений, как оконченное убийство женщины, которую виновный ошибочно принял за истинную цель своего преступления, а также как покушение на убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (ч. 1 ст. 101, ст. 14 и п. "в" ч. 2 ст. 101 УК). Совокупность преступлений существует здесь потому, что в подобных делах есть несколько потерпевших: например, родственники убитой по ошибке женщины и беременная женщина, которую хотел убить виновный.

Правда, ч. 2 ст. 18 УК под совокупностью понимает совершение двух и более деяний, предусмотренных различными статьями УК, однако представляется, что данную норму необходимо толковать распространительно, т.е. под статьями в ней

следует понимать и отдельные части одной статьи, если они предусматривают самостоятельные составы преступлений.

13. Если убийство сопряжено с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера (п. «д» ч. 2 комм. ст.), то «сопряженность» означает, что эти преступные сексуальные действия совершены либо до убийства, либо были совмещены с ним по времени, либо убийство было совершено сразу или вскоре за этими действиями. На совершение самого убийства, сопряженного с названными деяниями, у виновного может быть умысел не только прямой, но и косвенный, не только определенный, но и относительно определенный (*о видах умысла см. комм. к ст. 27 настоящего Кодекса*).

Свойство сопряженности может также означать, что лицо, потерпевшее от действий сексуального характера и убитое лицо могут быть разными людьми (если, например, убит был тот, кто пытался помешать насильнику или донести на него).

Поскольку в случае сопряженности убийства с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера происходит посягательство на два видовых объекта: жизнь человека и его половая неприкосновенность, преступления следует квалифицировать по их реальной совокупности, а именно по п. "д" ч. 2 ст. 101 и по соответствующей статье (134-136 УК). При этом квалификация деяния виновного по п. «л» ч. 2 ст. 101 УК не требуется.

14. Убийство, совершённое с особой жестокостью (п. «е» ч. 2 комм. ст.) связано как со способом самого убийства, так и с иными обстоятельствами, указывающими на проявление особой жестокости. Убийство может расцениваться как особо жестокое, если:

- перед умерщвлением или непосредственно во время него жертву истязали, пытали или иначе глумились над ней, причиняя особые страдания, например: нанесения множества ранений, использования кислоты или щелочи, медленно и мучительно действующего яда, электрического тока, огня, медленного удушения или утопления, голодания, закапывания в землю заживо и др.;

- убийство совершено в присутствии лиц, близких убитому, когда виновный осознавал, что этим причиняет указанным лицам сильные душевные муки;

- для усиления и продления страданий жертвы виновный осознанно препятствует оказанию ей медицинской помощи.

Глумление над трупом не свидетельствует о том, что убийство было совершено с особой жестокостью, т.к. но в глумление совершается после окончания убийства. Однако если убийца не осознавал, что смерть жертвы уже наступила, и глумится над мертвым телом, это в силу правила о фактической ошибке может рассматриваться как убийство, совершённое с особой жестокостью.

(См. п. 10 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана № 2 от 3 ноября 2000 г. "О судебной практике по делам об умышленном убийстве (ст. 101 УК Туркменистана)").

Множественность ранений сама по себе не тождественна особой жестокости. Оно может объясняться не только особой жестокостью лица, но тем, что оно действовало в состоянии аффекта. Необходимо сопоставить количество ранений с периодом времени, в который они наносились, с началом формирования умысла, с мотивом убийства, а также с другими обстоятельствами дела. С другой стороны, убийство может быть квалифицировано как совершенное с особой жестокостью не только когда виновный сознательно желал проявить особую жестокость и причинить жертве особые страдания (прямой умысел), но и когда он ради достижения своих целей сознательно допускал такие страдания, хотя не желал их как таковых либо относился к ним безразлично (косвенный умысел).

В случае множественности ранений при убийстве на практике применяется фактическая презумпция того, что лицо ожидает естественных последствий своих действий, которая используется при доказывании умысла по делам о преступлениях с материальными составами.

Так, например, Л., будучи в нетрезвом состоянии, нанес Ф. множественные удары

руками и ногами, причинив телесные повреждения, от которых потерпевший на месте происшествия скончался. Суд первой инстанции не усмотрел в этих действиях Л. особой жестокости и исключил из обвинения признак особой жестокости, поскольку, по его мнению, сам по себе факт нанесения потерпевшему, находившемуся к тому же в сильной степени алкогольного опьянения, большого количества ударов по телу не может доказывать того, что Л. осознавал причинение Ф. особых мучений и страданий. Однако суд кассационной инстанции, рассмотрев дело по жалобе потерпевшей, не согласилась с такой юридической оценкой, отменил приговор, а дело направил на новое рассмотрение. По смыслу закона, указала кассационная инстанция в своем определении, понятие особой жестокости в значительной степени связывается со способом убийства, в том числе таким, когда потерпевшему в процессе лишения жизни наносилось большое количество телесных повреждений, характер которых может свидетельствовать об умышленном причинении ему особых страданий.

В данном случае фактически презюмируется, что лицо, которое наносит пострадавшему большое количество телесных повреждений, осознает (не может не осознавать) естественные последствия своих действий, а именно причинение ему особых мучений и страданий.

15. Убийство, совершённое способом, заведомо опасным для жизни многих людей (п. «ж» ч. 2 ст. 101 УК). При определении указанного способа убийства следует принимать во внимание не только эффективность самого орудия убийства (взрывчатое, легковоспламеняющееся, радиоактивное вещество, фугасные или осколочные боеприпасы, автоматическое огнестрельное оружие и т.п.), но и особенности способа его применения, при котором возникает реальная угроза причинения смерти не только лицу, на которое покушается виновный, но и иным лицам (хотя бы еще одному).

Признаками, отличающими способ убийства, заведомо опасный для жизни многих людей, служат средства и обстановка убийства.

Средства убийства в зависимости от того, каковы их поражающие свойства, включают три разновидности:

а) индивидуально-опасные – это такие средства, использование которых опасно для жизни лишь одного человека в момент посягательства (например, метание ножа, выстрел из лука или арбалета в толпу). Их применение, как правило, не создает опасности для жизни многих людей, а потому подобный способ убийства не является общеопасным;

б) ситуативно-общеопасные – это средства, использование которых создавало опасность как для жизни пострадавшего, так и иных лиц в момент самого преступления (ведение огня из автомата, картечью или крупной дробью из охотничьего ружья, подрыв бомбы и т.д.);

в) постоянно-общеопасные – это те средства, которые создают опасность для жизни неопределенно широкого круга лиц, в течение длительного времени после их применения (ядовитые, сильнодействующие, радиоактивные вещества).

Вместе с тем следует учитывать и окружающую обстановку совершения убийства, которая может нивелировать общеопасный способ убийства до опасного лишь для одного человека, например, убийство из автомата в безлюдной местности, в т.ч. пустыне; стрельба картечью в упор и т.д.

Иногда случается, что при совершении убийства используется орудие, которое потенциально обладает общеопасными свойствами, однако виновный их не использовал (например, с целью убийства наносил жертве удары по голове рукоятью пистолета) — тогда общеопасный способ убийства отсутствует.

Если применение виновным способа убийства, заведомо опасного для жизни многих людей, привело к смерти не только определенного лица, но и других лиц, содеянное надлежит квалифицировать, помимо п. «ж» ч. 2 ст. 101 УК, по п. «а» ч. 2 той же статьи (убийство двух или более лиц). При причинении вреда здоровью других лиц, деяние виновного должно квалифицироваться кроме как по п. «ж» ч. 2 комм. ст. также

по статьям УК, устанавливающим ответственность за умышленное причинение вреда здоровью.

Если убийство путем взрыва, поджога или иным общеопасным способом сопряжено с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с уничтожением или повреждением лесных массивов, содеянное, наряду с п. «ж» ч.2 ст.101 УК, следует квалифицировать также по п. «а» ч. 2 ст. 235 или ч.1 ст.323 УК.

(См. п. 11 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана № 2 от 3 ноября 2000 г. "О судебной практике по делам об умышленном убийстве (ст. 101 УК Туркменистана)").

Субъективная сторона убийства способом, заведомо опасным для жизни многих людей, предполагает прямой или косвенный умысел. Виновный заранее (т.е. до начала реализации им объективной стороны преступления) сознает, что его поведение опасно не только для лица, которое он намерен убить, но хотя бы ещё для одного лица, предвидит неизбежность или реальную возможность причинения смерти пострадавшему, а также возможность лишения жизни иных лиц, и желает этого или сознательно допускает, либо относится к таким последствиям безразлично.

15. Убийство, совершённое двумя или более лицами без предварительного сговора либо группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом. Для квалификации убийства по п. "з" ч. 2 комм. ст. имеет значение понятие группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы и преступного сообщества (34 УК).

Убийство признается совершенным двумя и более лицами без предварительного сговора, когда два или более лица, действуя совместно с умыслом, возникшим во время совершения убийства, непосредственно участвовали в процессе лишения жизни потерпевшего, применяя к нему насилие, причем необязательно, чтобы повреждения, повлекшие смерть, были причинены каждым из них (например, один подавлял сопротивление потерпевшего, лишал его возможности защищаться, а другой причинил ему смертельные повреждения). Убийство следует признавать совершенным группой лиц без предварительного сговора и в том случае, когда в процессе совершения одним лицом действий, направленных на умышленное убийство, к нему с той же целью присоединилось другое лицо или другие лица (п. 12 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана № 2 от 3 ноября 2000 г. "О судебной практике по делам об умышленном убийстве (ст. 101 УК Туркменистана)").

Преступление совершенное группой лиц по предварительному сговору предполагает не менее двух соисполнителей, заранее договорившиеся о совместном его совершении (см. комм. к ст. 34 настоящего Кодекса). Следовательно, если исполнитель убийства один, ни его действия, ни действия подстрекателей или пособников не должны квалифицироваться по п. "з" ч. 2 комм. статьи. При этом исполнителем убийства признается лицо, которое не только имело умысел на совершение убийства, но и принимало непосредственное участие в процессе лишения пострадавшего жизни. Действия лица, которое лишь оказывало содействие исполнителю (или исполнителям) убийства в осуществлении преступного намерения, давало советы о способе, времени или месте убийства либо иным образом создавало условия, способствующие совершению убийства, должны рассматриваться как пособничество в убийстве.

Впрочем, и при соисполнительстве также возможно распределение ролей между соучастниками. Важно, чтобы у всех соисполнителей были единое место и время действия, единый умысел, однако они могут реализовывать не только всю объективную сторону убийства (процесс лишения другого человека жизни), но и отдельные ее части (например, один подавлял сопротивление потерпевшего, лишая его возможности защищаться, а другой причинял ему смертельные повреждения). Всякое иное участие в убийстве, которое само по себе не состоит в применении насилия, соисполнительством не является (например, передача исполнителю во время совершения преступления орудия убийства).

16. Убийство из корыстных побуждений, а равно по найму предусмотрено п. «и» ч. 2 ст. 101 УК. Корыстные побуждения (мотивы) связаны с желанием виновного и преследуемой им целью получения имущественной выгоды в любой форме: имущества, в т.ч. денег, либо права на завладение имуществом или пользованием им, либо в виде избавления от будущих расходов. Так, убийство покупателем продавца с целью избежать оплаты полученного товара может считаться совершенным из корыстных побуждений.

Корыстный мотив для квалификации убийства по данному пункту должен сформироваться еще до момента убийства и продолжать существовать во время совершения этого преступления. Если же виновный в убийстве руководствовался иными мотивами и целями, например, получением благ неимущественного характера; мстостью за отказ поделиться имуществом и т.д., квалификация по п. "и" ч. 2 комм. ст. не допускается. Вместе с тем реальное достижение корыстного результата для квалификации этого преступления не является обязательным признаком – достаточно чтобы виновный желал его достижения.

Действия подстрекателя, организатора, пособника в убийстве из корыстных побуждений должны быть квалифицированы по ст. 14 и п. "и" ч. 2 комм. ст., даже при отсутствии у таких соучастников корыстного мотива (желания завладеть и самому воспользоваться имуществом и т.п.). Однако при этом у них должна присутствовать корыстная цель: например, завладение имуществом исполнителем при их содействии при осознании ими того, что исполнитель действует именно из корыстных побуждений.

Если виновный, совершая убийство, не желает завладеть имуществом либо правами на него, либо избавиться от будущих расходов, то такое преступление не считается убийством из корыстных побуждений, например, при наличии мотива сбережения, возврата или сохранения возможности пользования своим собственным имуществом. Например, убийство займодавцем заемщика, отказавшегося возвращать долг, хотя и продиктовано имущественным интересом, не может быть квалифицировано по п. "и" ч. 2 комм. ст., т.к. убийца не приобретает имущество, не избавляется от расходов, а лишь пытается вернуть (сохранить) свое имущество; убийство мужем жены за отказ предоставить часть денег, находящихся в общей совместной собственности супругов, с целью приобретения спиртного. Также убийство в ходе бытового конфликта, возникшего в результате отказа жертвы поделиться алкоголем или угостить сигаретой, может не являться убийством из корыстных побуждений, если виновный не желал посредством этого преступления завладеть чужим имуществом: спиртным и сигаретами, а лишь мстил жертве "за жадность".

Кроме того, не является убийством из корыстных побуждений убийство из мести за посягательство на имущество виновного либо причинение ему имущественного ущерба иным способом, например, убийство за попытку угона автомобиля, принадлежащего виновному, в ходе ссоры, возникшей на почве повреждения автомобиля в ДТП и т.д.

Убийство с целью завладения имуществом, и, таким образом, совершенное из корыстных побуждений, например, убийство при разбойном нападении, бандитизме не требует квалификации помимо по пункта "и" еще и по пункту "л" ч. 2 комм. ст. (с целью облегчить совершение другого преступления), но должно квалифицироваться как идеальная совокупность с разбойным нападением или бандитизмом.

(См.: п. 13 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана № 2 от 3 ноября 2000 г. "О судебной практике по делам об умышленном убийстве (ст. 101 УК Туркменистана)").

Убийство по найму, также предусмотренное п. "и" ч. 2 комм. ст., – это убийство за вознаграждение. Роль организатора здесь может играть не только тот, кто был "заказчиком" убийства, но и кто, будучи посредником, спланировал совершение убийства, нашел и договорился с исполнителями, передал им оружие, деньги, транспортные средства и т.д. Если же лицо лишь предоставило исполнителям средства для совершения этого преступления, оно является пособником.

17. Убийство из хулиганских побуждений (п. "к" ч. 2 комм. ст.) – это убийство, сопровождающееся грубым нарушением общественного порядка, которое отражает явное неуважение виновного к обществу. Хулиганский мотив состоит в желании виновного самоутвердиться в собственных глазах и глазах своего окружения, бросив вызов общественному порядку путем совершения действий (в данном случае убийства), которые грубо нарушают этот порядок и общепринятые нормы морали. Обычно убийство из хулиганских побуждений совершается либо вообще без повода (например, стрельба из окна по прохожим) либо с использованием как предлога какого-либо неадекватного повода (например, убийство за "косой" взгляд, сделанное замечание о прекращении неправильного поведения и т.д.).

Для отграничения убийства из хулиганских побуждений от "простого" убийства из личных неприязненных отношений либо в обоюдной ссоре или драке, которое квалифицируется по ч. 1 комм. ст., следует установить, действительно ли имели место личные неприязненные отношения между виновным и жертвой (в т.ч. внезапно возникшие), имелись ли для этого достаточно веские основания, и не была ли ссора намеренно спровоцирована виновным, чтобы затем использовать ее как формальный повод для совершения убийства. Когда ссора или была изначально затеяна самим пострадавшим, либо если поводом послужило его неправомерное или аморальное поведение, действия виновного, как правило, не может нести ответственность за убийство из хулиганских побуждений.

Не всегда правильно делать вывод о наличии хулиганских побуждений исходя лишь из того факта, что преступление было совершено в общественном месте. Само по себе совершение преступления в таком месте еще не доказывает наличия хулиганского мотива, и если будет установлено, что имел место другой мотив (месть, ревность, иные личные неприязненные отношения), то независимо от места его совершения преступления оно не должно квалифицироваться как совершенное из хулиганских побуждений.

(См. : п. 14 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана № 2 от 3 ноября 2000 г. "О судебной практике по делам об умышленном убийстве (ст. 101 УК Туркменистана)".

Хулиганский мотив по своей природе исключает неосторожное отношение или косвенный умысел к нарушению общественного порядка — умысел при этом может быть только прямым (виновный сознавал нарушение им общественного порядка и желал этого). Поэтому если попутно с совершением убийства, действиями лица был нарушен общественный порядок (прервана работа общественного транспорта или иного предприятия, напуганы соседи или прохожие и т.п.), однако виновный специально не желал его нарушать (хотя, возможно, и допускал, что такое нарушение произойдет) либо относился к этому последствию безразлично, убийство не может квалифицироваться как совершенное из хулиганских побуждений.

18. Убийство с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение (п. "л" ч. 2 комм. ст.), как правило, имеет целью сокрыть (т.е. не дать обнаружить и раскрыть) совершение любого другого преступления (чаще всего тяжкого или особо тяжкого). При этом для квалификации поданному пункту не важно, сам ли убийца, или иное лицо совершало другое преступление.

Соккрытие будет тогда, когда другое (скрываемое) преступление, еще неизвестное правоохранительным органам — в действительности либо только по мнению виновного — имело место до совершения убийства (например, при убийстве пострадавшей после ее изнасилования), либо замышлялось после совершения убийства (например, были заранее уничтожены возможные свидетели преступления). Цель облегчить совершение другого преступления можно констатировать, если убийство предшествует совершению этого преступления либо совершается с ним одновременно (например, преступник убивает водителя автомашины, чтобы завладеть ей и облегчить с ее помощью совершение хищения имущества или террористического акта). Однако убийство при этом не должно служить средством совершения другого преступления, например, хищения имущества путем разбойного нападения. Поэтому квалификация убийства по

п. "л" ч. 2 комм. ст. исключает возможность квалификации этого же преступления, помимо указанного пункта по какому-либо другому пункту ч. 2 комм. ст., предусматривающему иные цель или мотив убийства. Например, если убийство совершено из корыстных побуждений, оно не может одновременно квалифицироваться и по п. "л".

19. Убийство на почве социальной, национальной, расовой либо религиозной ненависти или вражды предусмотрено п. "м" ч. 2 комм. статьи.

Социальной ненависть или вражда становится тогда, когда она проявляется к какой-либо социальной группе. На наш взгляд, речь при этом идет не о профессиональных (например, сотрудников полиции), семейных, учебных и прочих т.н. "малых" социальных группах, а лишь о "больших" социальных группах, которые имеют массовый характер и образуются на основе определенной идеологической, экономической или политической обособленности среди остального населения (например, богатые и бедные, городские и сельские жители, постоянные обитатели и мигранты, столичные жители и провинциалы, интеллигенты и прочие и т.д.). Группу людей можно относить к социальной группе как ценности, охраняемой законом, только если интересы и цели деятельности ее членов не являются противозаконными (например, "уголовники", "наркоманы" и т.п.).

Представляется, что сотрудники полиции и других правоохранительных органов, судьи не относятся к социальной группе в смысле данного пункта. Убийство сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего, совершенные ввиду принадлежности их к соответствующим государственным структурам, к которым виновный испытывает ненависть и вражду, должно, на наш взгляд, квалифицироваться либо по ч. 1 ст. 101 (если оно не было непосредственно обусловлено выполнением лицом конкретных служебных обязанностей) либо по п. "б" ч. 2 той же статьи УК (Убийство лица в связи с осуществлением служебного долга) по совокупности с преступлением, предусмотренным ч. 2 ст. 211 УК (Применение насилия, опасного для жизни или здоровья, в отношении работника правоохранительного органа или военнослужащего) — в случае, если убийство было обусловлено служебной деятельностью пострадавшего. Во втором случае виновный хотя и действует главным образом из ненависти к соответствующим правоохранительным или иным структурам, но и объективно, и субъективно посягает на нормальную деятельность по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности.

Для квалификации по п. "м" недостаточно лишь того, чтобы виновный и пострадавший принадлежали к различным национальностям, расам, либо религиозным конфессиям. Необходимо установить, что именно вражда или ненависть, проявляемые по этим признакам со стороны виновного послужили мотивом убийства, или, по крайней мере, присутствовали среди них. Если же установлено, что подлинным мотивом убийства были не социальная, национальная, расовая либо религиозная ненависть или вражда, а личные неприязненные отношения, в т.ч. внезапно возникшие в ходе возникшей ссоры (например, между молодыми людьми из-за девушки), то, несмотря на объективное наличие этнических или религиозных различий, розни и даже определенные проявления их в ходе конфликта (например, оскорбления ссорящимися друг друга по этим признакам) убийство должно квалифицироваться иначе.

С другой стороны, по своему буквальному смыслу данный пункт предполагает убийство не исключительно в силу социальной, национальной, расовой либо религиозной ненависти или вражды, а лишь "на их почве", т.е. эти мотивы совершения преступления должны были присутствовать в действиях виновного, что не исключает присутствия на их фоне и некоторых иных мотивов. Поэтому не исключено применение п. «м» одновременно с п. "д", "и", "л" ч. 2 ст. 101 УК, когда убийство сопряжено с изнасилованием или совершением насильственных действий сексуального характера, установлено одновременное с мотивами социальной, национальной, расовой либо религиозной ненависти или вражды присутствие и корыстных побуждений, либо убийство послужило также средством сокрытия другого преступления (например, были убиты только те очевидцы преступления, которые имели иную национальную или

религиозную принадлежность). Тем не менее, национальная, расовая, религиозная ненависть или вражда при этом должна служить самостоятельным и действенным мотивом.

Вместе с тем, на наш взгляд, исключается одновременная квалификация убийства по мотивам п. "м" и одновременно из хулиганских побуждений (п. "к" ч. 2 комм. ст.), поскольку эти мотивы альтернативны, т.е. исключают друг друга.

20. При квалификации убийства по п. "н" ч. 2 комм. ст. ("Убийство на почве кровной мести") следует иметь в виду, что кровная месть как мотив преступления может осуществляться лишь за ту обиду, которая считается тяжким оскорблением для всего рода (убийство, изнасилование, грубое оскорбление человека, рода и т.п.), признается кровной именно по обычаю народов, исторически соблюдающих обычай кровной мести. Для установления факта причинения такой обиды в ряде случаев необходимо проводить судебную историко-этнографическую экспертизу.

Кровная месть, будучи одним из видов мести, близка к мотиву личной мести. Личная месть, в отличие от кровной, имеет сугубо индивидуальный, характер, будучи обусловлена личной обидой виновного; кровная же месть - это не личный или не только личный мотив совершения преступления. Кровный мститель стремится не столько получить личное удовлетворение, сколько исполнить обычай, как велит ему долг. Если субъект кровной мести не выполнит этого долга, он будет пользоваться презрением всех членов его рода и этнической группы.

Убийство из личной мести может квалифицироваться по ч. 1 ст. 101 УК, либо по п. "б" ч. 2 той же статьи, если месть обусловлена осуществлением данным лицом служебного или общественного долга.

21. Пунктом "о" части 2 комм. ст. предусматривается ответственность за убийство совершённое повторно, за исключением деяний, предусмотренных ст. 102 ("Убийство, совершённое в состоянии аффекта") и ст. 103 УК ("Убийство при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление"). Повторностью преступлений признаётся совершение двух или более преступлений, предусмотренных одной статьей или частью статьи Особенной части УК. Совершение двух или более преступлений, предусмотренных различными статьями УК, может быть признано повторностью только в случаях, специально указанных в Особенной части Уголовного кодекса Туркменистана (ч. 1 ст. 17 УК).

Ст. 104 УК предусмотрено умышленное убийство матерью новорожденного ребенка. По буквальному смыслу п. "о" ч. 2 комм. ст., которая исключает из-под действия п. "о" только преступления, предусмотренные ст. 102 и 103 УК, оно должно учитываться при последующем убийстве, сообщая ему признак повторности.

Следует учесть, что преступление не признаётся повторным, если за ранее совершённые преступления лицо, их совершившее, освобождено от уголовной ответственности или наказания либо судимость за эти преступления была погашена или снята в установленном законом порядке (ч. 2 ст. 17 УК).

Если виновный не был осужден за ранее совершенное убийство или покушение на него, подпадающие соответственно под действие ч.1 ст. 101 или ст.14, ч.1 ст. 101 УК Туркменистана, то это его деяние подлежит самостоятельной квалификации, а последнее преступление, в зависимости от того, окончено оно или нет, следует квалифицировать по п. «о» ч. 2 ст. 101 либо по ст. 14, п. «о» ч. 2 ст. 101 УК Туркменистана.

Такой же порядок самостоятельной квалификации деяний должен применяться и в случаях:

а) если сначала совершается покушение на убийство при отягчающих обстоятельствах, а затем оконченное преступление – умышленное убийство при отягчающих обстоятельствах либо без таковых;

б) когда первоначально совершается убийство при отягчающих обстоятельствах, а потом покушение на убийство при отягчающих обстоятельствах либо без них.

Если виновный в разное время совершил два покушения на убийство при отягчающих обстоятельствах или два оконченных убийства при отягчающих обстоятельствах, за первое из которых он не был судим, содеянное в целом должно квалифицироваться по ст. 14, п. «о» ст. 101 или по п. «о» ч. 2 ст. 101 УК Туркменистана и, кроме того, по соответствующим их пунктам, предусматривающим отягчающие обстоятельства обоих эпизодов.

Действие не может квалифицироваться по п. «о» ч. 2 ст. 101 УК Туркменистана, если судимость за ранее совершенное убийство была погашена или снята, а также, если за ранее совершенное убийство лицо, его совершившее, освобождено от уголовной ответственности или наказания (п. 18 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана № 2 от 3 ноября 2000 г. "О судебной практике по делам об умышленном убийстве (ст. 101 УК Туркменистана)").

22. Убийство, совершённое при особо опасном рецидиве предусмотрено пунктом "п" ч. 2 комм. ст. В данном случае особо опасный рецидив является квалифицирующим признаком убийства. Поэтому при назначении наказания, чтобы не учитывать рецидив дважды, не применяются правила ч. 2 ст. 62 УК о том, что наказание в случае особо опасного рецидива не может быть менее трёх четвертей максимального размера наиболее строгого наказания, предусмотренного за совершённое преступление.

23. По смыслу закона убийство не должно расцениваться как совершенное при квалифицирующих признаках, предусмотренных п. п. "а", "г", "е" "ж", "о" части 2 ст. 101 УК, в том числе при обстоятельствах, с которыми обычно связано представление об особой жестокости (в частности, множественность ранений, убийство в присутствии близких потерпевшему лиц), если оно совершено в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения либо при превышении пределов необходимой обороны.

24. Убийство, совершенное с квалифицирующими признаками, предусмотренными двумя и более пунктами ч. 2 ст. 101 УК (идеальная совокупность преступлений), должно быть квалифицировано по всем этим пунктам. Наказание же в таких случаях не должно назначаться по каждому пункту в отдельности, но при его назначении следует учитывать, что преступление совершено с несколькими квалифицирующими признаками, что усиливает степень его общественной опасности и наказуемости.

25. Если подсудимому было предъявлено обвинение в совершении убийства при квалифицирующих признаках, предусмотренных несколькими пунктами ч. 2 ст. 101 УК (идеальная совокупность преступлений), однако обвинение по некоторым из них не подтвердилось, принятия решения об оправдании подсудимого по преступлениям с неподтвержденными признаками не требуется — в этом случае в описательной части приговора достаточно сформулировать вывод о признании обвинения по тем или иным пунктам необоснованным.

26. Убийство, предусмотренное ч. 2 комм. ст. относится к разряду особо тяжких преступлений (ч. 5 ст. 11 УК) и карается лишением свободы на срок от десяти до двадцати пяти лет с возложением обязанности проживания в определенной местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

27. Умышленное убийство, совершенное участниками банды при нападении, надлежит квалифицировать по совокупности преступлений как бандитизм и умышленное убийство.

28. Убийство сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей либо осужденного с целью воспрепятствовать его исправлению или из мести за исполнение им общественной обязанности, совершенное лицом, отбывающим наказание в виде лишения свободы или содержащемся под стражей, надлежит квалифицировать, помимо соответствующей части ст. 101 УК, по ст. 213 УК, предусматривающей ответственность за дезорганизацию нормальной деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества.

29. О практике применения судами данной статьи см.: Постановление № 2 Пленума Верховного суда Туркменистана от 3 ноября 2000 г. "О судебной практике по делам об умышленном убийстве (ст. 101 УК Туркменистана)"

Статья 102. Убийство, совершённое в состоянии аффекта

Убийство, совершённое в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта), вызванного насилием, издевательством или тяжким оскорблением со стороны потерпевшего либо иными противоправными или аморальными действиями (бездействием) потерпевшего, а равно длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Убийство, совершенное в состоянии аффекта, относится к т.н. привилегированным видам преступлений. Привилегированными они называются потому, что сопровождаются такими обстоятельствами, которые значительно уменьшают степень их общественной опасности по сравнению с непривилегированными (основными) видами подобных им преступлений. Таким обстоятельством в случае совершения убийства в состоянии аффекта, служит сильное душевное волнение, которое возникло внезапно, либо длительная психотравмирующая ситуация, возникшая в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего. Другим основанием выделения преступления, совершенные в состоянии аффекта в привилегированный состав, является не только особое состояние сознания и воли виновного, но и неправомерное или морально упречное поведение самого потерпевшего.

В то же время признаки объекта и объективной стороны состава такого убийства полностью совпадают с признаками объекта и объективной стороны умышленного убийства, указанными в ч. 1 ст. 101 УК.

2. В психологии "аффект" (от лат. affectus — душевное волнение, страсть) рассматривается как сильное и кратковременное физиологическое состояние, связанное с резким изменением важных для субъекта жизненных обстоятельств и сопровождаемое резко выраженными двигательными проявлениями и вегетативными изменениями в функциях внутренних органов (т.н. физиологический аффект). Состояние аффекта появляется внезапно и быстро. При этом имеет место сужение сознания, когда внимание субъекта целиком фокусируется на обстоятельстве, вызвавшем это состояние. После выхода из состояния аффекта субъект обычно затрудняется восстановить в памяти детали события, изредка констатируется и полная амнезия, т.е. потеря памяти. При аффекте обычно заметны также двигательные и вегетативные проявления аффекта (т.е. изменение обычной манеры данного субъекта двигаться, говорить, выражения и цвета лица).

В развитии аффекта различают три стадии:

- 1) дезорганизация психической деятельности, нарушение ориентации, психическое перевозбуждение;
- 2) перевозбуждение, переходящее в резкие, плохо контролируемые энергичные действия, что может восприниматься как совершение преступления с особой жестокостью;
- 3) спад нервного напряжения, переходящий в состояние резкой слабости и депрессии.

Аффект необходимо отличать от простого эмоционального возбуждения, под которым понимаются изменения сознания и воли, которые не достигают уровня состояния физиологического аффекта.

Есть две разновидности физиологического аффекта: а) аффект как непосредственная реакция на внешний раздражитель, и б) аффект кумулятивный (аккумулятивный), возникающий как результат длительного накопления отрицательных эмоций с последующей разрядкой в виде бурного и слабо контролируемого эмоционального взрыва, который наступает без видимых причин.

Следует отличать физиологический аффект от "аффекта неадекватности", под которым понимают психологическое состояние фрустрации, т.е. сложного

мотивационно-эмоционального состояния, являющегося следствием длительного блокирования целенаправленного поведения человека. Фрустрация возникает, когда субъект сталкивается с препятствиями для достижения своих целей, которые он воспринимает как непреодолимые. Продолжительное пребывание человека в состоянии фрустрации имеет своим результатом выработку и фиксацию отрицательных черт характера: раздражительность, обидчивость, подозрительность, склонность к агрессивным реакциям.

Аффект отличается также от состояния транса — первый порождается т.н. ситуационными факторами, второй — болезненными изменениями психики. Так же, как при аффекте, в состоянии транса субъект также может совершать действия, которые он не впоследствии не может вспомнить. Но аффект протекает бурно и завершается физическим и психическим истощением человека. Напротив, в состоянии транса он обычно выглядит спокойным, но совершает неадекватные действия, порожденные психическим расстройством.

Субъект, действуя в состоянии аффекта, не является невменяемым, т.к. не страдает при этом психическим расстройством и способен осознавать значение своих действий и руководить ими, хотя и в несколько ослабленной степени. Проявив над собой волевое усилие, он может сдержать свое негативное поведение. Преступление в состоянии аффекта может совершить и лицо с т.н. ограниченной вменяемостью, не исключаящей уголовной ответственности (ст. 24 УК), что суд учитывает при назначении наказания.

3. Состояние аффекта может возникать либо немедленно в ответ на противоправное или аморальное поведение пострадавшего либо через определенный промежуток времени после окончания такого поведения. В последнем случае между действиями пострадавшего и преступлением может иметь место некоторый временной разрыв, который, однако, не должен быть слишком большим. Аффект возникает, как правило, внезапно и продолжается обычно лишь несколько минут (около 10-15). Однако продолжительность аффекта необходимо устанавливать в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела.

4. Помимо наличия сильного душевного волнения субъекта данного преступления обязательными условиями наступления уголовной ответственности по ст. 102 УК служит противоправное или аморальное поведение пострадавшего. Такими действиями согласно комм. ст., могут быть:

- насилие, под которым подразумевается физическое (побои или иное грубое противоправное воздействие на тело человека, оказываемое помимо его воли) или психическое насилие (травмирующее воздействие на психику, например, реальная угроза причинить вред законным интересам субъекта преступления или близких ему лиц и т.п.). Законные действия пострадавшего не дают основания для квалификации действий виновного по данной статье. С другой стороны, если насилие имело такой характер, что порождало право лица на необходимую оборону, уголовная ответственность может наступать лишь в случае превышения лицом пределов необходимой обороны (см. об этом комм. к ст. 103 настоящего Кодекса). В таком случае ст. 102 УК не должна охватываться квалификацией преступления.

- издевательство - это намеренное причинение лицу морального вреда путем физического или психического воздействия, которое может иметь разовый либо длящийся характер.

в) тяжкое оскорбление есть грубое унижение чести, достоинства человека, имеющее глубокий, циничный характер, что определяется в каждом конкретном случае с учетом всех иных обстоятельств дела. Это могут быть и действия, которые не охватываются признаками состава, предусмотренного ст. 133 УК (Оскорбление), например, лицо пришло в состояние сильного душевного волнения, будучи очевидцем другого преступления (хулиганства и т.п.), совершаемого тем, кого оно из-за этого убило);

г) иные противоправные или аморальные действия (бездействие), например, кража, жестокое обращение с лицом, находящимся в зависимом положении или

беспомощном состоянии, измена супруга и др.). Как правило, о состоянии аффекта говорят, если насилие или иные противоправные действия пострадавшего были направлены против самого виновного или близких ему лиц. Вместе с тем нельзя исключить и возникновение аффекта на действия, направленные против иных, посторонних виновному лиц;

д) длительная психотравмирующая ситуация, возникшая в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего, — это совокупность факторов, связанных с поведением потерпевшего, которые осознаются виновным как негативные, вызывающие накопление отрицательных эмоций и приводящие, в конце концов, к психоэмоциональному взрыву.

5. Если убит был не только сам обидчик, но попутно («под горячую руку») и иные находившиеся вместе с ним лица, которые, однако, не совершали каких-либо противоправных или аморальных действий, послуживших бы причиной возникновения у виновного состояния аффекта, содеянное в отношении этих иных лиц не может квалифицироваться по комм. статье, хотя бы виновный в момент их убийства и находился в состоянии сильного душевного волнения, поскольку аффект служит привилегированным признаком состава преступления не сам по себе, а только в совокупности с другим признаком — противоправным и аморальным поведением пострадавшего, послужившего причиной возникновения аффективного состояния.

6. Законодатель не связывает квалификацию по данной статье с наличием или даже угрозой наступления тяжких последствий от действий пострадавшего лица для субъекта этого преступления или его близких, т.е. значение для целей квалификации придается лишь наличию самого состояния аффекта, вызванного противоправными или аморальными действиями пострадавшего, невзирая на то, какие последствия от этих действий наступили или могли наступить. Вместе с тем, суд должен учитывать характер таких последствий (в случае, если они фактически наступили или грозили наступить) как смягчающее ответственность виновного обстоятельство на основании ч. 3 ст. 57 УК.

Такое смягчающее ответственность обстоятельство, как совершение преступления под влиянием сильного душевного волнения, вызванного насилием, тяжким оскорблением или иными неправомерными действиями потерпевшего (п. «ж» ч. 1 ст. 57 УК), не учитывается при квалификации по комм. ст. в силу прямого указания ч. 2 ст. 57 настоящего Кодекса.

7. С субъективной стороны убийство в состоянии аффекта отличается виной в форме прямого умысла. Прямой умысел может быть конкретизированным или неконкретизированным (относительно определенным), причем в последнем случае преступление квалифицируется согласно с фактически наступившим последствиям (например, лицо ударило обидчика, будучи заранее готовым принять любой результат: и смерть, и тяжкое телесное повреждение). Совершение убийства в состоянии аффекта с косвенным умыслом представляется маловероятным, поскольку сильное душевное волнение исключает ситуацию, когда виновный своими действиями не желает лишить обидчика жизни или причинить ему другой вред, а только сознательно это допускает или относится к смерти безразлично.

8. При наличии длительной психотравмирующей ситуации между поведением потерпевшего, которое явилось причиной сильного душевного волнения, и наступлением т.н. кумулятивного (накопительного) аффекта у виновного может пройти достаточно продолжительный период времени, однако важно, чтобы умысел на убийство возник и был осуществлен в период, когда виновный вошел в состояние сильного душевного волнения, а не до того.

9. Неосторожное причинение смерти в состоянии аффекта влечет ответственность по ст. 105 УК (причинение смерти по неосторожности); состояние аффекта в данном случае может быть признано обстоятельством, смягчающим ответственность (п. «к» ч. 1 ст. 57 УК).

10. Субъектом убийства в состоянии аффекта является физическое, вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста.

11. Убийство не может быть квалифицировано по ст. 101 УК по признакам, предусмотренным пунктами «б», «в», «е», «з», «и», «к», «л», «н» части 2 этой статьи, когда оно было совершено в состоянии аффекта, вызванного неправомерными и аморальными действиями потерпевшего, поскольку такое состояние по самой своей природе исключает в момент убийства корыстные, хулиганские и иные, низменные мотивы действий лица, предварительный сговор с иными лицами и т.д., а также осознание того, что оно действует с особой жестокостью или способом, заведомо опасным для жизни многих людей. Вместе с тем, убийство фактически может быть совершено лицом, хотя и находящимся в состоянии аффекта, но на почве кровной мести (например, при наличии длительной психотравмирующей ситуации, вызванной систематическими посягательствами виновного на членов рода, этническим обычаем которого является кровная месть), повторно, при особо опасном рецидиве. Представляется, однако, что в таких случаях квалификация по ст. 101 УК также невозможна, поскольку при конкуренции норм преимущество должно быть отдано привилегированному составу преступления, именно, предусматривающему ответственность за убийство в состоянии аффекта.

Статья 103. Убийство при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление

(1) Умышленное убийство, совершённое при превышении пределов необходимой обороны, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) Умышленное убийство лица, совершившего преступление, при превышении мер, необходимых для его задержания, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

1. В комм. ст. установлена уголовная ответственность за совершение двух разных видов убийства с привилегированным составом: убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны (ч. 1 комм. ст.), и убийство лица, совершившего преступление, при превышении мер, необходимых для его задержания (ч. 2 той же статьи).

2. Понятие необходимой обороны и превышения ее пределов раскрывается в ст. 37 УК (см. комм. к ней).

Как умышленное убийство, совершённое при превышении пределов необходимой обороны убийство может квалифицироваться, только если обороняющийся умышленно прибегнул к средствам и способам защиты, которые явно не вызывались ни характером нападения, ни реальной обстановкой, и без необходимости сознательно причинил смерть нападавшему. Неосторожное же причинение смерти нападавшему при защите от преступного посягательства (или посягательства невменяемого лица) состава преступления не образует.

Превышения пределов необходимой обороны может не быть, даже когда нападение не было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица (например, если женщина, подвергшаяся очевидному и грубому нападению насильника, защищая свою честь, достоинство и половую неприкосновенность, ножом причинит ему смерть).

Превышения пределов необходимой обороны может не быть и тогда, когда причиненный вред оказался по своему характеру и размеру более существенным, чем вред предотвращенный либо даже вред, который был объективно достаточным для предотвращения или пресечения нападения. Вместе с тем, следует учитывать, что при этом не должно быть допущено явного несоответствия защиты характеру и опасности посягательства.

3. После прекращения нападения, когда непосредственной опасности для подвергшегося посягательству, уже нет, и если он при этом осознает ее прекращение, причинение смерти нападавшему не освобождает лицо от уголовной ответственности и — в зависимости от конкретных обстоятельств дела — квалифицируется или как убийство из мести (ч. 1 ст. 101 УК), или как убийство в состоянии аффекта, либо по ч. 2 комм. ст., как убийство лица, совершившего преступление, при превышении мер, необходимых для его задержания.

4. Однако превышения нет, если обороняющемуся лицу момент окончания совершаемого на него посягательства не был окончательно ясен. Например, нападавший от удара обороняющегося упал, но оставалась реальная угроза того, что он мог быстро подняться и продолжить нападение. Так же факт завладения обороняющимся оружием нападавшего сам по себе не может свидетельствовать об окончании посягательства и т.д.

5. Мнимая оборона, т.е. причинение смерти при добросовестном заблуждении лица, искренне считавшего, что подвергается нападению, в то время как последнего в реальности не было, или оно фактически уже прекратилось, не образует данного состава преступления. Вместе с тем когда при мнимой обороне лицо превышает пределы обороны, которые были бы допустимы, если бы воображаемое посягательство оказалось реальным, оно несет ответственность согласно ч. 1 комм. ст..

6. Условия, при которых причинение вреда подозреваемому в совершении преступления при его задержании правомерно, и понятие превышения мер, необходимых для задержания, предусмотрены ст. 38 УК.

7. Причинение смерти при задержании следует отличать от причинения смерти в процессе необходимой обороны. Последнее будет иметь место тогда, когда задержание происходит в ходе неоконченного преступного посягательства или сопротивления сотрудникам правоохранительных органов, выражающегося в форме нападения на них задерживаемого подозреваемого которое угрожало их жизни и здоровью, то причинение. Причинение смерти при задержании может исключать уголовную ответственность в качестве самостоятельного основания, только если лицо после окончания совершения им преступления оказывало сопротивление, опасное для жизни и (или) здоровья задерживающего, либо пыталось скрыться.

8. Поскольку целью задержания служит доставление подозреваемого лица в орган власти и (или) пресечение возможности совершения им новых преступлений, умышленное убийство лица, совершившего преступление, при превышении мер, необходимых для его задержания может быть совершено лишь с косвенным умыслом, когда субъект не желал, но сознательно допускал причинение тому, кого он задерживает смерти.

9. В отличие от необходимой обороны причинение вреда задерживаемому не исключает преступность деяния, если субъект располагал возможностью задержания лица другими средствами, избежав причинения ему вреда, а тем более смерти. В случае если такая возможность имела место, причинение смерти задерживаемому лицу может квалифицироваться как превышение мер, необходимых для задерживания.

10. Отсутствие со стороны задерживаемого сопротивления или попыток скрыться также не дает права задерживающему на причинение ему какого-либо материального или физического вреда. Причинение смерти же при этом является убийством, которое в зависимости от обстоятельств может квалифицироваться по ч. 1 или ч. 2 ст. 101 УК или как убийство, совершенное в состоянии аффекта (ст. 102 УК).

Статья 104. Умышленное убийство матерью новорожденного ребенка

Умышленное убийство матерью своего новорождённого ребёнка, совершённое во время родов или непосредственно после родов, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Особенностью объективной стороны данного состава преступления, во-первых, является то, что пострадавшим является новорожденный. Период новорожденности рассматривается как время с момента рождения и до того момента, пока организм ребенка не адаптируется к обычным условиям внешней среды, т.е., как правило, это возраст до 1 месяца. Во-вторых, имеет особое значение время совершения преступления. Убийство новорожденного может быть совершено во время или же непосредственно, т.е. сразу же после окончания родов. «Непосредственно после родов также означает, что с момента их окончания прошло не более 1 месяца. Убийство ребенка после окончания срока новорожденности, хотя бы и в условиях психотравмирующей ситуации, исключает ответственность по комм. статье.

Убийство во время либо непосредственно после родов возможно как путем действия (например, удушение, сбрасывание с высоты, в воду и т.п.), так и бездействия (лишение питания, оставление ребенка одного в безлюдном месте и т.д.). При этом убийство матерью своего новорожденного ребенка путем бездействия следует отличать от оставления в опасности (ст. 125 УК) по направленности умысла. Если виновная, оставляя без помощи новорожденного, не имела целью лишение его жизни, но рассчитывала на то, что она будет спасена в силу каких-либо конкретных причин, ответственность по комм. невозможна, а содеянное квалифицируется по статье 125 УК либо по совокупности ст. ст. 105 (причинение смерти по неосторожности) и 125 УК.

2. Субъектом данного преступления является родившая ребенка женщина, в возрасте не менее 16 лет. Данный состав является привилегированным в силу особенностей субъекта, т.к. в послеродовой период, в условиях психотравмирующей ситуации, у женщины может возникнуть особое психоэмоциональное состояние, не исключающее, однако, вменяемости. По нашему мнению, наличие такой психотравмирующей ситуации, которая изменяет психоэмоциональное состояние женщины, есть обязательный признак субъекта, и факультативный (т.е. могущий иметь место) объективной стороны (например, наступление беременности в результате изнасилования, оставление женщины мужем после рождения ребенка и т.п.) преступления данного вида. Поэтому если роды прошли нормально, но женщина по каким-то иным причинам убила своего ребенка, не будучи под влиянием психотравмирующей ситуации, деяние должно квалифицироваться как обычное убийство (п. «в», а возможно, и «е» ч. 2 ст. 101 УК).

Вместе с тем данный состав преступления сформулирован таким образом, что наличие психотравмирующей ситуации остается как бы за его пределами, подразумевается как основание для применения привилегированного состава, или, иначе говоря, презюмируется. Однако было бы ошибочно, на наш взгляд, полагать, что нахождение женщины после родов под воздействием психотравмирующей ситуации, изменяющей ее психоэмоциональное состояние, есть неопровержимая презумпция и любая женщина, убившая своего новорожденного ребенка, независимо от мотивов преступления, подлежит меньшей ответственности по данной статье. Указанная презумпция может быть опровергнута, если доказано обратное, т.е. на практике по данной категории дел обязательно проведение психиатрической либо комплексной психолого-психиатрической экспертизы, поскольку всегда возникает предположение о возможности психического расстройства.

4. Представляется, что неверно было бы полагать, что в убийстве матерью новорожденного ребенка соучастия не бывает ввиду того, что субъект данного преступления специальный. Уголовная ответственность иных лиц, выступающих в роли соисполнителей, подстрекателей, организаторов, пособников убийства матерью новорожденного ребенка наступает по соответствующим частям ст. 33 и ст. 104 УК. Когда же мать является организатором, подстрекателем или пособником убийства ребенка, а исполнителем другое лицо (например, муж и т.д.), действия матери должны квалифицироваться по ст. 33 и ст. 104 УК, а действия исполнителя по п. «в» ч. 2 ст. 101 УК.

5. Умышленное убийство матерью своего новорожденного ребенка с субъективной стороны совершается с прямым, реже с косвенным умыслом

(например, если мать не желала смерти ребенка или относилась к ней безразлично, но под влиянием уговоров или угроз со стороны отца ребенка, согласилась избавиться от него путем убийства, то имеет место косвенный умысел).

6. Данное преступление карается лишением свободы на срок до пяти лет, и, следовательно, относится к категории преступлений средней тяжести (ч. 3 ст. 11 УК).

Статья 105. Причинение смерти по неосторожности

(1) Причинение смерти по неосторожности, наказывается лишением свободы на срок до трех лет.

(2) Причинение смерти по неосторожности двум и более лицам, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Признаки объекта данного преступления совпадают с признаками объекта умышленного убийства.

Объективная сторона состоит в деянии в форме действия или бездействия, когда виновный не проявляет должной степени осторожности и осмотрительности, что влечет последствия в виде смерти другого лица (нарушение правил обращения с оружием, нанесение ударов по голове в ссоре и т.д.).

2. С субъективной стороны данное преступление отличается виной в форме неосторожности. Это может быть как преступная самонадеянность, когда лицо сознавало общественную опасность своего действия или бездействия, предвидело возможность наступления смерти другого лица (лиц), но легкомысленно рассчитывало ее предотвратить, так и преступная небрежность, если виновный не сознавал общественной опасности своего действия или бездействия, не предвидел возможности наступления смерти другого лица (лиц), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог это предвидеть (ст. 28 УК).

3. Неосторожное причинение смерти по небрежности следует отличать от невиновного причинения вреда, когда лицо не предвидело, не должно было и не могло предвидеть возможности наступления последствий в виде смерти другого лица, т.е. от казуса, или, иначе говоря, случая, не образующего состава преступления. Это отграничение часто провести нелегко, ибо грань между ними весьма тонка. При этом должны учитываться все обстоятельства дела. Так, последствие в виде наступления смерти другого лица от техногенных факторов наступает при соблюдении лицом, ответственным за соблюдение профессиональных стандартов и правил, ввиду иных причин, например, водитель, объективно не имевший ни времени, ни возможности затормозить перед внезапно выскочившим на дорогу пешеходом, может не быть виновным. В ситуации, когда в бытовой ссоре жена толкает в грудь мужа, а тот падает и неудачно ударяется виском об острый край стола, от чего умирает, может быть усмотрен казус. Если же опытный спортсмен-боксер, не желая убить, ударяет в драке в голову обычного человека, и тот, падая, ударяется головой об асфальт и умирает, может иметь место преступная небрежность, поскольку спортсмен может и должен предвидеть, к каким последствиям способен привести профессиональный удар.

4. Следует также различать неосторожное причинение смерти при самонадеянности от убийства с косвенным умыслом. При косвенном умысле лицо, также как и при самонадеянности, не желает наступления смерти другого лица, однако предвидит ее реальную возможность, не рассчитывая на ее предотвращение ввиду каких-либо конкретных спасительных обстоятельств, и, таким образом, сознает общественную опасность своих действий (бездействия). При самонадеянном же причинении смерти виновный не осознает общественной опасности своего поведения, не предвидит наступления смерти другого лица, поскольку имеет конкретный и, как ему кажется, обоснованный (хотя на самом деле неосновательный) расчет на ее предотвращение (например, пропустив через проволоку на ограде вокруг пастбища скота электрический ток, надеется, что посторонние люди в этой местности не появляются, а местные знают о принятых им мерах).

Наконец, необходимо отличать неосторожное причинение смерти от убийства с прямым, хотя бы и относительно определенным (неконкретизированным) умыслом. Например, если виновный намеренно оставляет на даче на столе бутылку водки с добавленным в нее ядом, с тем, чтобы возможный вор отравился, выпив спиртное, он, в случае реального наступления таких последствий, совершает умышленное убийство с прямым умыслом, ибо имеет целью причинить вред вору, в т.ч. заранее допуская и наступление его смерти, а значит, желает этого.

5. Субъект причинения смерти по неосторожности — это физическое вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста.

6. Квалифицирующим признаком причинения смерти по неосторожности является причинение смерти двум и более лицам (часть 2 комм. ст.). Причинение по неосторожности смерти одному лицу и тяжкого вреда здоровью другому образует реальную совокупность преступлений, подпадающих под ст.ст. 105 и 115 УК.

7. Неосторожное причинение смерти предусмотрено в ряде статей Особенной части УК в качестве квалифицирующего признака состава преступления (ч. 2 ст. 114, ч. 4 ст. 120, ч. 2 ст. 121, ч. 2 ст. 122, ч. 2 ст. 123, ч. 2 ст. 124, п. «б» ч. 3 ст. 126, ч. 3 ст. 129, ч. 2 ст. 280, ч.ч. 3-4 ст. 325 и др.). Кроме того, неосторожное причинение смерти может подпадать под такой квалифицирующий признак, как наступление тяжких последствий (ст. 290 УК). При этом причинение смерти охватывается объективной стороной таких составных преступлений и в дополнительной квалификации по ст. 105 УК не нуждается, при условии, если верхний предел санкции соответствующей статьи предусматривает возможность такого же или более строгого наказания, чем ст. 105 УК. Если же наказание менее строгое, деяние квалифицируется по совокупности с причинением смерти по неосторожности, т.е. и по ст. 105 УК. Например, ненадлежащее выполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, вызвавшее тяжкие последствия (в данном случае в виде смерти человека), предусмотренное ст. 290 УК, карается максимум лишением свободы на срок до 2-х лет, тогда как причинение смерти по неосторожности, предусмотренное ч. 1 ст. 105 — до 3-х лет, следовательно, данные преступления составляют идеальную совокупность — в противном случае квалифицированный состав преступления соответствовал бы меньшему наказанию, чем основной, что было бы явно несправедливо.

8. Соучастие в неосторожном причинении смерти невозможно, как и в любом ином неосторожном преступлении (см. об этом комм. к ст. 32 настоящего Кодекса). Действия по неосторожному созданию условий, способствовавших причинению смерти другому лицу, хотя и действиями третьего лица, также квалифицируются по комм. ст. как неосторожное причинение смерти исполнителем.

Статья 106. Склонение к самоубийству и доведение до самоубийства

(1) Склонение к самоубийству, то есть возбуждение у другого лица решимости совершить самоубийство путём уговора, обмана или иным путём, если лицо покончило жизнь самоубийством или покушалось на него, наказывается лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) Доведение лица до самоубийства или покушения на самоубийство путём угроз, клеветы, жестокого обращения или систематического унижения личного достоинства,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

(3) Деяние, предусмотренное частью второй настоящей статьи, если оно совершено в отношении несовершеннолетнего, наказывается лишением свободы на срок до восьми лет.

1. Объективная сторона состава преступления имеет две разновидности, соответствующие двум частям данной статьи. В первой части указаны деяния виновного, приведшие к самоубийству или его попытке, состоящие в уговоре, обмане

пострадавшего или иных его действиях, не тождественных угрозам, клевете, жестокому обращению или систематическому унижению личного достоинства, которые составляют содержание поведения виновного по части второй комм. статьи. Действия, названные в части первой, менее агрессивны и опасны, чем те, которые перечислены в части второй, в связи с чем часть вторая предусматривает и более суровое наказание (до восьми лет лишения свободы), чем часть первая (до 5 лет лишения свободы). Это подтверждается и тем, что в части первой говорится лишь о "склонении" к самоубийству, в то время как во второй — о "доведении" до самоубийства. Различие между склонением и доведением до самоубийства состоит в степени свободы пострадавшего в выборе вариантов своего поведения: в первом случае ("склонение") он добровольно соглашается на совершение самоубийства, хотя и под воздействием виновного, тогда как во втором — находится в тупиковой и психологически непереносимой для себя ситуации, когда смерть представляется "меньшим из двух зол", и из которой он видит лишь один выход — лишить себя жизни.

2. Под "покушением" в частях первой и второй комм. ст. понимается не уголовно-наказуемое деяние ("покушение на совершение преступления"), предусмотренное ст. 14 УК, а действия пострадавшего лица, которое в случае, если попытка самоубийства не привела к смерти, признается потерпевшим в смысле ст. 86 УПК. Пострадавшими (потерпевшими) от преступления могут быть любые физические лица.

3. Перечень уголовно наказуемых способов доведения до самоубийства, изложенных в части первой комм. ст., не является исчерпывающим: это не только уговор, обман, но и иные действия, если они побудили лицо к самоубийству (например, систематическая невыплата зарплаты, напоминание о моральной ответственности за прошлые поступки и т.д.). При этом действия, названные или подразумеваемые в части первой, могут иметь и непротивоправный характер. В то же время перечень деяний, указанный в части второй, (угрозы, клевета, жестокое обращение, систематическое унижение человеческого достоинства) является исчерпывающим и не может быть продолжен правоприменителем по своему усмотрению. Как и в части первой, не все названные в части второй данной статьи способы обязательно должны иметь противоправный характер (например, угроза рассказать мужу об аморальном поведении жены не является преступлением и т.п.). Важно, однако, чтобы действия виновного являлись побудительной причиной или поводом для попытки самоубийства. Однако представляется, что действия, которые морально одобряемы обществом или прямо предписаны законом, никогда не могут образовывать объективную сторону состава данного преступления, ибо они в принципе не могут рассматриваться как общественно опасные (например, общественное презрение ввиду аморальных поступков, совершенных лицом; объявление законного выговора по службе; назначение наказания по приговору суда, если это не являлось проявлением преступления против правосудия, и т.д.).

4. Жестокое обращение (часть 2 комм. ст.) — это причинение пострадавшему лицу физических или психических страданий путем нанесения побоев, истязания, лишения воды, пищи, необходимой медицинской помощи, без которой лицо испытывает физические страдания; лишение свободы передвижения путем изоляции, связывания и т.д.

Достоинство личности есть осознание самим человеком и окружающими людьми наличия у него ряда нравственных, интеллектуальных, профессиональных национальных, конфессиональных свойств и качеств, позволяющих ему иметь в определенном обществе определенную положительную репутацию. В демократическом правовом государстве, где высшей ценностью общества и государства признается человек (статьи 1 и 3 Конституции Туркменистана) понятие достоинства личности охватывает не только наличие и признание за личностью нравственных, интеллектуальных и иных позитивных свойств, но и обладание человеком определенным набором благ, соответствующих современным представлениям о достойной жизни (наличие благоустроенного жилья, достаточной

заработной платы, общедоступного образования и здравоохранения, социального обеспечения и т.д.).

Систематическое унижение человеческого достоинства (ч. 2 комм. ст.) – это неоднократные акты, направленные на критическое снижение самооценки лица и (или) его оценки окружающими ("унижение достоинства"), что сопровождается его сильными душевными переживаниями. При унижении чести и достоинства личности всегда имеет место негативная оценка личности; при этом не имеет значения, является ли эта оценка ложной или правдивой. Способы и формы унижения чести и достоинства личности разнообразны. Прежде всего, оно может осуществляться через оскорбления. В статье 133 УК оскорблением называется унижение части и достоинства конкретного лица, выраженное в неприличной, т.е. циничной форме (см. об этом также комм. к ст. 133 настоящего Кодекса). Однако, на наш взгляд, в смысле комм. ст. оскорбление, посредством которого лицо было доведено до попытки самоубийства, может быть нанесено и без использования неприличной формы, поскольку унижение достоинства личности может быть осуществлено и во внешне вежливой форме, например, если кто-то постоянно при встрече публично заявлял пострадавшему: "Уважаемый, а Вы ведь гомосексуалист (педераст, «голубой» и т.п.)!". Оскорбление в данном случае присутствует, хотя и не имеет "неприличной формы".

Чаще всего, оскорбления имеют словесную форму, но не исключается и оскорбление действием путем совершения телодвижений или прикосновений (пощечины, непристойные жесты, плевок в сторону пострадавшего, толчки, срывание одежды, забрасывание нечистотами, обливание мочой, и т.д.).

Систематическое унижение человеческого достоинства может выражаться и в других, помимо оскорбления, формах, например, циничном высмеивании физических недостатков лица, а также в создании невыносимых социально-бытовых условий жизни (лишение работы, жилья, постоянное снижение зарплаты и т. п.).

5. Как склонение, так и доведение до самоубийства считается оконченным в момент лишения пострадавшим себя жизни или совершении им реальной попытки самоубийства. Если лицо лишь имитирует попытку самоубийства (например, делает надрезы в области вен, но намеренно неглубокие, чтобы не умереть), то состава данного преступления нет.

6. Данное преступление, как правило, совершается путем действия, но, на наш взгляд, вполне мыслимо и его совершение путем бездействия (например, систематическим принятием ответственными должностными лицами мер, позволяющих человеку жить в достойных социально-бытовых условиях).

7. Склонение или доведение до самоубийства совершается, как правило, умышленно: с прямым или косвенным умыслом. Косвенный умысел возможен, если виновный, например, жестоко обращаясь с пострадавшим, не ставил себе задачу добиться таким способом его самоубийства, хотя допускал такой исход, но относился к нему равнодушно. Представляется, что доведение (но не склонение) до самоубийства может осуществляться и по неосторожности (преступной небрежности или самонадеянности). Например, муж постоянно напоминал жене о ее супружеской измене, не думая, что она покончит жизнь самоубийством, хотя по обстоятельствам дела, с учетом характера и степени ее переживаний, мог и должен был предвидеть такую возможность.

8. Субъектом данного преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

9. Данное деяние относится к категории преступлений средней степени тяжести (ч. 3 ст. 11 УК).

Статья 107. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью

(1) Умышленное причинение телесного повреждения, опасного для жизни или повлекшего за собой потерю зрения, речи, слуха или какого-либо органа либо утрату органом его функций, либо выразившееся в неизлечимом

обезображивании лица, а также причинение иного вреда здоровью, опасного для жизни или вызвавшего его расстройство, соединённое со стойкой утратой общей трудоспособности не менее чем на одну треть или с полной утратой профессиональной трудоспособности, либо повлёкшее за собой прерывание беременности, или психическую болезнь,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

(2) То же деяние, если оно совершено:

а) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;

б) в отношении лица или его близких в связи с выполнением данным лицом своего служебного или общественного долга;

в) двумя или более лицами без предварительного сговора либо группой лиц по предварительному сговору;

г) способом, носившим характер мучения или истязания;

д) общеопасным способом;

е) из хулиганских побуждений;

ж) на почве социальной, национальной, расовой либо религиозной ненависти или вражды;

з) организованной группой;

и) в отношении двух или более лиц;

к) повторно,

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые преступным сообществом либо повлёкшие по неосторожности смерть потерпевшего,

наказываются лишением свободы на срок от шести до пятнадцати лет.

1. Вред здоровью выражается либо в нанесении телесных повреждений, под которыми понимается нарушение анатомической целостности органов и тканей человеческого организма либо их физиологических функций, либо в возникновении под влиянием деяния виновного заболевания или патологического состояния.

2. Непосредственный объект данного вида преступления – это здоровье, а по ч. 2 комм. ст. ("повлёкшие по неосторожности смерть") – и жизнь другого человека.

4. Объективная сторона преступления, предусмотренного комм. ст. состоит в совершении деяния, причинившего тяжкий вред здоровью. Оно может выражаться в действии, но возможно причинение тяжкого вреда здоровью и путем бездействия (например, виновный намеренно не дал своей сторожевой собаке отменяющую нападение команду, и она причинила пострадавшему тяжкие телесные повреждения).

Критерии определения тяжести вреда здоровью даны в правилах судебно-медицинского определения степени тяжести телесных повреждений (вреда здоровью).

Телесными повреждениями, опасными для жизни считаются те, которые по своему характеру в момент причинения создают угрозу для жизни потерпевшего и могут привести к его смерти. Телесными повреждениями, опасными для жизни по последствиям, обычно, признаются следующие:

- потеря зрения, т.е. полная стойкая слепота на оба глаза или понижение зрения до остроты зрения 0,04 и ниже;

- потеря речи, т.е. способности выражать свои мысли членораздельными звуками, понятными окружающим, либо потерю голоса;

- потеря слуха, т.е. либо полная глухота либо наступление такого необратимого болезненного состояния, когда потерпевший не слышит разговорной речи на расстоянии 3 - 5 см от ушной раковины.

5. Под потерей органа либо утрата последним его функций понимается: утрата руки, ноги, т.е. отделение их от туловища или утрата выполняемых ими функций (состояние, исключаящее их деятельность); - лишение зрения на один глаз или утрата одного уха; повреждения половых органов, сопровождающиеся потерей

репродуктивной способности, т.е. утрату способности к совокуплению, зачатию, вынашиванию и деторождению и т.д.

6. Неизгладимое обезображивание означает, что лицо в результате причиненного телесного повреждения приобретает уродливый, отталкивающий вид. Определение данного состояния не входит в компетенцию судебно-медицинского эксперта, поскольку это понятие считается юридическим и требует для своего установления оценки следователем и судом совокупности доказательств. Заключение судебно-медицинского эксперта может дать лишь ответ на вопрос о том, изгладимо либо неизгладимо, причем нехирургическими методами, причиненное повреждение.

7. Расстройство здоровья, соединенное со стойкой утратой общей трудоспособности не менее чем на одну треть, имеет место тогда, когда общая способность выполнять всякую работу в обычных условиях утрачена на одну треть постоянно или на неопределенный срок.

Полностью утраченная профессиональная трудоспособность — это практическая неспособность лица работать по определённой профессии или должности в определённых условиях.

8. Преступление считается оконченным с момента причинения тяжкого вреда здоровью.

9. С субъективной стороны данный состав преступления, предусмотренный ч.ч. 1-2 комм. ст., требует наличия вины в форме прямого или косвенного умысла.

10. По прямому смыслу ч. 3 комм. ст. отношение виновного к смерти пострадавшего характеризуется неосторожностью, т.е. он либо предвидит возможность наступления смерти от умышленно причиняемого тяжкого вреда, но без достаточных оснований легкомысленно рассчитывает на предотвращение смерти (самонадеянность), либо вообще не предвидит такой возможности, хотя должен был и по обстоятельствам дела мог это предвидеть (небрежность). Например, стреляя в бедро пострадавшего из ружья, субъект должен и, как правило, может предвидеть, что в этой части тела человека от воздействия выстрела может быть повреждена крупная кровеносная артерия, от острой кровопотери из которой человек может умереть. Однако в силу указания ч. 1 ст. 29 УК ("Двойная форма вины") если деяние характеризуется умышленным совершением преступления и неосторожностью по отношению к наступившим в результате этого преступления последствиям, то в целом такое преступление признается совершённым умышленно. Это правило распространяется и на ч. 3 комм. статьи.

Если же виновный своим умыслом (в т.ч. прямым или косвенным, или относительно определенным) сразу охватывает и смерть пострадавшего лица, то его деяние подлежит квалификации по ст. 101 УК (Умышленное убийство). Об этих видах умысла см. комм. ст. 27 настоящего Кодекса.

11. Согласно постановлению №1 Пленума Верховного суда Туркменистана от 19 апреля 1991 г. "О судебной практике по делам об умышленных тяжких телесных повреждениях" при определении содержания умысла виновного и отношения его к последствиям своих действий судам необходимо исходить из совокупности всех обстоятельств совершенного преступления и учитывать способ и орудия преступления, количество, характер и локализацию ранений (например, в жизненно важные органы человека), причины прекращения преступных действий виновного, предшествующее преступлению поведение его и потерпевшего, их взаимоотношения.

При рассмотрении дел о тяжких телесных повреждениях необходимо разграничивать умышленные тяжкие телесные повреждения, повлекшие смерть потерпевшего, от умышленных убийств:

а) при доказанности умысла виновного на причинение смерти, в тех случаях, когда смерть не наступила по обстоятельствам, не зависящим от воли виновного, действия его следует квалифицировать как покушение на умышленное убийство;

б) в том случае, когда лицо, причиняя тяжкое телесное повреждение, повлекшее за собой смерть потерпевшего, предвидело возможность такого результата и желало этого, его действия должны квалифицироваться как умышленное убийство;

в) если же, лицо, сознательно причиняя тяжкое телесное повреждение, не предвидело возможности наступления смерти, но должно было и могло ее предвидеть, эти действия виновного должны квалифицироваться как умышленное тяжкое телесное повреждение, повлекшее смерть потерпевшего.

12. Субъектом преступления данного вида является лицо, достигшее возраста 14 лет (ч. 2 ст. 21 УК).

13. В ч. 2 комм. ст. предусмотрен квалифицированный состав преступления, признаки которого в основном совпадает с квалифицирующими признаками умышленного убийства, указанными в ч. 2 ст. 101 УК (см. комм. к ст. 101 настоящего Кодекса). Мучениями в качестве самостоятельного способа причинения вреда здоровью считаются действия, причиняющие лицу физические страдания без признаков истязания, например, длительное лишения пищи, воды, тепла, помещение в иные особо вредоносные условия. Истязание – это причинение физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев либо иными систематическими насильственными действиями, связанными с причинением физической боли телу человека.

14. В ч. 3 комм. ст. предусмотрен особо квалифицированные виды преступления: совершенные при наличии признаков указанных в части 1 или части 2 комм. ст., еще и преступным сообществом либо повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего.

15. О понятии преступного сообщества см. комм. к ст. 33 настоящего Кодекса.

16. При определении содержания умысла виновного и отношения его к последствиям своих действий необходимо исходить из совокупности всех обстоятельств совершенного преступления и учитывать способ и орудия преступления, количество, характер и локализацию ранений (например, в жизненно важные органы человека), причины прекращения преступных действий виновного, предшествующее преступлению поведение его и потерпевшего, их взаимоотношения.

17. При рассмотрении дел о тяжких телесных повреждениях необходимо отграничивать умышленные тяжкие телесные повреждения, повлекшие смерть потерпевшего, от умышленных убийств:

а) при доказанности умысла виновного на причинение смерти, в тех случаях, когда смерть не наступила по обстоятельствами, не зависящим от воли виновного, действия его следует квалифицировать как покушение на умышленное убийство;

б) в том случае, когда лицо, причиняя тяжкое телесное повреждение, повлекшее за собой смерть потерпевшего, предвидело возможность такого результата и желало этого, его действия должны квалифицироваться как умышленное убийство;

в) если же, лицо, сознательно причиняя тяжкое телесное повреждение, не предвидело возможности наступления смерти, но должно было и могло ее предвидеть, эти действия виновного должны квалифицироваться как умышленное тяжкое телесное повреждение, повлекшее смерть потерпевшего (п. 3 Постановления Пленума Верховного суда Туркменистана от 19 апреля 1991 г. № 1 "О судебной практике по делам об умышленных тяжких телесных повреждениях").

18. Решая вопросы правильности квалификации действий виновных по совокупности с другими видами преступлений против личности, необходимо иметь в виду следующее:

а) когда умышленные тяжкие телесные повреждения причинены из хулиганских побуждений, такие преступления должны квалифицироваться по совокупности с хулиганством;

б) В том случае, когда тяжкое телесное повреждение причинено при нападении с целью завладения имуществом, то такие действия подлежат квалификации только по п. «в» ч. 4 ст. 231 (Разбой) УК. Если же при совершении разбоя тяжкие телесные повреждения повлекли смерть потерпевшего, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений (ч. 3 ст. 107 и п. «в» ч. 4 ст. 231 УК).

В) Если же тяжкие телесные повреждения повлекли смерть потерпевшего, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений (ст.ст. 107 ч. 3 и

231 ч.4 п. «в» УК Туркменистана). См. п. 4 Постановления Пленума Верховного суда Туркменистана от 19 апреля 1991 г. № 1.

Статья 108. Умышленное причинение вреда здоровью средней тяжести

(1) Умышленное причинение телесного повреждения либо иного вреда здоровью, не опасного для жизни и не повлекшего последствий, предусмотренных статьёй 107 настоящего Кодекса, но вызвавших длительное расстройство здоровья или значительную стойкую утрату общей трудоспособности менее чем на одну треть,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, если оно совершено:

а) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;

б) в отношении двух или более лиц;

в) в отношении лица или его близких в связи с выполнением данным лицом своего служебного или общественного долга;

г) двумя или более лицами без предварительного сговора либо группой лиц по предварительному сговору;

д) способом, носившим характер мучения или истязания;

е) из хулиганских побуждений;

ж) на почве социальной, национальной, расовой либо религиозной ненависти или вражды;

з) повторно,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

1. С объективной стороны состава преступления умышленное причинение вреда здоровью средней тяжести включает ряд негативных и позитивных признаков. Негативные признаки состава преступления: вред не опасен для жизни, и одновременно не повлек последствий, названных в ст. 107 УК; позитивные признаки: длительное расстройство здоровья, либо значительная стойкая утрата общей трудоспособности менее чем на одну треть.

2. Длительное расстройство здоровья — это временная утрата общей трудоспособности продолжительностью свыше трех недель (более 21 дня), под значительной стойкой утратой трудоспособности менее чем на одну треть понимается стойкая утрата трудоспособности от 10 до 30%. Например, вреду средней тяжести может иметь место при переломах мелких костей, вывихах мелких суставов, потере большого пальца руки, удалении части почки и т.д.

3. Квалифицирующие признаки преступления данного вида полностью идентичны тем, которые предусмотрены для причинения тяжкого вреда здоровью, предусмотренному ст. 107 настоящего Кодекса.

4. Преступления, предусмотренные частями 1 и 2 комм. статьи, принадлежат к категории преступлений средней тяжести (ч. 3 ст. 11 УК).

Статья 109. Умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта

Умышленное причинение тяжкого или средней тяжести телесного повреждения либо иного вреда здоровью, совершенное в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта), вызванного насилием, издевательством или тяжким оскорблением со стороны потерпевшего, либо иными противозаконными или аморальными действиями (бездействием) потерпевшего, а равно длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в

связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. По признакам объективной и субъективной стороны состав данного преступления аналогичен преступлению, предусмотренному ст. 102 УК за тем исключением, что причиняется не смерть, а тяжкий или средней тяжести вред здоровью. Соответственно, объектом данного преступления является здоровье, а не жизнь человека.

2. Представляется, что с субъективной стороны данное преступление, как и любое преступление в состоянии аффекта, может быть совершено только с прямым умыслом (в т.ч. относительно определенным).

3. Неосторожное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта подлежит квалификации по ст. 115 УК (неосторожное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью).

4. В случае, когда от тяжкого вреда здоровью, причиненного в состоянии аффекта, в дальнейшем наступила смерть пострадавшего, не охватываемая умыслом субъекта, т.е. когда смерть причинена по неосторожности, содеянное должно быть квалифицировано по совокупности ст. 109 (умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта) и ст. 105 УК (причинение смерти по неосторожности).

5. Преступление относится к категории небольшой тяжести, причем при установлении санкции за совершение данного преступления законодателем не делается различия между причинением в состоянии аффекта тяжкого и средней тяжести вреда здоровью, что, на наш взгляд, не вполне справедливо. Однако этот недостаток может восполняться судом при вынесении приговора и назначении наказания.

Статья 110. Умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны либо при задержании лица, совершившего преступление

(1) Умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, совершённое при превышении пределов необходимой обороны, наказывается исправительными работами на срок до одного года или лишением свободы на срок до одного года.

(2) Умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью лица, совершившего преступление, при превышении мер, необходимых для его задержания,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. По признакам объективной и субъективной стороны состав данного преступления аналогичен преступлению, предусмотренному ст. 103 УК (Убийство при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление). за тем исключением, что причиняется не смерть, а тяжкий или средней тяжести вред здоровью. Соответственно, объектом данного преступления является здоровье, а не жизнь человека.

2. Субъективная сторона данного преступления предполагает только прямой или косвенный умысел, распространяющийся не только на само действие, но и его последствия. Поэтому если при превышении пределов необходимой обороны либо при задержании лица, совершившего преступление, причинен тяжкий или средней тяжести вред здоровью *по неосторожности* уголовная ответственность не наступает. Если же

тяжкий вред здоровью, причиненный умышленно, повлек по неосторожности смерть нападавшего или задерживаемого лица, содеянное должно быть квалифицировано лишь по данной статье, т.к. неосторожное причинение смерти при превышении указанных мер уголовно ненаказуемо (по смыслу ст. 103 УК преступлением является только умышленное причинение смерти при превышении названных мер).

3. Если лицу, совершившему преступление, при превышении пределов необходимой обороны или мер, необходимых для его задержания, был причинен вред меньший, чем это предусмотрено в комм. ст., действия субъекта состава преступления не образуют.

Статья 111. Умышленное причинение легкого вреда здоровью

Умышленное причинение телесного повреждения либо иного вреда здоровью, повлекшее за собой кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности,

наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года или лишением свободы на срок до шести месяцев.

1. Объективная сторона данного преступления предполагает альтернативу: а) кратковременное расстройство здоровья или б) незначительная стойкая утрата общей трудоспособности. Наличие каждого (только одного либо обоих одновременно) из этих признаков достаточно для квалификации по данной статье.

2. Кратковременным расстройством здоровья обычно признается временная утрата трудоспособности продолжительностью не свыше трех недель (21 дня). Что касается незначительной стойкой утраты общей трудоспособности, то под ней понимается стойкая утрата общей трудоспособности до 5%.

3. С субъективной стороны данное преступление может быть совершено с умыслом: прямым либо косвенным.

4. Причинение легкого вреда здоровью по неосторожности преступлением не является.

5. Причинение легкого вреда здоровью в состоянии аффекта, не влияет на изменение квалификации, и она осуществляется по данной же статье с учетом судом смягчающего обстоятельства — противоправность или аморальность действий потерпевшего, явившихся поводом для совершения преступления (п. "к" ч. 1 ст. 57 УК).

Статья 112. Побой

Нанесение побоев или совершение иных насильственных действий, причинивших физическую боль, но не повлекших последствий, предусмотренных статьей 111 настоящего Кодекса,

наказывается штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

1. Объект данного преступления – не столько здоровье, сколько телесная неприкосновенность личности. То есть по своему объекту данное преступление выходит за пределы главы 16 УПК (Преступления против жизни и здоровья), но остается в рамках родового объекта Раздела VII (Преступления против личности).

2. С объективной стороны данная статья также формулирует преступление шире, чем можно понять из ее названия. Помимо, собственно, нанесения побоев преступлением, согласно ей, еще может быть и совершение иных насильственных действий, причиняющих именно физическую боль. Признак насильственности, характерный как для побоев, так и для иных действий, указанных в данной статье, означает, что физическая боль причиняется лицу не с его согласия (выраженного или

молчаливого). Если, например, удары, причиняющие физическую боль, наносятся в ходе спортивных состязаний, это не является преступлением, т.к. в силу общеизвестного факта предполагается, что их участники заранее согласны на такой исход.

3. Из буквального толкования диспозиции данной статьи, на первый взгляд, можно было бы сделать вывод, что такие признаки, как причинение физической боли и отсутствие последствий, предусмотренных статьей 111 УК (т.е. кратковременное расстройство здоровья или незначительная стойкая утрата общей трудоспособности), относятся только к иным насильственным действиям, а не к побоям. Однако такое понимание было бы неправильным. Оба указанных признака одинаково относятся как к побоям, так и к иным насильственным действиям, поскольку причинение физической боли насильственными действиями является сущностью побоев. Различие их состоит в том, что побои – это многократное нанесение ударов, причиняющих человеку физическую боль, иные же насильственные действия причиняют боль другим способом (щипки, сжимание частей тела, выкручивание рук, вырывание волос и т.п.).

4. Побои могут как оставить следы на теле пострадавшего (ссадины, царапины, кровоподтеки), так и не иметь таких последствий. Если все же повреждения имели место, они не рассматриваются как вред здоровью, соответственно, не подлежат определению и их тяжести.

5. В случае, если побои имеют своим следствием причинение здоровью вреда той или иной степени тяжести (легкого, средней тяжести, тяжкого), то квалификация производится по статье о причинении вреда здоровью соответствующей тяжести (ст. ст. 107-111 УК).

6. Побои как самостоятельный вид преступления необходимо отличать от другого вида преступления – истязания, если последнее совершается таким способом, как систематическое нанесение побоев (ст. 113 УК). При истязании указанным способом побои (т.е. каждый раз многократное нанесение ударов) причиняются к тому же систематически, т.е. не менее 3-х раз, причем все они должны быть объединены одним умыслом. Поэтому истязание является более опасным преступлением, чем нанесение побоев и карается строже.

7. Побои могут наноситься только с прямым умыслом, когда субъект осознает что наносит удары или совершает иные насильственные действия, сознает их общественную опасность, предвидит возможность или неизбежность того, что ими лицу причиняется физическая боль, и в то же время желает этого.

Статья 113. Истязание

(1) Причинение физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев либо иным насильственным способом, если это не повлекло последствий, предусмотренных статьями 107 и 108 настоящего Кодекса,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, если они совершены:

а) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;

б) в отношении лица или его близких в связи с выполнением данным лицом своего служебного или общественного долга;

в) в отношении несовершеннолетнего или лица, заведомо для виновного находившегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного, а равно лица, похищенного либо захваченного в качестве заложника;

г) двумя или более лицами без предварительного сговора либо группой лиц по предварительному сговору;

д) путём пытки;

**е) на почве социальной, национальной, расовой либо религиозной ненависти или вражды,
наказываются лишением свободы на срок от трёх до семи лет.**

1. Истязание – это причинение физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев либо иным насильственным способом, если это не повлекло последствий, предусмотренных статьями 107 и 108 УК, т.е. умышленного причинения тяжкого вреда здоровью или средней тяжести. В случае причинения в ходе истязания тяжкого или средней тяжести вреда здоровью деяние должно квалифицироваться по ст.ст. 107 или 108 УК

2. В отличие от побоев (ст. 112 УК) при истязании путем систематического нанесения побоев (т.е. многократное нанесение ударов) последние причиняются систематически, т.е. не менее 3-х раз, причем все они должны быть объединены одним умыслом. Когда побои наносились потерпевшему при отсутствии объединяющего их единого умысла, преступление не может рассматриваться как истязание, а представляет собой реальную совокупность преступления (побоев), предусмотренных ст. 112 УК.

3. Помимо систематического нанесения побоев способами истязания могут быть и другие действия, влекущие многократное либо длительное причинение потерпевшему физических страданий (причинение ожогов, пропускание через тело человека электрического тока, лишение доступа к воздуху и т.д.).

4. Многие из квалифицирующих признаков ч. 2 данной статьи идентичны квалифицирующим признакам причинения тяжкого или средней тяжести вреда здоровью (ч. 2 ст. 107 и ч. 2 ст. 108 УК). В п. "в" ч. 2 комм. ст. установлено такой квалифицирующий признак, как совершение истязания в отношении несовершеннолетнего или лица, заведомо для виновного находившегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного, а равно лица, похищенного либо захваченного в качестве заложника.

5. В п. "д" ч. 2 дан другой важный признак – "с применением пытки". Понятие пытки содержится в ст. 1 (1) Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, принятой в 1984 г., к которой Туркменистан присоединился 25 июня 1999 г. Согласно этой Конвенции "пытка" означает любое действие, вызывающее *сильную боль или страдание (физическое или моральное)*, намеренно предпринимаемое в отношении физического лица с целью получения от него или третьего лица *необходимой информации или признания, наказания его или третьего лица за совершенные действия или предполагаемые действия, запугивание его или третьего лица или совершение каких-либо дискриминационных действий* с ведома какого-либо должностного лица или непосредственно с участием представителей властей. К данному понятию не могут быть отнесены боли или страдания, вызванные применением законных санкций.

Статья 114. Жестокое обращение с лицом, находящимся в зависимом положении или беспомощном состоянии

(1) Жестокое обращение с лицом, находящимся в зависимом положении либо в беспомощном состоянии в силу болезни, инвалидности или преклонного возраста,

наказывается исправительными работами на срок до одного года или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) То же деяние, если оно повлекло по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия,

наказывается лишением свободы на срок до четырёх лет.

1. Объектом данного преступления является личность потерпевшего, ее телесная и психическая неприкосновенность, в то время как его жизнь и здоровье — лишь факультативный объект преступления по ч. 2 данной статьи.

2. Жестокое обращение может быть охарактеризовано как безжалостное, и (или) грубое поведение, причиняющее потерпевшему физические и душевные страдания (побои, истязания, принуждение к тяжелой бессмысленной работе, отказ в воде и пище, медицинской помощи, длительное лишение сна, помещение в тесное, душное, сырое, холодное или, наоборот, излишне теплое помещение в течении долгого времени, содержание в клетке, на цепи, унижения, издевательства и т.д.). Жестокое обращение для целей настоящей статьи не должно быть единичным и случайным актом жестокости, а являться именно "обращением", т.е. совокупностью целенаправленных продолжаемых действий виновного.

3. Жестокое обращение может совершаться как в виде действия, так и бездействия (отказ в пище, медицинской помощи и т.п.). Бездействие является преступлением лишь тогда, когда на виновном лежала обязанность заботиться о пострадавшем.

4. Преступление, предусмотренное не только ч. 2, но ч. 1 комм. ст. имеет, на наш взгляд, не формальный, а материальный состав, т.к. жестокое обращение по определению *причиняет потерпевшему страдания*, т.е. всегда имеет место моральный вред ("страдание"), вызываемый физической болью или психическим воздействием, в неявной форме охватываемый составом данного преступления. Поэтому оно является оконченным только в том случае, когда от актов жестокого обращения потерпевший реально испытал страдания. Отсутствие моральных страданий у лица, в отношении которого совершались акты насилия (например, ввиду слабоумия), по нашему мнению, не предполагает квалификации по данной статье, хотя не исключает квалификации по другим составам (побои, хулиганство и т.д.).

Если жестокое обращение повлекло причинение пострадавшему смерти или вреда здоровью, то квалификация по ч. 1 (а при наличии умысла на наступление этих последствий — и по ч. 2) комм. ст. невозможна. При этом действия виновного в зависимости от наступивших последствий следует квалифицировать по ст.ст. 101-104, 107-111 УК.

Когда виновный имел умысел на причинение пострадавшему путем жестокого с ним обращения (побои, истязания) смерти, то такое преступление квалифицируется как умышленное убийство, совершённое с особой жестокостью (п. "е" ч. 2 ст. 101 УК), т.к. жестокость, приведшая к гибели человека всегда является особенной.

Если жестокое обращение повлекло за собой самоубийство самого пострадавшего лица, либо его близких, это деяние квалифицируется по ч. 2 или ч. 3 ст. 106 УК (доведение до самоубийства путем жестокого обращения).

6. Пострадавшим (потерпевшим) от данного преступления может быть только специальный субъект — лицо, находящееся от виновного в зависимом положении (например, в силу семейных, трудовых или иных служебных отношений, наличия денежного долга, наркотической зависимости и др.) либо в беспомощном состоянии в силу болезни, инвалидности или преклонного возраста.

7. С субъективной стороны преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., может быть только умышленным, причем умысел здесь может быть не только прямой, но и косвенный. Последний имеет место, когда виновный не желает причинения лицу особых страданий (выступающих здесь, в сущности, в качестве вредных последствий деяния) либо относится к ним безразлично, но, преследуя какие-то свои особые цели, сознательно их допускает: например, длительно лишая потерпевшего пищи (рассуждая примерно так: "Это, наверное, жестоко — лишать его пищи, но еды на двоих не хватает, а мне, честно говоря, все равно, что он чувствует"); проводя медицинские опыты над людьми и т.п.

8. Жестокое обращение, повлекшее смерть человека или иные тяжкие последствия (ч. 2 комм. ст.), будучи составным (сложным) преступлением по

отношению к этим последствиям совершается с неосторожной формой вины, а к самому жестокому обращению – с прямым или косвенным умыслом.

Статья 115. Неосторожное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью

(1) Неосторожное причинение тяжкого вреда здоровью, наказывается штрафом в размере от двадцати до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Неосторожное причинение вреда здоровью средней тяжести, наказывается штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

1. Признаки объективной стороны причинения тяжкого вреда здоровью даны в ч. 1 ст. 107 УК, средней тяжести — в ч. 1 ст. 108 УК. Вина может иметь как форму небрежности, так и самонадеянности (ст. 28 УК). Причинение по неосторожности легкого вреда здоровью преступлением не является.

2. Причинение по неосторожности тяжкого или средней тяжести вреда здоровью отличается от невиновного причинения вреда здоровью, (т.н. случая, или казуса). Последний имеет место, если лицо не предвидело возможности наступления этого вреда и с учетом обстоятельств дела не должно было или не могло его предвидеть (ст. 28 УК).

3. Если причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности имело своим конечным результатом смерть потерпевшего (также по неосторожности), то оно квалифицируется в целом как причинение смерти по неосторожности (ст. 105 УК).

Статья 116. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, если имелись основания опасаться осуществления этой угрозы, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. С объективной стороны угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью может осуществляться в различной форме: лично, по почте или телефону, характерными жестами, демонстративным показом оружия и т.д. Угроза состоит в проявлении намерения лишить потерпевшего жизни либо причинить его здоровью тяжкий вред. Необходимо, однако, чтобы у потерпевшего были реальные основания опасаться ее осуществления. Реальность угрозы определяется с учетом всех обстоятельств дела: времени и места события, характера и формы выражения угрозы, в т.ч. наличия или отсутствия у виновного оружия; количества участников события со стороны виновного и со стороны потерпевшего, объективного соотношения их сил, возможностей получения помощи со стороны правоохранительных органов и иных лиц; обстоятельств, характеризующих личность виновного, его предшествующего поведения и т.д.

2. Данное преступление имеет формальный состав, т.е. оно окончено уже с момента внешнего выражения виновным своей угрозы, при этом наступления конкретного вреда для квалификации по комм. ст. не требуется.

3. Когда субъект не просто высказывает угрозу убийством или причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, а совершает какие-либо конкретные действия, направленные на ее реальное осуществление, и угроза и сами действия в совокупности подлежат квалификации либо как приготовление к убийству или

умышленному причинению тяжкого вреда здоровью, либо как покушение на совершение этих преступлений.

4. С субъективной стороны данное преступление совершается с прямым умыслом, когда субъект сознает, что высказывает угрозу, что она может быть воспринята потерпевшим как реальная, и желает этого. Квалификация по данной статье, на наш взгляд, должна иметь место лишь тогда, когда виновный не собирался приводить свою угрозу в действие *немедленно*. При этом важно установить, имел ли место разрыв во времени между угрозой и убийством или причинением тяжкого вреда здоровью. Если за угрозой сразу же последовали действия, направленные на лишение пострадавшего жизни или причинение тяжкого вреда его здоровью, сама по себе угроза является частью события соответствующего преступления (убийства, причинения тяжкого вреда здоровью) и не подлежит самостоятельной квалификации по совокупности с такими статьями, как 101-103, 107, 109 УК. При наличии значительного разрыва во времени между угрозой и, например, убийством, эти преступления могут квалифицироваться по совокупности, даже если они были проявлением единого умысла, поскольку если объекты убийства или причинением тяжкого вреда здоровью и угрозы этими действиями разные. В первых двух случаях объектом являются жизнь или здоровье человека, тогда как объект угрозы иной – это спокойствие и нормальное психологическое состояние личности и ее близких ввиду создания для них путем выражения такой угрозы тревожной обстановки, страха, наступления депрессии и т.д.

5. Действительные мотивы, по которым была сделана угроза, могут быть различными: желание запугать потерпевшего, ускорить возврат долга и т.д. Однако если такая угроза является способом совершения другого равного или превышающего угрозу по степени своей общественной опасности и наказуемости преступления (разбоя, вымогательства, изнасилования и др.), преступление должно квалифицироваться по соответствующей статье УК, а не по данной статье.

Если же угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью была выражена после изнасилования или совершения насильственных действий сексуального характера, например, для того, чтобы потерпевшее лицо не сообщило кому-либо о содеянном, действия виновного надлежит квалифицировать дополнительно и по ст. 116 УК, если имелись основания опасаться осуществления этой угрозы.

6. Угроза может быть направлена против специального субъекта (потерпевшего), при этом оно, как правило, квалифицируется как преступление против правосудия, порядка управления, или прохождения воинской службы (ст.ст. 190, ч. 1 ст. 211, 338 УК и др.). Вместе с тем, если угроза — в т.ч. убийством или причинением вреда здоровью — является частью объективной стороны состава другого преступления, она иногда может квалифицироваться с ним по идеальной совокупности преступлений. Это имеет место в случаях, когда санкция соответствующей статьи УК, предусматривающей ответственность за другое преступление, по своему верхнему пределу меньше санкции комм. статьи. Так, например, простое хулиганство (ч. 1 ст.279 УК) может сопровождаться сопровождающееся не только применением насилия, но и угрозой его применения (в т.ч. угрозой убийством и т.д.). Санкция этой нормы не превышает 1 года лишения свободы, тогда как санкция комментируемой ст. 116 УК предусматривает возможность лишения свободы на срок до 2-х лет. Следовательно, данные преступления должны квалифицироваться по совокупности ст.ст. 116 и ч. 1 ст. 279 УК.

Статья 117. Заражение венерической болезнью

(1) Заражение другого лица венерической болезнью лицом, знавшим о наличии у него этой болезни,

наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) То же деяние, совершённое в отношении двух или более лиц либо несовершеннолетнего, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Субъектом данного преступления является лицо, у которого имеется какое-либо венерическое заболевание (сифилис, гонорея, триппер, мягкий шанкр, донованоз, мягкий шанкр и др.), и достоверно знающее о наличии у него этой болезни.

2. Способ заражения может быть любым: половое сношение, иные действия сексуального характера, сознательное нарушение правил личной гигиены и др. Данный состав преступления является материальным, т.е. преступление окончено, когда у потерпевшего в результате действий или бездействия (например, несоблюдения правил гигиены) виновного начинается венерическое заболевание.

3. С субъективной стороны данное преступление совершается при наличии прямого или косвенного умысла, когда виновный сознает, что своими действиями или бездействием может заразить другое лицо венерической болезнью и желает этого или хотя и не желает, но сознательно допускает либо относится к этому последствию безразлично.

4. В ч. 2 комм. ст. предусматривается квалифицированный вид данного преступления: 1) деяние, совершенное в отношении двух или более лиц; 2) в отношении несовершеннолетнего. При этом умысел виновного должен охватывать и наличие этих обстоятельств.

Статья 118. Злостное уклонение от лечения венерической болезни

Уклонение от лечения венерической болезни, продолжаемое после предупреждения, сделанного органом или учреждением здравоохранения, наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

1. Объективная сторона данного преступления состоит в делящемся преступном состоянии — злостном уклонении от лечения заболеванием, т.е. действиях (бездействии) виновного, направленных на избежание привлечения к лечению имеющегося у него венерического заболевания. Формы такого уклонения могут быть различными: неявка по вызовам органа или учреждения здравоохранения, выезд в другой город или страну, побег из лечебного учреждения и т.д. Особым необходимым признаком уклонения («злостность») является то, что оно должно состояться после предупреждения, сделанного данному лицу органом или учреждением здравоохранения. Таким образом, уклонение от лечения начинается до поступления предупреждения по поводу такого уклонения и продолжается после него.

2. Предупреждение органом или учреждением здравоохранения должно быть официальным, в виде письменного вызова для лечения с обязательным указанием о месте и времени явки для организации лечения, а также о возможных последствиях уклонения в виде юридической (административно-правовой или уголовной) ответственности. Важно, чтобы было доказано, что лицо было фактически извещено о таком предупреждении и его содержании, при этом расписка лица в получении предупреждения является лишь одним из возможных доказательств такого извещения. Кроме того, оно может быть подтверждено свидетельскими показаниями, служебными документами сотрудников полиции (рапорт и т.п.), перепиской, которую вело данное лицо с органом или учреждением здравоохранения и т.д.

3. Данное преступление окончено составом преступления (т.е. когда реализованы все признаки состава преступления) в момент, когда после сделанного ему предупреждения виновный в разумные сроки (т.е. так быстро, как это практически было для него возможно) не отправился на предписанное ему лечение или не

согласовал свою явку для лечения с указанным органом или учреждением здравоохранения.

Вместе с тем данное преступление относится к категории длящихся, поэтому оно окончено (как преступление) с момента прекращения совершения деяния (явки на лечение) либо момента наступления события, препятствующего его продолжению (ч. 2 ст. 15 УК), например, когда лицо задержано в качестве подозреваемого в совершении данного преступления.

4. Субъектом данного преступления является лицо в возрасте от 16 лет или старше, страдающее венерическим заболеванием (сифилис, гонорея, триппер, мягкий шанкр, мягкий шанкр и др.).

5. Субъективная сторона преступления как всякого умышленного преступления с формальным составом состоит в прямом умысле. Субъект сознает, что страдает венерическим заболеванием, что уклоняется от его лечения, что ему было сделано официальное предупреждение, и желает продолжать уклонение. Мотивы уклонения для квалификации несущественны, однако могут быть учтены судом при вынесении приговора и назначении наказания.

6. Данное деяние относится к категории преступлений небольшой тяжести (ч. 2 ст. 11 УК).

Статья 119. Заражение заболеванием СПИД

(1) Заведомое поставление другого лица в опасность заражения заболеванием СПИД,

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) Заражение другого лица заболеванием СПИД лицом, знавшим о наличии у него этой болезни,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

(3) Деяния, предусмотренные частью второй настоящей статьи, совершённые в отношении двух или более лиц либо несовершеннолетнего,

наказываются лишением свободы на срок до восьми лет.

(4) Заражение другого лица заболеванием СПИД вследствие ненадлежащего выполнения медицинским или фармацевтическим работником своих профессиональных обязанностей,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Согласно ст. 7 Закона Туркменистана "О профилактике заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекция)" ВИЧ-инфицированные лица подлежат медицинскому профилактическому наблюдению в порядке, устанавливаемом Министерством здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана.

2. Следует отметить, что название данной статьи не вполне соответствует содержанию ее части первой. Следует различать заражение ВИЧ-инфекцией и вызываемое ей заболевание СПИД (синдром приобретенного иммунодефицита), которое может возникать не сразу после попадания в организм человека ВИЧ-инфекции, а в течение определенного времени (обычно, от одного года до пяти); некоторые же из людей, получивших этот вирус, вообще не заражаются СПИДом. В крови у потерпевшего может находиться ВИЧ-инфекция, что ставит его в опасность заболевания СПИДом, но самого заражения этой болезнью может и не быть.

Следовательно, фактически, в ч. 1 комм. ст. речь идет лишь об опасности заражения другого лица ВИЧ-инфекцией, что, в свою очередь, ставит потерпевшего в опасность развития у него заболевания СПИД, но отнюдь не об уже состоявшемся заражении заболеванием СПИД, что находится за рамками предусмотренного ч. 1 комм. ст. состава.

О состоявшемся заражении говорится только в последующих частях этой статьи (со 2 по 4).

3. Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., имеет формальный состав. Для окончания преступления здесь требуется лишь создания виновным реальной возможности заражения другого лица СПИДом. Преступление считается оконченным с момента, когда потерпевший был поставлен в опасность заражения вирусом иммунодефицита. При этом не обязательно даже, чтобы в крови пострадавшего обнаружилась ВИЧ-инфекция — достаточно создания для этого таких условий, в которых опасность проникновения вируса была бы реальной.

Преступления, названные в ч.ч. 2 и 3 комм. ст., обладают материальными составами. По буквальному смыслу закона эти преступления являются оконченными, только тогда, когда заражение СПИДом уже состоялось, т.е. проникшая в кровь потерпевшего ВИЧ-инфекция привела к появлению синдрома приобретенного иммунодефицита, что может, как отмечалось выше, потребовать достаточно длительного промежутка времени (от года до пяти). Вместе с тем и общественная опасность такого, состоявшегося заражения СПИДом значительно более велика, чем просто создание угрозы заражения, что отражается в различии санкций ч. 1 и ч.ч. 2 и 3 комм. статьи.

4. Заражение другого лица заболеванием СПИД вследствие ненадлежащего выполнения медицинским или фармацевтическим работником своих профессиональных обязанностей (ч. 4 комм. ст.) с объективной стороны состава преступления предполагает отступление работника от определенных профессиональных требований, которые установлены для проведения лечебно-профилактических и фармацевтических действий и мероприятий, связанных с ВИЧ-инфекцией или заболеванием СПИД, соответствующими правовыми нормами (например, законами о медицинском или фармацевтическом обслуживании, ведомственными приказами, инструкциями, распоряжениями и т.д.) либо устоявшимися стандартами медицинской и фармацевтической деятельности, т.е., практически, теми требованиями специальности, которые входят в утвержденные в установленном порядке программы подготовки или переподготовки и (или) необходимого повышения квалификации данных медицинских или фармацевтических работников в соответствующих учреждениях профессионального образования. Вместе с тем в ч. 4 комм. ст. говорится о более узком по сравнению с понятием специальности понятии — профессиональных обязанностях. Поэтому субъектом преступления, предусмотренного в ч. 4 комм. ст., являются лишь те медицинские и фармацевтические работники, чья профессиональная деятельность непосредственно связана или может быть связана с получением или хранением донорской крови, с лечением либо обслуживанием инфицированных вирусом иммунодефицита или больных СПИДом.

5. Объективная сторона преступления, предусмотренного в ч. 1 комм. ст., состоит в заведомом поставлении лицом, которое заражено ВИЧ-инфекцией, другого, не зараженного еще лица, в опасность такого заражения. Способ заражения может быть любой: полового сношение, использование общего шприца при употреблении наркотиков, сдача донорской крови лицом, у которого имеется ВИЧ-инфекция и др. При этом получение согласия потерпевшего на общение с вирусоносителем не исключает уголовной ответственности последнего.

6. Непосредственным объектом преступлений, предусмотренных комм. ст., служат безопасность жизни и здоровья человека.

7. С субъективной стороны преступление, названное в ч. 1 комм. ст. требует только прямого умысла, поскольку виновный, достоверно зная о своем заражении, осознает, что совершает действия, которые могут вызвать передачу инфекции к другому лицу, и желает совершить такие действия.

Однако поскольку преступления, названные в ч.ч. 2 и 3 данной статьи, являются преступлениями с материальным составом, они могут совершаться не только с прямым, но также и с косвенным умыслом либо по неосторожности. При косвенном

умысле виновный сознает, что создает реальную возможность заражения другого лица ВИЧ-инфекцией, но сознательно допускает, хотя и не желает этого (не ставит перед собой такой цели) либо безразлично относится к возможным последствиям.

При неосторожном заражении виновный, зная о наличии у него СПИДа, легкомысленно рассчитывает на предотвращения вредных последствий (например, благодаря использованию контрацептива), но этот расчет оказывается неосновательным (преступная самонадеянность). На наш взгляд, по ч.ч. 2-3 комм. ст. не исключается и неосторожная вина в виде преступной небрежности, когда лицо, хотя и знает о том, что у него СПИД, не осознает опасности своего поведения, хотя может и должно его осознавать, например, ошибочно полагая, что ВИЧ-инфекция не может передаваться бытовым путем (через слюну, другие выделения).

Часть 4 комм. ст. предполагает исключительно неосторожную форму вины (как в форме небрежности, так и самонадеянности) специального субъекта — медицинского или фармацевтического работника.

8. Квалифицирующими признаками обладают преступления, предусмотренные ч. 3 комм. ст., а именно, заражение другого лица заболеванием СПИД лицом, знавшим о наличии у него этой болезни, совершённое в отношении двух или более лиц либо несовершеннолетнего.

Статья 120. Незаконное производство аборта

(1) Производство аборта лицом, имеющим высшее медицинское образование соответствующего профиля, вне больницы или другого лечебного заведения или в лечебном заведении, но без законного основания,

наказывается штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(2) Производство аборта лицом, не имеющим высшего медицинского образования соответствующего профиля,

наказывается штрафом в размере от десяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок от одного года до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые повторно,

наказываются лишением свободы на срок до трёх лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(4) Деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей настоящей статьи, если они по неосторожности повлекли смерть потерпевшей либо причинение тяжкого или средней тяжести вреда её здоровью,

наказываются лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Абортом называется искусственное прерывание беременности. В соответствии со ст. 32 Закона Туркменистана "Об охране здоровья граждан" (новая редакция) от 25 октября 2005 года искусственное прерывание беременности проводится по желанию женщины при сроке беременности до 12 недель, по социальным показаниям - при сроке беременности до 28 недель, а при наличии медицинских показаний и согласии женщины – независимо от срока беременности. Искусственное прерывание беременности проводится в медицинских учреждениях, получивших лицензию на указанный вид деятельности, врачами, имеющими специальную подготовку. Перечень

медицинских и социальных показаний для искусственного прерывания беременности определяется и утверждается Министерством здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана

Аборт может быть на правомерным при соблюдении указанных выше условий, либо незаконным; под ним понимается искусственное прерывание беременности, когда оно производится в их нарушение, вне лицензированного медицинского учреждения; лицом, не имеющим высшего медицинского образования соответствующего профиля (акушер-гинеколог), либо при наличии противопоказаний для аборта.

2. Объект данного преступления — здоровье женщины, находящейся в состоянии беременности.

3. С объективной стороны данное преступление заключается в совершении противоправных действий, направленных на прерывание беременности, или, иначе говоря, удаление плода из утроба женщины.

Данное преступление ("...производство аборта") считается оконченным, когда беременность была прервана искусственным образом, независимо от конкретного способа ее прерывания.

4. Если прерывание беременности произошло против воли беременной женщины, то такое деяние должно квалифицироваться как умышленное или по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью (ч.1 ст. ст. 107, 115 УК).

5. С субъективной стороны данное преступление может быть совершено с прямым умыслом (ч.ч. 1- 3 комм. статьи), либо по неосторожности по отношению к наступившим последствиям — смерти женщины или причинению тяжкого или средней тяжести вреда её здоровью (ч. 4 комм. ст.).

6. Субъект преступления предусмотренного ч. 1 комм. ст. специальный субъект — это лицо, имеющее высшее медицинское образование соответствующего профиля (акушер-гинеколог), субъектом преступления, предусмотренного ч.2 комм. ст. — лицо, которое не имеет высшего медицинского образования соответствующего профиля, т.е. это может быть медик, в т.ч. и с высшим образованием, но не обладающий квалификацией акушера-гинеколога. Части 3 и 4 комм. ст. в качестве субъекта преступления предполагают обе названные категории лиц.

7. Согласно ч. 3 комм. ст. квалифицирующим признаком преступления является повторность, т.е. совершение двух или более преступлений, предусмотренных одной статьёй или частью статьи Особенной части настоящего Кодекса (см. комм. к ст. 17 настоящего Кодекса).

Статья 121. Неоказание помощи больному

(1) Неоказание помощи больному без уважительных причин лицом, обязанным её оказывать в соответствии с законом или специальным правилом, повлёкшее причинение вреда здоровью средней тяжести,

наказывается штрафом в размере от двадцати до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(2) То же деяние, если оно повлекло по неосторожности смерть больного либо причинение тяжкого вреда его здоровью,

наказывается лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Объект неоказания помощи больному – безопасность и здоровье личности. Под больным понимается лицо, которое нуждается в медицинской помощи и либо обратилось за ее оказанием либо проходило плановое обследование, либо которому медицинская помощь оказывается без его согласия, на основании ст. 28 Закона

Туркменистана "Об охране здоровья граждан", а также лицо, которое оказалось в ситуации, требующей экстренной медицинской помощи (например, при автомобильной аварии).

2. Объективная сторона данного преступления состоит из бездействия виновного (неоказания помощи больному), причинной связи с наступившим результатом — причинении здоровью потерпевшего вреда средней тяжести (ч.1) либо смерти больного или причинения тяжкого вреда его здоровью (ч. 2). Например, врачи "скорой помощи" отказали в госпитализации молодой девушке, у которой начался необъяснимый жар. Друзья заболевшей вызвали другую "скорую", но и в больнице пациентке никакой экстренной помощи не оказали, сказав, что она «пождет до утра». За ночь у девушки развился сепсис, и на следующий день она умерла.

Данное преступление имеет материальный состав и считается оконченным с момента наступления вредных последствий.

3. Комм. ст. устанавливает уголовную ответственность за неоказание помощи *больному*, причем не ограничивается требованием оказания только собственно медицинской помощи, но, используя в данной статье термин "помощь" без определения "медицинская", подразумевает, таким образом, оказание больным и других ее видов, если виновный был обязан ее оказывать в силу требований закона либо специальных правил, т.е. норм, установленных подзаконными нормативными актами (например, работники полиции, пожарной охраны обязаны принимать меры к вызову «скорой помощи» либо, если это затруднительно, к доставлению пострадавших в ближайшее лечебно-профилактическое учреждение или к врачу; водители, по чьей вине пострадали люди в дорожно-транспортном происшествии обязаны по возможности помочь пострадавшим, включая при необходимости доставку их в лечебно-профилактическое учреждение или к врачу и т.д.). Главное, чтобы помощь оказывалась именно больным, т.е. в данной статье потерпевший является специальным субъектом.

4. Медицинская помощь – это совокупность лечебных и профилактических мероприятий, проводимых при заболеваниях, травмах, беременности и родах, а также с целью предупреждения заболеваний и травм. Различают следующие уровни оказания медицинской помощи: первая (медицинская) помощь; первая доврачебная помощь; первая врачебная помощь; квалифицированная медицинская помощь; специализированная медицинская помощь.

Первую медицинскую помощь иногда называют также просто "первая помощь", что более точно, т.к. она может осуществляться людьми, не обязательно имеющими специальное медицинское образование, в т.ч. самим пострадавшим или другим лицом, находящимся поблизости. Она направлена на поддержание жизни пострадавшего (больного) и предупреждения развития осложнений травмы или остро возникшего заболевания и представляет собой комплекс срочных простейших мероприятий для спасения жизни человека и предупреждения осложнений при несчастном случае или внезапном заболевании, проводимых на месте происшествия.

Однако уголовная ответственность наступает за неоказание первой медицинской помощи, только если лицо обязано было её оказывать в соответствии с законом или специальным правилом (ч. 1 комм. ст.). Существует ряд нормативных актов, которые обязывают работников и служащих некоторых ведомств оказывать первую медицинскую помощь при состояниях, требующих срочного медицинского вмешательства. Прежде всего, это Законы "О полиции Туркменистана" (п. 26 ст. 9), "О внутренних войсках Туркменистана" (п. 4 ст. 14), «Об оперативно-розыскной деятельности», «О пожарной безопасности», Отдельной группой стоят нормативные акты, регламентирующие оказание первой медицинской помощи сотрудниками организаций и предприятий, не являющимися медицинскими работниками, в рамках производства. Так, например, работодатель обязан обеспечить принятие мер по предотвращению аварийных ситуаций, сохранению жизни и здоровья работников при возникновении таких ситуаций, в том числе по оказанию пострадавшим первой помощи.

Просто граждане вправе, но не обязаны оказывать первую помощь, если он по религиозным, половым, расовым или любым иным причинам не хочет этого делать.

Понятие "первая *доврачебная* помощь" не равнозначна понятию первой медицинской помощи и оказывается лишь теми лицами, которые имеют специальную подготовку по оказанию медицинской помощи. Это средний медицинский персонал (фельдшер, медицинская сестра) или провизор, фармацевт.

Квалифицированная медицинская помощь населению состоит из первичной медико-санитарной помощи, скорой медицинской помощи, специализированной медицинской помощи, лекарственной помощи, медико-социальной помощи, а также санаторно-курортной помощи (ст. 34 Закона Туркменистана "Об охране здоровья граждан").

Первичная медико-санитарная помощь обеспечивается лечебно-профилактическими учреждениями государственной системы здравоохранения и санитарно-эпидемиологической службой бесплатно. В оказании первичной медико-санитарной помощи также могут участвовать учреждения частного сектора здравоохранения. Перечень учреждений государственной системы здравоохранения, оказывающих гражданам первичную медико-санитарную помощь, а также объем и порядок оказания первичной медико-санитарной помощи устанавливаются Министерством здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана (ст. 35 Закона Туркменистана "Об охране здоровья граждан").

Скорая медицинская помощь оказывается специальной службой скорой медицинской помощи государственной системы здравоохранения, оснащенной специально оборудованным санитарным транспортом, в порядке, установленном Министерством здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана (ст. 36 Закона Туркменистана "Об охране здоровья граждан").

Специализированная медицинская помощь оказывается гражданам при заболеваниях, требующих специальных методов диагностики, лечения и использования сложных медицинских технологий. Виды, объем и стандарты качества специализированной медицинской помощи, оказываемой в учреждениях государственной системы здравоохранения, устанавливаются Министерством здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана (ст. 37 Закона Туркменистана "Об охране здоровья граждан").

Медико-социальная помощь оказывается медицинскими и другими работниками в учреждениях государственной системы здравоохранения и частного сектора здравоохранения при заболевании, утрате трудоспособности и в иных случаях гражданам предоставляется медико-социальная помощь, которая включает профилактическую, лечебно-диагностическую, реабилитационную, протезно-ортопедическую и другие виды помощи, а также меры социального характера по уходу за больными, нетрудоспособными и инвалидами, включая выплату пособия по временной нетрудоспособности и инвалидности (ст. 38 Закона Туркменистана "Об охране здоровья граждан").

Гражданам, страдающим заболеваниями, представляющими опасность для окружающих, и отдельными категориями заболеваний, медицинская помощь оказывается в предназначенных для этой цели учреждениях государственной системы здравоохранения. Перечень заболеваний, представляющих опасность для окружающих, и отдельных категорий заболеваний, а также перечень учреждений здравоохранения для оказания медицинской помощи таким больным, утверждаются Кабинетом министров Туркменистана. Виды, объем, а также порядок оказания медицинской помощи гражданам, страдающим заболеваниями, представляющими опасность для окружающих, и отдельными категориями заболеваний, устанавливаются Министерством здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана (ст. 39 Закона Туркменистана "Об охране здоровья граждан").

5. Медицинскую помощь больным обязаны оказывать работники здравоохранения. В соответствии со ст. 65 Закона Туркменистана "Об охране здоровья граждан" работники здравоохранения обязаны оказывать следующие виды

медицинской помощи в соответствии со своими служебными и профессиональными обязанностями:

- экстренную медицинскую помощь каждому человеку, независимо от каких-либо обстоятельств;

- первую неотложную медицинскую помощь в случае возникновения необходимости в ней, в том числе и вне лечебного учреждения,

Согласно ст. 54 Закона Туркменистана "Об охране здоровья граждан" право на занятие медицинской деятельностью в Туркменистане имеют:

1) лица, получившие высшее или среднее медицинское образование, имеющие диплом и специальное звание, а на занятие определенными видами медицинской деятельности, перечень которых устанавливается Министерством здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана, - имеющие, кроме указанных документов, лицензию.

2) Молодые специалисты, прошедшие в установленном порядке первичное усовершенствование (интернатуру) по своей специальности в течение двух лет работают и накапливающие опыт в государственных учреждениях здравоохранения, на предприятиях и в организациях под контролем ответственных специалистов.

3) Врачи в период прохождения специализации по освоению новой специальности в учреждениях государственной системы здравоохранения под контролем специалистов, ответственных за их профессиональную подготовку.

4) Студенты высших и средних медицинских учебных заведений, которые допускаются к участию в оказании медицинской помощи в соответствии с программами обучения под контролем медицинского персонала, несущего ответственность за их профессиональную подготовку, в порядке, устанавливаемом Министерством здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана.

5) Лица, не имеющие законченного высшего медицинского образования, могут быть допущены к работе в качестве среднего медицинского работника в порядке, устанавливаемом Министерством здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана.

6) Работники здравоохранения, допустившие перерыв в своей профессиональной деятельности более трёх лет, могут возобновить работу по своей специальности после переаттестации, проводимой в порядке и на условиях, определяемых ст. 61 указанного Закона.

Соответственно данные категории лиц обязаны (при соблюдении названных выше условий) оказывать больным медицинскую помощь.

При этом, если больной является пациентом в лечебно-профилактическом учреждении, где получает стационарную медицинскую помощь, обязанность оказывать ему плановую медицинскую помощь лежит, в первую очередь, на лечащем враче, который назначается по выбору пациента или руководителя лечебно-профилактического учреждения (его подразделения). Именно лечащий врач обязан организовать своевременное и квалифицированное обследование и лечение пациента, предоставлять информацию о состоянии его здоровья, по требованию больного (законного представителя), приглашать консультантов и созывать консилиум врачей-специалистов. Лечащий врач также выдает листок нетрудоспособности.

Лечащий врач может отказаться, по согласованию с соответствующим должностным лицом, от наблюдения и лечения пациента, только если это не угрожает жизни пациента и здоровью окружающих, в случае неоднократного несоблюдения пациентом предписаний врача или правил внутреннего распорядка лечебно-профилактического учреждения (ст. 58 Закона Туркменистана "Об охране здоровья граждан").

6. Неоказание работником здравоохранения помощи больному может состоять в различных видах бездействия: отказ прибыть по вызову или неприбытие либо неоправданно позднее прибытие, отказ принять больного в лечебном учреждении, отказ оказать первую медицинскую помощь и т.д. Ненадлежащее и некачественное оказание медицинской помощи не образует состава данного преступления. В таких

случаях деяние может квалифицироваться по другим статьям, предусматривающим ответственность за умышленное или неосторожное причинение вреда здоровью.

Кроме того, субъект данного преступления отвечает за неоказание только такого вида помощи, которую он должен был и мог оказать согласно своей квалификации.

7. Данный состав преступления материальный, он предусматривает вредные последствия в виде вреда здоровью средней тяжести (ч. 1 комм. ст.) либо тяжкого вреда здоровью либо смерти больного (ч. 2). Важно, однако, установить причинную связь бездействия субъекта и пострадавшего лица, поскольку если оказание помощи объективно не могло позволить избежать наступление последствий в виде вреда здоровью или смерти, ответственность согласно комм. ст. невозможна.

8. С субъективной стороны данный вид преступления, на наш взгляд, может совершаться в основном с неосторожной формой вины в виде самонадеянности или в форме умысла (прямого или косвенного), поскольку в силу специального характера субъекта данного преступления (это медицинский работник или иное лицо, в круг должностных профессиональных обязанностей которого входит оказание помощи больным), он, как правило, не может не осознавать общественную опасность и противоправность неоказания медицинской помощи больному. Совершение данного преступления с формой вины в виде небрежности весьма маловероятно, ибо общественная опасность оставления больного без оказания ему помощи для профессионала слишком очевидна, он не может ее не осознавать, что не совместимо с виной в виде небрежности, когда субъект не осознает общественной опасности своего деяния.

9. Однако могут иметь место обстоятельства, исключающие преступность деяния, предусмотренного данной статьей, как то: крайняя необходимость, физическое или психическое принуждение, исполнение приказа или распоряжения; непреодолимая сила (например, поломка или отсутствие транспорта, препятствующая своевременному доставлению больного, отсутствие или нехватка необходимого медицинского оборудования или лекарств, болезнь самого сотрудника, обязанного оказать помощь больному и т.д.),⁵³ а также, если лицо не могло их предотвратить вредные последствия в результате несоответствия его психофизиологических качеств экстремальным условиям или нервно-психологическим перегрузкам (см. комм. к ст. 30 настоящего Кодекса). Если в действиях субъекта имел место риск (ч. 3 ст. 41 УК), то следует иметь в виду, что он не может признаваться обоснованным, если заведомо был сопряжен с угрозой здоровью или жизни людей. Не являются извинительными причинами окончание рабочего времени, ведомственный или негосударственный характер лечебного учреждения и т.д.

10. Субъект данного вида преступления специальный. Это физическое вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста, которое обязано оказывать помощь больным в соответствии с законом или специальным правилом. Это могут быть не только врачи и другой медицинский персонал (см. о них: пункт 5 комментария к настоящей ст.), но и работники немедицинских специальностей (например, сотрудники полиции, пожарники и др.).

Статья 122. Ненадлежащее выполнение профессиональных обязанностей медицинским работником

⁵³ Непреодолимая сила исключает уголовную ответственность ввиду того, что субъект бездействовал в конкретной жизненной ситуации или не вел себя должным образом не по своей воле. Отсутствие же воли (или ее дефицита) исключает уголовную ответственность, ибо любое деяние, в т.ч. преступное, есть волевой акт. Соответственно, при отсутствии воли нет и деяния (в этом случае можно говорить лишь о некоем событии). Однако понятие непреодолимой силы не абсолютно — его значение определяется конкретной ситуацией. Так, например, пожар является непреодолимой силой для врача, ввиду чего он не может быть привлечен к уголовной ответственности, например, за оставление без первой медицинской помощи лица, находящегося в горящем помещении. Однако для профессионального пожарного, находящегося при исполнении своих обязанностей, это обстоятельство не может исключать ответственности, если он, вопреки долгу службы, оставил без необходимой первой помощи лиц, задыхавшихся в дыму пожара.

(1) Невыполнение или ненадлежащее выполнение профессиональных обязанностей медицинским работником вследствие небрежного или недобросовестного отношения к ним, вызвавшее причинение вреда здоровью средней тяжести,

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, если они повлекли причинение тяжкого вреда здоровью или по неосторожности смерть потерпевшего,

наказываются лишением свободы на срок до трёх лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Невыполнение профессиональных обязанностей означает, что медицинский работник не совершает те действия, которые он в силу своих должностных обязанностей должен выполнить. Ненадлежащее выполнение профессиональных обязанностей имеет место в том случае, когда медицинский работник выполняет свои обязанности не в полном объеме, небрежно или недобросовестно, т.е. не так, как этого требуют интересы его профессиональной работы. Неисполнение или ненадлежащее выполнение соответствующим субъектом своих профессиональных обязанностей может оказаться как однократным, так и систематическим (например, неправильный или несвоевременный диагноз заболевания, назначение неправильного лечения, оставление пациента без должного медицинского ухода, переливание крови иной группы или с использованием нестерильных, зараженных инструментов, оставление инородных тел в организме пациента в ходе хирургической операции, невыполнение медсестрой указаний врача о применении назначенных им препаратов и процедур и т.д.

Если вредные последствия для пациента не связаны с неисполнением или ненадлежащим исполнением медицинским работником своих профессиональных обязанностей, а имели другую причину, например, отсутствие в современной медицине методов лечения данного заболевания, слишком позднее обращение больного за медицинской помощью или его отказ от выполнения назначенного лечения, уголовная ответственность по комм. ст. не наступает.

2. Состав данного преступления материальный, поэтому оно считается оконченным в момент наступления вредных последствий — причинения вреда здоровью или смерти потерпевшего.

3. С субъективной стороны данное преступление может быть совершено только по неосторожности (самонадеянность или небрежность).

4. Субъект преступления специальный — это только медицинские работники. О категориях медицинских работников см. пункт 5 комм. к ст. 121 настоящего Кодекса.

5. Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., относится к категории небольшой тяжести, ч. 2 — средней тяжести.

Статья 123. Ненадлежащее выполнение обязанностей по охране жизни и здоровья несовершеннолетних

(1) Невыполнение или ненадлежащее выполнение профессиональных обязанностей по охране жизни и здоровья несовершеннолетних работником детского или подросткового учреждения, на которого такие обязанности возложены по службе, вследствие небрежного или недобросовестного отношения к ним, вызвавшее причинение вреда здоровью несовершеннолетнего средней тяжести,

наказывается исправительными работами на срок до одного года с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(2) Те же деяния, если они повлекли по неосторожности смерть несовершеннолетнего либо причинение тяжкого вреда его здоровью, наказываются лишением свободы на срок до трёх лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Объектом данного преступления является жизнь и здоровье несовершеннолетних (основной объект), а также — в силу того, что речь идет о жизни и здоровье детей — общественная безопасность, а также интересы службы в детском или подростковом учреждении (дополнительный объект). С объективной стороны оно состоит в невыполнении или ненадлежащем выполнении профессиональных обязанностей по охране жизни и здоровья несовершеннолетних работником детского или подросткового учреждения, на которого такие обязанности возложены по службе.

Невыполнение профессиональных обязанностей - это бездействие указанных лиц в условиях, когда они должны были и могли совершить действия, входящие в круг их служебных обязанностей. Ненадлежащим выполнением профессиональных обязанностей следует понимать действия указанных лиц в пределах служебных обязанностей, выполненные вопреки тому, как этого требовали интересы службы.

2. Преступление является оконченным с момента причинения вреда здоровью или смерти несовершеннолетнего.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде преступной небрежности, преступной самонадеянности или косвенного умысла. В последнем случае лицо действует недобросовестно, т.е. осознает, что его действиями или бездействием может быть причинен вред жизни или здоровью несовершеннолетнего, и хотя не желает этого, однако сознательно допускает такую возможность или относится к ней безразлично (например, с целью нажиться закупает по пониженной цене недоброкачественные продукты питания для детской столовой, зная, что дети могут ими отравиться, но надеется на "авось").

4. Субъект данного преступления — специальный, т.е. лицо, являющееся работником детского или подросткового учреждения, на которого соответствующие профессиональные обязанности именно *возложены по службе*, т.е. предусмотрены законом, подзаконными актами, должностными инструкциями и, к тому же, предусмотрены или вытекают из трудового договора, приказа, распоряжения уполномоченного на их подписание руководства.

Статья 124. Незаконное врачевание

(1) Занятие врачеванием лицом, не имеющим на то специального разрешения или надлежащего медицинского образования, повлекшее по неосторожности причинение вреда здоровью средней тяжести, наказывается штрафом в размере от десяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) То же деяние, если оно повлекло по неосторожности смерть потерпевшего либо причинение тяжкого вреда его здоровью, наказывается лишением свободы на срок до трёх лет.

1. Основным объектом незаконного врачевания являются здоровье и жизнь пациента, дополнительным — здоровье населения. Незаконным врачеванием называется занятие оказание медицинской помощи лицом, не имеющим надлежащего медицинского образования и (или) специального разрешения, независимо от того, занимается ли он этим как профессией (регулярно и за вознаграждение), эпизодически

или единственный раз, но с наступлением вредных последствий, названных в комм. статье.

«Врачевать» означает заниматься лечением больных, т.е. медицинской деятельностью. В это понятие входят: постановка диагноза, определение, средств и методов воздействия на организм в целях его лечения и их применение. При этом достаточно не только в совокупности перечисленных действий, но и каждого из них в отдельности.

Понятие врачевания предполагает оказание медицинской помощи методами и средствами, известными современной медицине. В интересах излечения больного и с его согласия, а в отношении больных, не достигших шестнадцатилетнего возраста, и психически больных — с согласия их родителей, опекунов или попечителей врач может применять новые, научно обоснованные, но еще не допущенные ко всеобщему применению методы диагностики, профилактики, лечения и лекарственные средства.

Незаконным является врачевание методами и средствами, не признаваемыми медициной, либо если лицо не имеет права на врачевание как таковое либо на применение данного метода или данных средств лечения.

Врачеванием не является фармацевтическая деятельность.

Незаконное врачевание предполагает наличие причинной связи между действиями виновного и причинением вреда здоровью либо жизни человека не только тогда, когда виновный использует препараты и методы воздействия на организм человека, которые вредны его здоровью, но и тогда, когда применяются безвредные средства, но больной упускает время, которое было необходимо для его действительного лечения.

2. К медицинской деятельности, а значит, и врачеванию, допускаются лица, получившие специальную подготовку и звания в соответствующих высших и средних специальных заведениях. Согласно ст. 54 Закона Туркменистана "Об охране здоровья граждан" право на занятие медицинской деятельностью в Туркменистане имеют:

1) лица, получившие высшее или среднее медицинское образование, имеющие диплом и специальное звание, а на занятие определенными видами медицинской деятельности, перечень которых устанавливается Министерством здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана, - имеющие, кроме указанных документов, лицензию.

2) Молодые специалисты, прошедшие в установленном порядке первичное усовершенствование (интернатуру) по своей специальности в течение двух лет работают и накапливающие опыт в государственных учреждениях здравоохранения, на предприятиях и в организациях под контролем ответственных специалистов.

3) Врачи в период прохождения специализации по освоению новой специальности в учреждениях государственной системы здравоохранения под контролем специалистов, ответственных за их профессиональную подготовку.

4) Студенты высших и средних медицинских учебных заведений, которые допускаются к участию в оказании медицинской помощи в соответствии с программами обучения под контролем медицинского персонала, несущего ответственность за их профессиональную подготовку, в порядке, устанавливаемом Министерством здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана.

5) Лица, не имеющие законченного высшего медицинского образования, могут быть допущены к работе в качестве среднего медицинского работника в порядке, устанавливаемом Министерством здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана.

6) Работники здравоохранения, допустившие перерыв в своей профессиональной деятельности более трёх лет, могут возобновить работу по своей специальности после переаттестации, проводимой в порядке и на условиях, определяемых ст. 61 указанного Закона.

Соответственно данные категории лиц обязаны (при соблюдении названных выше условий) оказывать больным медицинскую помощь.

3. Субъектом данного преступления являются лица, которые: а) не имеют медицинского образования; б) лица, имеющие медицинское образование, но занимающиеся такими видами врачевания, на которые они не имеют права; в) лица, которые имеют необходимое медицинское образование, но лишены права заниматься врачеванием по приговору суда.

Виновный в незаконном врачевании сознает, что занимается врачеванием, не имея на то права, или применяет неразрешенные методы и средства лечения, однако его отношение к наступившим последствиям выражается в неосторожной вине. По нашему мнению, данное преступление в целом нельзя считать умышленным на основании ст. 29 УК (двойная форма вины), поскольку для двойной формы вины необходимо, чтобы умышленным являлось именно преступление, а неосторожность проявлялась по отношению к наступившим в результате этого преступления последствиям, требуя для этого наступления вреда здоровью либо смерти пациента. данным же случае незаконное врачевание само по себе не является преступлением. Следовательно, в целом данное преступление следует считать неосторожным. Его сущность состоит в причинение вреда жизни или здоровью посредством незаконного врачевания.

4. Квалификации незаконного врачевания как такового в качестве мошенничества неправильна, т.к. при незаконном врачевании деньги и иные ценности передаются виновному в качестве платы за врачевание, мошенничество же имеет место, когда виновный неэквивалентно присваивает «незаработанные» ценности. Если же незаконное врачевание состоит в использовании заведомо бесполезных или вредных препаратов или методов, причинивших вред жизни или здоровью, то в случае завладения имуществом пострадавшего может иметь место совокупность незаконного врачевания и мошенничества.

Статья 125. Оставление в опасности

Заведомое оставление без помощи лица, находящегося в опасном для жизни или здоровья состоянии и лишённого возможности принять меры к самосохранению по малолетству, старости, болезни или вследствие своей беспомощности, в случаях, если виновный имел возможность оказать помощь этому лицу и был обязан иметь о нем заботу, либо сам поставил его в опасное для жизни состояние,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Основным объектом данного преступления является жизнь или здоровье человека. Представляется, что оно посягает также и на общественный порядок (дополнительный объект), поскольку грубо нарушает устоявшиеся нравственные представления о должном поведении членов общества и в этом смысле — общественный порядок. С объективной стороны оно совершается лишь в форме бездействия, выражающемся в оставлении без помощи лица, которое находится в опасном для жизни или здоровья состоянии и при этом лишено возможности принять меры к самосохранению ввиду малолетства, старости, болезни или своей беспомощности.

Условиями наступления уголовной ответственности за это преступление являются следующие обстоятельства:

- виновный имел объективную возможность оказать помощь лицу, находящемуся в опасном для жизни состоянии, и был обязан иметь о нем заботу, либо
- сам поставил его в опасное для жизни или здоровья состояние.

2. Обязанность лица иметь заботу о пострадавшем должна носить лишь юридический характер и может быть основана на законе (таковы обязанность родителей заботиться о своих несовершеннолетних детях, обязанность

совершеннолетних детей заботиться о своих престарелых родителях), из трудовых или служебных отношений (обязанности учителя, воспитателя заботиться о вверенных им детях, администрации дома престарелых заботиться о последних), из договора (обязанности няни, сиделки, телохранителя, проводника в железнодорожном вагоне и т.п.). Моральная обязанность (например, лицо само вызвалось присмотреть за ребенком) составом данного преступления не предполагается.

3. Объективная сторона состава данного преступления сформулирована так, что оказание помощи нуждающемуся в ней лицу может потребовать от субъекта двух различных степеней риска для самого себя. Так, в первом случае, если виновный «имел возможность оказать помощь лицу и был обязан иметь о нем заботу», то, как следует из этой фразы, он не несет уголовной ответственности, когда не имел возможности оказать помощь, в т.ч. если это было сопряжено с опасностью для его собственной жизни и здоровья (например, школьная учительница юридически не обязана бросаться в сильный огонь, чтобы спасти учеников при пожаре). В то же время следует принимать во внимание, что возможность оказать помощь должна рассматриваться конкретно, с учетом особенностей субъекта. Так, телохранитель в любом случае «имеет возможность» оказывать помощь охраняемому им лицу с риском для собственной жизни или здоровья, т.к. специально для этого подготовлен.

Во втором случае (более высокая степень риска) виновный сам поставил пострадавшего в опасное для жизни состояние, и здесь не имеет значения, имелась ли опасность для его собственной жизни при оказании помощи.

4. Для квалификации преступления не важно, был ли субъект данного преступления виновен в том, что поставил другое лицо в опасное для жизни состояние, либо тот сам нарушил какие-либо правила безопасности. Так, по судебной практике заведомое оставление водителем без помощи лица, получившего травмы в дорожно-транспортном происшествии с его участием, независимо от того, виновен ли этот водитель в нарушении правил дорожного движения либо авария явилась следствием вины в нарушении правил дорожного движения со стороны самого пострадавшего. Главное — наличие причинной связи между действиями субъекта данного преступления и наступлением опасного для жизни другого лица состояния («сам поставил»).

5. Состав данного преступления формальный. Преступление считается оконченным при уклонении виновного от оказания помощи лицу, находящемуся в опасном для жизни или здоровья состоянии, независимо от наступления каких-либо вредных последствий — достаточно реальной возможности их наступления в данных условиях.

6. Форма вины при совершении данного преступления — прямой умысел. Лицо сознает, что оставляет пострадавшего в опасном для жизни состоянии и желает оставить.

7. Если виновный поставил другое лицо в опасное для жизни или здоровья состояние в ходе покушения на убийство или умышленного причинения вреда здоровью, дополнительной квалификации по ст. 125 УК не требуется, т.к. оставление в опасности — часть объективной стороны состава указанных преступлений.

8. Оставление в опасности, на наш взгляд, не поглощает такие преступления, как ненадлежащее выполнение профессиональных обязанностей медицинским работником (ст. 122 УК) — ввиду неполного совпадения объектов преступлений (см. комм. к ст. 122) и большей строгости санкций, предусмотренных ст. 122, равно как и невыполнение или ненадлежащее выполнение профессиональных обязанностей по охране жизни и здоровья несовершеннолетних (ст. 123 УК) — также ввиду неполного совпадения объектов (см. об объекте комм. к ст. 123).

ГЛАВА 17. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СВОБОДЫ, ЧЕСТИ И ДОСТОИНСТВА ЛИЧНОСТИ

Статья 126. Похищение человека

(1) Похищение человека, наказывается лишением свободы на срок от четырёх до десяти лет.

(2) То же деяние, совершённое:

а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

б) повторно;

в) с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, или угрозой применения такого насилия;

г) с применением оружия или других предметов, используемых в качестве оружия;

д) в отношении двух и более лиц;

е) связанное с незаконным вывозом похищенного за пределы границы или незаконным возвращением его из-за границы;

ж) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;

и) в целях изъятия у похищенного органов или тканей для трансплантации;

к) из корыстных побуждений,

наказывается лишением свободы на срок от десяти до пятнадцати лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой и второй настоящей статьи, если они совершены:

а) преступным сообществом;

б) по неосторожности повлекли смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда его здоровью либо иные тяжкие последствия;

в) в отношении несовершеннолетнего,

наказываются лишением свободы на срок от пятнадцати до двадцати пяти лет.

Примечание

Лицо, добровольно освободившее похищенного, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

1. Согласно ст. 26 Конституции Туркменистана каждый гражданин имеет право свободно передвигаться. Конституция гарантирует личную неприкосновенность гражданина (статья 3 Конституции Туркменистана).

2. Основным видовым объектом похищения человека являются общественные отношения, обеспечивающие физическую свободу и неприкосновенность лица. Под физической свободой понимается возможность лица по собственному усмотрению передвигаться по всей территории страны. Неприкосновенность лица – это запрет насильно ограничивать его свободу передвижения. В качестве дополнительных непосредственных объектов похищения могут выступать честь и достоинство, здоровье, жизнь человека, общественный порядок и спокойствие, а также частная собственность.

3. Объективная сторона похищения состоит из захвата лица (лишения его физической свободы передвижения) и его последующего перемещения в другое место с целью содержания в неволе. Захват может совершаться с применением прямого физического насилия (в т.ч. побоев) либо с помощью психического принуждения (угроз), либо путем обмана. Причем перемещение должно быть признано состоявшимся не только, когда похитители доставили лицо в место, где оно будет продолжать содержаться в неволе, но уже в тот момент, когда они получили полный контроль над жертвой в процессе перемещения (например, посадив ее в автомобиль, в определенной точке пространства окончательно оторвались от погони и могут вести

себя по собственному усмотрению). Если же похитители захватили, но не успели переместить жертву (например, в случае их задержания на месте захвата), то деяние подлежит квалификации как покушение на данное преступление.

4. Состав похищения человека отсутствует при его захвате и перемещении не для удержания против воли, а в целях его последующего убийства. Если имело место убийство похищенного, оно подлежит квалификации только по п. "в" ч. 2 ст. 101 УК. Когда при похищении человека смерть похищенного наступила по неосторожности в результате умышленного причинения тяжкого вреда его здоровью, преступление квалифицируется лишь по п. "б" ч. 3 ст. 126 УК.

5. Похищение человека — это делящееся преступление, которое признается оконченным с момента прекращения совершения деяния либо момента наступления события, препятствующего его продолжению (ч. 2 ст. 15 УК). Следовательно, похищение считается оконченным не с момента перемещения захваченного потерпевшего в иное место для дальнейшего удержания, а с момента добровольного освобождения потерпевшего похитителями или их задержания, либо в случае смерти похищенного.

6. Похищение человека следует отличать от захвата заложника (ст. 130 УК), при котором также могут предъявляться требования (в т.ч. и корыстного характера) к третьим лицам. Однако при захвате заложника требования всегда предъявляются открыто, с целью воздействовать на государственную власть, международную организацию, юридическое или физическое лицо, тогда как при похищении человека виновный выдвигает свои требования без огласки, не желая, чтобы о похищении стало известно властям.

7. С субъективной стороны похищение человека совершается только с прямым умыслом. Виновный сознает общественную опасность похищения и желает его совершить. Если при этом по неосторожности похищаемому были причинены смерть или тяжкий вред здоровью либо иные тяжкие последствия, то все преступление в целом считается совершенным умышленно в силу указания ч. 1 ст. 29 УК (двойная форма вины). Мотивы и цели преступления могут быть различными: корысть, месть, ненависть, любовь и др.

8. Субъектом данного преступления может быть физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

9. В ч.ч. 2 и 3 комм. ст. предусмотрены квалифицированные составы данного преступления: совершение его группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. комм. к ст. 33-34 настоящего Кодекса); повторно (см. комм. к ст. 17 настоящего Кодекса); с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, или угрозой применения такого насилия; с применением оружия или других предметов, используемых в качестве оружия (см. об этом комм. к ст. 231 настоящего Кодекса); в отношении двух и более лиц; связанное с незаконным вывозом похищенного за пределы границы или незаконным возвращением его из-за границы; в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; в целях изъятия у похищенного органов или тканей для трансплантации; из корыстных побуждений (ч. 2); совершение данного преступления преступным сообществом (см. об этом комм. к ст. 34 настоящего Кодекса); если оно повлекло по неосторожности смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда его здоровью либо иные тяжкие последствия; в отношении несовершеннолетнего (ч. 3). В качестве иных тяжких последствий похищения человека может выступать, например, наступивший в результате похищения крупный материальный ущерб, самоубийство похищенного или его близких и др.

10. Потерпевшим (пострадавшим) в случае похищения, жизни и здоровью которого причинен вред, может быть не только похищенное лицо, но и другие лица (например, пытавшиеся помешать похищению).

11. Согласно примечанию к комм. ст. лицо, добровольно освободившее похищенного, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Это указание не следует понимать буквально,

т.е. в том смысле, что если признаки преступления, названные в комм. ст., тождественны или охватывают признаки другого, самостоятельного преступления, то при добровольном освобождении похищенного лица, тем не менее, освобождается от уголовной ответственности. Тогда бы мы пришли к абсурдному выводу, что если, например, при похищении лица по неосторожности был причинен тяжкий вред здоровью, но похититель его добровольно освободил, он не несет никакой ответственности, в т.ч. за причинение вреда здоровью. Однако это не так. Примечание к данной статье не распространяется на составные (сложные) преступления, составы которых описаны в комм. статье. Составные, или сложные составы преступлений сконструированы законодателем из двух или более различных преступных деяний ввиду их тесной взаимосвязи в рамках данного сложного преступления (т.н. учтенная законом совокупность преступлений). Если бы эти исходные преступные деяния были совершены друг от друга отдельно, каждое из них подлежало бы самостоятельной квалификации. Следовательно, при освобождении виновного от ответственности за собственно похищение (захват и перемещение лица), оно в случае сложного состава несет ответственность за "оставшееся" и сделавшееся самостоятельным преступление. Например, похищение человека с применением оружия или других предметов, используемых в качестве оружия (п. "г" ч. 1 комм. ст.) охватывает незаконный провоз и ношение оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств (ст. 287 УК), образуя составное преступление, поэтому при освобождении виновного от ответственности за похищение человека ввиду его добровольного освобождения, субъект будет нести ответственность по ст. 287 УК.

Когда же в действиях похитителя усматривается наличие другого состава преступления, не охватываемого признаками составов, предусмотренных в комм. ст. (например, умышленного причинения вреда здоровью, истязания, жестокое обращение с лицом, находящимся в зависимом положении или беспомощном состоянии), оно подлежит уголовной ответственности по соответствующим статьям УК (ст.ст. 107, 108, 113, 114 и др.).

12. Добровольным освобождением похищенного человека считается такое его освобождение, которое не являлось вынужденным либо не было результатом выполнения требований похитителя.

Статья 127. Похищение женщины с целью вступления в фактически брачные отношения

Похищение женщины вопреки её воле для вступления с ней в фактически брачные отношения, наказывается лишением свободы на срок до трёх лет.

1. Объектом данного преступления является свобода, честь и достоинство женщины. Согласно Конституции Туркменистана мужчина и женщина в Туркменистане имеют равные гражданские права; нарушение равноправия по признаку пола влечёт ответственность по закону (ст. 20). Женщина и мужчина по достижении брачного возраста имеют право по взаимному согласию вступить в брак и создать семью; супруги в семейных отношениях равноправны (ст. 27). В соответствии с Законом Туркменистана "О государственных гарантиях равноправия женщин" от 14 декабря 2007 года №154-III государство гарантирует и обеспечивает женщинам наравне с мужчинами их защиту от похищения и торговли в любых формах и для любых целей (ч. 2 ст. 16). В соответствии с нормами ислама девушка может выйти замуж только в том случае, если она сама согласна вступить в брак, а также если брак одобряет ее отец.

2. С объективной стороны преступление представляет собой действие, выражающееся в похищении женщины, т.е. ее захвате и перемещении в другое место (более подробно о понятии похищения см. *комм. к ст. 126 настоящего Кодекса*). Вместе с тем, иногда похищение женщины для вступления с ней в брачные отношения совершается по взаимной договоренности, например, представителями малоимущих

слоев населения с целью избавления от необходимости платить калым. В этом случае речь идет об инсценировке похищения, т.е. об отсутствии похищения как такового, что означает и отсутствие состава преступления. Похищение женщины, согласно диспозиции данной статьи, совершается всегда лишь вопреки ее воле.

3. Субъективная сторона данного преступления характеризуется умышленной формой вины (прямой умысел).

4. Особенностью субъективной стороны состава данного преступления является то, что похищение осуществляется со специальной целью — вступление похитителя или лица, для которого осуществляется похищение, с похищаемой женщиной в *фактические брачные* отношения. Т.е. речь идет о реализации этнического обычая кражи невест, который еще существует в некоторых местностях Туркменистана, а также ряде других странах Средней Азии (Киргизия, Казахстан) и на Кавказе, согласно которому с похищенной девушкой пытаются заключить именно брак: как путем официальной его регистрации в органах ЗАГС (при получении согласия похищенной женщины, когда брак является не только фактическим, но и юридическим), или традиционного религиозного оформления, когда брак остается только фактическим. В последнем случае термин "брак" должен толковаться в узком, лишь уголовно-правовом смысле, т.к. в общеправовом значении браком может считаться только добровольный равноправный союз мужчины и женщины, заключенный в установленном законом порядке для создания семьи, порождающий взаимные права и обязанности супругов (п. 2 ч. 1 ст. 1 Семейного кодекса Туркменистана).

Если же похищение преследует цель лишь вступить с женщиной в сексуальные отношения, т.е. совершить ее изнасилование, либо использовать ее как рабыню и т.п., квалификация по данной статье невозможна, и такие действия подпадают под действие ст. 126 УК (похищение человека) и ст. 134 УК (изнасилование).

Мотивы совершения данного преступления могут быть лишь следующими: создание семьи (когда потенциальным женихом является сам похититель) либо содействие вступлению в брак другого лица (когда похитителями выступают друзья или родственники потенциального жениха).

5. Самостоятельная криминализация данного вида деяния отчасти объясняется тем, что оно, как правило, не может быть наказано по ст. 126 (похищение человека), поскольку согласно примечанию к этой статье лицо, добровольно освободившее похищенного, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления (добровольный отказ). Согласно же обычаю при похищении невесты похитители, как правило, отпускают ее, если она продолжает оставаться непокорной (она может, например, отказываться садиться или есть в знак отказа от предложенного гостеприимства); в течение всего времени жених в основном не видит невесту до тех пор, пока она не согласится выйти замуж или, по крайней мере, не согласится остаться. Поэтому в подобных случаях имеет место добровольный отказ от совершения преступления, поэтому применение ст. 126 УК становится невозможным.

Кроме того, самостоятельный характер данного вида преступления связан и с тем, что оно — ввиду специфической цели и мотивов в виде вступления в брачные отношения — рассматривается как менее общественно опасное, чем просто похищение человека (ст. 126 УК), которое совершается, как правило, по низменным мотивам. Поэтому похищение женщины с целью вступления в фактически брачные отношения

относится к преступлениям средней тяжести (максимальное наказание до 3-х лет лишения свободы, тогда как по ч. 1 ст. 126 УК — от 4-х до 10-ти лет).

6. Представляется, что ввиду существенной разности целей и мотивов похищение женщины с целью вступления в фактически брачные отношения не может квалифицироваться по ст. 126 УК как похищение человека (мотивы которого всегда низменные) даже, если имеют место квалифицирующие признаки, названные в части 2 ст. 126 такие как: причинение по неосторожности смерть потерпевшей или причинение тяжкого вреда ее здоровью либо иные тяжкие последствия (например, самоубийство);

применение насилия, опасного для жизни и здоровья, или угрозой применения такого насилия; незаконный вывоз похищенной за пределы границы; применение оружия или других предметов, используемых в качестве оружия. В этих случаях похищение женщины с целью вступления в фактически брачные отношения квалифицируется по ст. 127 УК в совокупности с соответствующими составами преступлений (ст. 105, 112-114, 115, 116, 214, 287 УК и т.д.)

7. Данное преступление может быть квалифицировано также по совокупности со ст. 129 УК (Незаконное лишение свободы) и со ст.162 УК (Принуждение женщины к вступлению в брак), если после похищения имело место принуждение (*см. о нем комм. к ст. 162 настоящего Кодекса*).

Статья 128. Подмена ребёнка

Умышленная подмена ребёнка, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Объектом рассматриваемого преступления являются, во-первых, свобода, честь и достоинство личности ребенка, которые страдают ввиду его отторжения от родителя(ей). Подмена, если она в будущем будет обнаружена, может причинить ребенку или даже уже взрослому человеку, который в детстве был подменен, глубокую психическую травму. Во-вторых, в результате данного преступления страдают также честь и достоинство истинных родителей ребенка, которым может быть нанесен большой моральный вред сознанием того, что их настоящий ребенок был от них отторгнут, и что они воспитывали чужого ребенка.

2. С объективной стороны данное преступление состоит в том, что один ребенок подменяется другим (в родильном доме, на улице в детской коляске и т.д.). Термин "подмена" означает, что виновный не просто заменяет одного ребенка другим, а делает это так, что родители или иные лица, осуществлявшие надзор за этим ребенком, не смогли сразу распознать такую замену. Обычно это бывает, если дети внешне похожи друг на друга (в первую очередь, новорожденные).

3. Преступление считается оконченным с момента подмены одного ребенка другим. Если попытка подмены была пресечена в момент ее совершения, например, в случае задержания виновного с ребенком на месте преступления либо в непосредственной близости, сразу после ее совершения, когда виновный еще не успел приобрести реальную возможность поступать с ребенком по своему усмотрению, то преступление подлежит квалификации как покушение на данное преступление.

4. С субъективной стороны преступление, предусмотренное комм. ст., совершается лишь с прямым умыслом. Неосторожная замена, например, ввиду небрежности (ошибки) персонала роддома, не образует состава данного преступления, хотя при определенных условиях может образовывать состав другого преступления — халатности (ст. 188 УК), если только виновный обладает признаками должностного лица (примечание к ст. 181 УК).

Для квалификации по комм. ст. не требуется, чтобы в действиях виновного обязательно присутствовала корыстная цель, либо иные низменные побуждения (месть, хулиганские мотивы). Преступление может быть совершено и из желания приобрести ребенка для его воспитания.

5. Субъектом преступления в данном случае является достигшее 16-летнего возраста лицо. Причем это не обязательно чужой по отношению к ребенку человек. Им может быть и родственник и даже один из родителей подменяемого ребенка.

6. Потерпевшим по данному преступлению могут быть признаны родители ребенка, а также сам ребенок, если подмена раскрылась тогда, когда он достиг возраста, при котором может претерпеть от этого моральный вред.

Статья 129. Незаконное лишение свободы

(1) Незаконное лишение человека свободы, не связанное с его похищением, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) То же деяние, совершённое:

- а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;**
 - б) повторно;**
 - в) с применением насилия, опасного для жизни и здоровья;**
 - г) с применением оружия или других предметов, используемых в качестве оружия;**
 - д) в отношении несовершеннолетнего;**
 - е) в отношении двух или более лиц,**
- наказывается лишением свободы на срок от трёх до пяти лет.**

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, если они повлекли по неосторожности смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда его здоровью либо иные тяжкие последствия, наказываются лишением свободы на срок от четырёх до восьми лет.

1. Основным объектом данного преступления является свобода человека, дополнительными могут быть его честь и достоинство.

2. С объективной стороны данное преступление отличается от похищения человека (ст. 126 УК) тем, что при незаконном лишении свободы потерпевший не захватывается и не перемещается после захвата в другое место, а против его воли удерживается в том месте, где до этого находился добровольно, но существенно ограничивается в свободе передвижения — в такой степени, что не может передвигаться по своему усмотрению. Например, потерпевшего закрывают под замок в его же квартире; удерживают в чужом доме или офисе организации, куда он явился и т.д.

3. Действия виновного не подпадают под действие по ст. 129 УК, если его умысел был направлен не на лишение свободы, а на применение насилия в ходе разбоя либо на последующее убийство.

4. На наш взгляд, не подпадает по действие данной статьи удержание лица на месте под влиянием угрозы (расправой, уничтожением имущества, вызовом полиции в отношении участника ДТП и т.д.) ему или его близким, если он физически не был лишен возможности передвигаться. Понятие "лишение свободы" по своему семантическому значению предполагает именно физические действия по недопущению свободы физического передвижения лица.

5. Преступление имеет материальный состав, т.к. он предполагает наступление вредных последствий действий виновного — состоявшееся нарушение права лица на свободу передвижения. Преступление считается оконченным с момента фактического лишения потерпевшего свободы передвижения, независимо от длительности пребывания в таком состоянии, что, однако, должно учитываться при определении степени ответственности виновного.

6. С субъективной стороны данное преступление совершается с прямым или косвенным умыслом. Последний может иметь место, если виновный понимал, что удерживает в неволе других лиц, и не желая этого или относясь безразлично, сознательно допускал для достижения каких-то других своих целей. Например, преступник захватил автобус с пассажирами с тем, чтобы скрыться на нем от полиции, и, не выпуская людей, проехал на нем некоторое расстояние.

7. Субъектом данного преступления может быть лишь частное лицо, достигшее 16-летнего возраста. Должностные лица несут ответственность за превышение должностных полномочий (ст. 182 УК) либо за преступления против правосудия - незаконное задержание, заключение под стражу или содержание под стражей (ст. 195 УК). При этом дополнительной квалификации по ст. 129 УК не требуется.

8. Квалифицирующие признаки, указанные в ч. ч. 2 и 3 ст. 129 УК: группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. комм. к ст. 33-34 настоящего Кодекса); повторно (см. комм. к ст. 17 настоящего Кодекса); с применением насилия, опасного для жизни и здоровья; с применением оружия или других предметов, используемых в качестве оружия (см. об этом комм. к ст. 231 настоящего Кодекса); в отношении несовершеннолетнего, двух и более лиц (ч. 2 комм. ст.); если оно повлекло по неосторожности смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда его здоровью либо иные тяжкие последствия (ч. 3 комм. ст.). В качестве иных тяжких последствий незаконного лишения свободы может выступать, например, наступивший в результате этого крупный материальный ущерб, смерть оставленного без надзора ребенка потерпевшего, либо самоубийство лишенного свободы лица или его близких и др.

9. Если незаконное лишение свободы сопровождается вымогательством, то оба преступления квалифицируются по совокупности преступлений (ст. 129 и 232 УК).

Статья 129.1. Торговля людьми

(1) Торговля людьми, то есть купля-продажа человека либо его вербовка, перевозка, укрывание или передача другому лицу, совершённое в целях его эксплуатации,

наказывается лишением свободы на срок от четырёх до десяти лет.

(2) То же деяние, совершённое:

а) в отношении двух или более лиц;

б) в отношении лица, заведомо для виновного являющегося несовершеннолетним;

в) с использованием служебных полномочий;

г) связанное с незаконным вывозом похищенного за пределы Государственной границы Туркменистана или незаконным удержанием его за пределами Государственной границы Туркменистана;

д) с применением насилия или угрозы его применения;

е) в целях изъятия у похищенного органов или тканей для трансплантации,

наказывается лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи:

а) если они повлекли по неосторожности смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда его здоровью либо иные тяжкие последствия;

б) если совершены способом, опасным для жизни и здоровья нескольких лиц;

в) преступной группой или преступным сообществом, наказываются лишением свободы на срок от пятнадцати до двадцати пяти лет.]

Примечание

1. Лицо, совершившее деяние, указанное в части первой и пункте «а» части второй настоящей статьи, добровольно освободившее потерпевшего и содействовавшее раскрытию совершённого преступления, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

2. Под эксплуатацией человека в настоящей статье понимаются использование его другими лицами в целях занятия проституцией и иные формы его сексуальной эксплуатации, рабский труд (услуги), подневольное состояние.

1. Основной объект данного преступления — личная свобода человека, его честь, достоинство; дополнительные — свобода выбора рода занятий, гарантированная Конституцией Туркменистана (ст. 33), согласно которой граждане

имеют право на труд, на выбор по своему усмотрению профессии, рода занятий и места работы, на здоровые и безопасные условия труда; лица, работающие по найму, имеют право на вознаграждение, соответствующее количеству и качеству труда.

2. Объективная сторона преступления выражается в купле-продаже человека либо его вербовка, перевозка, передача, укрывательство либо передача другому лицу в целях эксплуатации.

Под куплей - продажей человека понимается сделка, при которой одна сторона за плату передает, а другая принимает человека в свое владение как вещь.

По буквальному смыслу диспозиции данной статьи состав преступления образует лишь один вид сделок – купля-продажа, а не совершение других их видов (мена, залог, сдача в аренду и т.д.). Однако, учитывая, что в диспозиции статьи упоминается еще и *передача человека в целях его эксплуатации*, можно прийти к выводу, что под понятие данного преступления подпадают также и все виды сделок, совершенных в отношении человека, если они предполагают его переход из одних рук в другие, а конечной их целью (включая и куплю-продажу) является использование этого человека только для: а) занятия проституцией; б) сексуальной эксплуатации в других формах (например, для удовлетворения половой страсти самим приобретателем); в) рабского, т.е. бесплатного и (или) подневольного труда в целях присвоения виновным полученных от этого труда продуктов, услуг и доходов.

Под вербовкой понимается поиск, приглашение и найм людей для занятия определенной деятельностью. При этом потерпевший не обязательно вводится в заблуждение относительно характера работы, условий труда, заработной платы и т.п., то есть действия по вербовке могут совершаться не только путем обмана, но и путем соблазнения потерпевшего "достоинствами" новой жизни (например, при занятии проституцией).

Перевозка человека, предназначенного для эксплуатации, охватывает перемещение его в пространстве с помощью любого транспортного средства. При этом перевозка потерпевшего может быть осуществлена как самим продавцом, так и другими лицами, которые в этом случае также являются соисполнителями данного преступления, а не пособниками, т.е. дополнительной квалификации их действий по ч. 5 ст. 33 УК не требуется.

Под передачей в настоящей статье подразумевается переход потерпевшего от одного лица к другому.

Укрывательство — это совершение действий направленные на сокрытие потерпевшего (например, когда их прячут в трейлере, трюме корабля, подвале дома и т.д.).

3. Преступление считается оконченным с момента совершения сделки купли-продажи человека либо с момента совершения любого из числа других названных выше действий (вербовки, перевозки, укрывания, передачи). Однако различие состоит в том, что договор купли-продажи (хотя в данном случае и являющийся изначально юридически ничтожным) все же относится к категории *консенсуальных*, т.е. считается заключенным при достижении между сторонами договоренности, а значит, уже в момент согласования ими всех существенных условий, при этом совершения каких-либо дополнительных действий для и в целях его заключения не требуется. То же самое можно сказать и о вербовке, которая по сути своей есть найм. Все другие сделки, подразумеваемые в данной статье, — *реальные*, т.е. считаются совершенными с момента физической передачи предмета сделки, в данном случае человека, поэтому преступление в этих случаях считается оконченным с момента передачи человека одним лицом другому.

4. Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом и специальной целью – эксплуатация человека.

5. Субъект данного преступления — вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Квалифицированные признаки составов преступлений, предусмотренные ч. 2 ст. 129.1 УК: 1) в отношении двух или более лиц; 2) в отношении лица, заведомо для

виновного являющегося несовершеннолетним; 3) с использованием служебных полномочий; 4) связанное с незаконным вывозом похищенного за пределы Государственной границы Туркменистана или незаконным удержанием его за пределами Государственной границы Туркменистана; 5) с применением насилия или угрозы его применения; 6) в целях изъятия у похищенного органов или тканей для трансплантации (ч. 2); 7) если они повлекли по неосторожности смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда его здоровью либо иные тяжкие последствия; 8) если совершены способом, опасным для жизни и здоровья нескольких лиц; 9) преступной группой или преступным сообществом (см. комм. к ст. 129 настоящего Кодекса).

Статья 130. Захват заложника

(1) Захват или удержание лица в качестве заложника, соединённое с угрозой убийством либо причинением телесных повреждений, совершённые в целях принуждения государства, международной организации, юридического или физического лица совершить или воздержаться от совершения какого-либо действия как условия освобождения заложника, при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных статьями 232 (вымогательство) и 271 (терроризм) настоящего Кодекса,

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

(2) Те же деяния, если они совершены:

а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

б) повторно;

в) с применением физического насилия;

г) с применением оружия или других предметов, используемых в качестве оружия;

д) в отношении несовершеннолетнего;

е) в отношении двух или более лиц,

наказываются лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, если они совершены:

а) преступным сообществом;

б) повлекли по неосторожности смерть потерпевшего или причинили тяжкий вред его здоровью либо иные тяжкие последствия,

наказываются лишением свободы на срок от десяти до двадцати лет.

Примечание

Лицо, добровольно освободившее заложника, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится состава иного преступления.

1. Захват заложника квалифицируется как международное преступление Международной конвенцией о борьбе с захватом заложников, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 18 декабря 1979 г.

2. Данное преступление совершается с целью принуждения государства, международной организации, юридического или физического лица к определенным действиям (бездействию) в качестве условия освобождения заложника. Поэтому его объектом является не только свобода, честь и достоинство личности, но и общественная безопасность и общественный порядок.

3. Преступление, предусмотренное ч.ч. 1 и 2 настоящей статьи имеет формальный состав и считается оконченным с момента захвата заложника. В п. «б» ч. 3 комм. ст. предусмотрен материальный состав, т.к. преступление в этом случае связано с причинением вреда жизни или здоровью, иными тяжкими последствиями, а потому будет считаться оконченным лишь с момента причинения таких последствий.

Захват представляет собой лишение лица возможности физического передвижения. В отличие от похищения человека (ст. 126 УК), где к захвату добавляется перемещение человека, захват заложника не обязательно связан с последующим перемещением заложника. Он может производиться насильно или без применения насилия, тайно либо открыто. Вместе с тем данное преступление всегда сопряжено с угрозой причинения вреда его жизни или здоровью (угрозой убийством либо причинением *телесных повреждений*) в случае невыполнения предъявленных виновными требований. При этом угроза должна быть реальной, т.е. виновный обладал действительными возможностями и средствами по ее осуществлению и был психологически готов при необходимости привести ее в исполнение.

Требования, предъявляемые виновными, могут быть законными или незаконными – на преступность деяния и квалификацию преступления это не влияет, хотя может быть учтено судом при определении степени уголовной ответственности и меры наказания.

4. Если при захвате заложника имели место угрозы убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, они не требуют отдельной квалификации по ст. 116 УК.

5. Умышленное убийство заложника либо умышленное причинение вреда его здоровью не охватывается диспозицией данной статьи и подлежит самостоятельной квалификации по совокупности с захватом заложника. Вместе с тем причинение смерти или вреда здоровью *по неосторожности* охватывается составом, предусмотренным в п. «б» ч. 3 комм. статьи.

6. Захват заложника следует разграничивать с вымогательством (ст.232) и терроризмом (ст. 271 УК). При вымогательстве требование передачи чужого имущества или права на имущество или совершения каких-либо других действий *имущественного характера под угрозой* применения насилия над потерпевшим или его близкими либо уничтожения или повреждения чужого имущества, а также под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, осуществляется без физического захвата лица, а лишь под угрозой совершения указанных в диспозиции ст. 232 УК действий. Если же вымогательство сопровождается физическим захватом потерпевшего, то все деяние подлежит квалификации по совокупности ст.ст. 126 (похищение человека) или 129 (незаконное лишение свободы) и 232 УК. Кроме того, как следует из диспозиции ч. 1 комм. ст., в случае захвата заложника в действиях виновного с субъективной стороны не должно быть корыстного мотива – требования передачи имущества, характерного для состава вымогательства.

В случае терроризма, то есть совершения взрыва, поджога или иных действий, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий, если эти действия совершены в целях нарушения общественной безопасности, устрашения населения либо оказания воздействия на принятие решений органами власти, а также угроза совершения указанных действий в тех же целях, также не происходит захвата и удержания людей. Если все эти действия имеют место, они могут квалифицироваться по совокупности преступлений: терроризм и захват заложника.

7. Захват заложника следует отличать от похищения человека из корыстных побуждений (п. «к» ч. 2 ст. 126 УК), когда также имеет место захват потерпевшего и выдвижение требований похитителя (в т.ч. и к третьим лицам). Однако при похищении могут иметь место требования и корыстного характера, что совершенно не свойственно составу захвата заложника. С объективной стороны при захвате заложника требования всегда предъявляются открыто, с целью воздействовать на государственную власть, международную организацию, юридическое или физическое лицо, тогда как при похищении человека цель может быть иная – месть, ревность и т.д. С субъективной стороны при похищении цель и мотив действий не являются необходимым признаком состава преступления (за исключением п.п. «и» и «к» ч. 2 ст. 126 УК). Если виновный в похищении и ставит себе цель воздействовать на чье-либо поведение, то только физического или юридического лица, но не государственной власти или международной организации, ибо в отличие от захвата заложников,

виновный в похищении выдвигает свои требования без огласки, никогда не ставя себе специальной цели, чтобы о похищении стало известно властям и общественности.

Если действия, начавшиеся как похищение человека, перерастают в захват заложника (например, предъявление виновными требований, обуславливающих освобождение похищенного лица, представителям правоохранительных органов, соединенных с угрозой убить похищенного или причинить ему телесные повреждения в случае их невыполнения), то содеянное квалифицируется по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 126 и 130 УК.

8. О квалифицирующих признаках, предусмотренных в ч. ч. 2 и 3 комм. ст., см. комм. к ст. 126 настоящего Кодекса.

9. С субъективной стороны данное преступление совершается только с прямым умыслом.

10. Субъектом преступления является вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

11. Согласно примечанию к комм. ст. лицо, добровольно освободившее заложника, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Однако данное указание нельзя понимать буквально, в том смысле, что если какие-либо признаки преступления, названные в комм. ст., тождественны или охватывают признаки другого, самостоятельного преступления, то при добровольном освобождении заложника лицо, тем не менее, освобождается от уголовной ответственности. В таком случае можно было бы прийти к абсурдному выводу, что если, например, при захвате заложника ему по неосторожности был причинен тяжкий вред здоровью, но виновный его добровольно освободил, он не несет никакой ответственности, в т.ч. за причинение вреда здоровью. Однако это не так. Примечание к данной статье не распространяется на некоторые составные (сложные) преступления, составы которых описаны в комм. статье (п. «г» ч. 2 и п. «б» ч. 3). Составные, или сложные составы преступлений сконструированы законодателем из двух или более различных преступных деяний ввиду их тесной взаимосвязи в рамках данного сложного преступления (т.н. учтенная законом совокупность преступлений). Если бы эти исходные преступные деяния были совершены друг от друга отдельно, каждое из них подлежало бы самостоятельной квалификации. Следовательно, при освобождении виновного от ответственности за собственно захват заложника, оно в случае сложного состава несет ответственность за "оставшееся" и сделавшееся самостоятельным преступление. Например, захват заложника с применением оружия или других предметов, используемых в качестве оружия (п. "г" ч. 2 комм. ст.) охватывает незаконный провоз и ношение оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств (ст. 287 УК), образуя составное преступление, поэтому при освобождении виновного от ответственности за захват заложника ввиду его добровольного освобождения, субъект будет нести ответственность по ст. 287 УК. В случае если перед освобождением заложнику был причинен, например, тяжкий вред здоровью по неосторожности, к виновному применяется ст. 115 УК.

Когда же в действиях виновного, освободившего заложника, усматривается наличие другого состава преступления, не охватываемого признаками составов, предусмотренных в комм. ст. (например, умышленного причинения вреда здоровью, истязания, жестокое обращение с лицом, находящимся в зависимом положении или беспомощном состоянии), оно подлежит уголовной ответственности по соответствующим статьям УК (ст.ст. 107, 108, 113, 114 и др.).

12. Добровольным освобождением заложника (добровольный отказ) считается только такое его освобождение, которое не являлось вынужденным (например, в результате начавшегося штурма спецназом) либо не было результатом выполнения требований виновного. С другой стороны, граница добровольности освобождения при угрозе штурма, довольно сложно поддается точному определению. При этом необходимо учитывать всю совокупность обстоятельств дела. Если они указывают на то, что виновный в захвате заложника прекратил дальнейшую преступную

деятельность, осознавая возможность доведения ее до конца (убийство заложника, причинение ему телесных повреждений), освобождение считается добровольным. Освобождение не может рассматриваться как добровольное и, следовательно, устраняющее ответственность, если оно продиктовано невозможностью дальнейшего продолжения удержания заложника ввиду причин, действующих помимо воли виновного (например, болезни или ранения виновного).

Статья 131. Принудительное лечение заведомо здорового человека

(1) Помещение в психиатрический стационар либо в иное лечебное заведение закрытого типа лица, заведомо не нуждающегося в такой форме лечения,

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(2) То же деяние, если оно повлекло по неосторожности смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда его здоровью либо иные тяжкие последствия,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до семи лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Объектом данного преступления являются свобода (ибо деяние представляет собой, по сути, специальный вид незаконного лишения свободы), честь и достоинство личности, а также здоровье, которое может пострадать в результате принудительного лечения здорового, т.е. не нуждающегося в нем человека. Ущерб здоровью может быть причинен как в результате применения лекарственных препаратов, так и самим фактом пребывания здорового человека в психиатрической больнице

2. Объективная сторона - помещение в психиатрический стационар либо в иное лечебное заведение закрытого типа лица, не нуждающегося в такой форме лечения, т.е. психически здорового человека или страдающего психическим расстройством, но по характеру заболевания не нуждающегося в таком лечении либо лица, не страдающего иным, непсихиатрическим заболеванием, которое требует изоляции больного от общества. Формулировка диспозиции данной статьи, по нашему мнению, недостаточно полна. Она не учитывает, что незаконное помещение в психиатрический стационар либо в иное лечебное заведение закрытого типа возможно не только для лечения, но и под предлогом проведения судебно-психиатрической или иной судебно-медицинской экспертизы.

3. Система учреждений стационарной психиатрической помощи в Туркменистане включает в себя Центральную клиническую больницу психиатрической помощи (ЦКБ) в Ашхабаде (содержание и экспертиза арестованных по уголовным делам), две специальные психиатрические больницы в пос. Геок-Тепе (под Ашхабадом) и пос. Кызыл-Кая (Балканский велаят) и велаятские психоневрологические диспансеры.

Порядок госпитализации в психиатрический стационар определен Законом Туркменистана от 1 октября 1993 года №869-XII «О психиатрической помощи». В соответствии с этим Законом Психиатрическая помощь оказывается при добровольном обращении лица или с его согласия, за исключением случаев, предусмотренных этим Законом. Несовершеннолетнему к возрасту до 15 лет, а также лицу, признанному в установленном законом порядке недееспособным, психиатрическая помощь оказывается по просьбе или с согласия их законных представителей

Лечение может проводиться без согласия лица, страдающего психическим расстройством, или без согласия его законного представителя только при применении принудительных мер медицинского характера по решению суда, а также при недобровольной госпитализации. В этих случаях, кроме неотложных, лечение

применяется по решению комиссии врачей-психиатров (ст. 11 названного закона). Лицо, страдающее психическим расстройством, может быть недобровольно госпитализировано в психиатрический стационар без его согласия или без согласия его законного представителя до постановления судьи, если его обследование или лечение возможны только в стационарных условиях, а психическое расстройство является тяжелым и обуславливает:

- а) его непосредственную опасность для себя или окружающих, или
- б) его беспомощность, то есть неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности, или
- в) существенный вред его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи (ст. 28 названного закона).

4. Данный состав преступления, на наш взгляд, охватывает также и оставление в психиатрическом стационаре либо в ином лечебном заведении закрытого типа с продолжением лечения заведомо выздоровевшего человека. Такое удержание не является обычным незаконным лишением свободы (ст. 129 УК), т.к. дополнительным непосредственным объектом преступления является также здоровье лица, незаконно содержащегося в закрытом лечебном учреждении.

5. Согласие дееспособного лица на помещение его в психиатрический стационар либо в иное лечебное заведение закрытого типа исключает уголовную ответственность. Вместе с тем согласие, данное лицом под воздействием уговоров на основе заведомо ложного диагноза, есть принудительное помещение такое. учреждение

6. Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., считается оконченным уже в момент помещения в психиатрический стационар либо в иное лечебное заведение закрытого типа, независимо от начала лечебных процедур. Если данное деяние повлекло по неосторожности смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда его здоровью либо иные тяжкие последствия (например, самоубийство, тяжелое заболевание), оно окончено в момент наступления указанных последствий.

7. С субъективной стороны данное преступление совершается с прямым умыслом. Виновный сознает, что лицо здорово, но желает поместить его для незаконного лечения. Мотивы, которыми при этом руководствуется виновный, могут быть различными: отомстить, избавиться от престарелого родственника или соседа, завладеть квартирой или домом, устранить политического противника или излишне активного жалобщика и т.д. Если при этом деяние повлекло по неосторожности смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда его здоровью либо иные тяжкие последствия, все преступление считается умышленным (ч. 2 ст. 29 УК).

8. Субъектом данного преступления являются должностные лица (врач-психиатр, должностные лица органов здравоохранения, следователь, прокурор, судья, наделенные правом принимать решение о помещении в психиатрический стационар). Представляется, что прочие лица (родственники, соседи, коллеги по работе и др.), по чьему заявлению или вызову лицо было незаконно помещено для принудительного лечения, могут являться лишь соучастниками данного преступления (подстрекателями). Это следует из названия данной статьи и ее диспозиции, где речь идет именно о принудительном *лечении* заведомо здорового человека, а лечением (пусть и незаконным) может заниматься или инициировать его только специальный субъект.

Статья 132. Клевета

(1) Клевета, то есть распространение заведомо ложных сведений, унижающих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию, наказывается возложением обязанности загладить причиненный вред или штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

(2) Клевета в публичном выступлении, публично выставленном произведении или средствах массовой информации, наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года.

(3) Клевета, повлекшая за собой тяжкие последствия, либо соединенная с обвинением в совершении особо тяжкого преступления, наказывается лишением свободы на срок до трёх лет.

1. Объектом клеветы являются честь и достоинство личности.

Под честью понимается общественная оценка личности, ее положительных социальных, деловых и моральных качеств, т.е. ее репутация. Под достоинством обычно понимается внутренняя позитивная самооценка личностью своих моральных, интеллектуальных и деловых качеств, своего общественного статуса.

Честь и достоинство тесно между собой связаны, и отражают посягательство на честь всегда отражается на внутреннем достоинстве человека. И наоборот, уронить свое достоинство – значит поступиться честью.

2. Пострадавшим от клеветы может быть любое лицо, в том числе малолетнее или психически больное, или даже умершее лицо (потерпевшими в этом случае могут быть признаны его родственники или близкие люди).

3. С объективной стороны клевета есть распространение заведомо ложных сведений, унижающих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию. Под распространением сведений следует понимать передачу таких сведений любому другому лицу (одному и более).

Клеветнические сведения должны быть унижающими честь и достоинство человека или подрывающими его репутацию и при этом ложными. Унижать названные блага могут лишь сведения, указывающие на якобы совершение потерпевшим нравственно упрежных (негативных) поступков либо влекущих его отрицательную оценку как специалиста, члена общества. Ложными считаются сведения, заведомо для виновного не соответствующие действительности, а потому только конкретные, указывающие на факты. Абстрактные оценки ("плохой человек", "неграмотный специалист" и т.п.) клеветой не являются. Не признаются клеветой и заведомо ложные, но положительные оценки лица (лесть, восхваление). Если сведения соответствуют действительности, хотя и позорят лицо, они также не являются клеветой.

4. Данное преступление считается оконченным с момента распространения ложных сведений. Распространение сведений может осуществляться в устной, письменной или любой другой форме (по Интернету и т.д.).

5. С субъективной стороны клевета совершается лишь с прямым умыслом, поскольку предполагает *заведомость*, т.е. точное знание виновного, что данные сведения не соответствуют действительности. Если же субъект добросовестно заблуждается относительно действительности сведений, то клеветы нет.

6. Субъектом данного преступления может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. Повышенная ответственность за клевету установлена, если она содержится в публичном выступлении, публично выставленном произведении или средствах массовой информации (ч. 2 комм. ст.).

Публичным выступлением является сообщение сведений перед открыто собравшимися людьми: на собрании, митинге или в местах, доступных широкому кругу лиц (на площади, в общественном здании и т.п.). Публично выставленным произведением может быть произведение живописи, кинематографии и т.п. К средствам массовой информации относятся периодические печатные издания (газеты, журналы, альманахи и т.п.), радио, телевидение, Интернет и др.

8. Особо квалифицированным видом является клевета, повлекшая за собой тяжкие последствия (например, самоубийство, распад семьи и т.д.), либо соединенная

с обвинением в совершении особо тяжкого преступления (ч. 3 комм. ст.). О понятии особо тяжкого преступления см. комм. к ст. 11 настоящего Кодекса.

9. Клевету следует отличать от заведомо ложного доноса. От него клевета отличается тем, что не направлена, как донос, на привлечение лица к уголовной ответственности. Донос всегда направляется либо государственным органам, уполномоченным возбудить уголовное дело, либо иным представителям власти, которые в силу своих должностных функций, обязаны передать поступившее к ним сообщение о преступлении в соответствующие правоохранительные органы.

Статья 133. Оскорбление

(1) Оскорбление, то есть умышленное унижение чести и достоинства другого лица, выраженное в неприличной форме, наказывается возложением обязанности загладить причинённый вред или штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда.

(2) Оскорбление в публичном выступлении, публично выставленном произведении или средствах массовой информации, наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

1. Объектом оскорбления является честь и достоинство личности. О понятиях чести достоинства см. комм. к ст. 132 настоящего Кодекса. На наш взгляд, оба объекта страдают от оскорбления одновременно, поскольку оскорбляющий претендует на то, что его оценка является общей, а не только его собственной.

2. С объективной стороны преступление выражается в негативной оценке личности потерпевшего, которая подрывает его репутацию в глазах окружающих и причиняет вред его самоуважению. При этом данная оценка выражается в неприличной, т. е. неприемлемой с точки зрения общественной морали форме. Словесная неприличная форма оскорбления может иметь место не только при употреблении нецензурной лексики, но и с использованием слов и выражений, которые сами по себе не являются неприличными, однако сильно унижают честь и достоинство в контексте их намеренного применения к человеку в конкретной ситуации, поскольку особенно резко снижают его оценку, агрессивно провоцируя его на открытый конфликт (например, «козел», «свинья», «собака» и т.п.).

Хотя человека можно оскорбить и в «приличной» форме, в частности с использованием медицинских терминов (например, сказать, что он олигофрен, педераст и т.д.) либо общеупотребительных слов, выражающих умеренные претензии к данному человеку, но не имеющих непристойной или агрессивной смысловой окраски (например, «тугодум», «недотепа», «дурачок», «подхалим» и т.д.). Такое оскорбление уголовным преступлением не является.

Оскорбление может иметь место, только когда оно совершено непосредственно в присутствии потерпевшего. На наш взгляд, если негативная оценка лица в неприличной форме дана в присутствии других лиц, которые могут передать ее потерпевшему (а могут и не передать), следует говорить о покушении на оскорбление.

Наличие или отсутствие оскорбления устанавливается как с учетом объективного значения в конкретной ситуации совершенных виновным действий и использованных слов, так и субъективного восприятия со стороны потерпевшего.

Оскорбление может быть выражено не только устно или письменно, но и в виде телодвижений (плевков, пощечин и т.п.).

3. В отличие от клеветы при оскорблении не важно, соответствует ли действительности отрицательная оценка, данная виновным личности пострадавшего, главное, чтобы она выражалась в неприличной форме.

4. Оскорбление имеет место только тогда, когда действия виновного направлены против определенного человека и не приходится сомневаться, что

оскорбление предназначено именно ему. Если же используются туманные намеки, произвольно выбранные псевдонимы, изменены фамилии, или они обозначены отдельными буквами (например, N), то состава оскорбления нет.

5. Оскорбление окончено в момент, когда негативная оценка в неприличной форме доведена до конкретного лица, которому и было предназначена, т.е. состав данного преступления всегда формальный.

6. С субъективной стороны оскорбление, имея формальный состав, наносится только с прямым умыслом.

7. Субъект данного преступления – это вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. Квалифицирующими признаками оскорбления является нанесение его в публичном выступлении, публично выставленном произведении или средствах массовой информации (см. о них комм. к ст. 132 настоящего Кодекса). Ответственность за такой способ совершения преступления усилена, т.к. он приводит к доведению негативной оценки лица до особенно широкого круга лиц.

9. Оскорбление следует отличать от хулиганства, частью которого могут быть и оскорбления в адрес конкретного присутствующего лица. При хулиганстве оскорбления наносятся из хулиганских побуждений, тогда как самостоятельным видом преступления оскорбление является при нанесении его только ввиду личных неприязненных отношений виновного и потерпевшего.

ГЛАВА 18. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ПОЛОВЫХ ОТНОШЕНИЙ

Статья 134. Изнасилование

(1) Изнасилование, то есть половое сношение с применением физического насилия, угрозы его применения, а равно с использованием беспомощного состояния потерпевшей,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до десяти лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(2) Изнасилование:

а) совершённое повторно;

б) совершённое двумя или более лицами без предварительного сговора либо группой лиц по предварительному сговору;

в) соединённое с истязанием потерпевшей;

г) вызвавшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием;

д) заведомо несовершеннолетней,

наказывается лишением свободы на срок от пяти до пятнадцати лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(3) Изнасилование:

а) повлёкшее по неосторожности причинение смерти потерпевшей либо причинение тяжкого вреда ее здоровью или заражение ее заболеванием СПИД;

б) потерпевшей, заведомо не достигшей четырнадцатилетнего возраста, наказывается лишением свободы на срок от десяти до двадцати пяти лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

1. Основным непосредственным объектом изнасилования является половая свобода женщины, т.е. свобода от принуждения в сексуальных отношениях, а при изнасиловании несовершеннолетней - половая неприкосновенность девушки, не достигшей 14-летнего возраста. Половая неприкосновенность предполагает запрет на сексуальные отношения с лицом женского пола, не достигшим четырнадцатилетнего возраста.

Дополнительным непосредственным объектом изнасилования является здоровье женщины.

2. Объективная сторона изнасилования заключается в совершении полового сношения (полового акта) между мужчиной и женщиной с применением к женщине физического насилия, угрозы его применения, а равно с использованием ее беспомощного состояния. Половое сношение с медицинской точки зрения, имеющей прямое отношение к вопросам начала и окончания полового акта, способа его совершения, есть соединение мужских и женских половых органов (коитус) путем введения мужского полового органа в половые органы женщины, независимо от глубины проникновения и физиологического завершения полового акта. Такая форма полового сношения считается естественной между мужчиной и женщиной. Все прочие насильственные сексуальные действия, совершенные в иной форме (например, с введением полового члена в задний проход или в рот), считаются удовлетворением половой потребности в извращенных формах (ст. 136 УК).

3. Физическое насилие представляет собой общественно опасное противоправное воздействие на организм другого человека, осуществленное против его воли. По своему характеру оно может заключаться в нанесении ударов, ранений, ином причинении боли, связывании, насильственном удержании и в ином воздействии на наружные покровы тела человека посредством физической силы, оружия либо иных предметов, жидкостей, веществ (например, сильнодействующих, наркотических, алкоголя), а также в воздействии на внутренние органы человека без повреждения наружных тканей, например, в случае отравления. Оно может быть выражено в нанесении побоев, ином причинении боли, связывании, насильственном удержании и т.п.

Угроза применения физического насилия выражается в запугивании потерпевшей угрозой немедленного применения физического насилия, причем не только к ней самой, но и к ее близким людям и т.д. Для квалификации такой угрозы как признака изнасилования необходимо, чтобы она воспринималась потерпевшей как реальная, т.е. могущая действительно осуществиться. В содержание такой угрозы может входить и угроза убийством. При этом дополнительно квалифицировать действия виновного еще и по ст. 116 УК не требуется.

Действия лица, добившегося согласия женщины на вступление в половое сношение путем обмана или злоупотребления доверием, например, заведомо ложного обещания вступить с ней в брак, дать деньги, драгоценности или совершить другие деяния, не могут рассматриваться как изнасилование (п. 1 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана от 12 августа 2006 г. "О судебной практике по делам об изнасиловании").

Как физическое насилие, так и угроза его применения должны предшествовать половому акту, служить способами сломить сопротивление женщины. Применение физического насилия или угроз его применения после совершения полового акта добровольно (например, угроза расправиться если кому-нибудь расскажет) не образуют состава изнасилования.

4. Беспомощное состояние потерпевшей имеет место, когда потерпевшая в силу своего физического или психического состояния (слабоумие или другое психическое расстройство, физические недостатки, иное болезненное либо бессознательное состояние, малолетний или престарелый возраст и т.п.) не могла понимать характер и значение совершаемых с ней действий либо оказать сопротивление виновному лицу. Беспомощное состояние потерпевшей должно оцениваться в зависимости от конкретных обстоятельств, с учетом отсутствия у нее реальной возможности в данных условиях в силу своего физического или психического состояния оказать сопротивления виновному, который, вступая в половое сношение, должен сознавать, что потерпевшая находится в беспомощном состоянии.

В случае опьянения беспомощным состоянием признается только такая степень алкогольного или наркотического (а также вызванного приемом сильнодействующих и одурманивающих веществ) опьянения, вызванного как

действиями самого виновного, так и потерпевшей или третьих лиц, которая лишала потерпевшую возможности оказывать насильнику противодействие.

Если потерпевшая страдает душевным расстройством, необходимо заключение психиатрической экспертизы о характере и степени расстройства и способности женщины понимать социальное значение половых отношений. Поэтому нельзя признать изнасилованием любую половую связь с заведомо душевнобольной. Необходимо установить, что женщина в силу психического расстройства не была способна сознавать социальное и нравственное значение совершаемых действий или не могла руководить своими действиями, тем самым была лишена возможности сознательно и по своей воле определять свою половую жизнь. (п. 5 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана от 12 августа 2006 г. "О судебной практике по делам об изнасиловании").

5. Состав изнасилования, предусмотренного ч. 1 комм. ст. является формальным, поэтому преступление считается оконченным уже с момента начала самого полового акта, независимо от его завершения и наступления последствий. В п.п. «в» и «г» ч. 2 и п. «а» ч. 3 данной статьи предусмотрены такие квалифицирующие признаки, которые делают квалифицированный состав изнасилования материальным: истязание; заражение венерическим заболеванием; причинение по неосторожности смерти либо тяжкого вреда здоровью потерпевшей или заражение ее заболеванием СПИД. *См. об этих признаках комм. к ст.ст. 105, 113, 115, 117 настоящего Кодекса*

6. С субъективной стороны изнасилования совершается лишь с прямым умыслом. Виновный сознает, что он совершает половое сношение с помощью насилия и желает его совершения.

7. Субъектом изнасилования может быть любое физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста. Исполнителем преступления может быть только лицо мужского пола, пособниками, подстрекателями и организаторами – лица обоих полов.

Однако в случае совершения изнасилования группой лиц по предварительному сговору (п. «б» ч. 2 комм. ст.) соисполнительством (ч. 2 ст. 33 УК) в изнасиловании должны признаваться действия как лиц, непосредственно совершивших насильственный половой акт, так и тех, которые оказывали им содействие, применяя физическое насилие к потерпевшей или угрожая таким насилием, в т.ч. действия и лиц женского пола.

И только если лицо непосредственно не вступало в половое сношение с потерпевшей и не применяло к ней физическое насилие или угрозу его применения, а содействовало совершению преступления в иной форме: приказами, советами, указаниями либо путем устранения препятствий, его действия подлежат квалификации как организатора, подстрекателя, пособника в изнасиловании

8. Иногда возникает вопрос о возможности квалификации изнасилования двумя или более лицами без предварительного сговора или группой лиц, если оно совершено несколькими лицами, когда субъектом данного вида преступления является лишь одно из них, а другое не является субъектом данного преступления ввиду его невменяемости или недостижения возраста уголовной ответственности. Представляется, что поскольку совершение преступления двумя или более лицами без предварительного сговора или группой лиц по предварительному сговору есть признаки именно объективной стороны преступления, то действия субъекта изнасилования следует квалифицировать с учетом этих признаков (хотя соучастия здесь нет ввиду отсутствия других субъектов привлечения к уголовной ответственности). В противном случае терялась бы значительная часть общественной опасности данного преступления, которая имеет место при изнасиловании несколькими лицами. При совершении такого изнасилования двумя или более лицами без предварительного сговора или группой лиц по предварительному сговору лицо, совершившее изнасилование посредством использования других лиц, в силу закона не подлежащих уголовной ответственности, в силу ч. 2 ст. 33 УК признается единственным исполнителем (обычно это т.н. посредственное исполнительство, если субъект

фактически пользовался помощью других лиц), а лица, не являющиеся субъектами преступления не считаются соучастниками в любой из его форм и к уголовной ответственности не привлекаются. При совершении изнасилования двумя или более лицами без предварительного сговора, когда только одно из них является субъектом данного преступления, также не исключается посредственное исполнительство, если виновный ситуативно воспользовался вольным или невольным содействием других лиц – не субъектов данного преступления, участвовавших в изнасиловании, даже без предварительного с ними сговора. Это содействие объективно может выражаться в облегчении совершения насильственного полового акта ввиду усиления страха жертвы перед несколькими насильниками.

9. Квалифицирующими признаками данного преступления, являются: совершение изнасилования повторно, а также двумя или более лицами без предварительного сговора либо группой лиц по предварительному сговору; изнасилование, соединенное с истязанием, повлекшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием, а также изнасилование заведомо несовершеннолетней (ч. 2) или повлекшее по неосторожности причинение смерти потерпевшей либо причинение тяжкого вреда ее здоровью или заражение ее заболеванием СПИД; потерпевшей, заведомо не достигшей четырнадцатилетнего возраста (ч. 3 комм. ст.). См. о них комм. к ст.ст. 17, 33-34, 105, 113, 115, 117, 119 настоящего Кодекса.

При умышленном причинении потерпевшей в процессе изнасилования либо покушения на него легкой или средней тяжести вреда здоровью действия виновного лица следует квалифицировать по ч. 1 ст.134 ч.1 УК, а в случае причинения тяжкого вреда здоровью по неосторожности, его действия квалифицируются по ч.3 п. «а» данной статьи. При этом дополнительная квалификация по статьям о преступлениях против личности не требуется, так как при таких обстоятельствах его действия, связанные с применением насилия и причинением потерпевшей легкой, средней тяжести вреда здоровью, а также причинением тяжкого вреда здоровью по неосторожности охватываются диспозицией закона об ответственности за изнасилование.

В случае умышленного причинения потерпевшей тяжкого вреда здоровью при изнасиловании либо покушении на него или после окончания преступных действий, а также причинения тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей, действия виновного должны быть квалифицированы соответствующими частями ст.ст. 134 и 107 УК по совокупности (п. 2 постановления Пленума Верховного суда Туркменистана от 12 августа 2006 г. "О судебной практике по делам об изнасиловании").

Если убийство совершено после окончания изнасилования с целью его сокрытия или в качестве мести жертве за оказанное сопротивление, преступление квалифицируется по совокупности преступлений, предусмотренных п. "д" ч. 2 ст. 101 УК и соответствующими частями ст. 134 УК.

10. Как свидетельствует практика к тяжким последствиям изнасилования помимо заражения венерической болезнью и ВИЧ-инфекцией, а также смерти пострадавшей или причинения тяжкого вреда ее здоровью, могут относиться также такие последствия, как беременность, в частности, у подростков и лиц, не достигших половой зрелости; самоубийство потерпевшей, либо психическое расстройство, последовавшее в результате изнасилования. Представляется, что указанные признаки следовало бы признать квалифицирующими для изнасилования в порядке совершенствования уголовного законодательства Туркменистана.

11. Изнасилование, совершённое двумя или более лицами без предварительного сговора квалифицируется как оконченное *раздельно* для каждого соисполнителя – в момент когда он начал совершать половой акт, т.к. преступление признается оконченным, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом (ч. 1 ст. 12 УК). Иначе решается вопрос в случае совершения изнасилования группой лиц по предварительному сговору – в этом случае изнасилование считается оконченным уже с момента начала полового

акта первым из соучастников. Если при этом кто-то из соучастников такого изнасилования по той или иной причине не сумел совершить половой акт (по физиологическим причинам либо не успел), его действия квалифицируются как оконченное преступление, совершенное группой лиц по предварительному сговору.

12. Для квалификации действий виновного по ст.134 ч.2 п. «а» УК Туркменистана, предусматривающей ответственность за изнасилование, совершенное повторно, не имеет значения был ли виновный осужден за ранее совершенное изнасилование, было ли оконченным изнасилование и являлся ли виновный исполнителем либо иным соучастником этих преступлений.

При совершении двух или более изнасилований, ответственность за которые предусмотрена различными частями ст.134 УК Туркменистана, а также при совершении в одном случае покушения на изнасилование или соучастия в этом преступлении, а в другом – оконченного изнасилования действия виновного по каждому из указанных преступлений должны квалифицироваться самостоятельно.

Изнасилование не может быть признано повторным, если судимость за ранее совершенное изнасилование с виновного снята судом, либо погашена в установленном законом порядке, а также если к моменту совершения второго изнасилования истекли сроки давности для привлечения к уголовной ответственности за ранее совершенное преступление, или сроки исполнения обвинительного приговора, указанные в ст.ст.74 и 79 УК Туркменистана.

13. Если умыслом лица охватывается совершение им изнасилования и удовлетворение половой потребности в извращенных формах в отношении одной и той же потерпевшей, содеянное следует квалифицировать соответствующими частями статей 134 и 136 УК Туркменистана. При этом для квалификации содеянного не имеет значения, был ли разрыв во времени в ходе совершения в отношении потерпевшей вышеуказанных преступлений.

14. Квалификация изнасилования, как совершенного группой лиц, может иметь место в случае, когда лица принимавшие участие в изнасиловании, действовали согласованно в отношении потерпевшей. Согласованность выражается в сознательном объединении усилий членов группы, направленных на изнасилование одной или нескольких потерпевших. Как соисполнительство в групповом изнасиловании должны квалифицироваться не только действия лиц, совершивших насильственный половой акт, но и действия лиц, содействовавших им в этом путем применения физического или психического насилия к потерпевшей. При этом действия лиц, лично не совершавших насильственного полового акта, но путем применения насилия к потерпевшей содействовавших другим в ее изнасиловании должны квалифицироваться как соисполнительство в групповом изнасиловании на основании требований ст.35 ч.2 УК Туркменистана. При таких обстоятельствах соисполнителем группового изнасилования может быть и женщина, и импотент.

Действия лица, не применявшего в отношении потерпевшей физического или психического насилия, а лишь содействовавшего совершению преступления другими действиями (например, завлекал потерпевшую в обусловленное место, предоставил виновному автомашину, квартиру, оружие, не позволил другим лицам вмешаться и предотвратить изнасилование, заранее обещал помощь в сокрытии следов преступления и т.д.) должны быть квалифицированы как соучастие в изнасиловании в форме пособничества.

При квалификации изнасилования по п. «б» ч.2 ст.134 УК Туркменистана необходимо учитывать, что помимо содержащегося в ст.34 УК Туркменистана определения понятия преступления, совершенного группой лиц по предварительному сговору, предусмотрена ответственность и за изнасилование, совершенное двумя или более лицами без предварительного сговора.

Изнасилование признается совершенным группой лиц без предварительного сговора, когда два или более лица, действуя совместно с умыслом, возникшим во время совершения изнасилования, непосредственно участвовали в процессе изнасилования или когда в процессе совершения одним лицом действий,

направленных на совершение изнасилования, к нему в той же целью присоединились другие лица.

Если одним из участников преступления является несовершеннолетний, который не был его организатором или руководителем, то действия совершеннолетних членов группы должны быть квалифицированы по совокупности преступлений, предусмотренных соответствующими частями статей 134 и 155 УК Туркменистана.

15. Действия участника группового изнасилования подлежат квалификации по ст.134 ч.2 п. «б» УК Туркменистана как лицо, осознавшее, что действует в составе группы независимо от того, что остальные участники преступления не были привлечены к ответственности ввиду их невменяемости, или не достижения 14-летнего возраста, либо по другим предусмотренным законом основаниям.

Изнасилование следует признавать совершенным группой лиц не только в тех случаях, когда несколькими лицами подвергаются изнасилованию одна или более потерпевших, но и тогда, когда виновные, действуя согласованно и применяя физическое насилие или угрозу в отношении нескольких женщин, затем совершают половой акт каждый с одной из них.

16. Действия виновного, связанные с истязанием потерпевшей при осуществлении умысла в совершении изнасилования, должны быть квалифицированы по ст.134 ч.2 п. «в» УК Туркменистана.

Способами истязания могут быть любые действия, связанные с многократным и длительным причинением боли: порка, укус, сечение, причинение множественных, хотя и небольших повреждений тупыми или остро колющими предметами, воздействие термических факторов, блокирование дыхательных путей, использование электротока, длительное лишение пищи, питья, содержание взаперти потерпевшей в холодном помещении и т.д.

17. Ответственность по пункту «г» части 2 ст.134 УК Туркменистана наступает в случаях, когда лицо, заразившее потерпевшую венерическим заболеванием, знало о наличии у него этого заболевания, предвидело возможность или неизбежность заражения потерпевшей и желало или допускало такое заражение. При этом дополнительной квалификации его действий по ст.117 УК Туркменистана не требуется. Для определения наличия этого квалифицирующего признака назначается судебно-медицинская экспертиза.

18. Обратит внимание судов на то, что действия виновного квалифицируются по ст.134 ч.2 п. «д» УК Туркменистана, предусматривающей ответственность за изнасилование заведомо несовершеннолетней, т.е. лица, не достигшего 18 лет или по ст.134 ч.3 п. «б» УК Туркменистана, предусматривающей ответственность за изнасилование потерпевшей заведомо не достигшей четырнадцатилетнего возраста лишь в случаях, когда виновное лицо знало (являлось родственником, знакомым, соседом) или предполагало (по ее внешнему виду, поведению), что совершает насильственное половое сношение с потерпевшей не достигшей 18-летнего или 14-летнего возраста. В случаях, когда виновный добросовестно заблуждаясь, полагал, что потерпевшая является совершеннолетней и для этого имелись конкретные основания, это обстоятельство исключает ответственность виновного по ст.134 ч.2 п. «д» УК Туркменистана. При этом суды должны учитывать не только показания самого виновного, но и тщательно проверять их соответствие всем обстоятельствам дела.

19. Если лицо совершило изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей или причинение тяжкого вреда здоровью, предусмотренного ст.107 УК Туркменистана, либо зная о своем заболевании СПИДом, сознательно допускает заражение потерпевшей этим заболеванием, то его действия должны быть квалифицированы ст.134 ч.3 п. «а» УК Туркменистана.

Смерть потерпевшей по неосторожности в процессе изнасилования может быть причинена при различных обстоятельствах. Смерть может наступить в результате насилия с целью сломить сопротивление потерпевшей (например, сильное сдавливание шеи), следствием самоубийства, вызванного стрессом в связи с изнасилованием, также смерть может последовать при попытке спастись от

насилльников (например, с балкона верхнего этажа многоэтажного дома решила перейти в другую квартиру, но сорвалась и разбилась насмерть). Во всех указанных случаях между изнасилованием или покушением на него должна быть причинная связь.

В случае, когда виновный в изнасиловании причиняет смерть потерпевшей с косвенным умыслом (например, находящуюся в бессознательном состоянии потерпевшую оставляет раздетую в холодное время на открытом воздухе), его действия должны быть квалифицированы по совокупности с изнасилованием и по ст.101 ч.2 п. «д» УК Туркменистана, предусматривающую ответственность за умышленное убийство, сопряженное с изнасилованием.

20. Решая вопрос о наличии в действиях виновного изнасилования (ст.134 УК Туркменистана) или полового сношения с лицом, не достигшим 16 летнего возраста (ст.143 УК Туркменистана), суды в каждом конкретном случае должны устанавливать, могла ли потерпевшая в силу своего возраста и развития понимать характер и значение совершаемых с нею действий. Если она ввиду своего малолетнего возраста, умственной отсталости и т.п. не могла понимать характера и значения совершаемых с нею действий, содеянное виновным следует рассматривать как изнасилование, совершенное с использованием беспомощного состояния потерпевшей и квалифицировать по соответствующей части ст.134 УК Туркменистана.

Когда потерпевшая, несмотря на малолетний возраст, по своему физическому и умственному развитию понимала характер и значение совершаемых с нею половых сношений и половые акты совершены с ее согласия, то это обстоятельство, со ссылкой лишь на малолетний возраст потерпевшей не может рассматриваться, как изнасилование, совершенное с использованием ее беспомощного состояния и в данном случае действия виновного подлежат квалификации по ст.143 УК Туркменистана, как вступление в половое сношение с лицом, не достигшим 16 летнего возраста.

21. В случаях, когда имело место изнасилование потерпевшей, последующие половые акты, совершенные с ее согласия, не исключают ответственности виновного по ст.134 УК Туркменистана. В этих случаях, если несовершеннолетняя потерпевшая не достигла 16 летнего возраст, действия виновного подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст.134 и 143 УК Туркменистана.

16. При рассмотрении дел по обвинению лиц, не достигших совершеннолетия, в изнасиловании либо в совершении иных половых преступлений, судам следует учитывать, что в соответствии ч.2 ст.21 УК Туркменистан лица в возрасте от 14 до 16 лет подлежат ответственности только за изнасилование, а за иные предусмотренные законом половые преступления уголовной ответственности не несут.

22. Покушением на изнасилование признается действие виновного, направленного на применение насилия или угроз с целью совершения полового акта против воли потерпевшей (например, насильственное раздевание потерпевшей, нанесение ударов и т.д.).

При рассмотрении уголовных дел о покушении на изнасилование с применением физического насилия или угрозы его применения следует устанавливать, действовал ли виновный с целью совершения полового акта и являлось ли примененное им насилие средством к достижению этой цели. Только при наличии этих обстоятельств действия виновного могут рассматриваться как покушение на изнасилование. В связи с этим необходимо отличать покушение на изнасилование от удовлетворения половой потребности в извращенных формах (ст.136 УК Туркменистана), понуждения лица к половому сношению (ст.137 УК Туркменистана), полового сношения с лицом, не достигшим 16 летнего возраста (ст.143 УК Туркменистана), а также следует отличать от других преступных посягательств, затрагивающих честь, достоинство и неприкосновенность личности женщин (развратные действия, хулиганство, причинение телесных повреждений, оскорбление и т.д.).

23. В соответствии со ст.70 УК Туркменистана добровольный отказ от совершения изнасилования надлежит рассматривать не как смягчающее ответственность

обстоятельство, а как обстоятельство, исключающее ответственность за данное преступление. В этом случае виновное лицо может отвечать лишь за фактически совершенные им действия при условии, что они содержат состав иного преступления.

Отказ от изнасилования может быть признан добровольным если у виновного лица были все возможности доведения преступления до конца и сознавая это он добровольно отказывается от совершения изнасилования. Вместе с тем суды должны иметь в виду, что не может быть признан добровольным и, следовательно, устраняющим ответственность отказ, который вызван невозможностью дальнейшего продолжения преступных действий вследствие причин, возникших помимо воли виновного (активное сопротивление потерпевшей, появление постороннего лица или невозможность совершения полового акта по физиологическим причинам).

Придя к выводу об отсутствии в действиях покушавшегося на изнасилование добровольного отказа от совершения преступления и квалифицируя его действия по ст.ст. 14 и 134 УК Туркменистана, суды не должны ограничиваться общей ссылкой в приговоре на то, что преступление не было доведено до конца вследствие причин, возникших помимо воли виновного, а обязаны указывать на установленные по делу конкретные причины, в силу которых он вынужден был отказаться от доведения преступления до конца.

24. При назначении наказания за изнасилование, исходя из требований закона об индивидуализации ответственности, следует учитывать характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного и обстоятельства дела, смягчающие и отягчающие ответственность, роль и степень участия каждого виновного лица при совершении изнасилования группой лиц, а также предшествовавшие изнасилованию отношения потерпевшей с виновным.

Статья 135. Мужеложство

(1) Мужеложство, то есть половое сношение мужчины с мужчиной, наказывается лишением свободы на срок до двух лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(2) Мужеложство с применением физического насилия, угрозы его применения, а равно с использованием беспомощного состояния потерпевшего, наказывается лишением свободы на срок от трёх до шести лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(3) Деяние, предусмотренное частью второй настоящей статьи, если оно совершено:

а) повторно;

б) двумя или более лицами без предварительного сговора либо группой лиц по предварительному сговору;

в) в отношении заведомо несовершеннолетнего;

г) вызвавшее заражение потерпевшего венерическим заболеванием, наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(4) Деяния, предусмотренные частями второй или третьей настоящей статьи, если они:

а) совершены в отношении лица, заведомо не достигшего четырнадцатилетнего возраста;

б) по неосторожности повлекли смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда его здоровью или заражение его заболеванием СПИД,

наказываются лишением свободы на срок от десяти до двадцати лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

1. Данная статья предусматривает уголовную ответственность за мужеложство, под которым понимают половое сношение мужчины с мужчиной, при котором половой орган активного партнёра вводится в заднепроходное отверстие (прямую кишку) пассивного. Можно было бы предположить, что это деяние фактически посягает на половую нравственность и нормальный уклад в области половых отношений, и логично было бы разместить ее в главе 20 УК (Преступления против несовершеннолетних, семьи и нравственности). Однако законодатель не сделал этого, в связи с чем нормативно нельзя считать его направленным непосредственно против нравственности. Включение же его в главу 17 УК, которая регулирует ответственность за преступления, родовым объектом которых являются свобода, честь и достоинство личности, вряд ли можно признать правильным, поскольку при совершении преступления основного состава (ч. 1 комм. ст.) ни честь, ни достоинство мужчин, вступающих в половую связь (как правило, тайно) не страдает. Кроме того, объект всякого преступления против интересов личности (Раздел VII УК) связан с посягательством на интересы потерпевшего, тогда как в данном случае оба участника полового сношения, предусмотренного ч. 1 комм. ст., потерпевшими не являются, т.к. оба они – субъекты данного преступления. Следовательно, получается, что основной состав данного вида преступления фактически лишен объекта.

2. Ранее во многих странах мира гомосексуальные отношения (в основном между мужчинами) были криминализированы. Однако в силу ряда исторических процессов постепенно происходит декриминализация этих отношений. В XX-XXI веке в этом вопросе произошли особенно существенные перемены. Уголовная ответственность за подобные действия отменена в большинстве государств, в т.ч. таких как Азербайджан, Албания, Армения, Беларусь, Индия, Иордания, Латвия, Литва, Молдова, Россия, Турция, Украина, Эстония, и др.

3. С объективной стороны данное преступление состоит в совершении полового сношения между лицами мужского пола. Данное преступление может быть совершено как в результате добровольного согласия обоих участников полового сношения (в этом случае оба – субъекты данного преступления), так и недобровольно со стороны потерпевшего, т.е. с применением физического насилия, угрозы его применения, а равно с использованием беспомощного состояния потерпевшего. Если мело место понуждение лица к мужеложству путём шантажа, угрозы истреблением имущества либо с использованием материальной или иной зависимости, данные действия подлежат квалификации по совокупности ст.ст. 135 (Мужеложство) и 137 (Понуждение лица к половому сношению) УК.

4. Преступление считается оконченным в том случае, если имело место введение полового члена в тело другого мужчины "per anus". Другие действия в виде оральных контактов, раздражения половых органов различными способами, объятий и т.п. не являются основанием для квалификации этих действий как мужеложства. Если они совершены по отношению к лицам, не достигшим 16-летнего возраста, то виновные могут быть привлечены к ответственности за развратные действия (ст. 144 УК).

5. С субъективной стороны данное преступление совершается лишь с прямым умыслом. Виновный сознает, что он совершает половое сношение с мужчиной и желает его совершения.

6. Субъектом мужеложства может быть любое физическое вменяемое лицо мужского пола, достигшее 16-летнего возраста. Исполнителем преступления может быть только лицо мужского пола, пособниками, подстрекателями и организаторами – лица обоих полов.

7. Квалифицирующими признаками мужеложства являются: применение в качестве средства вступления в половой контакт с потерпевшим физического насилия, угрозы его применения, а равно с использованием беспомощного состояния потерпевшего (ч. 2 комм. ст.); для насильственного мужеложства – повторность, совершение двумя или более лицами без предварительного сговора либо группой лиц по предварительному сговору; в отношении заведомо несовершеннолетнего;

вызвавшее заражение потерпевшего венерическим заболеванием (ч. 3 комм. ст.); совершение насильственного мужеложства в отношении лица, заведомо не достигшего четырнадцатилетнего возраста; повлекшего по неосторожности повлекли смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда его здоровью или заражение его заболеванием СПИД (ч. 4 комм. ст.). *Данные признаки раскрываются в комм. к ст. 134 настоящего Кодекса.*

Статья 136. Удовлетворение половой потребности в извращенных формах

(1) Удовлетворение половой потребности в извращенных формах с применением физического насилия, угрозы его применения, а равно с использованием беспомощного состояния потерпевшей (потерпевшего), наказывается лишением свободы на срок от двух до шести лет.

(2) То же деяние, если оно:

а) совершено повторно;

б) совершено двумя или более лицами без предварительного сговора либо группой лиц по предварительному сговору;

в) повлекло тяжкие последствия,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой и второй настоящей статьи, совершённые в отношении несовершеннолетней (несовершеннолетнего), наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

1. Объектом данного преступления являются половая свобода либо половая неприкосновенность личности – как мужского, так и женского пола.

2. С объективной стороны преступление представляет собой действия сексуального характера, не являющиеся изнасилованием и мужеложством (например, сексуальные действия в виде оральных контактов, раздражения половых органов различными способами, объятий, в т.ч. при лесбиянстве и т.п.). В отличие от мужеложства сексуальное взаимодействие мужчины и женщины не естественным путем, а *per anus* рассматривается именно как способ удовлетворения половой потребности в извращенных формах, а не как изнасилование.

Преступными такие действия являются только если совершаются с применением физического насилия, угрозы его применения, а равно с использованием беспомощного состояния потерпевшей (потерпевшего). См. об этих признаках ком.м. к ст. 134 настоящего Кодекса.

3. О совершении преступления двумя или более лицами без предварительного сговора либо группой лиц по предварительному сговору см. комм. к ст. 134 настоящего Кодекса.

4. К числу тяжких последствий совершения данного преступления, о которых говорится в п. «в» ч. 2 комм. ст., могут относиться: психическое расстройство у потерпевшей (потерпевшего), самоубийство, заражение ВИЧ-инфекцией и т.д.

5. Субъектом данного преступления может являться физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. С субъективной стороны преступление может быть совершено только с прямым умыслом, когда субъект сознает, что он совершает действия по удовлетворению своей половой потребности в одной из указанных выше форм и желает их совершить.

Статья 137. Понуждение лица к половому сношению

Понуждение лица к половому сношению, мужеложству или к совершению иных действий сексуального характера путём шантажа, угрозы истреблением имущества либо с использованием материальной или иной зависимости, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Основным объектом данного преступления – половая свобода личности. В качестве дополнительного объекта может выступать честь и достоинство личности, а также отношения собственности (при угрозе истребления имущества).

2. Потерпевшими в результате этого преступления могут быть лица как женского, так и мужского пола, причем не только те, которые непосредственно принуждались к половому сношению, но и те, которые подверглись шантажу, угрозам уничтожения их имущества либо материальная или иная зависимость которых была использована для понуждения другого, близкого им лица к вступлению в половое сношение.

3. Объективная сторона данного преступления состоит в понуждении лица к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или совершению иных действий сексуального характера путем шантажа, угрозы уничтожения, повреждения или изъятия имущества либо с использованием материальной или иной зависимости потерпевшего или близких ему лиц. При этом целью действий виновного может быть вступление потерпевшего в половую связь не только с самим виновным, но и другим лицом по указанию виновного.

4. Понуждение к названным действиям в виде угрозы физического насилия к потерпевшим не охватывается рассматриваемым составом преступления и подлежит квалификации по соответствующим частям и пунктам ст. ст. 134-136 УК.

5. Понятие "понуждение" по объему шире понятия "принуждения", так как понуждение выражается не только в психическом или физическом воздействии на личность, что характерно для принуждения, но и в обещаниях, подкупе и т.п. Понуждение может выражаться как в действиях, так и в бездействии виновного, который использует материальную, служебную или иную зависимость потерпевшей (потерпевшего) для понуждения их к половому сношению (например, невыплата зарплаты, отказ в продвижении по службе и т.д.).

6. Шантаж в данном случае состоит в угрозе разглашения, т.е. передаче третьему лицу (лицам), сведений, компрометирующих потерпевшего, или сведений личного характера, которые он не желал бы предавать огласке (например, о заболеваниях и т.д.).

7. Угроза истреблением имущества означает угрозу уничтожением, повреждением или изъятием всего или части имущества потерпевшего. Угроза может касаться всего или части имущества и должна быть реальной (т.е. потерпевший осознает, что виновный имеет возможность и решимость привести свои угрозы в исполнение), а также достаточной для того, что понудить потерпевшего к вступлению с виновным в половое сношение, чтобы избежать истребления ценного для него имущества.

8. Данное преступление окончено с момента выполнения виновным действий по понуждению любым из названных в комм. ст. способов. Поскольку состав данного преступления формальный, для признания преступления оконченным не имеет значения, достиг ли виновный своей цели или нет.

9. С субъективной стороны данное преступление всегда совершается только с прямым умыслом. Виновный осознает, что, шантажируя либо используя служебную, материальную и иную зависимость от него потерпевшего, угрожая истребить имущество, он добивается от него вступления в половое сношение и желает этого.

10. Субъектом данного преступления могут быть лица как мужского, так и женского пола, достигшие 16-летнего возраста.

11. Данное преступление относится к деяниям небольшой степени тяжести.

Статья 138. Занятие проституцией

Занятие проституцией, совершённое повторно в течение года после наложения административного взыскания,

наказывается штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Слово «проституция» происходит от лат. *prostituo* — позорю, бесчещу, в связи с чем данное преступление, по-видимому, и помещено законодателем в главу 17 УК, которая регулирует ответственность за преступления, родовым объектом которых являются свобода, честь и достоинство личности. Вместе с тем объект всякого преступления против интересов личности (раздел VII УК, в состав которого входит и комм. ст.) связан с посягательством на интересы *потерпевшего*, тогда как в данном случае лицо, занимающееся проституцией, потерпевшим не является, более того, оно – субъект данного преступления.

Можно было бы предположить, что это деяние фактически посягает на половую нравственность и нормальный уклад в области половых отношений, но тогда логично было бы разместить ее в главе 20 УК (Преступления против несовершеннолетних, семьи и *нравственности*). Однако законодатель не сделал этого, в связи с чем нормативно нельзя считать занятие проституцией направленным непосредственно против нравственности, во всяком случае рассматривать нравственность как его основной объект. Таким образом, криминализация проституции в данном виде вызывает сомнения в своей обоснованности ввиду правовой неопределенности нормативного объекта посягательства.

2. С объективной стороны занятие проституцией – это не основанное на личных симпатиях и влечении систематическое вступление в сексуальные отношения с различными партнерами за предварительно оговоренную плату. Сексуальные отношения при занятии проституцией могут означать половой акт в естественной форме, а также анальный и оральный секс.

При этом занятие проституцией признается преступлением, только когда ранее на лицо в течение одного года уже было наложено административное взыскание, причем не за любое правонарушение, как может показаться из буквального прочтения данной статьи, а лишь за занятие проституцией, которое на первый раз считается административным правонарушением (ст.176¹ Кодекса Туркменистана об административных правонарушениях).

3. Субъектом данного преступления может быть физическое вменяемое лицо как женского, так и мужского пола.

4. Субъективная сторона данного преступления - только прямой умысел. Лицо сознает, что занимается именно проституцией, и желает ей заниматься. При этом желание заниматься проституцией не следует смешивать с мотивами такого занятия. Побудительные причины обращения к занятию проституцией у женщин обычно состоят в бедности; потере родителей, изгнание из родительского дома, беспризорность; желание содержать слабых и больных родителей либо воспитывать своих младших братьев, сестер и т.д.; желание овдовевших или покинутых своими сожителями женщин содержать семью, оставшуюся у них на руках; проезд в большой город с целью устроиться и найти средства к существованию и др.

5. Это преступление относится к деяниям небольшой степени тяжести.

6. О практике применения данной статьи см. Постановление № 6 Пленума Верховного суда Туркменистана от 22 июля 1999 г. "О практике по применению законодательства, предусматривающего ответственность за преступления, связанные с проституцией".

Статья 139. Вовлечение в занятие проституцией

(1) Вовлечение в занятие проституцией, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) То же деяние, если оно совершено:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору;

в) в отношении несовершеннолетней;

- г) с применением физического насилия или угрозы его применения;
- д) с применением шантажа или обмана,
наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

Примечание

Повторным в статьях 139, 140, 141 и 142 признается преступление, совершённое лицом, ранее совершившим какое-либо из преступлений, предусмотренных этими статьями настоящего Кодекса.

1. Основным объектом вовлечения в занятие проституцией является общественная нравственность, в связи с чем помещение данного состава в главу 17 УК, которая регулирует ответственность за преступления, основным родовым объектом которых являются свобода, честь и достоинство личности, вряд ли оправдана. Честь и достоинство вовлеченного в занятие проституцией лица может являться лишь дополнительным факультативным объектом данного преступления.

2. Объективная сторона вовлечения в занятие проституцией состоит в вовлечении в занятие проституцией или принуждении к продолжению занятия проституцией. О понятии проституции см. комм. к ст. 138 настоящего Кодекса.

Вовлечение в занятие проституцией есть склонение лица к систематическому вступлению (занятию как виду занятости) в сексуальные отношения за плату.

Вовлечения в занятие проституцией может осуществляться различными способами, в т.ч. путем уговоров, обещаний, денежного вознаграждения, а также обмана, шантажа, разного рода угроз и др. Вовлечение не означает обязательно принуждение, поэтому вовлечение в занятие проституцией может осуществляться как по добровольному согласию вовлекаемого, так и под воздействием принуждения (физического или психического). В случае применения психического принуждения действия виновного подлежат квалификации по совокупности ст. 137 (Понуждение лица к половому сношению) и ст. 139 УК, в случае физического принуждения – только по ч. 2 комм. статьи (п. «г» при отсутствии других квалифицирующих признаков).

3. В ч.2 комм. ст. названы квалифицирующие признаки данного преступления: повторность; группой лиц по предварительному сговору; вовлечение в занятие проституцией несовершеннолетней; применение или угрозы его применения; а также шантажа или обмана.

4. Повторность, согласно примечанию к данной статье, носит специальный характер – это совершение субъектом ранее не только вовлечения в занятие проституцией, но и преступлений, предусмотренных в ст.ст. 140, 141 и 142 данной главы УК.

5. Шантаж в данном случае состоит в угрозе разглашения, т.е. передаче третьему лицу (лицам), сведений, компрометирующих потерпевшего, или сведений личного характера, которые он не желал бы предавать огласке (например, о заболеваниях и т.д.).

6. Применение физического насилия предполагает нанесение потерпевшей ударов, побоев, причинение легкого, средней тяжести или тяжкого вреда ее здоровью. При причинении вреда здоровью содеянное квалифицируется по совокупности п. «г» ч. 2 ст. 139 и соответствующих статей УК, предусматривающих ответственность за причинение вреда здоровью.

Угроза применения насилия должна быть реальной, т.е. потерпевший должен сознавать, что виновный имеет возможность и готов применить насилие.

7. Вопрос о том, имеет ли данное преступление формальный либо материальный состав, достаточно спорен. Если под вовлечением в занятие проституцией иметь в виду лишь действия, нацеленные на то, чтобы создать у привлекаемого лица намерение заняться проституцией, то состав формальный, а преступление следует считать оконченным уже с момента совершения действий, направленных либо на вовлечение в занятие проституцией, либо на принуждение к продолжению занятия

проституцией. Однако такой подход имеет недостатки. Дело в том, что на практике нередко крайне проблематично установить явились ли действия виновного именно вовлечением в занятие проституцией, а не бравадой (например, описание подругами, уже попробовавшими это занятие, всех «прелестей» жизни проститутки), либо отграничить абстрактные намеки от конкретных предложений заняться этим видом деятельности. Думается, что данный состав преступления следует считать материальным, и преступление будет окончено тогда, когда наступил преступный результат – лицо было реально вовлечено в занятие проституцией, т.е. стало ею заниматься фактически. В этом случае все остальные действия есть покушение на совершение данного преступления.

8. Субъектом данного преступления может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, как мужского, так и женского пола.

9. Субъективная сторона преступления отличается только прямым умыслом.

Статья 140. Организация или содержание притонов для разврата или занятия проституцией

(1) Организация или содержание притонов для разврата или занятия проституцией,

наказываются лишением свободы на срок до пяти лет с конфискацией имущества или без таковой и с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(2) Те же деяния, совершённые повторно,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с конфискацией имущества или без таковой и с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

1. Основным объектом организации или содержания притонов для разврата или занятия проституцией является общественная нравственность, в связи с чем помещение данного состава преступления в главу 17 УК, которая регулирует ответственность за преступления, основным родовым объектом которых являются свобода, честь и достоинство личности, вряд ли оправдана. Честь и достоинство вовлеченного в занятие развратом или проституцией в притоне лица может служить лишь дополнительным факультативным объектом данного преступления.

2. Объективная сторона состава данного преступления выражается в организации или содержании притонов для разврата или занятия проституцией. *О понятии проституции см. комм. к ст. 138 настоящего Кодекса. О понятии развратных действий см. комм. к ст. 144 настоящего Кодекса.*

Притоном считается любое жилое (дом, квартира, комната, шатер и др.) или нежилое (офис предприятия, массажный салон, сауна, фургон автомобиля и др.) помещение, систематически предоставляемое одним и тем же либо разным лицам для занятия проституцией и пользования услугами проститутки.

Организация притона может состоять в подыскании и оборудовании необходимого для этих целей помещения, привлечении проститутки, клиентуры, организации обслуживания, охраны и т.д. Окончание преступления в виде организации притона, по нашему мнению, происходит в момент, когда соответствующее помещение фактически стало функционировать как притон. До этого момента имеет место лишь покушение на совершение данного преступления в форме организации притона.

Содержание притона есть совершение управленческих и иных действий по обеспечению и поддержанию его работы либо инвестиционных действий. При этом к управленческим действиям может быть отнесено как повседневное администрирование (менеджером), так и общее руководство со стороны владельца притона или его доверенных лиц (периодическая проверка работы, получение отчетов о работе притона, дача указаний, изъятие выручки или вложение средств и т.д.).

Инвестиционная деятельность состоит во вложении в деятельность притона средств и получении в последующем от этого прибыли.

Содержание притона является длящимся преступлением и признается оконченным с момента прекращения содержания притона (его закрытия) либо с момента наступления события, препятствующего его продолжению (например, пресечение его деятельности).

4. Субъект преступного посягательства общий - физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Для квалификации не имеет значения, является ли субъект управленцем предоставляемого помещения либо его владельцем или инвестором. Субъектом данного преступления являются также и все лица, участвующие в организации и обеспечении деятельности притона (диспетчеры, охранники, водители, врачи, массажисты и др.). Проститутки не являются субъектами данного преступления, если сами не занимались организацией и содержанием притона.

5. С субъективной стороны данное преступление совершается только с прямым умыслом.

6. Повторность в смысле ч. 2 данной статьи, согласно примечанию к ст. 139 УК, носит специальный характер – это совершение субъектом ранее не только организации или содержания притонов для разврата или занятия проституцией, но и преступлений, предусмотренных в ст.ст. 139, 141 и 142 данной главы УК.

7. Вовлечение в притон для занятия проституцией влечет уголовную ответственность по совокупности преступлений (ст.ст. 139, 140 УК).

8. Данное деяние принадлежит к категории преступлений средней степени тяжести.

Статья 141. Сводничество

(1) Сводничество для разврата или занятия проституцией, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

(2) То же деяние, совершённое повторно, наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Основным объектом сводничества является общественная нравственность, в связи с чем помещение данного состава преступления в главу 17 УК, которая регулирует ответственность за преступления, основным родовым объектом которых являются свобода, честь и достоинство личности, вряд ли оправдана.

2. С объективной стороны сводничество – это корыстное профессиональное посредничество между мужчиной и женщиной для содействия вступлению их в половую связь. Преступлением оно становится тогда, когда осуществляется в целях склонить лицо к занятию проституцией или развратом (, т.е. сексуальных действий в отношении лиц, не достигших 16-летнего возраста о понятии разврата см. комм. к ст. 144 настоящего Кодекса).

Однако данная статья прямо не требует, чтобы виновный занимался сводничеством непременно за плату, что противоречит семантическому (общепринятому) значению слова «сводничество», и создает опасность излишне широкого применения данной нормы.

Если же сводник посредничает с целью того, чтобы данное лицо занялось проституцией, то возникает конкуренция с вовлечением в занятие проституцией (ст. 139 УК). На наш взгляд, отграничить состав сводничества от вовлечения в занятие проституцией можно следующим образом: в отличие от вовлечения в занятие проституцией сводник преследует сугубо посредническую задачу – лишь свести (познакомить) двух или более лиц с тем, чтобы они сами договорились о занятии проституцией, непосредственно никого не уговаривая и не склоняя к этому занятию.

3. Субъект данного преступления общий - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

4. С субъективной стороны данное преступление совершается только с прямым умыслом.

5. Повторность в смысле ч. 2 данной статьи, согласно примечанию к ст. 139 УК, носит специальный характер – это совершение субъектом ранее не только сводничества, но и преступлений, предусмотренных в ст.ст. 139, 140, 142 данной главы УК.

6. Данное преступление принадлежит к категории деяний средней степени тяжести.

Статья 142. Сутенёрство

(1) Сутенёрство, то есть использование в целях сексуальной эксплуатации лица, занимающегося проституцией, совершённое из корыстных побуждений, наказывается лишением свободы на срок от двух до шести лет с конфискацией имущества или без таковой.

(2) То же деяние, совершённое повторно, наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Объектом данного преступления является общественная нравственность, в связи с чем помещение данного состава преступления в главу 17 УК, которая регулирует ответственность за преступления, основным родовым объектом которых являются свобода, честь и достоинство личности, вряд ли оправдана.

2. Сутенёрство (от фр. *souteneur* — поддерживающий) — деятельность человека, занимающегося руководством занятием проституцией другими лицами и получающего от этого доход. Обычно сутенёр привлекает к занятию проституцией других лиц, подыскивает клиентуру, обеспечивает охрану и опеку, защиту своих проституток от конкурентов, правоохранительных органов и агрессивных клиентов, улаживает конфликты, предоставляет помещения для занятий проституцией. Однако в смысле данной статьи сутенёрство понимается с одной стороны, более узко – лишь как само использование лица в указанных в данной статье в целях (ввиду чего под действие данной статьи не подпадает вовлечение в занятие проституцией, сводничество, организация и содержание притонов), а с другой стороны – более широко, т.к. осуществляется в целях сексуальной эксплуатации лица, занимающегося проституцией.

Эксплуатация есть использование чего или кого-либо и извлечение от этого выгоды. Сексуальная же эксплуатация может осуществляться в различных формах: эксплуатация проституции; привлечение к участию в съемке или записи порнографических материалов; сексуальное рабство (например, в домохозяйстве, в месте базирования преступников, дислокации воинского контингента) и др. По смыслу диспозиции данной статьи целью сутенёрства могут быть все эти и иные виды сексуальной эксплуатации, а не только эксплуатация занятия лицом одной лишь проституцией. Однако объектом эксплуатации должно являться только лицо, занимающееся проституцией.

3. Субъект данного преступления общий - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

4. С субъективной стороны данное преступление совершается только с прямым умыслом.

5. Торговля людьми с целью сексуальной эксплуатации считается основной формой этого преступления, поэтому сутенёрство может составлять совокупность преступлений с торговлей людьми (ст. 129¹ УК), и, кроме того, с вовлечением в проституцию (ст. 139 УК), организацией или содержанием притонов для разврата или занятия проституцией (ст. 140 УК) и сводничеством (ст. 141 УК).

6. Данное деяние принадлежит к категории преступлений средней степени тяжести.

Статья 143. Половое сношение с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста

Половое сношение с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, наказывается лишением свободы на срок до трёх лет.

1. Объектом данного преступления является половая неприкосновенность лица, не достигшего 16-летнего возраста, в связи с чем помещение данного состава преступления в главу 17 УК, которая регулирует ответственность за преступления, основным родовым объектом которых являются свобода, честь и достоинство личности, вряд ли оправдана. Честь и достоинство не достигшего 16-летнего возраста лица может служить лишь дополнительным факультативным объектом данного преступления.

2. На первый взгляд данное преступление имеет формальный состав, т.к. вредные последствия им как бы не предусмотрены. Однако, с учетом того, что в результате всегда нарушается половая неприкосновенность несовершеннолетнего лица (не достигшего 16-летнего возраста), представляется, что вредное последствие здесь присутствует и, следовательно, этот состав материальный.

3. О понятии полового сношения (полового акта) см. *комм. к ст. 134 настоящего Кодекса*. Следует иметь в виду, что согласно диспозиции данной статьи ответственность наступает именно за совершение полового сношения (т.е. в естественной форме), все же прочие сексуальные действия, совершенные в иной форме (например, с введением полового члена в задний проход, в рот потерпевшего) считаются либо мужеложством (п. «в» ч. 3 и п. «а» ч. 4 ст. 135 УК), либо (при использовании насилия, его угрозы или беспомощного состояния потерпевшего) удовлетворением половой потребности в извращенных формах (ч. 3 ст. 136 УК).

4. Данное преступление совершается без применения физического или психического насилия. В противном случае действия виновного, в зависимости от конкретных обстоятельств уголовного дела, квалифицируются как изнасилование (п. «д» ч. 2 и п. «б» ч. 3 ст. 134 УК) либо мужеложство (п. «в» ч. 3 и п. «а» ч. 4 ст. 135 УК), либо как удовлетворением половой потребности в извращенных формах (ч. 3 ст. 136 УК), либо как понуждение лица к половому сношению (ст. 137 УК).

5. Субъект данного преступления общий - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. С субъективной стороны данное преступление совершается, на наш взгляд, либо умышленно, когда субъект точно знает, совершает половой акт с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста и желает этого (прямой умысел), либо по небрежности, когда лицо не осознает, что лицо, с которым он совершает половой акт, не достигло указанного возраста, и нарушает его половую неприкосновенность, хотя по обстоятельствам дела при необходимой степени внимательности и предусмотрительности должно было и могло это предвидеть.

7. Данное деяние относится к категории преступлений средней степени тяжести.

Статья 144. Развратные действия

Совершение развратных действий без применения насилия в отношении лица, заведомо не достигшего шестнадцати лет, наказывается лишением свободы на срок до трёх лет.

1. Основным объектом развратных действий является нарушение половой неприкосновенности и правовой свободы личности, в связи с чем помещение данного состава преступления в главу 17 УК, которая регулирует ответственность за преступления, основным родовым объектом которых являются свобода, честь и достоинство личности, вряд ли оправдана. Честь и достоинство лица, в отношении которого совершаются развратные действия, может служить лишь дополнительным факультативным объектом данного преступления.

2. С объективной стороны развратные действия заключаются в удовлетворении половой похоти самого виновного, других лиц либо преследующие цель возбудить половой инстинкт у лица, не достигшего 16-летнего возраста. К развратным действиям обычно относят: обнажение половых органов такого лица или взрослого лица в его присутствии, прикосновение к половым органам либо совершение полового акта в его присутствии, а также ведение с ним бесед откровенно сексуального характера. Не может квалифицироваться как развратные действия вступление взрослого в половое сношение с лицом, не достигшим 16-летнего возраста, т.к. это преступление предусмотрено ст. 143 УК.

Характерной особенностью развратных действий является неприменение насилия или понуждения в иной форме (шантаж, использование зависимого или беспомощного состояния лица).

3. Субъект преступного посягательства общий - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Представляется, что столь малая разница в возрасте между потерпевшим и субъектом данного преступления неоправданна, т.к. позволяет привлекать к уголовной ответственности за развратные действия в отношении друг друга фактически сверстников (одноклассников и т.д.). Думается, что субъектом развратных действий в законодательном порядке должно быть признано лицо не моложе 18 лет.

4. С субъективной стороны данное преступление совершается только с прямым умыслом.

5. Данное деяние относится к категории преступлений средней степени тяжести.

ГЛАВА 19. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА

Статья 145. Нарушение равноправия граждан

(1) Прямое или косвенное нарушение или ограничение прав и свобод человека и гражданина в зависимости от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного или должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к политическим партиям,

наказываются штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

(2) Те же деяния, если они повлекли тяжкие последствия,

наказываются исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Согласно ст. 19 Конституции Туркменистан гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина, а также равенство человека и гражданина перед законом независимо от национальности, расы, пола, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, языка, отношения к религии, политических убеждений, партийной принадлежности либо отсутствия принадлежности к какой-либо партии.

С объективной стороны данное преступление заключается в действии (бездействии), направленном на прямое или косвенное нарушение или ограничение прав и свобод человека и гражданина. Прямое нарушение – то, которое непосредственно направлено на нарушение или ограничение прав личности путем ее дискриминации по указанным в данной статье основаниям (например, сознательный отказ в регистрации по месту жительства лиц определенной национальности; отказ в приеме гражданина на работу ввиду несогласия с его политическими или религиозными убеждениями). Косвенное нарушение или ограничение прав имеет место, если цель виновного состоит не в том, чтобы ограничить равенство прав, а в достижении какого-то иного результата, а ограничение прав личности и принципа

равенства явилось побочным результатом (например, если должностное лицо – хяким или арчин – по своему усмотрению в случае, не предусмотренном законом, принимает решение о запрете въезда на территорию вверенного им этрапа, веляята, города, поселка, генгешлика граждан Туркменистана из других регионов страны мотивируя это необходимостью борьбы с незаконной миграцией, и нарушая тем самым ст. 26 Конституции Туркменистана, согласно которой каждый гражданин имеет право свободно передвигаться и выбирать место жительства в пределах Туркменистана).

2. Состав преступления, указанный в ч. 1 комм. ст. является формальным, т.е. для наступления уголовной ответственности не требуется причинения вреда чьим-либо конкретным правам и интересам. Состав же, изложенный в ч. 2 комм. ст. – материальный, и для квалификации требуется причинение нарушением или ограничением прав личности тяжких последствий. Эти последствия конкретно не оговорены, поскольку могут быть весьма разнообразны и перечислить их в законе исчерпывающе невозможно. В качестве примера можно привести самоубийство пострадавшего, возникновение у него на почве данного преступления психического расстройства или тяжелого соматического заболевания, причинение ему крупного материального ущерба и т.д.

3. С субъективной стороны преступление может быть совершено с прямым (ч.ч. 1 и 2) либо (только по ч. 2) косвенным умыслом (в последнем случае виновный сознает, что нарушает или ограничивает права личности в отступление от принципа равенства, сознает возможность тяжких последствий этого нарушения для потерпевшего, и хотя не желает, но сознательно допускает их наступление либо относится к ним безразлично (ч. 3 ст. 27 УК). Прямой умысел связан с прямым нарушением или ограничением прав личности, косвенный – с косвенным их нарушением. На наш взгляд, возможно и совершение преступления, указанного в ч. 2 комм. ст. по неосторожности (ст. 28 УК), когда нарушение или ограничение прав также может иметь косвенный характер. Мотив и цель совершения этого преступления для квалификации значения не имеют, хотя могут учитываться при назначении наказания в качестве отягчающих (по мотиву национальной или религиозной вражды, из мести, корыстных побуждений, и т.д.) или смягчающих (например, ложно понятые должностным лицом интересы службы) ответственность обстоятельств.

4. Субъектом преступления может быть физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. Данное деяние относится к категории преступлений небольшой тяжести.

Статья 146. Нарушение неприкосновенности частной жизни

(1) Незаконное собирание, хранение, либо распространение сведений о частной жизни, составляющих личную или семейную тайну другого лица без его согласия,

наказываются штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

(2) Распространение сведений, указанных в части первой настоящей статьи, в публичном выступлении, публично выставленном произведении или в средствах массовой информации,

наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Конституция Туркменистана закрепляет право каждого человека на защиту от произвольного вмешательства в его личную жизнь, а также от нарушения правил сохранения тайны корреспонденции, телефонных и иных сообщений, посягательств на его честь и репутацию (ст. 25). Частная жизнь – это весь спектр деятельности личности, не относящейся к публичной сфере и включающий положения о личной и семейной тайне, защиту персональных данных, неприкосновенность жилища и т. п. В широком значении право на неприкосновенность частной жизни включает:

- запрет на сбор, хранение, использование и распространение информации о частной (личной) жизни лица без его согласия;
- право контролировать информацию о себе;
- право на защиту чести и доброго имени;
- право на защиту персональных данных;
- право на тайну связи (иногда оформлено как отдельное право);
- право на неприкосновенность жилища (иногда оформлено как отдельное право);
- врачебную тайну, тайну усыновления, тайну исповеди и другие виды профессиональной тайны.

В комм. ст. частная жизнь понимается в узком смысле. Объектом посягательства данного вида преступления является только та часть частной жизни, которая относится к личной и семейной тайнам. Тайна - это нечто скрываемое от других, известное не всем, секрет.

Личную или семейную тайну образуют сведения о нем, членах его семьи, их взаимоотношениях, которые, по мнению самого потерпевшего, не подлежат оглашению. Некоторые из этих сведений не подлежат огласке не только в силу отсутствия выраженного согласия заинтересованных в этом лиц, но также и в силу прямого указания закона (например, врач не вправе оглашать информацию о состоянии здоровья пациента).

Однако личную и семейную тайну не могут составлять сведения, которые ранее уже были преданы публичной огласке, став достоянием неопределенно широкого круга лиц, например, опубликованы, т.е. перестали быть тайной. В то же время, если эти данные ранее были распространены среди ограниченного круга лиц помимо воли потерпевшего либо даже по его воле, не рассчитанной, однако, на более широкое информирование, их дальнейшее распространение, на наш взгляд, может подпадать под действие комм. статьи (например, данные об интимной жизни супругов стали известны их соседям по дому; лицо по секрету сообщило знакомому об имеющемся у него венерическом заболевании и т.д.).

2. С объективной стороны преступление состоит в незаконном собирании, хранении, либо распространении сведений о частной жизни лица. Собрание сведений может иметь форму их похищения, возмездного приобретения, копирования документа или электронных носителей информации, находки предметов и документов, подслушивания, подсматривания, фото- или видеосъемки, в опросе лиц, осведомленных о конфиденциальных сторонах жизни потерпевшего и т.д. Хранение таких сведений представляет собой связанное с их предшествующим незаконным собиранием этим или иным лицом владение сведениями в той или иной материальной форме, доступной по своим объективным характеристикам для восприятия третьими лицами. Хранение таких сведений в памяти не образует состава преступления. Распространение сведений – это передача их любому третьему лицу в любой форме устной, письменной, в виде показа изображений и т.д.).

Признак незаконности указанных действий состоит, во-первых, в отсутствии согласия со стороны потерпевшего; во-вторых, в совершении их лицом, не уполномоченным законом на собирание хранения или распространение, сведений о личной и семейной жизни лица, в т.ч. тем, кому такое распространение запрещено законом (врач, адвокат и др.); в-третьих, в использовании при собирании таких сведений запрещенных законом средств и методов, например, путем хищения, незаконного проникновения в жилище и др.).

Не считается незаконным собирание, хранение или предание огласке сведений, составляющих личную и семейную тайну, лицом, обязанным это делать в силу закона и служебных полномочий (например, следователем, оперативным сотрудником)

3. В ряде случаев разглашение сведений о частной жизни охватывается рядом других составов преступлений: нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений (ст. 147 УК); нарушение

неприкосновенности жилища (ст. 148 УК), разглашение тайны усыновления (удочерения), предусмотренного ст. 157 УК, разглашение данных предварительного расследования или дознания (ст. 204 УК), злоупотребление полномочиями адвокатом (ст. 270 УК). В названных случаях квалификация может осуществляться либо самостоятельно по соответствующей статье, без включения в квалификацию комментируемой ст. 146 либо по совокупности преступлений – вместе с нарушением неприкосновенности частной жизни, предусмотренным комм. статьей. Самостоятельно квалификация необходима при совершении таких преступлений, как нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений; разглашение тайны усыновления или удочерения, поскольку эти составы, по сути, являются специальными по отношению к нарушению неприкосновенности частной жизни (т.е. представляют собой особые случаи нарушения неприкосновенности частной жизни, или, иначе говоря, посягают на тот же самый объект, хотя и особым способом). В остальных случаях объекты посягательства лишь могут пересекаться, но целиком не совпадают ввиду чего требуется дополнительная квалификация по указанным статьям.

4. Состав данного преступления является формальным. Собрание и хранение сведений считается оконченным с момента совершения соответствующих действий; хранение же сведений есть длящееся преступление, поэтому оно считается оконченным лишь с момента прекращения хранения либо момента наступления события, препятствующего его продолжению (ч. 2 ст. 15 УК).

5. С субъективной стороны данное преступление совершается лишь с прямым умыслом. Мотив не является необходимым элементом субъективной стороны состава данного преступления.

6. Субъектом данного преступления является любое физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. Данное деяние относится к категории преступлений небольшой тяжести.

Статья 147. Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений

Умышленное нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений граждан, наказывается штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

1. Объектом данного преступления является конституционное право человека и гражданина на защиту от нарушения правил сохранения тайны корреспонденции, телефонных и иных сообщений (ст. 25 Конституции Туркменистана). Под перепиской, как следует из названной статьи Конституции, понимается не всякий обмен письменными сообщениями, а только корреспонденцией, т.е. почтово-телеграфными отправлениями граждан (в виде простых и регистрируемых писем, почтовых карточек, бандеролей и мелких пакетов, телеграмм). Под иными сообщениями имеются в виду сообщения по телефаксу, электронной почте (e-mail) и другим техническим средствам связи. Охраняемая Конституцией Туркменистана и действующими на его территории законами тайна телефонных переговоров охватывает любые сведения, передаваемые, сохраняемые и устанавливаемые с помощью телефонной аппаратуры, включая, на наш взгляд, и данные о входящих и исходящих сигналах соединения телефонных аппаратов конкретных пользователей связи.

2. Тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных, а также иных сообщений, передаваемых посредством Интернета, т.е. тайна связи, состоит в том, что информация, а также сами эти отправления (сообщения) могут выдаваться, как правило, только отправителям и адресатам или их законным представителям. Перехват, задержка, осмотр и выемка сообщений, передаваемых по телефону и радио,

а также по другим техническим средствам, в том числе с использованием компьютерной технологии и электронной почты, а также иные ограничения тайны связи допускаются лишь на основании постановления следователя, санкционированного прокурором.

С объективной стороны нарушение заключается в незаконном ознакомлении без согласия гражданина с его корреспонденцией, переговорами или иными сообщениями, во-первых, в отсутствие согласия со стороны потерпевшего; во-вторых, в совершении их лицом, не уполномоченным законом на такое ознакомление; в-третьих, в использовании при ознакомлении запрещенных законом средств и методов (например, путем не санкционированного в установленном законом порядке осмотра почтово-телеграфной корреспонденции, прослушивания телефонных переговоров).

При этом не имеет значения, кому гражданин адресовал информацию – другому физическому лицу или организации, адвокату и т.п. Исключения составляют официальные обращения граждан в государственные органы, т.к. при их направлении, как правило, предполагается наличие согласия гражданина на возможность ознакомления с ними, по крайней мере, относительно неопределенного круга должностных лиц (при обработке, подготовке ответа, передаче для исполнения принятого по ним решения, проверки исполнения вышестоящими инстанциями). Однако и данное исключение не имеет абсолютного характера, и в особых случаях право на неприкосновенности переписки распространяется на некоторые государственные органы. Так, жалобы, заявления и письма, адресованные прокурору лицами, заключенными под стражу, просмотру администрацией мест предварительного заключения не подлежат и направляются по адресу в течение одних суток со времени их подачи (ч. 2 ст. 181 УПК).

3. На практике может возникнуть вопрос: ограничивает ли право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений осмотр изъятого у лица мобильного телефона, направленный на получение сведений, содержащихся в его электронной памяти («записной книжке»? Обязанность по обеспечению соблюдения тайны связи возлагается на операторов связи. Осмотр почтовых отправлений лицами, не являющимися уполномоченными работниками оператора связи, вскрытие почтовых отправлений, осмотр вложений, ознакомление с информацией и документальной корреспонденцией, передаваемыми по сетям электросвязи и сетям почтовой связи осуществляются только на основании санкции прокурора. К сетям связи обычно относят технологические системы, включающие в себя средства и линии связи и предназначенные для электросвязи или почтовой связи. Средства связи – это технические и программные средства, используемые для формирования, приема, обработки, хранения, передачи, доставки сообщений электросвязи или почтовых отправлений, а также иные технические и программные средства, используемые при оказании услуг связи или обеспечении функционирования сетей связи. В свою очередь к линиям связи относятся линии передачи, физические цепи и линейно-кабельные сооружения связи. Таким образом, пользовательское оборудование (мобильные телефоны), подключенное к абонентским линиям и находящееся во владении абонентов к средствам связи, за сохранность тайны в которых несут ответственность операторы связи, не относятся.

Следовательно, принцип сохранения тайны телефонных переговоров, требующий особой гарантии в виде санкции прокурора на доступ третьих лиц (органов дознания, предварительного следствия) к передаваемой информации, защищает лишь те сведения, которые охватываются трех- или двусторонним правоотношением с участием оператора связи (между абонентом, с одной стороны, и оператором связи – с другой). Это объясняется, во-первых, тем, что именно оператору связи клиенты, ведя телефонные и иные переговоры по сетям электросвязи (аналогично тому, как они делают это по почтовым сетям), вверяют конфиденциальную информацию, а такое доверие должно быть особо защищено законом. Во-вторых, оператор связи технически наиболее готов к тому, чтобы быстро и полно передать информацию об абоненте третьим лицам, чем представляет для абонентов повышенную потенциальную

опасность в случае его недобросовестности. Следовательно, информация о соединениях, выбывшая из сферы ответственности оператора связи (из правоотношений с его участием), путем фиксации ее в памяти мобильного телефона, как таковая уже не подлежит защите с помощью прокурорского надзора, если для этого, конечно, нет других юридических оснований (производство обыска в жилище, личного обыска, не связанного с задержанием подозреваемого и т.д.).

4. Состав данного преступления является формальным. Преступление считается оконченным с момента совершения соответствующих действий.

5. С субъективной стороны данное преступление, как следует из самого названия данной статьи, совершается лишь с умыслом (прямым). Мотив не является необходимым элементом субъективной стороны состава данного преступления.

6. Субъектом данного преступления является любое физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. Данное деяние относится к категории преступлений небольшой степени тяжести.

Статья 148. Нарушение неприкосновенности жилища

(1) Незаконное проникновение в жилище или иное нарушение неприкосновенности жилища, совершённое против воли проживающего в нем лица,

наказываются штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

(2) Те же деяния, совершённые с применением физического насилия или угрозы его применения,

наказываются исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Объектом данного преступления является конституционное право на неприкосновенность жилища. В соответствии со ст. 22 Конституции Туркменистана жилище неприкосновенно. Никто не имеет права войти в жилище или иным образом нарушить неприкосновенность жилища против воли проживающих в нем лиц либо без законных оснований. Защита жилища от противозаконных посягательств является правом гражданина.

Жилищем считается помещение или строение для временного или постоянного проживания одного или нескольких лиц, в том числе: дома государственного жилого фонда, служебные жилые помещения, общежития, собственные или арендуемые квартиры, дом, садовый дом, непосредственно примыкающие к ним веранда, кухня, подвал, чердак жилого строения (кроме многоквартирного дома), гостиничный номер, служебное и жилое помещение морского или речного судна, поезда (п. 60 ст. 6 УПК).

2. Правила о неприкосновенности жилища распространяются на любое незаконное проникновение в него, частным или должностным лицом, в т.ч. с целью проведения следственных действий – допроса, проверки показаний на месте, осмотра отдельных предметов и документов и т.д., – а также на оперативно-розыскные мероприятия. Основанием для производства обыска в жилых помещениях граждан являются наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо помещении или ином месте, или у какого-либо лица находятся орудие преступления, предметы и ценности, добытые преступным путем, а также другие предметы или документы, могущие иметь значение для дела, и он осуществляется только по мотивированному постановлению следователя с выдачей санкции прокурора или его заместителя (ст. 270 УПК). Вместе с тем выемка, в том числе в жилище, производится без получения санкции прокурора (исключение составляет выемка документов, содержащих сведения, являющиеся государственной тайной). Это связано с тем, что выемка производится только если точно известно, у кого и где находится искомый объект, что

исключает необходимость его поиска, а, следовательно, чревато меньшими неудобствами для владельцев жилища.

3. По смыслу закона такое следственное действие как осмотр в жилище может производиться только с согласия проживающих в нем лиц. При отсутствии такого согласия следователь и дознаватель должны выносить постановление об обыске.

4. Согласно п. 4-5 ч. 1 ст. 14 Закона Туркменистана «О борьбе с терроризмом» от 5 августа 2003 г. в зоне проведения антитеррористической операции лица, проводящие указанную операцию, имеют право: беспрепятственно входить (проникать) в жилые и иные принадлежащие гражданам помещения и на принадлежащие им земельные, дачные, садовые участки и на территории, в помещения организаций, независимо от форм собственности, проникать в транспортные средства при пресечении террористического акта, но лишь при преследовании лиц, подозреваемых в совершении террористического акта, если промедление может создать реальную угрозу жизни и здоровью людей; производить личный досмотр граждан, досмотр находящихся при них вещей, досмотр и проверку транспортных средств и провозимых на них вещей, в том числе с применением технических средств.

5. Состав данного преступления является формальным. Преступление считается оконченным с момента незаконного проникновения в жилище.

6. С субъективной стороны данное преступление совершается лишь с прямым умыслом. Мотив не является необходимым элементом субъективной стороны состава данного преступления.

7. Субъектом данного преступления является любое физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. Данное деяние относится к категории преступлений небольшой тяжести.

Статья 149. Воспрепятствование осуществлению избирательного права и права участвовать в референдуме

(1) Воспрепятствование осуществлению избирательного права или права участвовать в референдуме,

наказывается штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

(2) То же деяние, соединённое с подкупом, обманом, применением физического насилия либо угрозой его применения,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. В Международном пакте о гражданских и политических правах, принятом в 1966 г., провозглашается право каждого гражданина «голосовать и быть избранным на подлинных периодических выборах, проводимых на основе всеобщего и равного избирательного права при тайном голосовании и обеспечивающих *свободное волеизъявление* избирателей» (ст. 25). В ст. 5 Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации от 25 декабря 1965 г. закреплено, что «государства-участники обязуются запретить и ликвидировать расовую дискриминацию во всех ее формах и обеспечить равноправие каждого человека перед законом без различия расы, цвета кожи, национального или этнического происхождения, в особенности в отношении осуществления следующих прав: ... политических прав, в частности права участвовать в выборах – голосовать и выставлять свою кандидатуру – на основе всеобщего и равного избирательного права, права принимать участие в управлении страной...».

В соответствии с региональной Конвенцией о стандартах демократических выборов, избирательных прав и свобод в государствах – участниках Содружества

Независимых Государств⁵⁴ определяются стандарты демократических выборов, а также гарантии их реализации, в том числе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Конвенция, в частности, предусматривает, что участие гражданина в выборах является свободным и добровольным. Никто не вправе оказывать воздействие на гражданина с целью принудить его к участию или неучастию в выборах, голосовать “за” или “против” какого-либо определенного кандидата (кандидатов), определенного списка кандидатов, а также воздействовать на его свободное волеизъявление либо принудить объявить, как он намерен голосовать или как он голосовал. Ни один кандидат, ни одна политическая партия, никакие иные органы, организации и лица не имеют права и не должны использовать методы морального, психического, физического, информационного, религиозного насилия, принуждения или призывы к насилию, или угрозы применения насилия или любые иные формы принуждения, устрашения, несанкционированного воздействия на организацию и проведение свободных выборов.

Подлинные выборы предполагают справедливые правовые условия для выдвижения, регистрации, отказа в регистрации или отмены регистрации кандидатов, списков кандидатов политических партий (коалиций), а также для участия всех политических партий (коалиций) в избирательной кампании.

Не допускается не предусмотренное национальным законодательством какое-либо прямое или косвенное противоправное участие иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных юридических лиц, международных общественных движений, международных организаций, иных иностранных субъектов в осуществлении деятельности, способствующей либо препятствующей подготовке и проведению выборов в органы государственной власти и местного самоуправления, иных органов народного (национального) представительства, выборных должностных лиц.

Согласно Конституции Туркменистана, носителем суверенитета и единственным источником государственной власти Туркменистана является народ, который осуществляет свою власть непосредственно или через представительные органы (ст. 2). а граждане имеют право избирать и быть избранными в органы государственной власти (ст. 32). Право на свободное волеизъявление граждан в ходе выборов или референдума является непосредственным объектом данного вида преступления.

2. Избирательное право может быть активным (право избирать) и пассивным (быть избранным). Согласно Конституции в Туркменистане проводятся выборы Президента Туркменистана, депутатов Меджлиса, членов халк маслахаты и Генгешей. Право избирать имеют граждане Туркменистана, достигшие восемнадцати лет. В выборах не участвуют граждане, признанные судом недееспособными, лица, отбывающие наказание в местах лишения свободы. Ограничение избирательных прав граждан в других случаях является недопустимым и влечёт ответственность, установленную законодательством. Депутатом Меджлиса может быть избран гражданин Туркменистана, достигший к дню выборов двадцатипятилетнего возраста и в течение предшествующих десяти лет постоянно проживающий в Туркменистане. Выборы являются прямыми, выборные лица избираются гражданами непосредственно. Голосование на выборах является тайным, контроль за волеизъявлением избирателей в ходе голосования не допускается.

Право выдвижения кандидатов принадлежит политическим партиям, общественным объединениям и группам граждан и осуществляется в соответствии с законодательством Туркменистана. Не должны создаваться несправедливые условия для выдвижения, регистрации, отказа в регистрации или отмены регистрации

⁵⁴ Подписана в октябре 2002 года и вступила в силу в 2003 году, после ратификации тремя государствами (Киргизией, Россией и Таджикистаном). Позднее участниками конвенции стали также Армения, Молдавия, Казахстан и Белоруссия. К подписавшим конвенцию странам относятся также Грузия и Украина (обе сопровождали подписание оговорками). Туркменистан не является участником данной Конвенции, однако, обладая статусом ассоциированного члена СНГ, не лишен права принимать ее положения во внимание.

кандидатов, списков кандидатов политических партий, а также для участия всех политических партий в избирательной кампании.

Право принятия решения о проведении всенародного референдума принадлежит Меджлису Туркменистана по предложению не менее чем двух третей от установленного числа депутатов Меджлиса Туркменистана либо по предложению не менее чем двухсот пятидесяти тысяч граждан, обладающих избирательным правом. Право назначения местных референдумов принадлежит Генгешу по своей инициативе либо по предложению не менее одной четверти избирателей, проживающих на соответствующей территории. Референдумы проводятся путём всеобщего, равного, прямого и тайного голосования. В них участвуют граждане Туркменистана, обладающие избирательным правом. Порядок проведения выборов, всенародных и местных референдумов определяется законом. Выборы и референдумы не проводятся в период чрезвычайного положения.

3. Объективная сторона данного вида преступления заключается в совершении таких действий, как воспрепятствование осуществлению гражданами избирательного права или права участвовать в референдуме (ч. 1 комм. ст.). Квалифицирующим признаком является способ совершения данного преступления: подкуп, обман, применение физического насилия либо угрозы его применения (ч. 2 комм. ст.).

Воспрепятствование осуществлению избирательного права может выражаться в таких деяниях, как:

- препятствование выдвижению в установленном порядке кандидатов в Президенты Туркменистана, депутатов Меджлиса, членов халк маслахаты и Генгешей;
- незаконное отстранение кандидатов от участия в предвыборной кампании;
- лишение избирательной комиссии помещения;
- нарушение нормального функционирования избирательного процесса путем организации шумных сборищ или угрожающих демонстраций вблизи избирательного участка;

- лишение граждан возможности ознакомления со списками избирателей, невыдача им бюллетеней для голосования, невключение в списки избирателей;

- недопуск их на избирательный участок;
- воздействие на гражданина с целью принудить его к участию или неучастию в выборах;

- понуждение голосовать “за” или “против” какого-либо определенного кандидата или определенного списка кандидатов (в т.ч. с помощью насилия или угрозы причинения физического или психического вреда, обмана, увольнения с работы, расторжения договора аренды и т. п.); при этом только соединение данного преступления с подкупом, обманом, применением физического насилия либо угрозой его применения образует квалифицированный состав преступления (ч. 2 комм. ст.).

- похищение, фальсификация или порча общим субъектом уже заполненных избирательных документов (например, бюллетеней для голосования); замена действительных бюллетеней с отметками избирателей, участников референдума или незаконное уничтожение бюллетеней любым лицом в месте их хранения;

- воздействие на свободное волеизъявление избирателей путем совершения действий, нарушающие тайну голосования: принуждение объявить, как избиратель намерен голосовать или как он голосовал либо ознакомление самим виновным или сообщением кому-либо о том, как голосовало то или иное лицо без согласия избирателя.

Воспрепятствование осуществлению гражданином права на участие в референдуме может, кроме того, выражаться в противодействии деятельности инициативной группы депутатов или граждан и т.д., пытающихся внести предложение о проведении референдума, а также в незаконном ограничении права гражданина на участие в референдуме и пр.

Необходимо, однако, иметь в виду, что фальсификации избирательных документов, документов референдума, а также нарушение тайны голосования, будучи, по сути, также проявлением воспрепятствования эффективной реализации избирательного права и права участвовать в референдуме, если они совершены

специальным субъектом – членом избирательной комиссии, инициативной группы или комиссии по проведению референдума, образуют состав другого преступления. В этом случае применяется ст. 150 УК (Нарушение законодательства при организации и проведении выборов или референдума). *См. комм. к названной статье.*

4. Следует указать на то, что УК Туркменистана оставляет без внимания ряд новых форм преступных посягательств, связанных с использованием в процессе выборов т.н. «грязных» технологий и так называемого черного пиара, в том числе с помощью средств массовой информации, которые хотя и не являются непосредственно воспрепятствованием осуществлению избирательных прав, но требуют криминализации ввиду своей немалой общественной опасности. Это недобросовестные приемы ведения избирательной кампании, в том числе прямой подкуп избирателей, публичные ложные заявления о личности кандидата и его поступках в то время, когда противоположное мнение уже не может быть действительно распространено; «вброс» незадолго до дня голосования или в день голосования печатных агитационных материалов по дискредитации политических оппонентов; финансовые нарушения в ходе выборов.

5. Состав данного вида преступления сформулирован как формальный, и ответственность наступает за сам факт совершения посягательства. Данное преступление считается оконченным с момента осуществления действий, направленных на воспрепятствование осуществлению избирательного права или права участвовать в референдуме, независимо от того, был ли гражданин реально лишен возможности осуществить свое избирательное право или право участия в референдуме. Поэтому не соответствуют закону решения о прекращении уголовного преследования виновных по данной статье на том основании, что нарушения «не отразились на результатах голосования», «вред обществу не причинен» и т.д.

6. С субъективной стороны данное преступление совершается лишь с прямым умыслом. Мотив не является необходимым элементом субъективной стороны состава данного преступления.

7. Субъектом данного преступления является любое физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. Данное деяние относится к категории преступлений небольшой тяжести.

Статья 150. Нарушение законодательства при организации и проведении выборов или референдума

Нарушение законодательства при организации или проведении выборов или референдума путём фальсификации избирательных документов, документов референдума, заведомо неправильного подсчёта голосов либо неправильного установления результатов выборов, референдума, нарушения тайны голосования, совершённые членом избирательной комиссии, инициативной группы или комиссии по проведению референдума,

наказывается штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года.

1. Согласно Всеобщей декларации прав человека, утвержденной Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г.: «Каждый человек имеет право принимать участие в управлении своей страной непосредственно или через посредство свободно избранных представителей. Воля народа должна быть основой власти правительства; эта воля должна находить себе выражение в периодических и нефальсифицированных выборах, которые должны проводиться при всеобщем и равном избирательном праве, путем тайного голосования или же посредством других равнозначных форм, обеспечивающих свободу голосования» (ст. 21).

В пункте 7 Документа Копенгагенского совещания Конференции по человеческому измерению СБСЕ⁵⁵ в развитие всеобщих универсальных избирательных стандартов указано, что разумная периодичность проведения свободных выборов должна устанавливаться законом; подсчет голосов должен быть честным и официальные результаты опубликованы; закон и государственная политика должны обеспечивать проведение выборов в атмосфере свободы и честности, беспрепятственного доступа к средствам массовой информации всех политических группировок и отдельных лиц, участвующих в избирательном процессе; должны создаваться надлежащие условия для деятельности политических партий и равенства их перед законом и органами власти; кандидаты, получившие необходимое количество голосов, определенное законом, должны надлежащим образом вступать в должность и оставаться на ней до истечения срока своих полномочий или до их прекращения иным образом, который регулируется законом.

В соответствии с региональной Конвенцией о стандартах демократических выборов, избирательных прав и свобод в государствах – участниках Содружества Независимых Государств⁵⁶ обязательным требованием является честность при выполнении предусмотренных законами избирательных действий и избирательных процедур, в том числе при голосовании и подсчете голосов, полное и оперативное информирование обо всех итогах голосования, начиная с уровня избирательных участков, в том числе предоставление наблюдателям возможности получения официальных копий протоколов избирательных органов об итогах голосования и (или) установлении результатов выборов, с последующим официальным опубликованием всех итогов голосования и результатов выборов в разумный срок.

2. Объектом данного преступления являются, во-первых, право народа Туркменистана быть носителем суверенитета и единственным источником государственной власти Туркменистана, в т.ч. через представительные органы власти, а также право граждан избирать и быть избранными в органы государственной власти (ст.ст. 2 и 32 Конституции Туркменистана), т.к. при фальсификации на выборах источником власти становится уже не народ, а самозванцы; право же избирать и быть избранными превращается в пустую, бессодержательную формальность, прикрывающую фактический незаконный захват власти политическими преступниками.

3. С объективной стороны данное преступление состоит в следующих действиях: а) фальсификация избирательных документов либо документов референдума; б) заведомо неправильный подсчет голосов либо неправильное установление результатов выборов референдума; в) нарушение тайны голосования.

Под избирательными документами следует понимать письменные документы, имеющие юридическое значение в избирательном процессе (фиксирующие юридические факты, предоставляющие субъективные права). К такого рода юридическим фактам принадлежат факты, играющие роль в избирательном процессе, а именно, имеющие значение для его промежуточных или конечных итогов. При этом не важно, каков материальный носитель информация об этих фактах, и какой субъект является источником данного документа, значение имеет лишь содержание информации и то, что она имеет юридическое значение.

К числу избирательных документов относятся следующие.

Во-первых, это документы, на основании которых осуществляется регистрация кандидатов (т.е. имеющие отношение к реализации пассивного избирательного права): подписные листы либо документ, подтверждающий внесение на специальный счет избирательного залога, первый финансовый отчет кандидата; документ, на основании которого осуществляется регистрация избранного депутата – выборного должностного лица: копия приказа (иного документа) об освобождении от обязанностей,

⁵⁵ Участниками Совещания являются все государства Западной и Восточной Европы, США и Канада. Совещание начало свою работу в г.р. Хельсинки (Финляндия) 3 июля 1973 г. В конце 1994 г. Совещание было преобразовано в Организацию по безопасности и сотрудничеству в Европе (ОБСЕ).

⁵⁶ См. о данной Конвенции в комм. к ст. 149 настоящего Кодекса.

несовместимых со статусом депутата, выборного должностного лица; итоговый финансовый отчет кандидата.

Во-вторых, это документы, имеющие отношение к активному избирательному праву: списки избирателей, акт о получении избирательных бюллетеней (бюллетеней для голосования на референдуме) от вышестоящей комиссии с указанием их числа; - акт о погашении испорченных избирательных бюллетеней (бюллетеней для голосования на референдуме), если такие факты имели место; - акт о проведении голосования вне помещения для голосования; акт о признании недействительными избирательных бюллетеней (бюллетеней для голосования на референдуме), находившихся в переносном ящике для голосования, если такие факты имели место; удостоверения на право голосования, открепительные удостоверения, избирательные бюллетени, протоколы избирательной комиссии о результатах голосования, сводная таблица об итогах голосования; протоколы о результатах голосования.

В-третьих, это специфические документы по подготовке и проведению референдума: протоколы собрания инициативной группы по проведению референдума, ходатайство о регистрации инициативной группы, подписные листы с подписями участников референдума в поддержку инициативы его проведения, протоколы о результатах референдума.

Кроме того, к избирательным документам следует отнести те, которые имеют значение для определения полномочий члена избирательной комиссии (комиссии по проведению референдума) с правом решающего голоса: выписка из протокола собрания избирателей о выдвижении данной кандидатуры в состав комиссии либо выписка из протокола собрания (конференции) структурного подразделения политической партии, личное заявление о согласии быть назначенным в состав комиссии.

Фальсификация избирательных документов – это внесение в них заведомо ложных сведений или прочих искажений и исправлений либо изготовление поддельных избирательных документов, документов референдума с целью обеспечить нужный виновному результат голосования: внесение ложных данных в списки избирателей, замена действительных бюллетеней с отметками избирателей, участников референдума; подделка подписей избирателей в избирательных бюллетенях; порча бюллетеней, приводящая к невозможности определить волеизъявление избирателей, участников референдума или незаконное уничтожение бюллетеней; подделка заявлений избирателей о предоставлении возможности проголосовать вне помещения для голосования; подделка протоколов избирательной комиссии о результатах голосования и др.). О нарушении тайны голосования см. *комм. к ст. 149 настоящего Кодекса*.

4. К сожалению, в комм. ст., равно как и в др. статьях УК Туркменистана не предусматривается уголовная ответственность за такие опасные нарушения на выборах как предоставление заведомо неверных сведений об избирателях, участниках референдума; незаконное изготовление бюллетеней; вброс фальшивых (заполненных) бюллетеней и голосование одними и теми же лицами в нескольких избирательных округах (т.н. «карусель»).

5. Состав данного вида преступления, с нашей точки зрения, может быть как формальным, так и материальным. В случае если по имела место фальсификация избирательных документов, документов референдума, нарушение тайны голосования, уголовная ответственность наступает за сам факт совершения посягательства, и преступление считается оконченным с момента осуществления указанных действий. В таких ситуациях наступления каких-либо конкретных вредных последствий не требуется (они предполагаются наступившими в силу самого факта фальсификаций). Поэтому не соответствуют закону решения о прекращении уголовного преследования виновных на том основании, что они «не отразились на результатах голосования», «вред обществу не причинен» и т.д.

Иначе – в случае заведомо неправильного подсчёта голосов либо неправильного установления результатов выборов референдума. Эти последствия представляют

собой конкретный вред, следовательно, состав в данном случае материальный, а преступление следует считать оконченным с момента наступления указанных последствий.

6. Субъект данного преступления специальный. Им может быть лишь член избирательной комиссии, инициативной группы или комиссии по проведению референдума, а значит, совершеннолетнее лицо.

Следует учитывать, что участниками выборов могут быть также члены избирательных комиссий с правом совещательного голоса. Член избирательной комиссии с правом совещательного голоса назначается кандидатом или избирательным объединением, а объем его полномочий определяется лишь представлением интересов конкретного кандидата или избирательного объединения. Главное отличие статуса члена комиссии с правом совещательного голоса от члена комиссии с правом решающего голоса состоит в объеме предоставленных им полномочий. Первые вправе присутствовать на всех заседаниях избирательной комиссии, знакомиться со всеми ее документами, высказывать свое мнение при обсуждении вопросов, по которым принимаются решения. Вместе с тем члены комиссии с правом совещательного голоса вправе голосовать при принятии избирательной комиссией решения, подписывать протокол об итогах голосования.

Специальным субъектом заведомо неправильного составления списков избирателей, участников референдума, заведомо неправильного подсчета голосов избирателей, заведомо неверного (т.е. не соответствующего действительным итогам голосования) составления протокола об итогах голосования, незаконного внесения в протокол об итогах голосования изменений после его заполнения, заведомо неправильного установления итогов голосования, определения результатов выборов, референдума может быть лишь член избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса. Члены избирательных комиссий с правом совещательного голоса не являются субъектами таких преступлений, поскольку не уполномочены вести подсчет голосов и подписывать протокол комиссии.

7. С субъективной стороны преступление может быть совершено только с прямым умыслом, направленным на фальсификацию итогов голосования.

8. Мотивы (корысть, политические пристрастия, боязнь поспорить с влиятельными людьми и т.п.) значения для квалификации не имеют.

9. Данное деяние относится к категории преступлений небольшой тяжести, т.к. максимальное наказание за его совершение составляет не более 1 года лишения свободы, что, на наш взгляд, не отражает всей степени общественной опасности указанных в данной статье деяний.

Статья 151. Нарушение правил охраны труда

(1) Нарушение правил техники безопасности или иных правил охраны труда, совершённое лицом, на котором лежали обязанности по соблюдению этих правил, если это могло повлечь за собой несчастные случаи с людьми,

наказывается штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) То же деяние, повлёкшее причинение вреда здоровью человека, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(3) Деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, если оно повлекло по неосторожности смерть человека,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Согласно ч. 1 ст. 33 Конституции Туркменистана граждане имеют право на труд, а также на здоровые и безопасные условия труда. Данное право и является

основным непосредственным объектом данного вида преступления. Дополнительным непосредственным объектом является жизнь или здоровье граждан.

2. В соответствии с ч. 1 ст. 31 Трудового кодекса Туркменистана (ТК) условия труда – это совокупность правовых, социально-бытовых и производственно-технических факторов, необходимых для осуществления работником трудовой деятельности (работы, службы). К ним относятся: место работы (рабочее место), размер и условия оплаты труда, льготы, наименование профессии, квалификации, должности, режим работы и времени отдыха, совмещение профессий, отпуска, компенсации и выплаты, производственно-бытовые и другие условия труда, в т.ч. охрана труда и техника безопасности. Безопасные и здоровые условия труда включают соблюдение правил и норм по технике безопасности и производственной санитарии, необходимое освещение, отопление, вентиляция, устранение вредных последствий шума, излучений, вибрации и других факторов, отрицательно влияющих на здоровье работников. (п. 6 ст. 143 ТК).

Объективная сторона данного преступления представляет собой совершение деяния (действий или бездействия), выражающегося в нарушение правил техники безопасности и иных правил охраны труда, совершённое, если это могло повлечь за собой несчастные случаи с людьми (ч. 1), а также наступление вредных последствий в виде причинения вреда здоровью человека (ч. 2) или его смерти (ч. 3), а также наличие причинной связи между деянием и наступившими последствиями. Из этой диспозиции видно, что речь здесь идет лишь о таких нарушениях правил техники безопасности, которые относятся к правилам охраны *труда*, которые являются в данном случае родовым понятием. Т.е. данная статья охраняет лишь трудовые отношения, в той их части, в которой они содержат право работника на безопасные условия труда. Следовательно, нарушения правил техники безопасности, которые направлены не на охрану собственного труда работников, а жизни и здоровья иных граждан, в т.ч. потребителей продукции или услуг, не подпадают под действие данной статьи и должны квалифицироваться как неосторожное причинение вреда здоровью или жизни или иные преступления.

3. Возможность наступления несчастных случаев с людьми, предусмотренная ч. 1 комм. ст., должна быть реальной, а не абстрактной, т.е. в результате допущенного нарушения фактически должны быть приведены в действие силы и процессы, которые способны были причинить вред здоровью других работников, и только по счастливой случайности никто не пострадал. Например, перед началом ремонта электрооборудования сотрудник не отключил электрический ток большой силы, ввиду чего создавалась возможность несчастного случая с другими работниками данного предприятия. Если поблизости были и другие работники, которые могли от этого пострадать, то возможность являлась реальной, если же нет – лишь абстрактной.

Вместе с тем следует отметить изрядную степень правовой неопределенности, которая, на наш взгляд, содержится в формулировке ч. 1 данной статьи: «если это могло повлечь за собой несчастные случаи с людьми». Даже если возможность несчастного случая в результате деяния лица была реальна, проблематично каждый раз привлекать работников к уголовной ответственности, поскольку такие ситуации складываются довольно часто (например, довольно распространенное на практике курение шахтерами в забое при длительной протяженности рабочей смены). В результате правоприменитель получает возможность избирательного применения данной нормы, что причиняет ущерб принципу законности и равенства всех перед законом.

Кроме того, имеет место юридическая неопределенность при использовании в уголовном законе термина «несчастный случай». Под несчастным случаем в праве социального страхования обычно понимается фактически происшедшее, внезапное, *непредвиденное* событие, связанное с исполнением работником трудовых обязанностей, в результате которого получена травма, возникло профессиональное

заболевание или наступила смерть.⁵⁷ В указанной отрасли права такое определение уместно, ибо материальная ответственность работодателя может возникать и без вины. Однако в данной статье выражение «несчастный случай» обозначает не событие, которое нельзя было предвидеть («непредвиденное» событие), а, напротив, событие, которое виновный мог и должен был предвидеть. Такое разночтение может привести к расширительному применению комм. статьи и привлечению к уголовной ответственности без вины (объективное вменение).

4. Данная статья имеет бланкетную диспозицию, поэтому для того, чтобы определить имеются ли в деянии признаки состава преступления необходимо обратиться к конкретным правилам техники безопасности, промышленной санитарии экологической безопасности или охраны труда, которые были нарушены. Правила по технике безопасности и производственной санитарии, включая государственные стандарты безопасности труда, обязательны для соблюдения на каждом производстве и каждом рабочем месте. Эти правила и стандарты могут быть межотраслевыми и отраслевыми, а также локальными на предприятии.

5. Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст. имеет формальный состав, который не требует наступления вредных последствий (несчастных случаев с людьми), а только возможность их наступления в результате деяния виновного. В ч. 2 и ч. 3 комм. ст. предусмотрены материальные составы данного преступления с общественно-опасными последствиями в виде причинения вреда здоровью человека (ч. 2) или его смерти (ч. 3). Эти, квалифицированные виды преступления считаются оконченным с момента наступления указанных последствий, т.е. либо причинения любого (легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью) либо смерти другого работника.

6. С субъективной стороны данное преступление всегда совершается лишь с неосторожной формой вины (несмотря на то, что о неосторожности упоминается лишь в ч. 3 комм. ст. при причинении смерти). Виновный либо предвидит возможность наступления указанных общественно-опасных последствий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение (самонадеянность), либо не предвидит возможности наступления таких последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был их предвидеть (небрежность). В случае умысла ответственность наступает по статьям о преступлениях против личности и др.

7. Субъект данного преступления специальный. Это лицо, на которое возложены обязанности по организации или обеспечению соблюдения правил техники безопасности и иных правил охраны труда.

8. Данный вид преступления необходимо отличать от других, связанных с нарушениями специальных правил техники безопасности в различных отраслях, например, правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ (ст. 280 УК), правил безопасности на взрывоопасных объектах (ст. 281 УК), нарушение правил пожарной безопасности (ст. 282 УК) и др. Только если при нарушении специальных правил нарушаются и общие правила безопасности и охраны труда, то квалификация осуществляется по совокупности преступлений с комм. статьей.

9. Преступления, предусмотренные ч. 1 и 2 комм. ст., относятся к преступлениям небольшой тяжести, ч. 3 – к преступлениям средней тяжести.

Статья 152. Необоснованный отказ в приёме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины

Необоснованный отказ в приёме женщины на работу по мотивам её беременности, а равно необоснованное увольнение женщины с работы по тем же мотивам,

⁵⁷ См.: Постановлением Президента Туркменистана от 31 января 2000 г. № 4550.

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда.

1. Согласно Конституции Туркменистана граждане имеют право на труд, на здоровые и безопасные условия труда (ст. 33), а также право на охрану здоровья (ст. 35). Соответственно, объектом данного преступления являются конституционно-правовые интересы охраны здоровья матери и ребенка в трудовых отношениях.

2. С объективной стороны состав данного преступления предусматривает такое нарушение законодательства о труде, которое привело к необоснованному отказу в приеме на работу или необоснованному увольнению беременной женщины. Запрещается отказывать женщинам в приеме на работу и снижать им заработную плату по мотивам, связанным с беременностью.

Расторжение трудового договора с беременными женщинами по инициативе работодателя не законно, кроме следующих случаев:

1) ликвидации предприятия либо прекращения деятельности работодателем-физическим лицом;

2) однократного грубого нарушения трудовой дисциплины;

3) хищения имущества собственника;

4) в связи с истечением срока трудового договора в период беременности, если трудовой договор был заключен на время исполнения обязанностей отсутствующего работника и невозможно с письменного согласия женщины перевести её до окончания беременности на другую имеющуюся у работодателя работу (как вакантную должность или работу, соответствующую квалификации женщины, так и вакантную нижестоящую должность или нижеоплачиваемую работу), которую женщина может выполнять с учётом состояния её здоровья. При этом работодатель обязан предлагать ей все отвечающие указанным требованиям вакансии, имеющиеся у него в данной местности. Предлагать вакансии в других местностях работодатель обязан, если это предусмотрено трудовым договором, коллективным договором или соглашением. (ст. 241 Трудового кодекса Туркменистана).

3. Состав преступления по своей конструкции формальный. Преступление окончено в момент совершения действий, указанных в диспозиции данной статьи.

4. С субъективной стороны данное преступление может быть совершено только с прямым умыслом. Мотив – нежелания работодателя предоставлять женщине определенные законодательством о труде льготы в связи с ее беременностью.

5. Субъект данного преступления специальный - лицо, достигшее 16-летнего возраста, принимающее решение о заключении трудового договора.

6. Данное деяние относится к категории преступлений небольшой степени тяжести.

Статья 153. Нарушение авторских и смежных прав, прав патентообладателей

(1) Присвоение авторства, незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно охраняемых патентом изобретения, полезной модели либо промышленного образца, если эти действия причинили крупный ущерб,

наказываются штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

(2) Те же деяния, совершённые повторно или группой лиц по предварительному сговору,

наказываются штрафом в размере от пятнадцати до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Основным непосредственным объектом данного вида преступления является конституционное право на свободу художественного, научного и технического творчества (ст. 39 Конституции Туркменистана). В качестве дополнительного факультативного объекта может выступать также честь, достоинство и права собственности автора или иного правообладателя.

2. Предметом посягательства являются объекты авторского права, объекты смежных прав, а также права на охраняемые патентом изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Объекты авторского права – это произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения, достоинства и содержания произведения, а также способа и формы его выражения (ст. 5 Закона Туркменистана «Об авторском праве и смежных правах»). Авторское право распространяется как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной форме: письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и другой); устной (публичное произнесение, публичное исполнение и другой); звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и другой); изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертёж, кино-, теле-, видео- или фотокадр и другой); объёмно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и другой); в иных формах. (ч. 2 ст. 5 Закона Туркменистана «Об авторском праве и смежных правах»).

Не являются объектами авторского права официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы; государственные символы и знаки (флаг, герб, гимн, награды, денежные знаки и иные государственные символы и знаки); народное творчество (выражения фольклора); сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер (ст. 7 Закона Туркменистана «Об авторском праве и смежных правах»).

Объекты смежных прав – исполнения произведений, фонограммы, видеограммы, организации вещания. (ч. 1 ст. 29 Закона Туркменистана «Об авторском праве и смежных правах»). Например, исполнителю в отношении его исполнения или постановки принадлежат такие права, как: право на имя; право на защиту исполнения или постановки от всякого искажения или любого иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя (право на защиту репутации); право на использование исполнения или постановки в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования исполнения или постановки.

Согласно Закону Туркменистана «Об изобретениях и промышленных образцах» (ст. 1) изобретение – это техническое решение задачи, являющееся новым, имеющее изобретательский уровень и промышленную применимость. Промышленный образец – художественно-конструкторское решение, определяющее внешний вид промышленного изделия. Патент (ограниченный патент) на изобретение, промышленный образец выдаётся после проведения патентной экспертизы (ограниченной экспертизы) и регистрации в реестре изобретения, промышленного образца. Исключительное право на изобретение, промышленный образец возникает после регистрации в реестре изобретения, промышленного образца и выдачи патента или ограниченного патента (ст. 3 названного Закона).

Не признаются изобретениями: открытия, научные теории и математические методы; методы организации и управления хозяйством; условные обозначения, расписания, правила; методы выполнения умственных операций; алгоритмы и программы для вычислительных машин; проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий; решения, касающиеся лишь внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей; топологии интегральных микросхем; сорта растений и породы животных; решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали, наносящие ущерб окружающей среде.

Не признаются промышленными образцами: решения, обусловленные исключительно технической функцией изделия; объекты архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений; печатная продукция; объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или подобных им веществ; изделия, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству. Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является новой и промышленно применимой, т.е. если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях экономики и социальной сферы.

3. Следует иметь в виду, что т.н. ограниченный патент на изобретение действует в течение десяти лет с даты подачи в Туркменпатент заявки на изобретение. Патент на изобретение действует в течение двадцати лет с даты подачи в Туркменпатент заявки на изобретение. Ограниченный патент на промышленный образец действует в течение десяти лет с даты подачи заявки на промышленный образец в Туркменпатент. Патент на промышленный образец действует в течение пятнадцати лет с даты подачи заявки на промышленный образец в Туркменпатент.

По истечении срока или досрочного прекращения действия патента (ограниченного патента) изобретение или промышленный образец переходит в общественное достояние. Изобретение, промышленный образец, перешедшие в общественное достояние, могут свободно использоваться любым лицом без чье-либо согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения за использование (с. 3-4 Закона Туркменистана «Об изобретениях и промышленных образцах»).

4. Объективная сторона состава данного преступления состоит: а) в присвоении авторства на произведение либо б) незаконного использования объектов авторского права или смежных прав, а также охраняемых патентом изобретений, полезных моделей или промышленных образцов, если такое деяние причинило крупный ущерб.

Присвоение авторства представляет собой выпуск (в полном объеме или части) чужого произведения под своим именем либо издание под своим именем произведения, созданного в соавторстве с другими лицами, без указания их фамилий; либо – как один из способов посягательства на изобретательские и патентные права – подача заявки от своего имени на чужое изобретение, полезную модель или промышленный образец либо получение документа на указанные объекты лицом, не являющимся их автором. Важно подчеркнуть, что авторское право не распространяется на идеи, принципы, методы, процессы, системы, факты, способы или концепции как таковые (ч. 4 ст. 5 Закона Туркменистана «Об авторском праве и смежных правах»).

Незаконным использованием объектов авторского права следует считать их использование: без согласия автора или иного правообладателя; без заключения с автором или иным правообладателем договора в установленной форме; по окончании срока действия договора; с нарушением условий авторского договора, в т.ч. использование произведений не указанным в договоре способом; использование произведений на территории, не указанной в договоре; использование произведения в количестве, превышающем обусловленное в договоре; без лицензии, выдаваемой организацией, управляющей имущественными правами на коллективной основе; воспроизведение произведения путем механической, магнитной и иной записи, репродуцирование и т.д.

5. Состав данного преступления материальный, и оно считается оконченным в момент причинения крупного ущерба автору или иному правообладателю.

6. Последствия в виде крупного ущерба, названные в ч. 1 комм. ст., точно законом не определены – это понятие оценочное. Ущерб может носить как материальный характер (например, неполучение автором вознаграждения), так и моральный (лишение общественного признания). При определении размера ущерба следует

принимать во внимание характер и размер причиненного ущерба, а также материальное положение потерпевшего.

7. В ч. 2 комм. ст. предусмотрены квалифицирующие признаки состава преступления: а) совершение его повторно; б) группой лиц по предварительному сговору. О совершении преступления повторно, группой лиц по предварительному сговору см. комм. к ст.ст. 17 и 34 настоящего Кодекса.

8. С субъективной стороны состав преступления, предусмотренный ч. 1 комм. ст., предполагает вину в форме прямого или косвенного умысла. Состав преступления, предусмотренный ч. 2, характеризуется виной в форме только прямого умысла («по предварительному сговору»). Косвенный умысел по ч. 1 комм. ст. возможен ввиду наличия в составе преступления вредных последствий деяния – крупного ущерба: виновный сознавал, что может причинить правообладателю крупный ущерб, не желая этого, но сознательно допуская, или относясь к этому безразлично.

9. Субъектом преступного посягательства является физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

10. Данное преступление относится к категории преступлений небольшой тяжести.

Статья 154. Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповедания

Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповедания,

наказывается штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

1. Согласно ст. 12 Конституции Туркменистана государство гарантирует *свободу религий и вероисповеданий*, их равенство перед законом. Религиозные организации отделены от государства и не могут вмешиваться в государственные дела и выполнять государственные функции. Государственная система образования отделена от религиозных организаций и носит светский характер.

Каждый человек самостоятельно определяет свое отношение к религии, вправе единолично или совместно с другими исповедовать любую религию или не исповедовать никакой, выражать и распространять убеждения, связанные с отношением к религии, участвовать в отправлении религиозных культов, ритуалов, обрядов. Данная свобода называется свободой совести и вероисповедания. Объектом данного вида преступления является данная конституционная свобода.

Вместе с тем между понятиями свободы совести и вероисповедания имеется и различие. Свобода совести, наш взгляд, есть право личности исповедовать любую систему религиозных взглядов или не исповедовать никакой, а равно быть атеистом. Свобода вероисповедания – понятие более узкое по объему, чем свобода совести и проявляется как право личности принадлежать к той или иной религиозной общине, исповедовать в составе общины или индивидуально определенную религию, т.е. открыто отправлять избранный ею религиозный культ, распространять не запрещенным законом способом религиозные взгляды, а равно и право воздерживаться от исповедания религии (не посещать храм, не соблюдать религиозных обрядов и т.д.), право свободно менять свою религию, отказываться от религиозных взглядов, а также высказывать атеистические воззрения. Т.е. понятия свободы совести и свободы вероисповедания соотносятся между собой как содержание и форма, или как идеи и действия.

2. Среди универсальных документов по правам человека, затрагивающих сферу свободы совести, следует выделить: Международный пакт о гражданских и политических правах; Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах; Декларацию о ликвидации всех форм нетерпимости и дискриминации на основе религии или убеждений; Декларацию о правах лиц,

принадлежащих к национальным или этническим, религиозным и языковым меньшинствам; Конвенцию о правах ребенка; Конвенцию о борьбе с дискриминацией в области образования; Декларацию принципов толерантности и др.

3. Объективная сторона преступления состоит в воспрепятствовании осуществлению права на свободу совести и вероисповедания, т.е., практически, деятельности религиозных организаций или совершению религиозных обрядов. Оно может осуществляться за счет необоснованного отказа в регистрации или перерегистрации религиозных организаций; наложения запрета на их деятельность, ликвидации религиозных объединений, конфискации, уничтожения или повреждения их имущества, закрытия или осквернения церквей, мечетей, молельных домов и т.д., воспрепятствованию строительству новых культовых зданий; угроз, применения насилия, срыва религиозных служб, обрядов и иных мероприятий; пикетирование верующими одной конфессии законных действий верующих другой конфессии и т.п. Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповедания может также осуществляться путем преследования верующих либо активного навязывания определенных религиозных воззрений.

Если же при совершении данного преступления наносится вред и другим охраняемым объектам (личности, собственности, интересам государственной службы, общественному порядку или общественной безопасности), то имеет место совокупность преступлений.

4. Состав данного преступления по своей конструкции формальный, и преступление считается оконченным с момента совершения соответствующих деяний.

5. С субъективной стороны данное преступление может быть совершено только с прямым умыслом. Мотив воспрепятствования осуществлению права на свободу совести и вероисповедания обычно имеет светский (политический) или религиозный характер, но может носить и бытовой характер (стремление оградить себя от беспокойства, причиняемого публично отправляемыми обрядами богослужения и т.д.).

6. Субъектом – вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. Данное преступление относится к категории преступлений небольшой тяжести.

ГЛАВА 20. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ, СЕМЬИ И НРАВСТВЕННОСТИ

Статья 155. Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления

(1) Вовлечение несовершеннолетнего лица в совершение преступления лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста, наказывается лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, совершённое родителем, педагогом либо иным лицом, на которое законом возложена обязанность заботиться о несовершеннолетнем, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые с применением физического насилия или угрозы его применения, наказываются лишением свободы на срок от четырёх до восьми лет.

(4) Деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей настоящей статьи, связанные с вовлечением несовершеннолетнего лица в организованную преступную группу или преступное сообщество либо в совершение особо тяжкого преступления, наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

1. Объектом преступного посягательства данного вида являются общественные отношения по поводу правильного развития личности несовершеннолетнего, в части формирования у него психологической установки на правомерное поведение.

Несовершеннолетним является лицо, не достигшее на момент совершения преступления 18-летнего возраста.

2. Объективная сторона данного преступления состоит в вовлечении несовершеннолетнего в совершение преступления.

Под вовлечением несовершеннолетнего в преступную деятельность следует понимать действия, направленные на возбуждение у него желания участвовать в совершении одного или нескольких преступлений, сопряженные с применением физического или психического влияния: побои, угрозы, уверения в безнаказанности, лесть, запугивание, подкуп, обман, возбуждение чувства мести, зависти или других неизменных побуждений, дача совета о месте и способе совершения или сокрытия следов преступления, обещание оказать содействие в реализации похищенного, поддержание предложение несовершеннолетнего и участие вместе с ним в совершении преступления по сговору и т.д. (п. 8 Постановления Пленума Верховного суда Туркменистана № 10 от 2 октября 1997 г. "О практике применения судами законодательства по делам о преступлениях несовершеннолетних и о вовлечении их в преступную и иную антиобщественную деятельность")

Способ такого вовлечения может быть любым (ч. 1 комм. ст.), в т.ч. посредством уговоров, соблазнов создания «авторитета» среди сверстников и взрослых, «романтики» криминальной жизни, предоставления материальных благ, удовлетворения сексуальных потребностей, обмана, шантажа, возбуждения национальной или расовой ненависти и др., или квалифицированным – путем применения физического насилия или угрозы его применения (ч. 2 комм. ст.).

Вовлечение в совершение преступления можно понимать по-разному: и как процесс, и как результат. Представляется, что общественную опасность, достаточную для оконченного преступления, имеет именно результат: т.е. совершение несовершеннолетним под влиянием взрослого лица каких-либо конкретных уголовно-противоправных деяний. Вовлечение же как процесс, т.е. сами разговоры с несовершеннолетним с предложением поучаствовать в совершении какого-либо конкретного преступления, следует, на наш взгляд, квалифицировать как приготовление взрослого лица к совершению данного преступления.

3. Представляется, что состав данного преступления по своей конструкции материальный. Преступление окончено в момент достижения результата – вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления, т.е. совершения им тех или иных уголовно-противоправных деяний.

Иногда полагают, что вовлечение имеет место независимо от того, было ли преступление несовершеннолетним совершено. Однако такая позиция не логична – ведь если преступление еще не совершено, то нельзя говорить и о преступном поведении, ибо уголовное законодательство не предусматривает ответственности за одни лишь намерения. Но в таком случае невозможно утверждать и о том, что имело место вовлечение в совершение преступления – есть только возбуждение намерения принять участие в его совершении.

4. Вовлечение в совершение преступления не одного, а сразу нескольких несовершеннолетних не образует совокупности преступлений, предусмотренных комм. ст., и не может влечь за собой назначение наказания по совокупности этих преступлений.

Для наличия состава преступления, предусмотренного ст.ст.155, 156-1 УК, не имеет значения поведение несовершеннолетнего до момента его вовлечения взрослым лицом в преступную или иную антиобщественную деятельность либо доведение до состояния опьянения — ранее употреблял спиртные напитки или наркотические вещества, совершал преступления и другие антиобщественные действия (п. 9 Постановлении № 10 от 2 октября 1997 г. "О практике применения

судами законодательства по делам о преступлениях несовершеннолетних и о вовлечении их в преступную и иную антиобщественную деятельность").

5. Нередко полагают, что уголовная ответственность наступает только за вовлечение несовершеннолетнего в совершение умышленного преступления. Однако, на наш взгляд, мыслимо и вовлечение в неосторожное преступление в форме самонадеянности, когда несовершеннолетнее лицо, его совершившее, сознавало общественную опасность своего действия или бездействия, предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, но легкомысленно (возможно, под влиянием взрослого, в т.ч. путем обмана со стороны последнего) рассчитывало их предотвратить.

6. В ч. 2 комм. ст. закреплён квалифицирующий признак состава преступления – вовлечение несовершеннолетнего в организованную преступную группу или преступное сообщество (см. о них комм. к ст. 34 настоящего Кодекса), либо в совершение особо тяжкого преступления (ч. 5 ст. 11 УК). При этом вовлечение уже имеющейся преступной группы несовершеннолетних в совершение нового преступления не может рассматриваться как вовлечение несовершеннолетних именно в преступную группу (ч. 4 комм. ст.), и при отсутствии иных квалифицирующих признаков влечёт уголовную ответственность по ч. 1 комм. статьи.

8. С субъективной стороны преступление может быть совершено взрослым лицом только умышленно. Взрослый не подлежит уголовной ответственности по данной статье, если он не осознавал, что своими действиями вовлекает несовершеннолетнего в совершение преступления, или если он не знал о несовершеннолетии лица, вовлечённого им в совершение преступления.

Пленум Верховного суда Туркменистана в Постановлении № 10 от 2 октября 1997 г. "О практике применения судами законодательства по делам о преступлениях несовершеннолетних и о вовлечении их в преступную и иную антиобщественную деятельность" записал: "Судам необходимо иметь в виду, что по ст.155 УК Туркменистана могут быть квалифицированы лишь действия лица, достигшего восемнадцатилетнего возраста и совершенные умышленно. Поэтому при рассмотрении дел следует устанавливать, сознавал ли взрослый или допускал, что своими действиями вовлекает несовершеннолетнего в преступную и иную антиобщественную деятельность. При этом надлежит исходить из того, что уголовная ответственность наступает как при условии осведомленности взрослого о несовершеннолетнем возрасте вовлекаемого лица, так и в тех случаях, когда по обстоятельствам дела он *не мог*, но должен был предвидеть это" (п. 8).

Представляется, что в данном разъяснении содержится существенная неточность. По сути, речь идет о неосторожности при определении виновным возраста несовершеннолетнего, вовлекаемого в преступную деятельность. Но неосторожная форма вины в виде небрежности имеет место только тогда, когда лицо *могло* и должно было осознавать последствия своего поведения (в данном случае вовлечение в преступную деятельность несовершеннолетнего). Если же оно по обстоятельствам дела объективно "не могло" предвидеть истинный возраст несовершеннолетнего (например, ввиду слабости зрения, темноты, потому, что несовершеннолетний выглядел значительно старше своих лет и т.д.), уголовная ответственность не наступает.

9. Субъектом данного преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 18-летнего возраста.

10. В ч. 2 комм. ст., предусмотрен специальный субъект совершения данного преступления - родитель, педагог либо иное лицо, на которое законом возложена обязанность заботиться о несовершеннолетнем.

Родители – это лица, записанные отцом или матерью ребенка в запись акта о рождении ребёнка, в том числе и те, отцовство которых установлено в определенном законом порядке. В т.ч. субъектом данного преступления будет являться и родитель, лишенный родительских прав или ограниченный в них.

К педагогическим работникам относятся лица, занимающиеся образовательной (педагогической) деятельностью, связанной с обучением и (или) воспитанием обучающихся и воспитанников в учреждениях образования, а также в других организациях, реализующих образовательные программы, а также лица, занимающиеся индивидуальной трудовой педагогической деятельностью (ст.ст. 4, 36 Закона Туркменистана «Об образовании»).

Иными лицами, на которых законом возложены обязанности заботиться о несовершеннолетнем признаются: усыновители; опекуны (попечители); приемные родители; воспитатели и учителя учреждений всех типов (образовательные учреждения, а также учреждения для детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей. Не относятся к иным лицам, на которых законом возложены обязанности заботиться о несовершеннолетнем, отчим, мачеха, дедушки, бабушки, братья, сестры, иные родственники.

11. Взрослый также может нести ответственность по совокупности преступлений еще и за то преступление, в совершение которого он вовлек несовершеннолетнего: 1) как соисполнитель, если взрослый непосредственно совершил преступление вместе с несовершеннолетним, независимо от того, является ли несовершеннолетний субъектом совершенного преступления ввиду достижения или недостижения им возраста уголовной ответственности (ст. 21 УК); 2) как исполнитель путем т.н. посредственного исполнительства (*см. о нем комм. к ст. 33 настоящего Кодекса*), при котором соучастие в преступлении не образуется; 3) в качестве подстрекателя, когда взрослое лицо непосредственно не совершало преступления, а несовершеннолетний, достиг возраста уголовной ответственности.

12. Преступления, предусмотренные ч.ч. 1-3 данной ст., относятся к категории средней тяжести, а ч. 4 – к тяжким.

Статья 156. Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий

(1) Вовлечение несовершеннолетнего лица в систематическое употребление спиртных напитков, немедицинское потребление одурманивающих веществ, занятие бродяжничеством или попрошайничеством, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) То же деяние, совершённое:

а) повторно;

б) с применением физического насилия или угрозы его применения, наказывается лишением свободы на срок до четырёх лет.

1. Объектом преступления данного вида являются общественные отношения по поводу правильного развития личности несовершеннолетнего, в части формирования у него психологической установки на правомерное поведение.

Несовершеннолетним является лицо, не достигшее на момент совершения преступления 18-летнего возраста.

2. Объективная сторона данного преступления состоит в вовлечении несовершеннолетнего в систематическое употребление спиртных напитков, немедицинское потребление одурманивающих веществ, занятие бродяжничеством или попрошайничеством.

Способ такого вовлечения может быть любым (ч. 1 комм. ст.), в т.ч. посредством уговоров, обмана, шантажа и др., или квалифицированным – путем применением физического насилия или угрозы его применения (п. «б» ч. 2 комм. ст.).

Вовлечение в систематическое употребление спиртных напитков, немедицинское потребление одурманивающих веществ, занятие бродяжничеством или попрошайничеством можно понимать и как процесс, и как результат. Представляется, что общественную опасность, достаточную для оконченого преступления, имеет

именно результат: т.е. начало употребления несовершеннолетним спиртных напитков, одурманивающих веществ, занятия им бродяжничеством или попрошайничеством. Вовлечение же как процесс, т.е. сами разговоры с несовершеннолетним с предложением совершить названные виды деятельности, следует, на наш взгляд, квалифицировать как приготовление взрослого лица к совершению данного преступления.

3. Под спиртными напитками понимается алкогольная продукция. Одурманивающие вещества - это любые вещества, независимо от происхождения и назначения, которые вызывают помутнение рассудка, потерю ясности мысли, способности понимать, но не принадлежат к числу алкогольных напитков, наркотических или психотропных веществ (лекарства, клей, ацетон, бензин и т.д.). Бродяжничество – это привычное ведение образа жизни, связанного со скитальчеством, т.е. частой бесцельной сменой мест пребывания при фактическом отсутствии постоянного места жительства, случайным выбором мест проживания без регистрации в установленном законом порядке или бездомностью и отсутствии постоянного источника средств к существованию. Попрошайничество – это прошение милостыни, подаяния, либо выпрашивание чего-либо у других лиц.

Признак систематичности при употреблении спиртных напитков, немедицинском потреблении одурманивающих веществ, попрошайничестве заключается в совершении этих действий три и более раза. Иначе решается вопрос при определении систематичности в совершении длящегося действия – занятии бродяжничеством. Представляется, что бродяжничество должно признаваться систематическим не только, когда несовершеннолетний три и более раза отправлялся бродяжничать, но и тогда, когда оно стало постоянным образом жизни и осуществляется непрерывно в течении длительного времени.

4. Представляется, что состав данного преступления по своей конструкции материальный. Преступление окончено в момент достижения результата – вовлечения несовершеннолетнего в употребление спиртных напитков, немедицинское потребление одурманивающих веществ, занятие бродяжничеством или попрошайничеством.

5. Вовлечение в употребление спиртных напитков, немедицинское потребление одурманивающих веществ, занятие бродяжничеством или попрошайничеством не одного, а сразу нескольких несовершеннолетних не образует совокупности преступлений, предусмотренных комм. ст., и не может влечь за собой назначение наказания по совокупности этих преступлений.

6. С субъективной стороны преступление может быть совершено взрослым лицом, как правило, умышленно. Однако, по нашему мнению, вовлечение может быть и неосторожным, если взрослый осознавал общественную опасность своих действий, предвидел возможность наступления общественно опасных последствий в виде вовлечения несовершеннолетнего в указанные виды поведения, но легкомысленно рассчитывал их предотвратить (например, полагал, что небольшое количество спиртного ежедневно несовершеннолетнему «не повредит»), либо не сознавал общественную опасность своего действия или бездействия, не предвидел возможности наступления общественно опасных последствий (вовлечения), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог их предвидеть (например, не думал о том, что своим примером увлекает несовершеннолетнего в потребление одурманивающих веществ). Взрослое лицо не несет ответственности также если оно по обстоятельствам дела не могло и не должно было знать о несовершеннолетии лица, вовлеченного им в употребление спиртных напитков, немедицинское потребление одурманивающих веществ, занятие бродяжничеством или попрошайничеством.

7. Субъектом данного преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 18-летнего возраста.

8. В ч. 2 комм. ст., предусмотрены квалифицирующие признаки данного преступления: а) совершение его повторно (см. комм. к ст 17 настоящего Кодекса); б) с применением физического насилия или угрозы его применения.

Физическое насилие представляет собой общественно опасное противоправное воздействие на организм другого человека, осуществленное против его воли. По своему характеру оно может заключаться в нанесении ударов, ранений, ином причинении боли, связывании, насильственном удержании и в ином воздействии на наружные покровы тела человека посредством физической силы, оружия либо иных предметов, жидкостей, веществ (например, сильнодействующих, наркотических, алкоголя), а также в воздействии на внутренние органы человека без повреждения наружных тканей. Оно может быть выражено в нанесении побоев, ином причинении боли, связывании, насильственном удержании и т.п.

Угроза применения физического насилия выражается в запугивании потерпевшего угрозой применения физического насилия, причем не только к нему самому, но и к его близким людям и т.д. *Более подробно см. о понятии насилия комм. к ст. 203 настоящего Кодекса.*

7. О практике применения судами законодательства по делам о преступлениях несовершеннолетних и о вовлечении их в преступную и иную антиобщественную деятельность см.: *постановление Пленума Верховного Суда Туркменистана от 2 октября 1997 г. № 10.*

10. Преступления, предусмотренные ч. 1 данной ст., относятся к категории небольшой степени тяжести, ч. 2 – средней степени тяжести.

Статья 157. Разглашение тайны усыновления (удочерения)

(1) Разглашение тайны усыновления (удочерения) вопреки воле усыновителя (удочерителя),

наказывается штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

(2) То же деяние, совершённое лицом, обязанным по роду своей службы или профессии хранить в тайне факт усыновления (удочерения),

наказывается штрафом в размере от пятнадцати до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Объектом данного преступления являются общественные отношения в той их части, которая касается такой ценности, как сохранение семьи; факультативным объектом служат отношения, возникающие в связи с усыновлением, обеспечивающие нормальное формирование личности ребенка.

2. Объективная сторона состава преступления представляет собой разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя.

Разглашение названной тайны есть сообщение о факте усыновления усыновленному лицу либо третьим лицам.

3. Квалифицирующим признаком состава преступления, предусмотренным в ч. 2 комм. ст., является разглашение указанной тайны лицом, обязанным по роду своей службы или профессии хранить в тайне факт усыновления.

5. Состав данного преступления формальный. Преступление считается оконченным в момент разглашения сведений об усыновлении.

6. С субъективной стороны преступление совершается только с прямым умыслом.

7. Субъект преступления, предусмотренного в ч. 1 комм. ст. общий – это любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Субъект преступления, названный в ч. 2 комм. ст., специальный. Это лицо, обязанное по роду своей службы или профессии хранить в тайне факт усыновления. К такого рода лицам относятся: судья, вынесший решение об усыновлении; сотрудники органов ЗАГС, производившие государственную регистрацию усыновления; работники органов опеки и попечительства; другие лица, которым факт усыновления стал известен в связи с осуществлением служебных или профессиональных обязанностей (прокурор,

осуществляющий надзор в сфере усыновления инспектор по делам несовершеннолетних и т.д.).

8. Данное деяние относится к категории преступлений небольшой тяжести.

Статья 158. Злоупотребление опекунами правами

Использование опеки, попечительства или патроната в корыстных целях во вред опекаемому или патронируемому, а равно оставление подопечного или патронируемого без надзора и необходимой помощи,

наказываются штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Объектом преступления являются права опекаемых или патронируемых лиц.

2. Объективная сторона преступления состоит в использовании опеки или попечительства либо патроната путем совершения различных деяний во вред опекаемому или патронируемому, а равно оставление подопечного или патронируемого без надзора и необходимой помощи.

Целями опеки и попечительства являются обеспечение содержания, воспитания, образования, защиты личных неимущественных и имущественных прав и законных интересов несовершеннолетних детей, которые вследствие смерти родителей, лишения родителей родительских прав, болезни родителей, длительного их отсутствия, ограничения в родительских правах, признания родителей недееспособными или по другим уважительным причинам остались без попечения родителей, а также совершеннолетних лиц, которые по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять свои права и выполнять свои обязанности. Опека устанавливается над несовершеннолетними детьми в возрасте до семи лет, а также над лицами, признанными судом недееспособными.

Попечительство устанавливается над несовершеннолетними детьми в возрасте от семи до восемнадцати лет, а также над лицами, признанными судом ограниченно дееспособными. Попечительство может быть установлено также над совершеннолетними дееспособными лицами, не имеющими возможность по состоянию здоровья самостоятельно защищать свои права и исполнять обязанности, только по их просьбе. Попечители оказывают подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении обязанностей, а также охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц. Попечители дают согласие на совершение тех сделок, которые подопечные не вправе осуществлять самостоятельно.

Опекуны и попечители, их супруги и близкие родственники не вправе совершать сделки с подопечными, а также представлять лиц, находящихся под их опекой и попечительством, при заключении сделок или ведении судебных дел между подопечными и супругами опекунов и попечителей и их близкими родственниками. (ст.ст. 129, 130 Семейного кодекса Туркменистана).

По просьбе совершеннолетнего дееспособного физического лица, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, над ним может быть установлено попечительство в форме патронажа. Попечитель (помощник) совершеннолетнего дееспособного физического лица может быть назначен органом опеки и попечительства только с согласия такого лица. Распоряжение имуществом, принадлежащим совершеннолетнему дееспособному подопечному, осуществляется попечителем (помощником) на основании договора поручения или доверительного управления, заключенного с подопечным. Совершение бытовых и иных сделок, направленных на содержание и удовлетворение бытовых потребностей подопечного, осуществляется его попечителем (помощником) с согласия подопечного (ст. 41 ГК Туркменистана).

3. Вред при осуществлении данного преступления может состоять в занятии жилой площади опекаемого или патронируемого, использовании его имущества, растрате, присвоении имущества; нарушении, предусмотренных законом ограничений и порядка

при осуществлении сделок, одной из сторон которой является опекаемый или патронируемый и т.п.

Преступление может осуществляться в виде действия и бездействия (например, если опекун не осуществляет своих обязанностей во вред подопечным).

4. Состав данного преступления формально-материальный. Если речь идет об использовании опеки, попечительства или патроната в корыстных целях *во вред* опекаемому или патронируемому, то наличие упомянутого вреда интересам потерпевшего обязательно, и преступление является оконченным с момента наступления такого вреда. Если же имеет место оставление подопечного или патронируемого без надзора и необходимой помощи, то такой состав формальный, и ответственность наступает независимо от получения виновным какой-либо выгоды или наступления конкретного вреда для интересов опекаемого или патронируемого.

5. Субъективная сторона преступления отличается прямым умыслом и обязательным наличием корыстной цели, если лицо совершает использование опеки, попечительства или патроната в корыстных целях *во вред* опекаемому или патронируемому. В случае же оставления подопечного или патронируемого без надзора и необходимой помощи преступление может быть совершено и по неосторожности (в форме небрежности).

6. Субъектом преступления являются опекуны и попечители, назначенные таковыми в порядке, определенном Семейным кодексом Туркменистана.

7. Данное преступление относится к категории небольшой тяжести.

Статья 159. Злостное нарушение обязанности по воспитанию несовершеннолетнего

Злостное нарушение обязанности заботиться о воспитании несовершеннолетнего родителем или лицом, на которое возложена эта обязанность, а равно педагогом или другим работником учебного или воспитательного учреждения, если это деяние соединено с жестоким обращением с несовершеннолетним или повлекло причинение существенного вреда его здоровью,

наказывается лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Объектом данного преступления являются общественные отношения в области выполнения обязанностей по надлежащему воспитанию несовершеннолетнего.

2. С объективной стороны преступление, предусмотренное комм. ст., состоит в злостном нарушении обязанности заботиться о воспитании несовершеннолетнего.

Надлежащее воспитание несовершеннолетнего - это формирование физических, психических, духовных и нравственных качеств личности несовершеннолетнего с использованием только таких приемов и методов, которые не запрещены международным правом и законодательством Туркменистана. По смыслу данной статьи надлежащее воспитание предполагает заботу не только о духовных качествах несовершеннолетнего, но и о состоянии его здоровья.

Нарушение обязанности заботиться о воспитании несовершеннолетнего выражается либо в полном бездействии виновного, когда он вообще не занимается воспитанием несовершеннолетнего либо в таких его действиях, которые прямо противоречат задачам воспитания несовершеннолетнего, т.е. являются антипедагогическими.

При этом нарушение такой обязанности должно быть злостным. Понятие "злостный" отражает как объективную сторону данного преступления, так и психическое отношение субъекта к своим действиям (умысел). С точки зрения объективной стороны злостное нарушение обязанностей обычно означает, что они не просто не исполняются ввиду небрежности и недомыслия взрослого лица, а именно

нарушаются, причем в грубой и откровенной форме, в течение длительного времени, упорно, нередко вопреки предупреждениям и осуждению со стороны соответствующих властей и общественности.

Как следует из юридической конструкции диспозиции данной статьи, злость данного деяния проявляется также и в том, что нарушение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего сопровождается жестоким с ним обращением либо повлекло причинение существенного вреда его здоровью.

Понятие жестокого обращения с несовершеннолетним подразумевает:

а) физическое насилие, которое не повлекло за собой расстройство (побои, порка ремнем и иными предметами, таскание за уши, щипки, пощечины, подзатыльники, иные способы причинения физической боли, а также лишение свободы передвижения, в т.ч. запираение в помещении, связывание);

б) Психическое насилие, выражающееся в угрозе причинения вреда потерпевшему. Такая угроза может состоять в угрозе применения физического убийством, нанесении телесных повреждений или иного вреда (например, оставление без еды, питья и т.д.);

в) грубое или пренебрежительное обращение с несовершеннолетним. Грубое обращение – это унижение чести и достоинства несовершеннолетнего, осуществляемое в циничной форме (использование обидных или неприличных обращений и кличек и др.). Пренебрежительное обращение заключается в подчеркивании и выпячивании действительных или мнимых физических, психических и прочих недостатков потерпевшего и, тем самым, постоянном унижении его достоинства.

Причинение существенного вреда его здоровью не обязательно должно являться следствием жестокого обращения, но всегда – нарушения обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (например, отказ в лечении, вызове врача).

Под существенным вредом здоровью, который охватывается составом данного преступления, следует понимать причинение лишь легкого вреда здоровью побоев и (ст. 111, 112 УК).

Причинение вреда здоровью несовершеннолетнего любой тяжести по неосторожности в дополнительной квалификации не нуждается, поскольку санкция данной статьи охватывает санкции ст. 115 УК. Что касается угрозы убийством или причинения тяжкого вреда здоровью как проявления данного преступления, то они, на наш взгляд, охватываются понятием жестокого обращения с несовершеннолетним, а потому не требуют самостоятельной квалификации по ст. 116 УК.

Умышленное причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью (ст. 107, 108 УК), истязание (п. «в» ч. 2 ст. 113 УК) должны квалифицироваться с данным преступлением по совокупности. Самостоятельной квалификации, наряду с квалификацией по комм. ст., требует и доведение несовершеннолетнего до самоубийства (ст. 106 УК).

Ввиду несовпадения объектов преступных посягательств по совокупности должно квалифицироваться и оставление в опасности (ст. 125 УК), ненадлежащее выполнение обязанностей по охране жизни и здоровья несовершеннолетних (ст. 123 УК).

3. С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом.

4. Субъект данного преступления специальный – родителем или лица, на которые возложена эта обязанность (усыновители, опекуны и попечители), педагоги или другие работники учебного или воспитательного учреждения.

5. Данное преступление относится к категории небольшой тяжести.

Статья 160. Злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей

(1) Злостное уклонение родителей от уплаты по решению суда средств на содержание несовершеннолетних детей, а равно нетрудоспособных детей, достигших восемнадцатилетнего возраста,

наказывается штрафом в размере от пятнадцати до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Злостное уклонение совершеннолетних трудоспособных детей от уплаты по решению суда средств на содержание нетрудоспособных родителей,

наказывается штрафом в размере от пятнадцати до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Объектом преступления, предусмотренного комм. ст. , служат общественные отношения, гарантирующие финансовые условия для должного развития личности несовершеннолетнего, существования совершеннолетних нетрудоспособных детей, а также нетрудоспособных родителей.

Согласно Семейному кодексу Туркменистана на родителей возлагается обязанность содержать своих несовершеннолетних, а также нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи (ст. ст.). Кроме того, В Семейном кодексе предусмотрена обязанность трудоспособных совершеннолетних детей содержать своих нетрудоспособных родителей, нуждающихся в помощи (ст.).

2. С объективной стороны данное преступление состоит в злостном уклонении (бездействии) родителей от уплаты средств, назначенных по решению суда на содержание несовершеннолетних детей, а равно нетрудоспособных детей, достигших восемнадцатилетнего возраста.

Под содержанием понимается материальное обеспечение за собственный счет одним лицом другого. Содержание родителем своих детей, а равно детьми своих родителей имеет форму обеспечения необходимыми и достаточными для жизни материальными благами (деньги, продовольствие, одежда, оплата услуг и т.д.). Регулярные денежные платежи, совершаемые в названных целях, называют алиментными платежами. Они уплачиваются добровольно либо взыскиваются по решению суда, выносимому в порядке гражданского судопроизводства.

Уклонением родителей от уплаты средств на содержание детей следует считать не только прямой отказ от выплаты назначенных судом алиментов на детей, но и сокрытие лицом сведений о его действительном заработке, изменение места работы либо места жительства или уклонение от работы с целью не допустить взыскания по исполнительному листу и т.п.

При этом уклонение для целей данной статьи должно быть злостным. Понятие "злостный" отражает как объективную сторону данного преступления, так и психическое отношение субъекта к своим действиям (умысел). С точки зрения объективной стороны злостное нарушение обязанностей обычно означает, что они не просто не исполняются ввиду небрежности и недомыслия взрослого лица, а именно *нарушаются*, причем в грубой и откровенной форме, в течение длительного времени, упорно, вопреки предупреждениям и осуждению со стороны соответствующих властей.

Вопрос, является ли уклонение от уплаты алиментов злостным, разрешается судом с учетом причин и продолжительности неуплаты алиментов, его повторного характера, неуплаты алиментов, невзирая на предупреждения со стороны органов, ведающих исполнением судебных решений, объявления в розыск лица, обязанного выплачивать алименты и т.д. Ответственность за уклонение наступает лишь тогда, когда эти лица имеют возможность выплачивать алименты. Наличие уважительных причин (нетрудоспособность) исключают ответственность за данное преступление.

3. Нетрудоспособными членами семьи и лицами, состоящими на иждивении, считаются, в частности, дети (в том числе усыновлённые, пасынки (падчерицы), в т.ч. дети, обучающиеся по очной форме обучения до достижения ими возраста двадцати трёх лет; отец и мать (в том числе усыновители), достигшие пенсионного возраста:

мужчины - 62 лет, женщины - 57 лет, либо являющиеся инвалидами и не получающие пенсию или государственное пособие; один из родителей, независимо от возраста и трудоспособности, если он (она) занят(а) уходом за детьми, братьями и сестрами, внуками умершего кормильца, не достигшими возраста восьми лет, и не работает (п. 21 ст. 1 Семейного кодекса Туркменистана). Соответственно, злостное уклонение от уплаты алиментов на содержание указанных лиц образует состав преступления, предусмотренный комм. статьей.

4. Состав данного преступления формальный. Преступление является оконченным с момента совершения действий, направленных на уклонение от уплаты алиментов.

5. С субъективной стороны преступление, предусмотренное настоящей статьей, совершается с прямым умыслом. Лицо осознает, что злостно уклоняется от уплаты средств на содержание, и желает уклониться.

6. Субъект преступления, предусмотренный ч. 1 комм. ст., специальный. Им являются родители, т.е. лица, внесенные отцом и матерью ребенка в запись акта о рождении ребёнка, а также усыновители. Субъект преступления, предусмотренного ч. 2 комм. ст. также специальный – это трудоспособное лицо, являющееся сыном или дочерью (усыновленным) лица, в пользу которого по решению суда подлежат взысканию алименты.

7. Данное преступление относится к категории небольшой тяжести.

Статья 161. Злостное нарушение прав лица, на которое возложено воспитание несовершеннолетнего

Злостное нарушение прав родителя или иного лица, которому по решению суда передан несовершеннолетний, совершённое с применением насилия либо унижением чести и достоинства несовершеннолетнего или лица, на которое возложено его воспитание,

наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Объектом данного преступления служат общественные отношения в части обеспечения нормальных условий для выполнения родителями и иными лицами, на которых возложено воспитание несовершеннолетних, своих обязанностей по такому воспитанию и реализации ими соответствующих прав.

2. Родители имеют право и обязаны воспитывать своего ребёнка, опекать его, заботиться о его здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии, с учётом его индивидуальности, возраста и пола создавать условия для полного и гармоничного развития его личности, готовить к труду, прививать ему культуру уважения к законам, историческим и национальным традициям (ст. 88 Семейного кодекса Туркменистана).

3. Объективная сторона данного преступления состоит в злостном нарушении прав родителя или иного лица, которому по решению суда передан несовершеннолетний, совершённое с применением насилия либо унижением чести и достоинства несовершеннолетнего или лица, на которое возложено его воспитание. Важный признак потерпевшего — передача ему на воспитание несовершеннолетнего именно по решению суда. Этот признак относится как к родителю, так и к иным лицам. Поскольку насилие или унижение чести и достоинства возможны лишь применительно к физическим лицам, следует прийти к выводу, что потерпевшими по данному виду преступления могут быть только физические лица.

4. О понятии "злостности" см. комм. к ст.ст. 159, 160 настоящего Кодекса.

5. Под насилием в данной статье понимается совершение таких действий, которые выражаются в ограничении свободы потерпевшего, нанесении ему ударов, побоев. Если в результате насилия был причинен любой уголовно-наказуемый вред здоровью: легкий, средней тяжести либо тяжкий или смерть, то содеянное, наряду с

квалификацией по ст. 161 УК, должно квалифицироваться по совокупности с преступлениями, предусмотренными соответствующими частями ст. ст. 101, 107, 108, 111, 115 УК.

6. О посягательстве на часть и достоинство и их содержании *см. комм. к ст. 132 настоящего Кодекса*.

7. Данное преступление может быть совершено с прямым либо косвенным умыслом. Последний может иметь место в тех случаях, когда виновный сознавал общественно опасный характер совершаемого им злостного нарушения прав лица, на которое возложено воспитание несовершеннолетнего, предвидел, что унижает тем самым честь и достоинство несовершеннолетнего или лица, на которое возложено его воспитание, не желал, но сознательно допускал ради достижения каких-то своих целей наступление этих последствий либо относился к ним безразлично. Например, родитель, лишенный родительских прав, злостно домогается передачи ему ребенка другим родителем или предоставления возможности "воспитывать" его, не останавливаясь перед грубым и унижающим честь и достоинство применением против другого родителя физического насилия и т.п.

8. Состав данного преступления по своей конструкции сложный — формально-материальный. В той части, в которой он предполагает злостное нарушение прав родителя или иного лица, которому по решению суда передан несовершеннолетний, совершённое с применением насилия, он формальный, а преступление считается оконченным с момента применения насилия. Там же, где речь идет о причиненном действительном вреде — унижении чести и достоинства несовершеннолетнего или лица, на которое возложено его воспитание, состав материальный, и преступление будет окончено, когда реально были унижены честь или достоинство лица (*см. об этом комм. к ст. 132, 133 настоящего Кодекса*).

9. Субъект данного преступления общий — любое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Чаще всего им является другой родитель, но может быть и другое лицо.

10. Данное преступление относится к категории небольшой тяжести.

Статья 162. Принуждение женщины к вступлению в брак или воспрепятствование вступлению в брак

(1) Принуждение женщины к вступлению в брак или продолжению брачного сожительства, а равно воспрепятствование женщине вступить в брак по своему выбору, соединённое с насилием или угрозой применения насилия, наказываются лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Принуждение лица, не достигшего брачного возраста, к вступлению в фактически брачные отношения, наказывается лишением свободы на срок до трёх лет.

1. Брак по принуждению - это брачный союз, при котором одна или обе стороны вступили в брак не по своей воле, а под принуждением. Необходимо отметить, что Организация Объединенных Наций рассматривает такой вид брака, как нарушение прав человека, поскольку он не соответствует принципу независимости и свободы личности.⁵⁸ Согласно ст. 27 Конституции Туркменистана женщина и мужчина по достижении брачного возраста имеют право лишь по взаимному согласию вступить в брак и создать семью, супруги в семейных отношениях полностью равноправны. Мужчина и женщина, достигшие брачного возраста, для создания семьи имеют право независимо от расы, национальности или вероисповедания заключить брак. Они

⁵⁸ Так, в сентябре 2012 г. в Женеве была проведена сессия Совета ООН по правам человека. Специальный докладчик по вопросу о современных формах рабства Гульнара Шахинян привлекла внимание ее участников к проблеме подневольных браков, которые часто связаны с гендерным неравенством, соображениями семейной чести, нищетой, традициями и религиозной практикой. Она призвала объявить такие «семейные узы» рабскими и преследовать «рабовладельцев» в рамках уголовного законодательства.

пользуются одинаковыми правами во время заключения брака, во время состояния в браке и во время его расторжения (ст. 14 Семейного кодекса Туркменистана).

2. Объектом преступления, предусмотренного ч. 1 комм. ст., является свобода женщины вступать или не вступать в брак по своему выбору и свобода в принятии ею решения о расторжении брака при наличии к тому законных условий и оснований.

3. С объективной стороны состава преступления, предусмотренного ч. 1 комм. ст., действия виновного заключаются в принуждении женщины к вступлению в брак или продолжению брачного сожительства, а равно воспрепятствование женщине вступить в брак по своему выбору, соединённое с насилием или угрозой применения насилия.

По смыслу глава 4 Семейного кодекса Туркменистана ("Условия и порядок заключения брака. Государственная регистрация заключения брака") понятием "брак" обозначается только официальный брачный союз. Простое сожительство именуется "фактические брачные отношения" (ч. 2 комм. ст.).

Принуждение должно состоять в применении насилия или его угрозе.

О понятиях насилия и угрозы применения насилия см. п. 5 комм. к ст. 161 настоящего Кодекса. Угроза насилия должна быть действительной, т.е. виновный объективно мог и субъективно был готов его применить, и, кроме того, с учетом обстоятельств дела она должна, как правило, восприниматься потерпевшей в качестве реальной. Во всяком случае, сознанием виновного должно охватываться то, что потерпевшим угроза воспринимается как существующая. Угроза применения физического насилия обычно направлена непосредственно потерпевшему (потерпевшей). Но она может быть адресована и лицам, близким потерпевшей.

4. В комм. ст. говорится о насилии (угрозе его применения) вообще, а не просто о физическом насилии, то есть насилие может быть и психическим (см. о нем, например, п. "и" ч. 1 ст. 58 УК), включая запугивание, или угрозы; подавление воли женщины иным способом (например, т.н. состояния, образующиеся в результате психофизического и психотехнического воздействия – состояния управляемого, или гипнотического, а также замещенного, или зомбированного сознания).

5. Часть 2 комм. ст. предусмотрен особый состав преступления — принуждение лица, не достигшего брачного возраста, к вступлению в фактически брачные отношения.

В Туркменистане брачный возраст установлен, начиная с 18-ти лет. В исключительных случаях при наличии уважительных причин органы опеки и попечительства могут по просьбе лиц, желающих заключить брак, снизить брачный возраст, но не более чем на один год (ст. 15 Семейного кодекса Туркменистана).

Фактические брачные отношения, или фактический брак, или незарегистрированный брак, или неформальный брак, или сожительство — это отношения между партнёрами по совместному проживанию (сожительству), не оформленные в установленном законом порядке как брак. То есть фактический брак — не просто вступление в регулярную половую связь, но и ведение общего хозяйства, включая совместное проживание, пользование имуществом, рождение общих детей и т.д.

Потерпевшим здесь может являться лицо не только женского, но и мужского пола.

Принуждение, предусмотренное данным составом, — понятие более широкое, чем насилие или угроза насилием и не обязательно должно сводиться лишь к физическому или психическому насилию. Это может быть принуждение также и в других формах. Наряду с насильственными действиями, угрозами насилием, уничтожением или повреждением имущества, принуждение включает в себя и иные незаконные действия, например, обман, шантаж и др. См. о понятии принуждения также комм. к ст. 40 настоящего Кодекса.

5. Составы обоих указанных в комм. ст. преступлений сконструированы как формальные. Преступление, предусмотренное ч. 1, считается оконченным с момента применения насилия или угрозы им. Принуждение лица, не достигшего брачного возраста, к вступлению в фактически брачные отношения (ч. 2 комм. ст.) окончено с момента применения первого же акта такого принуждения.

6. Субъектом указанных преступлений является физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, т.е. субъект здесь общий.

7. Субъективная сторона этого преступления характеризуется умышленной формой вины.

8. Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., относится к преступлениям небольшой степени тяжести, ч. 2 – к преступлениям средней степени тяжести.

Статья 163. Многожёнство

Многожёнство, то есть сожитительство с двумя или несколькими женщинами при совместном ведении общего хозяйства, наказывается исправительными работами на срок до двух лет.

1. Объектом данного деяния является отношения семейной моногамии, которые, как считается в отделенном от религии светском государстве, к которому согласно его Конституции (ст. 1) относится и Туркменистан, наиболее полно обеспечивают в рамках семьи духовно-нравственные и имущественные интересы женщин и детей. В большинстве стран мира в настоящее время многоженство (полигамия) запрещена.

2. С объективной стороны данное преступление есть сожитительство мужчины с двумя и более женщинами, при условии совестного ведения ими общего хозяйства. Другими словами в данной статье имеются в виду лишь фактические, но не признанные официально брачные отношения мужчины с несколькими женщинами. Официальный брак не может здесь иметь места, т.к. по смыслу глава 4 Семейного кодекса Туркменистана ("Условия и порядок заключения брака. Государственная регистрация заключения брака") понятием "брак" обозначается только официальный брачный союз.

"Сожительство" означает в данном случае незарегистрированный, или фактический брак. Ведение общего хозяйства – это такой способ совместного проживания нескольких лиц, когда затраты средств и труда обоих или одного из совместно проживающих лиц направлены на удовлетворение общих семейно-бытовых потребностей (приготовление пищи, стирка, уборка, закупки продуктов питания и предметов семейного быта). То есть под совместным ведением общего хозяйства подразумевается, в первую очередь, общий бюджет членов семьи.

3. Данное преступление является длящимся. Оно считается оконченным с момента добровольного прекращения совершения данного деяния (сожитительства) либо с момента наступления любого события, препятствующего его продолжению (ч. 2 ст. 15 УК).

4. Субъектом многоженства может являться лишь лицо мужского пола, достигшее половой зрелости, т.к. при отсутствии последнего признака сожитительство, как таковое, было бы невозможно.

5. Субъективная сторона этого преступления характеризуется умышленной формой вины.

6. Данное деяние относится к категории преступлений небольшой степени тяжести.

Статья 164. Изготовление или распространение порнографических предметов

(1) Изготовление с целью демонстрации или распространения, а равно демонстрация, торговля или иное распространение порнографических печатных изданий и иных предметов,

наказываются штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, совершённые повторно, организованной группой или преступным сообществом,

наказываются лишением свободы на срок до пяти лет с конфискацией имущества или без такового.

1. Порнография (от греч. *pornos* - развратник и *grapho* - пишу) – это вульгарно-натуралистическое непристойное изображение половой жизни в произведениях живописи, литературы, театра, кино, на фотографиях и т.д. Не являются порнографией произведения научного и научно-просветительного характера, содержащие в качестве иллюстраций изображения полового акта и прочих действий сексуального характера. Распространение порнографии есть международное преступление которое посягает на нравственные устои общества.

В 1923 г. в Женеве была заключена Международная конвенция о пресечении обращения порнографических изданий и торговли ими, которая с изменениями от 12 ноября 1947 г. действует до настоящего времени. Конвенция дает примерный перечень порнографических изданий, который может быть дополнен нормами национального законодательства. К ним отнесены сочинения, фильмы, открытки, рисунки, эмблемы, фотографии. Конвенция не дает и определения понятия порнографического издания, поэтому вопрос о том, какое издание относится к порнографическому, решается на основе национального законодательства. Согласно этой Конвенции подлежат наказанию:

1) Изготовление или хранение сочинений, рисунков, гравюр, картин, печатных изданий, изображений, афиш, эмблем, фотографий, кинематографических фильм или других порнографических предметов, с целью их продажи или распространения, или же публичного их выставления;

2) Ввоз, провоз, вывоз лично или через другое лицо в вышеуказанных целях перечисленных сочинений, рисунков, гравюр, картин, печатных изданий, изображений, афиш, эмблем, фотографий, кинематографических фильм или других порнографических предметов, или пуск их тем или другим путем в обращение;

3) Торговля ими даже не публичная, совершение с ними всяких операций какого бы то ни было вида, распространение их, публичное их выставление или же сдача их, в качестве профессии, в прокат;

4) Анонсирование или оглашение каким бы то ни было путем, в целях поощрения оборота или торговли, подлежащих пресечению, что какое-либо лицо занимается одним из перечисленных выше наказуемых действий, анонсирование или оглашение, как и через кого эти сочинения, рисунки гравюры, картины, печатные издания, изображения, афиши, эмблемы, фотографии, кинематографические фильмы или другие порнографические предметы могут быть получены, либо непосредственно, либо через чье-либо посредство.

2. Объектом данного преступления являются общепризнанные нормы нравственности в области половых отношений.

3. С объективной стороны данное преступление включает следующие действия:

а) изготовление порнографических печатных изданий и иных порнографических предметов с целью демонстрации или распространения;

б) их демонстрация;

в) торговля ими;

г) иное их распространение.

Печатные издания в данном случае – это средства массовой информации, распространяющие свою продукцию в печатном виде, то есть, отпечатанную на бумаге тем или иным способом. К печатным изданиям относятся: газеты, журналы и т.п. Иные порнографические предметы – это

Под изготовлением порнографии понимаются действия по производству предметов порнографического характера путем их написания, изображения, видео и киносъемки, фотографирования, переделки, издания, копирования и т.д.

Торговля в данном случае есть отчуждение за плату порнографических изделий. Демонстрация – это показ порнографии хотя бы одному другому лицу. Распространение порнографических предметов представляет собой их передачу либо

демонстрацию за плату или безвозмездно хотя бы одному другому лицу, либо опубликование для определенного или неопределенно широкого круга лиц, в т.ч. за плату.

4. Квалифицирующими признаками данного преступления служат: совершение указанных выше действий повторно, организованной группой или преступным сообществом (см. об этих понятиях комм. к ст.ст. 17,34 настоящего Кодекса).

5. Преступление считается оконченным с момента изготовления произведения порнографического характера или совершения других указанных в законе действий независимо от наступления вредных последствий. Состав преступления формальный.

6. С субъективной стороны данное преступление совершается с формой вины в виде прямого умысла.

7. Субъектом данного преступления является вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., относится к деяниям небольшой степени тяжести, ч. 2 – средней степени тяжести.

Статья 165. Надругательство над могилой

(1) Надругательство над могилой, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Надругательство над могилой, сопряжённое с похищением памятников или иных предметов, находящихся на могиле или в могиле, или надругательство над трупом, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Основным непосредственным объектом данного преступления является общественная нравственность, дополнительным — достоинство умершего, а также его живых родственников и близких людей.

2. Объективная сторона преступления состоит в надругательстве над могилой (ч. 1 комм. ст.) или надругательстве над могилой, сопряжённом с похищением памятников или иных предметов, находящихся на могиле или в могиле, или надругательством над трупом (ч. 2 комм. ст.). В последнем случае состав преступления является квалифицированным.

Под надругательством над могилой следует понимать:

а) полное разрушение места захоронения и(или) надмогильных сооружений;
б) их повреждение либо порчу, исключающие использование их по назначению без восстановления, ремонта или реставрации;

б) осквернение могилы, выражающееся в совершении безнравственных, циничных действий, несовместимых с предназначением данного ритуального объекта (нанесение оскорбительных надписей, рисунков, символов, загрязнение нечистотами, помещение на могилу посторонних предметов, оскорбляющих достоинство умершего и т.п.).

Похищением памятников или иных предметов, находящихся на могиле или в могиле есть хищение надгробных сооружений мемориального характера (надгробных камней, плит, стел, скульптур, оград и т.д.), погребальных знаков и ритуальных предметов (венков, цветов, лент, саркофага и т.д.), ценностей, находящихся в могиле (ювелирных украшений, золотых зубных коронок, одежды, обуви и т.д.).

Надругательство над трупом погребенного есть совершение безнравственных, циничных и оскверняющих действий в отношении захороненных человеческих останков (извлечение из могилы, нанесение повреждений, расчленение или обнажение трупа и т.д.).

Судя по общему содержанию данной статьи, она не охватывает надругательство над временно незахороненным трупом (например, находящимся в морге или в ожидании погребения), поскольку вся статья в целом охватывается понятием

"надругательство над могилой", т.е. осквернение трупа в смысле данной статьи всегда сопряжено с совершением противоправных действий в отношении могилы, или, иначе говоря, нарушением ее целостности. Иные оскверняющие действия в отношении тела умершего подпадают под действие других статей УК, прежде всего, о хулиганстве (ст. 279) и др.

3. Преступление, которое выражается в надругательстве над могилой или над трупом, отличается формальным составом (не нуждается для наступления уголовной ответственности в установлении факта причинения вреда) и, следовательно, является оконченным в момент совершения указанных выше действий. Иначе — в отношении совершения данного преступления в форме надругательства над могилой, сопряженного с похищением памятников или иных предметов, находящихся на могиле или в могиле, при которой состав преступления приобретает признаки материального состава (имущественный вред). В этом случае преступление можно считать оконченным только тогда, когда виновный завладел похищенным имуществом, т.е. получил возможность им распорядиться по своему усмотрению.

4. Субъективная сторона преступления отличается прямым или косвенным умыслом (например, когда осквернение могилы или трупа связано с главной целью виновного — хищением ценностей либо удовлетворением извращенного любопытства и т.д.).

5. Субъектом преступления является лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., относится к преступлениям небольшой степени тяжести, ч. 2 – к преступлениям средней степени тяжести.

Статья 166. Умышленное уничтожение, разрушение или порча памятников истории и культуры

Умышленное уничтожение, разрушение или порча памятников истории и культуры либо природных объектов, взятых под охрану государства, наказываются штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Основным объектом данного преступления является общественная нравственность, дополнительным – имущественные отношения собственности на памятники истории и культуры либо природные объекты.

2. Предметом преступления служат памятники истории и культуры, а также природные объекты, взятые под охрану государства.

Памятниками истории и культуры Туркменистана признаются комплексы, единичные объекты, сооружения, памятные места, предметы и изделия, связанные с историческими событиями в жизни туркменского народа, развития общества и государства, произведения материального и духовного творчества, представляющие историческую, научную, художественную или иную культурную ценность.

2. Согласно Закону Туркменистана "Об охране объектов национального историко-культурного наследия" от 19 октября 2012 г. к памятникам истории и культуры Туркменистана относятся:

- одиночные памятники - отдельные постройки, здания и сооружения со связанными с ними произведениями живописи, скульптуры, декоративно-прикладного искусства и исторически сложившимися территориями указанных построек, зданий и сооружений; мемориальные квартиры; некрополи, мавзолеи и отдельные захоронения, произведения монументального искусства; объекты науки и техники (включая военные), которые имеют ценность с точки зрения истории, науки или искусства; объекты археологического наследия, содержащие следы существования человека, частично или полностью скрытые в земле или под водой, являющиеся свидетельством эпох и цивилизаций, основным или одним из основных источников информации о которых являются раскопки или находки;

- ансамбли - чётко локализуемые на исторически сложившейся территории группы изолированных или объединённых памятников, строений и сооружений фортификационного, религиозного, дворцового, жилого, общественного, административного, торгового, производственного, научного, учебного назначения со связанными с ними произведениями живописи, скульптуры, декоративно-прикладного искусства, архитектуры, единство или связь с пейзажем которых представляют ценность с археологической, архитектурной, исторической, эстетической или социально-культурной точек зрения; исторические центры поселений и фрагменты исторических планировок и застроек поселений, которые могут быть отнесены к градостроительным ансамблям; произведения ландшафтной архитектуры и садово-паркового искусства (сады, парки, скверы, бульвары);

- достопримечательные места - совместные творения человека и природы, а также территории, имеющие ценность с точки зрения археологии, истории, градостроительства, эстетики, этнологии или антропологии, в том числе места бытования народных художественных промыслов; центры исторических поселений или фрагменты градостроительной планировки и застройки, памятные места, ландшафты, связанные с историческими (в том числе военными) событиями; природные ландшафты, связанные с памятниками, жизнью выдающихся исторических личностей; культурные слои, остатки построек древних городов, городищ, селений, стоянок, места совершения обрядов

3. Объекты, взятые под охрану государства, представляют особую научную или культурную ценность (типичные или редкие ландшафты, сообщества растительных или животных организмов, редкие геологические образования, виды растений и животных, культурные ценности).

Учёт культурных ценностей ведётся в Государственном реестре объектов национального культурного достояния Туркменистана и охранных перечнях культурных ценностей. При учёте культурной ценности записываются сведения: происхождение, собственник, описание, стоимость и степень охраны. На основании данных сведений собственнику культурной ценности выдаётся соответствующее свидетельство.

Порядок государственного учёта культурных ценностей утверждается Кабинетом Министров Туркменистана. Выявлением, учётом и охраной культурных ценностей, находящихся в государственных библиотеках, музеях и архивах, независимо от их ведомственной подчинённости, занимаются указанные учреждения.

Данные учреждения обязаны представлять сведения в соответствующие органы исполнительной власти для включения в Государственный реестр объектов национального культурного достояния Туркменистана и охранные перечни культурных ценностей.

4. Стоимость культурных ценностей, степень их охраны и возможность вывоза за пределы страны определяются уполномоченным органом государственного управления в области культуры путём экспертизы в порядке, установленном законодательством Туркменистана (ст. 7 Закона Туркменистана "О культуре" от 12 марта 2010 г. № 92-IV).

5. Объективная сторона данного преступления заключается в уничтожении, разрушении или порче вышеуказанных объектов.

Под уничтожением понимается полная ликвидация соответствующего материального объекта, когда он перестает существовать (путем сжигания, взрыва и т.п.). Разрушением является приведение объекта в негодность за счет полной утраты им своей внешней формы и содержания. Повреждение есть частичное нарушение формы и (или) внутреннего содержания объекта, в результате чего он частично или полностью утрачивает или снижает свое функциональное назначение.

6. Данное преступление обладает материальным составом, и считается оконченным при наступлении одного из результатов, названных в предыдущем пункте.

7. Субъективная сторона преступления отличается прямым или косвенным умыслом. Неосторожное совершение таких действий состава данного преступления не

образует, хотя может подпадать под действие других статей (например, халатность, ст. 188 УК).

8. Субъект преступления общий, это лицо, достигшее 16-летнего возраста.

9. Это преступление относится к категории деяний небольшой степени тяжести.

РАЗДЕЛ VIII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА И БЕЗОПАСНОСТИ ЧЕЛОВЕЧЕСТВА

ГЛАВА 21. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА И БЕЗОПАСНОСТИ ЧЕЛОВЕЧЕСТВА

Статья 167. Пропаганда войны

Пропаганда войны, то есть распространение с использованием средств массовой информации или другим способом призывов к ведению агрессивной войны,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Объектом данного преступления являются мир и мирное сосуществование народов, а также безопасность Туркменистана.

Туркменистан на основании закона обладает статусом постоянного нейтралитета. Признанный мировым сообществом постоянный нейтралитет Туркменистана является основой его внутренней и внешней политики (ч. 4 ст. 1 Конституции Туркменистана). Постоянный нейтралитет — это международно-правовой статус, при котором государство берет на себя обязательство не участвовать в каких-либо войнах, которые происходят или могут произойти в будущем, и воздерживаться от действий, способных вовлечь такое государство в войну. Соответственно, пропаганда войны прямо посягает и на постоянный нейтралитет Туркменистана.

2. Пропаганда — это распространение фактов, аргументов, слухов и других сведений, в том числе заведомо ложных, для воздействия на общественное мнение, т.е. публичное действие. От других способов распространения знаний и идей пропаганда отличается нацеленностью на манипуляцию сознанием и поведением людей. Поэтому, на наш взгляд, не является пропагандой простое выражение одним человеком собственного мнения в разговоре с другим, в т.ч. даже если он высказывается, например, за необходимость войны. Главное, чтобы при пропаганде ставилась цель завладеть и манипулировать сознанием других людей с целью добиться реализации искомого результата.

Важным для понимания понятия пропаганды являются социально-политические интересы её субъекта, всегда с *идеологической точки зрения* представляющего некую социальную группу, интересы которой выражает пропаганда, и их соотношение с интересами общества в целом и отдельных групп, к которым обращена пропаганда. Это, впрочем, не означает, что пропаганда всегда ведется от имени политической партии или другой конкретной группы людей, но субъект пропаганды всегда объективно представляет интересы той или иной социальной группы. Если же призывы к войне мотивированы не социальными интересами, а сугубо индивидуальными устремлениями (например, лицо из хулиганских побуждений выкрикивает лозунги, призывающие расправиться с соседним государством), то состав преступления должен быть другим (в приведенном примере, при наличии остальных квалифицирующих признаков, — это может быть хулиганство).

Пропаганда войны относится к разряду т.н. негативной (деструктивной) пропаганды, т.е. навязывания людям тех или иных убеждений по принципу "цель оправдывает средства". Назначение негативной пропаганды — это разжигание социальной вражды, эскалация социальных конфликтов, обострение противоречий в обществе, пробуждение низменных инстинктов у людей и тому подобное, что позволяет разобщить людей, сделать их послушными воле пропагандиста. Технология

создания «образа врага» позволяет сплотить толпу вокруг пропагандиста, навязать толпе выгодные ему убеждения и стереотипы.⁵⁹

Иногда считают, что пропаганда не ограничена жесткими временными рамками и сводится к более менее систематическим попыткам манипуляции мнениями и убеждениями людей, тогда как призывы к конкретным политическим действиям являются не пропагандой, а *агитацией*. Однако, нам представляется, что в широком смысле слова пропаганда может состоять и в призыве к конкретным действиям, в т.ч. к развязыванию агрессивной войны. Т.е. в смысле данной статьи пропаганда — это публичные призывы к войне.

Публичность призывов означает их нацеленность на восприятие широким кругом людей (например, выступления по радио, телевидению, на собраниях, митингах и других массовых мероприятиях, использование лозунгов во время демонстраций, шествий, пикетирования, размещение на сайте в Интернет и т.д.). Каждый раз вопрос о публичности призывов должен решаться с учетом всех обстоятельств дела.

3. Пропаганда войны – это преступление международного характера, состоящее в распространении в средствах массовой информации и публичных выступлениях отдельных лиц открытых призывов к *нападению* с помощью вооруженных сил на другие государства, т.е. к *агрессивной* войне. Пропаганда войны запрещена специальной резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН в 1947 г. под страхом уголовного наказания.

Понятие агрессии (агрессивной войны) определяется в решениях Генеральной Ассамблеи ООН, в частности в специальной Резолюции 3314 от 14 декабря 1974 г. Агрессия определяется как "применение вооруженной силы государства против суверенитета, территориальной неприкосновенности или политической независимости другого государства или каким-либо другим образом, несовместимым с Уставом Организации Объединенных Наций". Право определения факта вооруженной агрессии (войны) принадлежит Совету Безопасности ООН.

Призывы к оборонительной военной защите от грозящей или начавшейся внешней агрессии не образуют состава преступления.

4. Перечень способов совершения данного преступления открытый, но в качестве примера в нем приводится использование виновным средств массовой информации, что, на наш взгляд, указывает на повышенную общественную опасность именно этого способа, поскольку он позволяет охватить пропагандой максимально большое количество людей. Пропаганда войны может выражаться в устных призывах к подготовке и развязыванию войны, в распространении милитаристских идей в Интернете и т.д.

Представляется, что призывы к войне могут быть только прямыми и открытыми (а не замаскированными, т.к. иначе это не пропаганда), направленными к развязыванию новой войны вообще (например, мировой) или против какого-либо конкретного государства, группы государств и т. д.

5. Пропаганда войны считается оконченным преступлением уже с момента публичного распространения милитаристских призывов, независимо от того, сумел ли виновный в действительности повлиять на сознание тех, кого он пытался заразить этими идеями.

6. Данное преступление может быть совершено только с прямым умыслом. Мотивы его совершения, на наш взгляд, имеют важное значение ввиду отмеченных выше особенностей самого понятия пропаганды, ее социально-политической мотивированности.

7. Субъект данного преступления общий — вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. Пропаганда войны относится к категории преступлений средней тяжести.

Статья 168. Геноцид

⁵⁹ См.: Цуладзе А.М. Большая манипулятивная игра. М.: Алгоритм, 2000. С. 100-101.

Геноцид, то есть умышленные действия, совершаемые с целью полного или частичного уничтожения какой-либо национальной, этнической, расовой или религиозной группы лиц, выразившиеся в убийстве членов такой группы, причинении им телесных повреждений, создании жизненных условий, рассчитанных на полное или частичное их физическое уничтожение, насильственное сокращение деторождения, или насильственная передача детей из одной человеческой группы в другую, а равно отдача приказа о совершении таких действий,

наказывается лишением свободы на срок от пятнадцати до двадцати пяти лет.

1. Состав данного преступления предусмотрен в Конвенции о предупреждении преступления геноцида и наказания за него от 9 декабря 1948 года.⁶⁰ Нормы о преступлении геноцида содержатся также в Международном пакте о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года, Конвенции о неприменимости срока давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества от 26 ноября 1968 года, Римском статуте Международного Уголовного суда от 17 июля 1998 года;⁶¹ в проекте Кодекса преступлений против мира, безопасности и человечества от 1991 г. Содержание норм о геноциде во всех перечисленных документах соответствует Конвенции 1948 года.

Геноцид означает "отказ в признании права на существование целых человеческих групп, подобно тому, как человекоубийство означает отказ в признании права на жизнь отдельных человеческих существ". Под геноцидом понимаются действия, совершаемые с намерением уничтожить полностью или частично какую-либо национальную, этническую, расовую или религиозную группу как таковую: а) убийство членов такой группы; б) причинение *серьезных* телесных повреждений или умственного расстройства членам такой группы; в) предумышленное создание для какой-либо группы таких жизненных условий, которые рассчитаны на полное или частичное физическое уничтожение ее; г) меры, рассчитанные на предотвращение деторождения в среде такой группы; д) насильственная передача детей из одной группы в другую. Диспозиция комм. ст. почти полностью воспроизводит указанное международно-правовое определение, даже расширяя его за счет приказа о совершении актов геноцида. В то же время признак серьезности телесных повреждений и причинение умственного расстройства членам уничтожаемой группы из данного состава преступления туркменским законодателем исключены.

2. Родовой объект преступлений, предусмотренных настоящей главой УК, — это отношения по сохранению мира и безопасности человечества. Непосредственным основным объектом геноцида являются общественные отношения, обеспечивающие безопасные условия жизни и сохранения национальных, этнических, расовых и религиозных групп. Дополнительные объекты — жизнь, здоровье и достоинство людей.

3. Объективная сторона преступления, предусмотренного данной ст., включает действия, совершенными одним из способов, указанных в ее диспозиции. Эти действия направлены на полное или *частичное* уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы людей, а также убийство членов этой группы, причинение им телесных повреждений; создание жизненных условий, рассчитанных на полное или частичное физическое уничтожение членов этой группы; насильственное сокращение деторождения, насильственную передачу детей из одной человеческой группы в другую, а равно отдача приказа о совершении таких действий.

Как видно из данного перечня, под геноцидом следует понимать не только физическое уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы,

⁶⁰ В данной Конвенции Туркменистан не участвует.

⁶¹ Туркменистан не является участником данных Конвенции и Статута, однако участвует в Международном пакте о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года.

но и искоренение признака ее самоидентификации (например, национального, путем насильственной ассимиляции с другими группами).

Если бы геноцидом считалось уничтожение всей группы, то в этом случае предотвращение преступления было бы практически невозможно, и она была бы применима только *post factum* - после убийства всех членов группы или уничтожение большей ее части. Поэтому в диспозиции данной нормы внесено уточнение в виде добавления слова "частично". Вместе с тем уничтожение части должно быть значительным — с тем, чтобы чувствительно затронуть всю группу.

4. Субъектом данного преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. В соответствии со ст. 4 Конвенции о предупреждении преступления геноцида лица, совершающие геноцид подлежат наказанию, независимо от того, являются ли они ответственными по конституции правителями, должностными или частными лицами.

5. С субъективной стороны преступления, предусмотренного данной статьей, может совершаться лишь с прямым умыслом.

Должна иметь место и специальная цель – полное или частичное уничтожение определенной национальной, этнической, расовой или религиозной группы, т.е. геноцид направлен против лиц со специфическими характеристиками. В отсутствие такой цели совершение указанных в данной статье действий не образует состав геноцида и должно квалифицироваться как преступления против личности, превышение служебных полномочий и т.д. Следует, однако, заметить, что доказательство такой цели (намерения) нередко может представлять собой непосильную задачу для обвинения, особенно в случае лишь частичного истребления или разобщения соответствующей группы и т.д.

В этой связи было бы целесообразно, на наш взгляд, изменить формулировку диспозиции комм. ст., указав в ней, что "под геноцидом понимаются действия, *направленные* на уничтожение полностью или частично какой-либо расовой, национальной, этнической, религиозной, социальной, политической, культурной, половой и характеризующейся любой иной принадлежностью человеческой группы, выразившиеся в....". Термин "направленные" имеет не субъективный, а объективный смысл, поэтому само по себе уничтожение всей или значительной части той или иной социальной группы само по себе означает намерение (цель) ее уничтожить.⁶²

Мотивы преступления геноцида могут быть самыми разными. В Резолюции Генеральной Ассамблеи ООН от 11 декабря 1946 года сказано: "Геноцид, с точки зрения международного права является преступлением, которое осуждается цивилизованным миром, и за совершение которого главные виновники и соучастники подлежат наказанию независимо от того ... совершено ли преступление по религиозным, расовым, политическим или каким-либо другим мотивам".⁶³

6. Состав преступления в основном материальный, ибо геноцид должен влечь за собой наступление вредных последствий, поскольку согласно диспозиции комм. ст., он выражается в убийстве членов такой группы, причинении им телесных повреждений, создании жизненных условий, рассчитанных на полное или частичное их физическое уничтожение, насильственном сокращении деторождения, или насильственной передаче детей из одной человеческой группы в другую (т.е. означает насильственное разлучение детей и родителей, что само по себе – общественно-опасное вредное последствие). Соответственно, такие действия считаются оконченным преступлением с момента наступления указанных последствий (при убийстве с указанной целью значительного числа членов группы и т.д.). Единственное исключение составляет отдание приказа об этих действиях, в части которого это преступление имеет формальный состав и считается оконченным с момента отдачи такого приказа.

⁶² Примечательно, что делегации ряда стран, которые при обсуждении в Шестом комитете Генеральной Ассамблеи ООН вопроса о Кодексе преступлений против мира и безопасности человечества указали, что "в случае геноцида и апартеида умысел сам по себе доказыванию не подлежит".

⁶³ Резолюции, принятые Генеральной Ассамблеей на второй части первой сессии с 23 октября по 15 декабря 1946г.

7. Данное преступление принадлежит к числу особо тяжких.

Статья 169. Наёмничество

(1) Вербовка, обучение, финансирование или иное материальное обеспечение наёмника, а равно его использование в вооружённом конфликте или иных военных действиях,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

(2) Участие наемника в вооружённом конфликте или военных действиях, наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

Примечание

Наёмником признаётся лицо, действующее в целях получения материального вознаграждения и не являющееся гражданином государства, участвующего в вооружённом конфликте или военных действиях, не проживающее постоянно на его территории, а также не являющееся лицом, направленным для исполнения официальных обязанностей.

1. Наемничество относится к преступлениям международного характера. Данная статья размещена законодателем в главе 21 УК "Преступления против мира и безопасности человечества", т.е. основным непосредственным объектом данного преступления согласно УК считаются общественные отношения в сфере охраны мира между государствами, безопасности человечества. Вместе с тем дополнительным объектом наемничества являются также установленные международными договорами правила ведения войн, формирования национальных вооруженных сил. Данный "дополнительный" объект, тем не менее, имеет большое значение, ибо задействие в вооруженном конфликте неконтролируемых наемников серьезно сужает возможности для обеспечения прав гражданского населения в районе боевых действий и военнопленных. Дело в том, что наемники, как правило, руководствуются лишь мотивами наживы, жестоки и слабо контролируемы. Их участие превращает войну как «последний довод» (*ultima ratio*) в войну как проявление необузданной ярости (*ultima rabies*).⁶⁴

2. Понятие наемника впервые было дано в Дополнительном протоколе I от 8 июня 1977 г. к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 г. который касается лишь защиты жертв международных вооруженных конфликтов. Однако более широкое определение наемничества содержится уже в Декларации Генеральной Ассамблеи ООН "О принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с уставом Организации Объединенных Наций" 1970 г.: "Каждое государство обязано воздерживаться от организации или поощрения организации нерегулярных сил или вооруженных банд, в том числе наемников, для вторжения на территорию другого государства".

Международная конвенция о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников от 4 декабря 1989 г. (ст.1), участником которой является Туркменистан (присоединился к ней 18 сентября 1996 г.), формулирует определение наемника также более широко, чем упомянутый Дополнительный протокол I к Женевским конвенциям. В частности, Международная конвенция предусматривает участие наемника не только в вооруженном конфликте, но и в совместных насильственных действиях, направленных на свержение правительства или иной подрыв конституционного порядка государства или подрыв территориальной целостности государства. Формулировка наемничества, приведенная в примечании к комм. ст., более соответствует именно Международной конвенции о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников. Вместе с тем из формулировки данного понятия в указанной Конвенции вытекает, что

⁶⁴ См.: Neier A. War Crimes: Brutality. Genocide. Terror and the Struggle for Justice. London. 1974. P. 12 –13.

объектом данного преступления являются не только названные выше объекты, но также подрыв конституционного порядка государства или подрыв территориальной целостности государства.

3. С объективной стороны наемничество включает в себя: вербовку, обучение, финансирование или иное материальное обеспечение наемника, использование наемника в вооруженном конфликте или иных военных действиях. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 комм. ст., заключается в участии самого наемника в вооруженном конфликте или военных действиях.

4. Субъектом данного преступления является лицо, достигшее 16-летнего возраста. При этом данный субъект специальный – это лицо, не являющееся гражданином государства, участвующего в вооружённом конфликте или военных действиях, не проживающее постоянно на его территории, а также не являющееся лицом, направленным для исполнения официальных обязанностей (например, не являющееся военным советником, присланным другим государством).

5. С субъективной стороны наемничество характеризуется прямым умыслом. Субъект осознает, что совершает действия, перечисленные в этой статье, и желает этого. Имеется специальная цель — получение наемником материального вознаграждения.

6. Деяние, предусмотренное ч. 1 комм. ст., является преступлением средней тяжести, ч. 2 – тяжким преступлением.

Статья 170. Нападение на лиц, пользующихся международной защитой

(1) Нападение на представителя иностранного государства или сотрудника международной организации, пользующегося международной защитой, а равно на служебные или жилые помещения либо транспортное средство лиц, пользующихся международной защитой, если эти действия совершены в целях провокации войны или осложнения международных отношений,

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

(2) То же деяние, повлёкшее смерть человека или иные тяжкие последствия,

наказывается лишением свободы на срок от десяти до двадцати пяти лет.

1. Объектом данного преступления являются отношения мира между государствами и безопасности человечества, которые могут пострадать, в результате межгосударственного конфликта, который может быть спровоцирован данным посягательством.

2. Представители государств нередко становятся жертвами нападений. В 1997 г. террористы напали на Посольство США в Ливане, в ходе которого погибло 16 человек. В 1998 г. это имело место в отношении Посольства США в Кении и Танзании, где погибло 12 человек, в Ливии 11 сентября 2012 г., когда погиб посол США Кристофер Стивенс и еще трое американцев. В 1973 г. ООН приняла Конвенцию о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов (Туркменистан присоединился к ней 25 июня 1999 г.). Данной Конвенцией определен перечень таких лиц, в т.ч. находящиеся в иностранном государстве главы государств, главы правительств, министры иностранных дел, а также сопровождающие их члены семей; представители и должностные лица государств, любые должностные лица или представители межправительственных организаций, а также проживающие с ними члены их семей.

Конвенция о предупреждении преступлений обязывает каждого участника рассматривать посягательства на упомянутых лиц в соответствии со своим внутренним правом как тяжкое преступление.

Принятые в дальнейшем резолюции специальной Ассамблеи ООН по этому вопросу призывают государства на национальном и международном уровне сделать все необходимое для предотвращения актов насилия против представителей государств.

Кроме того, под международной защитой также находятся:

- *представители государств при международных организациях.* Правовой статус представительств государств при международных организациях регулируется уставами этих организаций, соглашениями о привилегиях и иммунитетах, Венской конвенцией о представительстве государств в их отношениях с международными организациями универсального характера 1975 г. и т.д.

- *Военные наблюдатели, инспектора и члены летных экипажей.* Международные документы предусматривают дипломатический иммунитет наблюдателей, инспекторов и членов инспекционных групп. Иммунитет предоставляется на весь период пребывания на территории наблюдаемой стороны в отношении действий, совершенных ими при осуществлении своих официальных функций. Так, согласно Итоговому документу Стокгольмской конференции по мерам укрепления доверия и безопасности и разоружению в Европе 1986 г., наблюдатели и инспектора, проверяющие соблюдение мер доверия, пользуются иммунитетами, которые предоставлены дипломатическим представителям Венской конвенцией о дипломатических сношениях 1961 г. Сходные иммунитеты у инспекторов и членов летных экипажей (п. 6 раздела III Протокола об инспекциях в связи с Договором между СССР и США о ликвидации их ракет средней дальности и меньшей дальности 1987 г., ст. XIII Договора по открытому небу 1992 г.).

- *Лица из состава коллективных сил по поддержанию мира и безопасности.* Статья 1 Конвенции о безопасности персонала ООН и связанного с ней персонала 1994 г. причисляет к персоналу ООН: лиц, привлеченных или направленных Генеральным секретарем ООН в качестве членов военного, полицейского или гражданского компонентов операции ООН; других должностных лиц и экспертов, командированных ООН или ее специализированными учреждениями или МАГАТЭ, находящихся в районе проведения операции ООН в официальном качестве. В категорию "связанный с ООН персонал" Конвенция включает: лиц, назначенных правительством или межправительственной организацией с согласия компетентного органа ООН; лиц, привлеченных Генеральным секретарем ООН или специализированным учреждением или МАГАТЭ; лиц, направленных гуманитарной неправительственной организацией или гуманитарным учреждением в соответствии с соглашением с Генеральным секретарем ООН или со специализированным учреждением или МАГАТЭ, для осуществления деятельности в поддержку выполнения мандата операции ООН. Обычно между принимающим государством и ООН имеется соглашение о статусе операции ООН и всего задействованного в операции персонала, в том числе, положение о привилегиях и иммунитетах военного и полицейского компонентов операции.

Под защитой обычно находятся также служебные или жилые помещения либо транспортные средства лиц, пользующихся международной защитой.

3. Нападением в смысле данной статьи следует считать вооруженное или невооруженное применение какого-либо рода силы, намеренно, против другого человека путем избиения, прикосновения, перемещения или иным путем, прямо или косвенно, без согласия другого человека или с его согласия.

4. Преступление, указанное в ч. 1 комм. ст. имеет формальный состав и является оконченным в момент совершения самого нападения, независимо от наступивших последствий. В части 2 предусмотрен квалифицированный состав, включающий смерть человека или иные тяжкие последствия (тяжкий вред здоровью, крупный материальный ущерб и т.п.); преступление при этом окончено с момента наступления данных последствий.

5. Субъектом данного преступления является вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. С субъективной стороны преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., характеризуется прямым умыслом. Субъект осознает, что совершает нападение на указанных лиц или объекты и желает этого. Преступление, предусмотренное ч. 2 комм. ст. может, на наш взгляд, совершаться не только с прямым, но и косвенным умыслом

(виновный сознает, что посягательство, преследующее иную цель, например, ограбление, убийство из личной мести и т.д., может спровоцировать войну или международный конфликт, не желает этого, но сознательно допускает либо относится к этому безразлично), либо с неосторожной формой вины по отношению к наступившим последствиям (в этом случае преступление в силу ст. 29 УК в целом считается умышленным).

Для квалификации преступления по данной статье необходима специальная цель — названные в ч. 1 комм. ст. действия должны быть совершены в целях провокации войны или осложнения международных отношений.

7. Данные преступления могут квалифицироваться по совокупности с такими преступлениями, как захват заложника (ст. 130 УК), диверсия (ст. 173 УК), терроризм (ст. 271 УК) и др. В случае причинения смерти или тяжкого вреда здоровью, а также уничтожения или повреждения имущества (ст. ст. 235, 236 УК) дополнительной квалификации не требуется, т.к. эти последствия охватываются диспозицией ч. 2 комм. статьи.

8. Деяние, предусмотренное ч. 1 комм. ст., является тяжким преступлением, ч. 2 — особо тяжким.

РАЗДЕЛ IX. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВА

ГЛАВА 22. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВА

Статья 171. Измена государству

Измена государству, то есть шпионаж, выдача государственной тайны либо иное оказание помощи иностранному государству в проведении враждебной деятельности в ущерб независимости, территориальной целостности и неприкосновенности, государственной безопасности, нейтралитету или обороноспособности Туркменистана, совершённая гражданином Туркменистана,

наказывается лишением свободы на срок от десяти до двадцати пяти лет.

1. Непосредственный объект измены государству — внешняя безопасность Туркменистана, т.е. понятие которой охватывает: сохранение суверенитета, территориальной целостности и неприкосновенности, нейтралитету и обороноспособности Туркменистана. Измена государству может посягать на суверенитет, обороноспособность и территориальную неприкосновенность как одновременно, так и порознь.

2. Сущность данного преступления заключается в том, что виновный оказывает содействие иностранному государству, в т.ч. в лице его государственных организаций и их представителей, в проведении враждебной деятельности в ущерб государственной безопасности, т.е. независимости, территориальной целостности и неприкосновенности, нейтралитету, обороноспособности Туркменистана.

С объективной стороны измены государству включает совершение одного или нескольких из следующих действий: 1) шпионаж; 2) выдача государственной тайны; 3) иное оказание помощи иностранному государству в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности Туркменистана. Иностранном государством является любое государство за пределами суверенной территории Туркменистана.

3. Шпионаж как форма измены государству отличается от шпионажа, предусмотренного ст. 172 УК, лишь по признакам субъекта преступления, которым может быть только гражданин Туркменистана. Виновные в шпионаже иностранные граждане и лица без гражданства привлекаются к ответственности по ст. 172 УК. О признаках шпионажа см. комм. к ст. 172 настоящего Кодекса.

4. Выдача государственной тайны означает передачу иностранному государству сведений, отнесенных к государственной тайне Законом Туркменистана "О защите государственных секретов" от 24 ноября 1995 г. № 84-1. Согласно этому Закону государственную тайну составляют сведения, разглашение которых может оказать отрицательное воздействие на качественное состояние военного, экономического потенциала государства или повлечь за собой другие тяжкие последствия для обороноспособности, национальной безопасности, экономических и политических интересов. Эти сведения необходимо отличать от служебной тайны, под понятие которой подпадают сведения в области производства, управления, науки и техники, разглашение которых может нанести ущерб прочим интересам Туркменистана.

Отнесение сведений к государственным секретам, в т.ч. к государственной тайне, осуществляется руководителями органов государственной власти и управления по согласованию с Комитетом национальной безопасности Туркменистана и в соответствии с перечнем сведений, относящихся к государственным секретам.

Перечень должностных лиц, наделенных полномочиями по отнесению сведений к государственным секретам, утверждается Президентом Туркменистана. Указанные лица несут персональную ответственность, за принятие ими решения о целесообразности отнесения конкретных сведений к государственным секретам.

Не подлежат засекречиванию сведения, касающиеся прав, свобод и законных интересов граждан и их реализации, а также сведения, засекречивание которых создает угрозу личной безопасности и здоровью граждан (ст.ст. 2, 6, 10 Закона Туркменистана "О защите государственных секретов").

5. Иным оказанием помощи иностранному государству считается любое другое, помимо шпионажа и выдачи государственной тайны, содействие иностранному государству в лице его органов, организаций или их представителей в проведении враждебной деятельности в ущерб независимости, территориальной целостности и неприкосновенности, государственной безопасности, нейтралитету или обороноспособности Туркменистана (например, вербовка агентов; предоставление иностранным агентам помещений, содействие им в трудоустройстве, сокрытии от правоохранительных органов Туркменистана и т.д.).

О выдаче иных сведений (не составляющих государственную тайну) при оказании помощи иностранному государству *см. комм. к ст. 172 настоящего Кодекса*.

6. Состав преступления измены государству в любой его форме формальный. Наступления вредных последствий для квалификации деяния по данной статье не требуется. Выдача государственной тайны является окончательным преступлением с момента фактической передачи представителям иностранного государства сведений, составляющих государственную тайну. Шпионаж считается окончательным преступлением с момента совершения любого из действий, составляющих его объективную сторону. Государственная измена в форме иного оказания помощи в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности Туркменистана образует окончательную измену государству с момента совершения действия, которым оказывается реальная помощь иностранному государству в проведении враждебной деятельности против Туркменистана, могущей причинить ущерб его внешней безопасности.

7. С субъективной стороны государственная измена может совершаться лишь с прямым умыслом. Мотивы могут быть различными: политическими, корыстными, связанными со страхом перед шантажом со стороны спецслужб иностранного государства и т.д.

8. Субъект преступления общий – это гражданин Туркменистана, достигший 16-летнего возраста. Действия иностранного гражданина или лица без гражданства, который привлечен гражданином Туркменистана для незаконного получения сведений, составляющих государственную тайну, квалифицируются как шпионаж. Совершение же иностранными гражданами или лицами без гражданства иных враждебных действий в ущерб внешней безопасности Туркменистана подпадают под действие статей гл. 29 УК (Преступления против общественной безопасности и общественного порядка), предусматривающим ответственность терроризм, организацию незаконного

вооружённого формирования или участие в нём, бандитизм, организацию преступного сообщества либо участие в преступном сообществе, массовые беспорядки и т.д. (ст.ст. 271-278 УК).

Субъектом выдачи государственной тайны может быть как лицо, которому сведения, составляющие государственную тайну, были доверены либо стали известны по службе или работе или роду деятельности, так и лицо, которому такие сведения стали известны случайным образом (например, содержались в найденных им документах).

9. Данное преступление относится к категории особо тяжких.

Статья 172. Шпионаж

Передача, а равно собирание, похищение или хранение с целью передачи иностранному государству, иностранной организации или их представителям сведений, составляющих государственную тайну, а также передача и собирание по заданию иностранной разведки иных сведений для использования их в ущерб независимости, государственному суверенитету, нейтралитету, территориальной целостности, национальной безопасности или обороноспособности Туркменистана, если эти действия совершены иностранцем или лицом без гражданства,

наказываются лишением свободы на срок от десяти до двадцати пяти лет.

1. Объектом шпионажа является внешняя безопасность Туркменистана, в т.ч. его независимость, государственный суверенитет, нейтралитет, территориальная целостность, обороноспособность.

2. Предметом данного преступления являются, согласно буквальному смыслу комм. ст., не только сведения, составляющие государственную тайну, но при определенных условиях и иные сведения, государственной тайны не составляющие — главное, чтобы при их собирании и передаче иностранной разведке преследовалась цель причинить ущерб интересам национальной безопасности.

Однако учитывая, что понятие таких "иных сведений" в законодательстве не конкретизировано, а в силу формальности состава шпионажа доказывать факт реального причинения вреда интересам внешней безопасности от манипуляций с такими сведениями не требуется, квалификация в качестве шпионажа собирания и передачи, хотя бы даже и по заданию иностранной разведки, любых "иных сведений", которые вообще не относятся к категории государственных секретов, в т.ч. не составляют государственную тайную или, по крайней мере, служебную тайну (ч. 3 ст. 2 Закона Туркменистана "О защите государственных секретов"), являлась бы отступлением от общеправового принципа правовой определенности. Иначе возможна абсурдная ситуация, когда само по себе "собирание" иностранным агентом опубликованных в туркменской газете открытых для всеобщего обозрения сведений о прогнозе погоды с целью выбора наилучшего времени для пересечения им государственной границы, будет признано эпизодом шпионской деятельности. Однако если сведения не засекречены в установленном законом порядке, то это равнозначно признанию государством того факта, что их собирание и использование не могут нанести вред национальной, в т.ч. внешней, безопасности страны, следовательно, такое деяние лишено общественной опасности, а значит, не может считаться преступлением.

3. С объективной стороны шпионаж есть передача, а равно собирание, похищение или хранение в целях передачи сведений, составляющих государственную тайну, а также передача или собирание по заданию иностранной разведки иных сведений.

Передача сведений — это их сообщение любым способом: лично или через посредника, устно, письменно, через технические каналы связи, с помощью тайников и т.д.

Похищение сведений - это их незаконное изъятие из чьего-либо владения любым способом (не только путем кражи, но и мошенническим образом, а также в результате открытого нападения и т.д.).

Собирание сведений – это другой, помимо похищения, способ получения сведений (личное наблюдение, фотографирование, копирование, звукозапись и т.п.).

Хранение означает временное обладание сведениями, предназначенными для передачи.

4. Если шпионаж имеет своим предметом сведения, не составляющие государственной тайны, то, на первый взгляд, по буквальному содержанию комм. ст., он может осуществляться только в двух формах: а) собирание или б) передача сведений, а хранение как бы не является противоправным. Однако, на наш взгляд, понятие хранения охватывается понятием собирания сведений, ведь собранные сведения чаще всего не моментально передаются, а какое-то время хранятся.

5. «Иные сведения», упомянутые в комм.ст., несекретны, и потому в диспозиции данной статьи не говорится об их «похищении», ибо несекретные сведения обычно можно найти в открытом доступе, а значит, нет и необходимости их похищать.

Кроме того, собирание или передача «иных сведений», не составляющих государственную тайну, образуют объективную сторону шпионажа, лишь если они совершаются, во-первых, *по заданию* иностранной разведки, а во-вторых, с целью использования в ущерб внешней безопасности Туркменистана (например, собирание и обобщение сведений об уровне экономического развития отдельных регионов страны по заданию органов иностранной разведки с целью стимулирования в них политического сепаратизма).

6. С субъективной стороны шпионаж отличается прямым умыслом. При этом виновный преследует специальную цель — использование собираемых или передаваемых сведений в ущерб независимости, государственному суверенитету, нейтралитету, территориальной целостности, национальной безопасности или обороноспособности Туркменистана. По конструкции диспозиции комм. ст. на первый взгляд может показаться, что данная цель относится только к передаче или собиранию сведений, не составляющих государственной тайны. Однако если бы это было так, то в остальной части (передача, а равно собирание, похищение или хранение с целью передачи иностранному государству, иностранной организации или их представителям сведений, составляющих государственную тайну) данное преступление оказалось бы безобъектным, в то время как объектом шпионажа в любой его форме на самом деле является внешняя безопасность Туркменистана, в т.ч. его независимость, государственный суверенитет, нейтралитет, территориальная целостность, обороноспособность страны.

7. Субъект преступления специальный. Им может быть лишь иностранный гражданин или лицо без гражданства. Шпионаж, осуществленный гражданином Туркменистана в форме исполнительства или соисполнительства, есть измена государству (ст. 171 УК).

Статья 173. Диверсия

(1) Диверсия, то есть действия, направленные на уничтожение людей, нанесение вреда их здоровью, повреждение или уничтожение собственности с целью дестабилизации деятельности государственных органов или общественно-политической обстановки либо подрыва экономики или обороноспособности Туркменистана,

наказывается лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет.

(2) То же деяние, повлекшее смерть человека или иные тяжкие последствия,

наказывается лишением свободы на срок от десяти до двадцати пяти лет.

1. Под диверсией обычно понимаются скрытые, заранее подготовленные специальные мероприятия (обычно диверсионно-разведывательных групп или отдельных диверсантов) по выводу из строя наиболее важных объектов или их элементов, уничтожение людей путем применения таких общеполитических способов разрушения и иного воздействия, которые не связаны с ведением открытого боя для достижения цели.

Непосредственным основным объектом данного преступления является бесперебойное и результативное (стабильное, устойчивое) функционирование государства в лице его органов и общественно-политическая стабильность Туркменистана, которая также является условием устойчивой деятельности государства. Посягая на устойчивость государственных органов, виновный стремится подорвать все государство в целом. Дополнительными объектами диверсии являются жизнь и здоровье людей и (или) собственность. Особенностью данного состава преступления является то, что дополнительный объект не является факультативным, а присутствует в составе в любом случае, поскольку уничтожение людей, нанесение вреда их здоровью, повреждение или уничтожение собственности является способом осуществления диверсии.

2. Объективная сторона диверсии состоит в действиях, которые способны привести к уничтожению людей, нанесению вреда их здоровью, повреждению или уничтожению собственности (имущества). То есть, во-первых, диверсия не может осуществляться в форме бездействия и всегда представляет собой активное поведение, действия. Способами совершения диверсии могут быть различные действия (взрыв, поджог, расстрел, затопление, повреждение железнодорожных путей, заражение и т.д.), однако подготавливаемые и совершаемые, по-возможности, скрытно, без прямого боевого столкновения с вооруженными силами, полицией и т.д.; впрочем, такое столкновение возможно в случае обнаружения и (или) пресечения совершения диверсии или после ее окончания.

Во-вторых, сама по себе диверсия не обязательно предполагает наступление указанных результатов, т.к. ее состав, указанный в ч. 1 комм. ст., является формальным. Достаточно, чтобы действия были направлены на достижение указанных общественно опасных последствий, и объективно могли причинить такой вред. Если же лицо пытается погубить людей в указанных целях объективно негодными способами, посредством, например, колдовства, наслания порчи, заклинаний, проклятий и т.п., то это нельзя назвать диверсией.

3. Уничтожение людей представляет собой их гибель в результате целенаправленных действий виновного, т.е. убийства. Однако данная статья охватывает как умышленное убийство, так и причинение вреда здоровью людей и умышленное уничтожение имущества, и не требует квалификации по совокупности диверсии и названных преступлений.

4. В части 2 комм. ст. имеется в виду не только смерть одного человека, но и многих людей. К иным тяжким последствиям может быть отнесено, например, уничтожение особо ценного и (или) важного (в экономическом, военно-стратегическом отношении и т.д.) имущества (предприятия, здания, моста и др.).

5. Преступление, указанное в ч. 1 комм. ст., окончено с момента совершения действий, направленных на указанные цели, в ч. 2-ой — с момента смерти хотя бы одного человека или уничтожения имущества.

6. С субъективной стороны диверсия может быть совершена лишь с прямым умыслом, который распространяется и на возможные или наступившие последствия, названные в данной статье.

Обязательной *конечной* целью диверсии являются дестабилизация деятельности государственных органов или общественно-политической обстановки либо подрыв экономики или обороноспособности Туркменистана; промежуточной (но тоже обязательной) целью — уничтожение людей, нанесение вреда их здоровью, повреждение или уничтожение собственности.

7. Субъект диверсии общий, это вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. Диверсия отличается от террористического акта тем, что направлена на иной, более масштабный объект — устойчивость деятельности государства и общественно-политическую стабильность Туркменистана, в то время как террористический акт имеет относительно локальный объект — общественную безопасность, в т.ч. устрашение населения, а также понуждение органов государственной власти принять конкретные решения, нужные террористам. См. комм. к ст. 271 настоящего Кодекса.

9. Диверсия относится к категории тяжких (ч. 1) и особо тяжких (ч. 2) преступлений.

Статья 174. Заговор с целью захвата власти

(1) Заговор с целью насильственного захвата власти и (или) насильственного изменения конституционного строя,

наказывается лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет.

(2) То же деяние, повлёкшее смерть человека или иные тяжкие последствия,

наказывается лишением свободы на срок от десяти до двадцати пяти лет.

1. В Шанхайской конвенции о борьбе с терроризмом, сепаратизмом и экстремизмом от 15 июня 2001 г.⁶⁵ (ст. 1.1.1.3) «какое-либо деяние, направленное на насильственный захват власти или насильственное удержание власти, а также на насильственное изменение конституционного строя государства, а равно насильственное посягательство на общественную безопасность, в том числе организация в вышеуказанных целях незаконных вооруженных формирований или участие в них, преследуемые в уголовном порядке в соответствии с национальным законодательством» определяется как экстремизм. То есть преступление, названное в комм. ст., можно по аналогии с положением Шанхайской конвенцией считать экстремистским.

2. Непосредственным объектом данного преступления являются законные основы перехода государственной власти от одних лиц к другим и (или) конституционный строй, т.е. система социально-экономических и политико-правовых отношений, основанных на Конституции. Переход государственной власти в правовом государстве происходит путем предусмотренных законами демократических выборов и иных основанных на выборах последующих процедур. Решение вопросов, связанных с конституционным строем государства относится к исключительной компетенции законодателя (как в Туркменистане), а в ряде государств — еще и особым органам конституционного контроля (конституционных судов).

1. С объективной стороны данное преступление состоит в заговоре, т.е. тайном соглашении нескольких лиц о совместных организованных действиях, преследующих цель насильственно захватить власть или насильственно изменить существующий конституционный строй. Насильственный захват власти есть не основанные на законе действия по принудительному отстранению от власти законного президента и (или) правительства и (или) парламента и судов и присвоении их функций самими заговорщиками либо передача этих функций не предусмотренным действующими Конституцией и иными законами или сформированным незаконным образом органам и структурам.

2. В части 2 комм. ст. предусмотрен квалифицированный состав данного преступления, предполагающий причинение в результате указанных действий смерти человека (или нескольких людей) или иные тяжкие последствия. Представляется, однако, что при буквальном толковании сам по себе заговор, понимаемый как тайное соглашение, не может привести к смерти человека или иным тяжким результатам. Их может повлечь реализация заговора, т.е. попытка реального захвата власти или состоявшийся захват. В этой связи представляется, что тяжкими последствиями

⁶⁵ Подписали Россия, Китай и центральноазиатские государства, кроме Туркменистана.

заговора можно считать сам захват власти и сопровождающие его гибель людей, либо причинение тяжкого вреда их здоровью (в т.ч. по неосторожности).

3. Оконченным преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст. является с момента заключения тайного соглашения об указанных действиях. Соглашение может считаться заключенным, когда заговорщики окончательно договорились (устно или письменно) о своих дальнейших организованных действиях по захвату власти. При этом, на наш взгляд, заговор еще нельзя считать состоявшимся, если лица выражали друг другу лишь недовольство существующей властью, строем и намерение в будущем принять участие в захвате власти, т.к. это пока лишь проявление умысла, который сам по себе, без соответствующего конкретного деяния, не влечет уголовной ответственности (ст. 4 УК). Заговор (в отличие от простых разговоров) предполагает выработку и наличие плана дальнейших организованных действий, в т.ч. определения времени, места действий, сил и средств для их осуществления и т.д. Этот план может быть окончательным или предварительным, но обязательно конкретным. Общие рассуждения, а также подготовка новой конституции, определение кандидатур для нового правительства сами по себе состава данного преступления еще не образуют. Однако, несмотря на то, что данный состав сам является усеченным составом по отношению к насильственному захвату власти и т.д., тайная встреча лиц с целью заключения в ходе этой встречи соглашения о захвате власти может рассматриваться как покушение (ст. 14 УК) на заговор, а предварительная подготовка такой встречи — как приготовление (ст. 13 УК) к нему.

4. С субъективной стороны данное преступление может быть совершено лишь с прямым умыслом и специальной целью насильственного захвата власти и (или) насильственного изменения конституционного строя.

5. Субъект данного преступления — вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Данное деяние относится к категории тяжких (ч. 1) и особо тяжких (ч. 2) преступлений.

Статья 175. Призывы к насильственному изменению конституционного строя

(1) Публичные призывы к насильственному захвату власти и (или) насильственному изменению конституционного строя, наказываются исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, совершённое повторно или организованной группой или с использованием средств массовой информации, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Непосредственным объектом данного преступления, также как и заговора с целью захвата власти (ст. 174 УК) являются законные основы перехода государственной власти от одних лиц к другим и (или) конституционный строй, т.е. система социально-экономических и политико-правовых отношений, основанных на Конституции.

2. Объективная сторона данного преступления состоит в публичных призывах к насильственному захвату власти и (или) насильственному изменению конституционного строя.

Под публичными призывами понимается агитация за насильственный захват власти и (или) насильственное изменение конституционного строя. Публичность призывов означает их нацеленность на восприятие широким кругом людей (например, выступления по радио, телевидению, на собраниях, митингах и других массовых мероприятиях, использование лозунгов во время демонстраций, шествий, пикетирования, размещение на сайте в Интернет и т.д.). Каждый раз вопрос о публичности призывов должен решаться с учетом всех обстоятельств дела.

О понятии насильственного захвата власти и(или) насильственное изменение конституционного строя см. комм. к ст. 174 настоящего Кодекса.

3. Квалифицированной формой состава данного преступления является совершение его повторно или организованной группой или с использованием средств массовой информации.

О понятиях повторности и организованной группы см. комм. в ст. 17 и 34 настоящего Кодекса.

Средства массовой информации – это каналы распространения информации среди неограниченно широкого круга лиц, зарегистрированные в этом качестве в установленном законом порядке (газеты, журналы, радио, телевидение, сайты Интернет и т.д.).

4. Данное преступление является оконченным с момента совершения указанных публичных призывов. Для окончания преступления не имеет значения, возымели ли эти призывы то действие, на которые рассчитывал виновный. Главное, чтобы призывы имели публичный характер, т.е. распространялись перед той или иной аудиторией с целью агитации.

5. С субъективной стороны данное преступление может совершаться только с прямым умыслом.

6. Субъект этого преступления общий – вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. Данное преступление относится к категории средней степени тяжести.

Статья 176. Посягательства на Президента Туркменистана

(1) Посягательство на жизнь и здоровье Президента Туркменистана, наказывается лишением свободы на срок от пятнадцати до двадцати пяти лет.

(2) Оскорбление или клевета в отношении Президента Туркменистана, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Согласно Конституции Президент Туркменистана является главой государства и исполнительной власти, высшим должностным лицом Туркменистана, выступает гарантом государственной независимости и статуса нейтралитета Туркменистана, его территориальной целостности, соблюдения Конституции и выполнения международных обязательств. Президент Туркменистана обладает правом неприкосновенности. Его честь и достоинство охраняются законом (ст.ст. 50, 56).

Вместе с тем применительно к ч. 2 комм. ст. надо иметь в виду, что согласно сложившейся практике некоторых международных судов (например, ЕСПЧ) публичные должностные лица, лица на государственной службе и иных публичных должностях должны быть более толерантны к критике, чем обычные люди.⁶⁶

Последний принцип был упомянут Комитетом Министров Совета Европы в его Декларации о свободе политических дебатов в СМИ, согласно которой *«политические деятели не должны пользоваться большей защитой своей репутации и прав, чем другие граждане, и поэтому в соответствии с нормами национального законодательства за критику политических деятелей к СМИ не должны применяться более суровые меры наказания»*.⁶⁷

2. Родовой объект данного преступления – интересы устойчивого функционирования государства и его безопасности. Непосредственным объектом данного преступления являются жизнь и здоровье (ч. 1) или честь и достоинство (ч. 2)

⁶⁶ «Лингенс против Австрии» (*Lingens v. Austria*), 8 июля 1986 года, жалоба № 9815/82, пункт 42. Этот принцип позднее был распространен на действующих государственных служащих и иных публичных должностных лиц: «Тома против Люксембурга» (*Thoma v. Luxembourg*), 29 марта 2001 года, жалоба № 38432/97, пункт 47.

⁶⁷ Декларация, принятая Комитетом Министров Совета Европы 12 февраля 2004 года на 872-м заседании заместителей министров (статья 4).

Президента Туркменистана. Представляется, что в силу особой роли, выполняемой первым лицом государства – Президентом, любое посягательство на него не может не затрагивать интересы государственной безопасности и устойчивости.

3. С объективной стороны состав данного преступления не отличается от умышленных преступлений против жизни и здоровья (ст.ст. 101, 107, 108, 111, 112, 113 УК), клеветы и оскорбления (ст. 132, 133 УК), а также диверсии (ст. 173 УК), однако не требует квалификации по совокупности с ними.

4. Представляется, что угроза убийством в адрес Президента также охватывается ч. 1 комм. ст., т.к. в широком смысле слова также есть не что иное как посягательство на его жизнь.

5. По совокупности преступлений посягательство на жизнь и здоровье Президента может квалифицироваться с захватом заложника (ст. 130 УК), который имеет иной объект (личная свобода).

1. С субъективной стороны преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., характеризуется только умыслом (прямым или косвенным), а ч. 2 – только прямым умыслом.

2. На наш взгляд, неосторожное причинение вреда жизни и здоровью Президента данной статьей не охватывается и должно быть квалифицировано как преступление против личности.

3. Субъект этого преступления общий – вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

4. Данное преступление относится к категории особо тяжких деяний (ч. 1) или средней степени тяжести (ч. 2).

Статья 177. Возбуждение социальной, национальной или религиозной вражды

(1) Умышленные действия, направленные на возбуждение социальной, национальной, этнической, расовой или религиозной вражды или розни, унижение национального достоинства, а равно пропаганда исключительности либо неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, социальной, национальной, этнической или расовой принадлежности, наказываются штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) Те же деяния, совершённые с использованием средств массовой информации, наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок от двух до четырёх лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые с применением физического насилия или угрозой его применения, а равно совершенные организованной группой, наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

1. Данная статья затрагивает ряд прав человека, закрепленных в обычном праве и международных договорах, являющихся обязательными для Туркменистана. Это Всеобщей декларации прав человека от 10 декабря 1948 года, Международном пакте о гражданских и политических правах (МПГПП). К этим правам относятся свобода мысли, совести и религии (статья 18 МПГПП), свобода выражения мнения (статья 19 МПГПП). Названные права и свободы не являются абсолютными, однако любое их ограничение должно быть также необходимо в демократическом обществе, то есть должно отвечать насущной общественной потребности, быть соразмерным, надлежащим и достаточным.

Следует иметь в виду, что любые ограничения свободы мысли, совести и религии могут быть оправданы только интересами общественной безопасности,

охраны общественного порядка, здоровья или нравственности и защиты прав и свобод других лиц. Согласно ст. 18 МПГПП свобода исповедовать религию или убеждения подлежит лишь ограничениям, необходимым для охраны «общественной безопасности, порядка, здоровья и морали, равно как и основных прав и свобод других лиц». Следует отметить, МПГПП обращается только к ограничениям, касающимся «свободы исповедовать свои религию или убеждения», а не к сути или содержанию такой религии или убеждений. В соответствии со статьей 18.2 МПГПП, *«никто не должен подвергаться принуждению, умаляющему его свободу иметь или принимать религию или убеждения по своему выбору»*.

2. Преступление, предусмотренное комм. ст., было бы правильнее, на наш взгляд, отнести не к преступлениям против государства, а к преступлениям против общественной безопасности (раздел XII, гл. 29 УК) либо к разделу о преступлениях против основ конституционного строя, который в УК Туркменистана отсутствует, поскольку это деяние посягает на равноправие граждан независимо от их пола, языка, происхождения, рода занятий, национальной, расовой принадлежности или отношения к религии. Особенно оно опасно в регионах, где межнациональные отношения отличаются особой напряженностью.

2. Объективная сторона данного преступления включает в себя ряд действий (сложное или составное преступление): возбуждение социальной, национальной, этнической, расовой или религиозной вражды или розни, унижение национального достоинства, а равно пропаганда исключительности либо неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, социальной, национальной, этнической или расовой принадлежности.

Социальными ненависть или рознь (т.е. несогласие, ссора) становятся тогда, когда они проявляются к какой-либо социальной группе. При этом речь при этом идет не о профессиональных группах (например, полицейских, депутатах и т.д.), семейных, учебных и прочих т.н. "малых" социальных группах, а лишь о "больших" социальных группах, которые имеют массовый характер и образуются на основе определенной идеологической, экономической или политической обособленности среди остального населения (например, богатые и бедные, городские и сельские жители, постоянные обитатели и мигранты, столичные жители и провинциалы, интеллигенты и малообразованные и т.д.). Группу людей можно отнести к социальной группе как ценности, охраняемой законом, только если интересы и цели деятельности ее членов не являются противозаконными (например, "уголовники", "наркоманы" и т.п. не являются охраняемой законом социальной группой).

3. Следует отличать критику или призывы к ограничению интересов какой-либо группы людей разжиганием розни. Так, нельзя считать разговор о коррупции разжиганием социальной розни в отношении чиновников, о сокращении оборонных расходов — в отношении военных, а о введении, например, прогрессивного налога — в отношении имущих классов.

4. Критика политических или религиозных объединений, а также национальных или религиозных убеждений или обычаев сама по себе не должна рассматриваться как действие, направленное на возбуждение ненависти или розни. В соответствие с международно-правовыми стандартами, пределы допустимой критики в отношении политических деятелей шире, чем в отношении частных лиц.

5. Практика показывает, что на практике могут иметь место попытки признавать возбуждением религиозной вражды или розни тех, кто проповедует или пишет, что их религия, как духовный опыт и способ познания мира, стоит выше других религиозных учений или агностицизма или атеизма. На деле заявка на превосходство религиозных взглядов часто обнаруживается в самом наименовании церкви.⁶⁸ Это присуще природе религиозных учений и не обязательно связано с дискриминацией человека и его прав.

⁶⁸ Например, буквальный перевод русскоязычного наименования Православной Церкви означает «правильно учащая» (православная), что формально (и ошибочно) может быть воспринято таким образом, что другие христианские и иные религиозные учения «не правильны».

Объявление экстремистскими любого религиозного учения или деятельности прозелитизма, направленных на доказательство того, что определенное мировоззрение является высшим объяснением универсума и способно привести к личному счастью или удовлетворению, может затрагивать свободу совести многих людей и чревато злоупотреблением при попытке запретить определенную церковь, затрагивая тем самым не только свободу совести, но и свободу объединения. Международное право защищает прозелитизм, т.е. свободу членов любой религиозной общины или церкви «пытаться убеждать» других людей посредством «учения»: трудно предположить, как это было бы возможно без утверждения превосходства в той или иной форме одних религиозных взглядов над другими. Свобода совести и религии имеет интимную природу и, следовательно, подлежит меньшему числу возможных ограничений в сравнении с другими правами человека: на деле только проявления этой свободы могут быть ограничены, но не учения как таковые.⁶⁹

6. Пропаганда есть распространение фактов, аргументов, слухов и других сведений, в том числе заведомо ложных, для воздействия на общественное мнение, т.е. публичное действие. От других способов распространения знаний и идей пропаганда отличается нацеленностью на манипуляцию сознанием и поведением людей. Ввиду этого не является пропагандой простое выражение одним человеком собственного мнения в разговоре с другим, в т.ч. даже если он высказывается, например, в пользу исключительности какой-либо одной нации и т.д. Главное, чтобы при пропаганде ставилась цель завладеть и манипулировать сознанием других людей с целью добиться реализации искомого результата.

7. Квалифицированным составом данного преступления служит согласно ч. 2 комм. ст. совершение данного деяния с использованием средств массовой информации (кино, телевидение, радио, печатные издания, подлежащие регистрации, а также сети ЭВМ). В ч. 3 комм. ст. также указаны квалифицирующие данное преступление признаки — совершение преступления с применением насилия (физическое или психическое) или угрозой его применения. Если насилие выразилось в убийстве или причинении тяжкого вреда здоровью, содеянное квалифицируется по совокупности преступлений.

Другим квалифицирующим в ч. 3 комм. ст. названо совершение этого преступления организованной группой лиц.

8. Данное преступление имеет формальный состав и считается оконченным с момента совершения действий, указанных в законе, независимо от наступления общественно-опасных последствий.

9. Субъект преступления общий. Им является лицо, достигшее 16-летнего возраста.

10. Данное преступление имеет форму вины в виде прямого умысла: субъект сознает характер своих действий и желает их совершить.

11. Преступления, предусмотренные комм. ст., относятся к категории средней степени тяжести.

Статья 178. Надругательство над символами государства

Надругательство над Государственным флагом Туркменистана, Государственным гербом Туркменистана или Государственным гимном Туркменистана,

наказывается штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

⁶⁹ Комитет по правам человека. Общий комментарий № 22: Право на свободу мысли, совести и религии. UN Doc. CCPR/C/21/Rev. 1/Add. 4, 30 июля 1993 года, пункт 3.

1. Символами Туркменистана как суверенного государства являются его Государственный флаг, Государственный герб, Государственный гимн. Флаг, Герб, Гимн устанавливаются и охраняются законом (ст. 15 Конституции Туркменистана). Государственный флаг Туркменистана является символом единства и независимости нации и нейтралитета государства (Закон Туркменистана «О Государственном флаге Туркменистана» (в ред. от 24 января 2001 г. № 57-II).

Объектом надругательства над Государственным флагом, Государственным гербом или Государственным гимном являются авторитет и достоинство Туркменистана как единого, неделимого, независимого и нейтрального государства.

2. В ряде государств мира надругательство над государственными символами запрещено под страхом административной или уголовной ответственности. Однако надругательство над государственным флагом часто имеет протестный характер, и в некоторых странах демонстративное уничтожение флага рассматривается как проявление свободы слова и собраний. Так, в США Республиканская партия, где данное деяние не считается преступлением и с 1989 г. не запрещено, неоднократно требовала вновь запретить осквернение флага, однако демократы ссылаясь на Первую поправку к Конституции США, мотивировали незаконность такого запрета тем, что сожжение «звёзд и полос» является частью многих митингов и демонстраций, будучи проявлением свободы слова, мнений и собраний.

3. Объективная сторона состава данного преступления заключается в надругательстве над Государственным флагом и (или) Государственным гербом либо Государственным гимном Туркменистана.

Согласно Закону Туркменистана «О Государственном флаге Туркменистана» (в ред. от 24 января 2001 г. № 57-II) не допускается оскорбление Государственного флага Туркменистана в устной и письменной форме, действием (поведением) и в любой другой форме, а также неуважительное отношение к нему.

Помимо Государственного флага Туркменистана существует также штандарт (флаг) президента Туркменистана, который утвержден 15 июля 1996 г. Он является важнейшим и главным атрибутом, символизирующим президентскую власть, однако в силу запрета на применение аналогии в уголовном праве осквернение штандарта не подпадает под действие комм. ст., но в случае если сопровождается уничтожением или повреждением штандарта или иного имущества может квалифицироваться как хулиганство (ст. 279 УК).

Законом Туркменистана «О внесении изменений в Закон Туркменистана «О Государственном гербе Туркменистана» от 27 ноября 2000 г. внесены изменения и дополнения в ранее действующий Закон № 654-ХП 19 февраля 1992 г. и Положение о Государственном гербе Туркменистана.

Государственный гимн Туркменистана официально утвержден 27 сентября 1996 г. на седьмом заседании Халк Маслахаты в г. Байрамали. С 2008 г. действует новая версия гимна.

Надругательство над этими символами представляет собой активные действия, свидетельствующими о неуважительном или даже враждебном к ним отношении. Такие действия могут выражаться в срывании герба или флага, их бросании на землю, сожжении, разрывании, нанесении на них оскорбительных надписей или рисунков, оскорбительных высказываниях в их адрес и т.п.

4. Закон не требует, чтобы надругательство над этими символами имело обязательно публичный характер, однако на практике уголовная ответственность обычно наступает если не за публичное, то хотя бы демонстративное осквернение флага или герба (например, в присутствии узкого круга единомышленников). Осквернение их в тайне от всех, не предназначенное для демонстрирования кому-либо другому вряд ли может рассматриваться как преступление (например, путем разрисовывания их в собственной книге).

5. Мотив надругательства может быть разным: политическим, хулиганским, корыстным (например, сдача бронзового герба на металлолом). В двух последних

случаях деяние может квалифицироваться по совокупности с такими преступлениями, как хулиганство и хищение.

6. Преступление является оконченным с момента выполнения одного из действий, выражающих надругательство над названными символами. Однако данный состав, на наш взгляд, относится к категории формально-материальных, т.к. надругательство над указанными государственными символами всегда «автоматически» означает наступление вредных последствий в виде морального вреда, так или иначе причиняемого гражданам государства, чтящим его авторитет и достоинство, которое, в сущности, есть не что иное как совокупные честь и достоинство самих граждан Туркменистана.

7. С субъективной стороны данное преступление, на наш взгляд, может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом. В последнем случае субъект сознавал общественно опасный характер надругательства, предвидел его общественно опасные последствия (оскорбление патриотических чувств граждан), не желал, но сознательно допускал наступление этих последствий либо относился к ним безразлично. В противном случае пришлось бы освобождать от ответственности всех, кто осквернял бы эти символы «попутно» с достижением какой-либо другой, основной цели, например, прилюдно использовал государственный флаг в качестве драпировки для фотосессии, полотенца для рук и т.п.

8. Субъект преступления общий — это вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

9. Данное преступление относится к категории деяний небольшой степени тяжести.

Статья 179. Разглашение государственной тайны

(1) Разглашение сведений, составляющих государственную тайну, лицом, имеющим допуск к государственной тайне, если это деяние причинило вред интересам государства, при отсутствии признаков измены государству, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(2) То же деяние, если оно повлекло тяжкие последствия, наказывается лишением свободы на срок от трех до восьми лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Объектом преступления, предусмотренного комм. ст., являются безопасность, а также интересы сохранения военного и экономического потенциала государства. Сведения, принадлежащие к государственной тайне, определены в Законе Туркменистана «О защите государственных секретов» № 84-1 от 24 ноября 1995 г. Согласно ему государственную тайну составляют сведения, разглашение которых может оказать отрицательное воздействие на качественное состояние военного, экономического потенциала государства или повлечь за собой другие тяжкие последствия для обороноспособности, национальной безопасности, экономических и политических интересов. Служебную тайну составляют сведения в области производства, управления, науки и техники, разглашение которых может нанести ущерб интересам Туркменистана (ст. 2 Закона).

Разглашение служебной тайны не подпадает под действие комм. статьи.

2. Отнесение сведений к государственным секретам осуществляется руководителями органов государственной власти и управления по согласованию с Комитетом национальной безопасности Туркменистана и в соответствии с перечнем сведений, относящихся к государственным секретам (ч. 3 ст. 6 Закона). При этом важно помнить, что не подлежат засекречиванию и, следовательно, не являются предметом данного преступления, сведения, касающиеся прав, свобод и законных

интересов граждан и их реализации, а также сведения, засекречивание которых создает угрозу личной безопасности и здоровью граждан (ч. 1 ст. 10 Закона).

3. Разглашением сведений, составляющих государственную тайну, считается сообщение, передача, переписка, публикация, а равно утрата секретных документов или предметов, а также доведение государственных секретов любыми другими способами до лиц, не имеющих право ознакомления с ними (ст. 17 названного Закона).

4. Лица, не имеющие право на ознакомление со сведениями, составляющими государственную тайну — это лица, которым не предоставлено право допуска к таким сведениям либо имеющее допуск, но к другим категориям сведений, чем те, которые были им разглашены виновным.

5. Разглашение считается оконченным преступлением с того момента, когда сведения, составляющие государственную тайну, стали известны лицу, не имеющему право на ознакомление со сведениями, составляющими государственную тайну.

6. Субъект данного преступления специальный. Уголовную ответственность за разглашение несет лишь лицо, которому тайна была доверена или стала известна по службе или работе. К государственным секретам допускаются граждане Туркменистана. Допуск к государственным секретам иностранных граждан, лиц без гражданства, а также лиц, имеющих двойное гражданство, осуществляется в порядке, устанавливаемом Кабинетом министров Туркменистана. Без оформления допуска к государственным секретам допускаются:

1. Президент Туркменистана;
2. Председатель Меджлиса Туркменистана и его заместитель;
3. члены Кабинета министров Туркменистана;
4. Председатель Верховного суда Туркменистана;
5. Председатель Высшего хозяйственного суда Туркменистана;
6. Генеральный прокурор Туркменистана.

В пределах своих полномочий и служебных обязанностей к государственным секретам без оформления допуска допускаются также и другие должностные лица государственных органов Туркменистана согласно перечню, утверждаемому Президентом Туркменистана.

Порядок допуска к государственным секретам Туркменистана и его оформления устанавливаются Кабинетом министров Туркменистана (ст. 13 названного Закона).

7. По смыслу диспозиции данной статьи разглашение тайны может совершаться как умышленно (прямой или косвенный умысел), так и по неосторожности.

В отличие от измены государству (ст. 171 УК) и шпионажа (ст. 172 УК) виновный в разглашении сознает, что передает сведения лицу, не имеющему право на ознакомление со сведениями, составляющими государственную тайну, однако не иностранному государству, иностранной организации или их представителям.

8. Квалифицированным видом данного преступления является разглашение государственной тайны, повлекшее тяжкие последствия. Тяжесть последствий зависит от ущерба национальной безопасности, реально наступившего от такого разглашения. Это могут быть как имущественные последствия (необходимость вложения средств в новые проекты), так и неимущественные (например, если иностранному государству стали известны военные планы, списки сотрудников внешней разведки и т.п.).

9. Преступление, которое предусмотрено ч. 1 комм. ст., является деянием небольшой степени тяжести, ч. 2 — средней тяжести.

Статья 180. Утрата документов, содержащих государственную тайну

(1) Утрата документов, содержащих государственную тайну, а равно предметов, сведения о которых составляют государственную тайну, лицом, которому они были доверены, в связи со служебной или профессиональной деятельностью, если утрата явилась результатом нарушения установленных правил хранения указанных документов или предметов,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(2) То же деяние, если оно повлекло тяжкие последствия, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет.

1. Объект, на который направлено данное преступление — безопасность, а также сохранение военного и экономического потенциала Туркменистана.

2. Предметом преступления служат документы, содержащие сведения, составляющие государственную тайну. Такие документы носят официальный характер и имеют соответствующие реквизиты (обычно, номер, дату, подписи, отметку о регистрации и гриф секретности). Кроме того, предметом преступления являются предметы — материальные носители государственной тайны в виде образцов военной и иной техники, оружия, боеприпасов, оборудования и т.д.

О понятии государственной тайны см. комм. к ст. 179 настоящего Кодекса.

3. Объективную сторону преступления характеризуют такие действия, как нарушение установленных правил хранения документов и предметов, а также причинная связь такого нарушения с утратой соответствующих документов и предметов.

4. Квалифицирующим признаком объективной стороны являются последствия в виде наступления тяжких последствий (ч. 2 комм. ст.). См. о них комм. к ст. 179 настоящего Кодекса.

4. Состав данного преступления является материальным. Данное преступление окончено с момента утраты документа или предмета, содержащего государственную тайну (ч. 1), либо наступления тяжких последствий (ч. 2).

5. Преступление, предусмотренное данной статьёй, может быть совершено только лицами, имеющими допуск к государственной тайне (специальный субъект).

6. По отношению к последствиям вина в совершении данного преступления является только неосторожной. нарушение правил хранения документов и предметов само по себе может иметь умышленный или неосторожный характер, однако не образует самостоятельного состава преступления без утраты документов или предметов. Поэтому в целом данное преступление следует считать неосторожным. Если утрата совершена умышленно, деяние может квалифицироваться как измена государству (ст. 171 УК).

7. Действия, предусмотренные ч. 1 комм. ст., относятся к категории преступлений небольшой тяжести, ч. 2 — средней тяжести.

РАЗДЕЛ X. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОРЯДКА ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ ОРГАНОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ И УПРАВЛЕНИЯ

ГЛАВА 23. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ИНТЕРЕСОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ

Статья 181. Злоупотребление должностными полномочиями

(1) Злоупотребление должностными полномочиями, то есть использование должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы, если это деяние совершено из корыстной или иной личной заинтересованности или повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан, организаций или государства,

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда или

исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, повлёкшее тяжкие последствия, наказывается штрафом в размере от пятидесяти до двухсот среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового с возложением обязанности проживать в определённой местности сроком от пяти до восьми лет или лишением свободы на срок до восьми лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

Примечание

Должностными лицами в статьях настоящей главы признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителей власти, а равно выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные или контрольно-ревизионные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, на государственных предприятиях, в учреждениях или организациях, а также в Вооружённых Силах, других войсках и воинских формированиях.

1. Основным объектом злоупотребления должностными полномочиями является нормальное функционирование государственного аппарата и органов местного самоуправления, государственных предприятий, учреждений и организаций. Дополнительными объектами служат права и законные интересы граждан, организаций или государства.

2. С объективной стороны злоупотребление должностными полномочиями может иметь форму как действия, так и бездействия, если должностное лицо, формально не выходя за пределы своих полномочий, тем не менее, не совершает необходимых действий (например, если следователь не возбуждает уголовное дело, хотя должен был это сделать).

Данное преступление охватывает следующие признаки: 1) использование должностным лицом своих служебных полномочий; 2) использование этих полномочий вопреки интересам службы; 3) причинение данным деянием существенного нарушения прав и законных интересов граждан, организаций или государства; 4) существование причинной связи между использованием должностным лицом своих служебных полномочий и названными общественно опасными последствиями.

3. В ч.1 данной статьи указан еще один признак — совершение данного преступления из корыстной или иной личной заинтересованности, который, если судить по буквальному смыслу нормы, благодаря союзу "или" является альтернативным условием по отношению к наступлению вредных последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан, организаций или государства. Однако представляется, что союз "или" надо рассматривать в данном случае не как разъединительный, а как соединительный, т.е. оба указанных условия должны существовать одновременно. Иначе говоря, злоупотребление служебным положением потому и является злоупотреблением, что совершается из низменных побуждений — корыстных или иных личных мотивов, противопоставляемых общему благу. Вместе с тем общественной опасности, достаточной для криминализации деяния, такое злоупотребление достигает только тогда, когда причиняет существенный вред.

Злоупотреблением служебным положением из корыстной заинтересованности следует считать такие неправомерные действия должностного лица, которые совершены с целью получить имущественную выгоду без незаконного безвозмездного

обращения государственных или общественных средств в свою собственность или собственность других лиц (например, сокрытие путем запутывания учета образовавшейся в результате халатности недостачи с целью избежать материальной ответственности). Иная личная заинтересованность как мотив злоупотребления или подлога может выражаться в стремлении извлечь выгоду неимущественного характера, обусловленном такими побуждениями, как карьеризм протекционизм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса, скрыть свою некомпетентность и т.п. См.: п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 20 октября 1995 г. "О судебной практике по некоторым категориям уголовных дел о должностных преступлениях".

4. Под использованием должностным лицом своих служебных полномочий понимаются такие действия или бездействие лица, которые непосредственно вытекают из его полномочий и являются формой реализации прав и обязанностей, которыми наделялось это лицо в связи с занимаемой должностью, т.е. составляют его служебную компетенцию. Следовательно, опосредованное использование должностных полномочий не образует состава данного преступления (например, служебных и деловых связей, возникших в процессе исполнения должностных функций, в т.ч. доверительных отношений с другими должностными лицами; злоупотребление должностным лицом авторитетом, который имеет занимаемая им должность и т.д.).

5. Совершение деяния "вопреки интересам службы" есть совершение действия или бездействия, которые препятствуют нормальному функционированию тех или иных звеньев государственной власти, органов местного самоуправления, задачам, выполняемым их отдельными звеньями и подразделениями, и осуществляются не основе и не во исполнение законов и других нормативных актов.

6. Состав данного преступления — материальный. Преступление, указанное в ч. 1 комм. ст., считается оконченным в момент с наступлением вредных последствий: в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан, организаций или государства, предусмотренного ч. 1 комм. ст. (например, нарушение конституционных прав и свобод граждан и т.д.), или тяжких последствий (ч. 2).

Поскольку тяжкие последствия образуют квалифицированный состав лишь при условии совершения деяния, указанного в ч. 1 комм. ст., можно прийти к выводу, что существенное нарушение прав и законных интересов граждан, организаций или государства должно иметь место и при квалификации по ч. 2 данной статьи. То есть наступление тяжких последствий в виде конкретного крупного ущерба должно сопровождаться и нарушением конкретных прав и законных интересов названных субъектов, что, следовательно, необходимо отражать в фактуре обвинения.

Квалификация злоупотребления властью или служебным положением по ч.2 ст.181 УК Туркменистана по признаку причинения тяжких последствий возможна в случаях, когда по делу установлено, что в результате преступления причинен такой вред, как крупные аварии, длительная остановка транспорта или производственного процесса, дезорганизация работы учреждения, предприятия, нанесение государству материального ущерба в особо крупных размерах, причинение смерти или тяжких телесных повреждений хотя бы одному человеку и т.п. При этом необходимо, чтобы кроме указанных вредных последствий имелись и другие предусмотренные законом признаки состава должностного злоупотребления.

Вред может выражаться в причинении не только материального, но и иного характера, например, в нарушении конституционных прав и свобод граждан, подрыве авторитета органов власти, государственных и общественных организаций, создании помех и сбоев в их работе, нарушении общественного порядка, сокрытии крупных хищений, других тяжких преступлений и т. п.

При решении вопроса о том, является ли причиненный вред существенным, необходимо учитывать степень отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу предприятия, организации, учреждения, характер и размер

понесенного ими материального ущерба, число потерпевших граждан, тяжесть причиненного им морального, физического или имущественного вреда и т.п. (п.п. 6-7 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 20 октября 1995 г.).

7. С субъективной стороны данное преступление может быть совершено с прямым либо косвенным умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны служит мотив, который сводится к корыстной или иной личной заинтересованности виновного. Корыстная заинтересованность выражается в стремлении виновного извлечь для себя или других лиц незаконную имущественную выгоду. Иная личная заинтересованность — это иные, помимо имущественных, побуждения личного характера (стремление хорошо выглядеть в глазах начальства с тем, чтобы сделать карьеру; содействие родственникам и друзьям; зависть; месть; домогательства сексуального характера и т.д.). Если же субъект руководствовался другими мотивами, которые не имели отношения к его личным интересам (например, стремление во что бы то ни стало выполнить поставленную задачу во имя достижения определенного общественного блага), его деяние не образует состава данного преступления, но может быть квалифицировано как превышение должностных полномочий (ст. 182 УК).

8. Субъект данного преступления специальный — это лишь должностное лицо, которое постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляет функции:

а) представителя власти; б) организационно-распорядительные или административно-хозяйственные; контрольно-ревизионные функции в государственных органах, а также органах местного самоуправления, государственных предприятиях, в учреждениях или организациях, а также в Вооружённых Силах, других войсках и воинских формированиях.

Осуществление названных функций по специальному полномочию — это выполнение лицом определенных функций, возложенных на него законом, нормативным актом, приказом или распоряжением вышестоящего должностного лица либо правомочным на то органом или должностным лицом. Такие функции могут осуществляться в течение определенного времени или однократно либо совмещаться с основной работой.

Понятие представителя власти дано в примеч. к ст. 212 ("Оскорбление представителя власти") УК: "Представителем власти признаётся лицо, представляющее орган государственной власти, постоянно или временно осуществляющее определённые функции и в пределах своей компетенции пользующееся правом совершения действий или отдачи распоряжений, обязательных для большинства или всех граждан или должностных лиц". Представители власти, в отличие от остальных субъектов данного преступления, пользуются распорядительными полномочиями в отношении лиц, которые не находятся от них в служебной зависимости, или, иначе говоря, не находятся у них в служебном подчинении. Это лица, осуществляющие законодательную, исполнительную или судебную власть, а также работники государственных, надзорных или контролирующих органов, наделённые в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от них в служебной зависимости, либо правом принимать решения, обязательные для исполнения гражданами, а также организациями независимо от их ведомственной подчиненности (например, депутаты Меджлиса, депутаты, члены Кабинета Министров, хякимы, судьи, прокуроры, работники налоговых, таможенных органов, органов внутренних дел и национальной безопасности, государственные инспекторы и контролеры, военнослужащие при выполнении возложенных на них обязанностей по охране общественного порядка, обеспечению безопасности и иных функций, при выполнении которых военнослужащие наделяются распорядительными полномочиями).

Под выполнением постоянно, временно или по специальному полномочию организационно-распорядительных функций следует понимать функции по осуществлению руководства трудовым коллективом, участком работы, производственной деятельностью отдельных работников (подбор и расстановка

кадров, планирование работы, организация труда подчиненных, поддержание трудовой дисциплины и т.п.). Такие функции, в частности, осуществляют руководители министерств, ведомств, государственных, кооперативных, общественных, коммерческих, совместных, акционерных предприятий, учреждений, организаций и их заместители, руководители структурных подразделений (начальники цехов, заведующие отделами, лабораториями, кафедрами, их заместители и т.п.), руководители участков работ (мастера, прорабы..

Административно-хозяйственные функции — это полномочия по управлению или распоряжению государственным, кооперативным или общественным имуществом, либо имуществом негосударственных предприятий и организаций, являющихся юридическими лицами, установление порядка его хранения, переработки, реализации, обеспечение контроля за этими операциями, организация обслуживания населения и т.д. Такими полномочиями в том или ином объеме обладают руководители планово-хозяйственных, снабженческих, финансовых отделов и служб и их заместители, заведующие складами, магазинами, мастерскими, ателье, ведомственные ревизоры и контролеры, заготовители, менеджеры и т.п. (п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 20 октября 1995 г.).

По буквальному смыслу примечания к комм. ст., к числу должностных лиц не относятся руководители *предприятий, учреждений, организаций* органов местного самоуправления, а лишь руководители государственных предприятий, учреждений и организаций. Руководители предприятий, учреждений, организаций органов местного самоуправления могут нести ответственность за злоупотребление полномочиями по ст. 267 УК, расположенной в Главе 28 УК ("Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях").

Не являются субъектом должностного преступления работники государственных, кооперативных и негосударственных предприятий, учреждений, а также общественных организаций, выполняющие сугубо профессиональные или технические обязанности. Но если наряду с осуществлением этих обязанностей на данного работника в установленном порядке возложено и исполнение организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций, то в случае их нарушения он может нести ответственность за должностное преступление (например, врач — за злоупотребление полномочиями, связанными с выдачей листков нетрудоспособности или с участием в работе ВТЭК, призывных комиссий; преподаватель — за нарушение обязанностей, возложенных на него при приеме экзаменов).

При этом заключение договора между работником и администрацией о полной материальной ответственности за сохранность вверенных ценностей само по себе не может служить основанием для признания этого работника субъектом должностного преступления. Для этого необходимо также, чтобы наряду с обязанностями по непосредственному хранению имущества материально-ответственное лицо выполняло также функции по управлению или распоряжению им (организация доставки товаров, распределение их по другим снабженческим точкам и т. п.). См.: п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 20 октября 1995 г.).

9. Часть 2 комм. ст. предусматривает квалифицирующий признак — причинение тяжких последствий. К ним могут быть отнесены причинение смерти или тяжкого вреда здоровью людей, причинение крупного материального ущерба и т.п.

Исходя из конструкции данной статьи, следует различать тяжкие последствия данного преступления (ч. 2 комм. ст.) и последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан, организаций или государства (ч. 1). На наш взгляд, отличие между ними состоит в том, что в ч.2 речь идет о конкретном крупном материальном, физическом либо моральном вреде, а в ч. 1 — только о нарушении прав и законных интересов указанных субъектов, что только может в дальнейшем привести к причинению ущерба.

10. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории средней тяжести.

Как указал Пленум Верховного Суда Туркменистана, при наличии условий, указанных в ст. 48 УК Туркменистана, судам следует обязательно обсуждать вопрос о необходимости назначения виновному должностному лицу дополнительного наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, имея в виду, что такая мера может быть применена независимо от того, предусмотрена ли она санкцией уголовного закона, по которому квалифицированы действия осужденного (п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 20 октября 1995 г.).

Статья 181.1 Незаконная передача земли

(1) Незаконная передача в частную собственность, аренду или пользование земельных участков, находящихся в собственности государства, должностным лицом из корыстной или иной личной заинтересованности, наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до одного года.

(2) То же деяние, если оно совершено:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору,
наказывается штрафом в размере от семидесяти пяти до ста пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или лишением свободы на срок до трёх лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет.

1. Основным объектом данного преступления является нормальное функционирование государственного аппарата и органов местного самоуправления в сфере оборота (предоставления) земельных участков. Дополнительными объектами служат права и законные интересы граждан, организаций в данной сфере.

2. С объективной стороны состава преступления незаконной считается передача земли с нарушением установленных законом правил и процедур.

Вопросы передачи земли урегулированы Кодексом Туркменистана "О земле" от 25 октября 2004 г. Согласно ему все земли Туркменистана, кроме земель, предоставленных в частную собственность гражданам Туркменистана, находятся в собственности государства (ч. 1 ст. 22). Земельные участки могут предоставляться в собственность, пользование и аренду. В собственность земельный участок может предоставляться гражданам Туркменистана. В постоянное или временное пользование земельный участок может предоставляться гражданам и юридическим лицам Туркменистана. В аренду земельный участок может предоставляться физическим лицам, юридическим лицам Туркменистана и иностранных государств, а также иностранным государствам и международным организациям (ст. 17).

На национальном уровне управление земельными ресурсами осуществляет Кабинет министров Туркменистана.

Ходатайства юридических лиц и граждан о предоставлении земель в пользование и аренду предварительно рассматриваются Государственной комиссией по земельным вопросам и комиссиями по земельным вопросам этрапов и велаятов (ст. 15).

Хякимлики этрапов (городов) на подведомственных территориях принимают решение о предоставлении земельных участков в собственность семьям граждан Туркменистана для ведения личного подсобного хозяйства — приусадебный земельный участок и индивидуального жилищного строительства (ст. 13).

Хякимлик гор. Ашхабада принимает решения о предоставлении земельных участков в собственность семьям граждан Туркменистана в черте города Ашхабада для индивидуального жилищного строительства (ч. 2 ст. 12).

Право частной собственности граждан Туркменистана на землю возникает при предоставлении земельных участков в частную собственность, а также в результате гражданско-правовых сделок с переходом права собственности на жилой дом или строения другому гражданину Туркменистана, а также при переходе права собственности в порядке правопреемства. Предоставление и переход права собственности на земельный участок осуществляется с учётом целевого назначения земель (ч. 1 и 2 ст. 24).

Арендаторам – гражданам Туркменистана, своей собственной техникой и средствами обеспечившим эффективное использование арендуемых земель в течение 10 лет, и получившим высокие урожаи сельскохозяйственных культур, решением Президента Туркменистана земельные участки в размере до 3 гектаров могут быть переданы в частную собственность для производства сельскохозяйственной продукции из ранее используемых ими на условиях долгосрочной аренды земель крестьянских объединений и других сельскохозяйственных предприятий (ст. 27).

Арендодателем земель (кроме орошаемых земель дайханских объединений и других сельскохозяйственных предприятий), предоставляемых гражданам и юридическим лицам Туркменистана, является уполномоченный Кабинетом Министров Туркменистана орган государственного управления. Арендодателями земель, предоставляемых иностранным гражданам и юридическим лицам, а также иностранным государствам и международным организациям, являются Кабинет Министров Туркменистана или уполномоченный им на то орган.

Земли в пользование могут быть предоставлены гражданам и юридическим лицам Туркменистана независимо от формы хозяйствования лишь для определенных законом целей⁷⁰ (ст. 31). Предоставление земельных участков в пользование гражданам и юридическим лицам Туркменистана производится на основании решения Кабинета Министров Туркменистана (ч. 6 ст. 16).

Предоставление орошаемых земель крестьянских объединений и других сельскохозяйственных предприятий в долгосрочную аренду сроком на 10 и более лет производится членам этих хозяйств сельскохозяйственным акционерным обществам, объединением арендаторов и дайханским хозяйством (ст. 46).

Право ограниченного пользования чужим земельным участком (сервитут) устанавливается государственным органом по управлению земельными ресурсами на основании представлений комиссий по земельным вопросам этрапа (города) и г. Ашхабада в случаях, предусмотренных законодательством Туркменистана (ч. 2 ст. 43).

Для получения разрешения на временное занятие земельного участка для изыскательских работ юридические лица Туркменистана, на которых возложено осуществление этих работ, подают в государственные органы по управлению земельными ресурсами по месту нахождения испрашиваемых земель письменную заявку с приложением выписки из плана изыскательских работ, а также заключения органов государственного геодезического надзора, геологической службы или других органов в соответствии с установленным порядком производства этих работ. Государственный орган по управлению земельными ресурсами решает вопрос о возможности производства изыскательских работ на испрашиваемых земельных участках и выдаёт соответствующее разрешение на срок не свыше одного года с согласия собственника земельного участка, землепользователя или арендатора земель (ст. 34).

⁷⁰ Физическим лицам — для ведения личного подсобного хозяйства в сельской местности (приусадебный земельный участок); индивидуального жилищного строительства в городах и посёлках; служебного надела; выпаса скота; сенокосения; строительства и иных несельскохозяйственных нужд в целях предпринимательской деятельности; размещения временных объектов несельскохозяйственного назначения. Юридическим лицам — для ведения сельскохозяйственного производства; ведения подсобного сельского хозяйства; размещения временных сооружений; отгонного животноводства; строительства; разработки полезных ископаемых; иных несельскохозяйственных целей (ст. 18, 19 Кодекса Туркменистана "О земле").

На землях специального назначения, а также занятых особо охраняемыми природными, оздоровительными и историко-культурными объектами, опытных полей научно-исследовательских учреждений и учебных заведений, лесов первой группы изыскательские работы могут проводиться только с разрешения Кабинета Министров Туркменистана.

Гражданам и юридическим лицам Туркменистана для целей, не связанных с сельскохозяйственным производством (временного размещения киосков, автостоянок, гаражей, складов, мастерских и иных объектов) земельные участки предоставляются в аренду по решению комиссий по земельным вопросам этрапа (города), велаята и г. Ашхабада. Оформление материалов, установление границ арендуемых земельных участков и регистрация договоров аренды производятся государственным органом по управлению земельными ресурсами в соответствии с настоящим Кодексом (ст. 47).

Арендаторами земель могут быть физические лица, юридические лица Туркменистана и иностранных государств, а также иностранные государства и международные организации. Права и обязанности арендатора и арендодателя, а также основания возникновения и прекращения права на аренду земель определяются условиями договора аренды. Форма типового договора аренды земель для несельскохозяйственных целей и порядок его заключения разрабатываются и утверждаются государственным органом по управлению земельными ресурсами. (ч. 2, 3, 5 ст. 44).

Арендодателем земель (кроме орошаемых земель дайханских объединений и других сельскохозяйственных предприятий), предоставляемых гражданам и юридическим лицам Туркменистана в соответствии с установленным настоящим Кодексом порядком, является уполномоченный Кабинетом Министров Туркменистана орган государственного управления. Арендодателями земель, предоставляемых иностранным гражданам и юридическим лицам, а также иностранным государствам и международным организациям, являются Кабинет Министров Туркменистана или уполномоченный им на то орган (ст. 45).

Предоставление орошаемых земель в долгосрочную аренду осуществляется на основании решения Комиссии дайханского объединения и другого сельскохозяйственного предприятия (ч. 5 ст. 46).

Земли в аренду иностранным гражданам и юридическим лицам, а также иностранным государствам и международным организациям предоставляются для: строительства и иных несельскохозяйственных нужд; размещения временных торговых и бытовых точек, складов, автостоянок и других объектов. Земли указанным лицам предоставляются в аренду по решению Президента Туркменистана (ст. 48).

Для того, чтобы считаться законным предоставление земельных участков в частную собственность, аренду или пользование осуществляется с обязательным соблюдением установленной законом процедуры. Государственное землеустройство осуществляется Государственное землеустройство осуществляется государственным органом по управлению земельными ресурсами в следующем порядке: возбуждение землеустроительного дела; подготовительные и изыскательские работы; составление проекта; рассмотрение и утверждение проекта; перенесение проекта в натуру (на местность); оформление и выдача землеустроительных документов; авторский надзор за осуществлением проектов.

Кроме того, законный порядок предоставления земли включает выполнение требований государственного земельного кадастра, включающего, в частности, государственную регистрацию прав на землю. Государственный земельный кадастр ведётся государственным органом по управлению земельными ресурсами в лице Службы по управлению земельными ресурсами при Министерстве сельского хозяйства Туркменистана

Государственная регистрация права собственности на земельные участки, права землепользования и права на аренду земель (кроме орошаемых земель дайханских объединений и других сельскохозяйственных предприятий) физических лиц, юридических лиц Туркменистана и иностранных государств, а также иностранных

государств и международных организаций осуществляется по месту расположения этих земель с внесением соответствующих данных в государственную земельно-кадастровую книгу этрапа (города) в государственном органе по управлению земельными ресурсами в порядке, установленном законодательством Туркменистана (ст. 94, 95).

Основанием государственной регистрации права на земельные участки служат документы, удостоверяющие, изменяющие или прекращающие эти права. Документами, удостоверяющими право на земельные участки, являются:

1) на право частной собственности на земельные участки — Государственный акт на право собственности на земельный участок; 2) на право землепользования — Государственный акт на право пользования землёй; 3) на право аренды на земельные участки — Свидетельство на право аренды земель. Право частной собственности на земельный участок и право землепользования подлежат внесению в публичный реестр (ст. 99).

3. В ч. 2 комм. ст. предусмотрены два квалифицирующих признака данного состава преступления: повторность и совершение его группой лиц по предварительному сговору. *См. о них комм. к ст. 17 и 34 настоящего Кодекса.*

4. Субъект данного преступления специальный. Им может быть лишь должностное лицо (о понятии должностного лица *см. комм. к ст. 181 настоящего Кодекса*) из числа указанных выше, наделенное полномочиями по предоставлению земли в собственность, аренду или пользование.

Как отмечалось выше, сельскохозяйственным акционерным обществам, объединением арендаторов и дайханским хозяйством может осуществляться предоставление орошаемых земель в долгосрочную аренду членам этих хозяйств сроком на 10 и более лет. При этом акционерное общество или объединение арендаторов представлено в этих отношениях должностным лицом. Однако с учетом того, что родовым объектом всех преступлений данной главы УК являются интересы государственной службы, на которой указанные должностные лица не состоят, они, как представляется, не являются субъектом данного преступления даже при предоставлении орошаемых земель с нарушением закона. Также не является его субъектом и глава дайханского хозяйства.

5. С субъективной стороны преступление является умышленным, причем может быть совершено только с прямым умыслом. О понятиях корыстной и личной заинтересованности *см. комм. к ст. 181 настоящего Кодекса.*

6. Действия, предусмотренные ч. 1 комм. ст., относятся к категории преступлений небольшой тяжести, ч. 2 — средней тяжести.

Статья 181.2 Незаконная передача земли в аренду

(1) Незаконная передача земли, находящейся в государственной собственности, должностным лицом из корыстной или иной личной заинтересованности в аренду или пользование без оформления соответствующих документов, либо путём внесения в документы заведомо ложных сведений,

наказывается штрафом в размере от двадцати до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или лишением свободы на срок до одного года с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, если оно совершено:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору,

наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности

или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или лишением свободы на срок до трёх лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет.

1. Данный состав преступления является специальным по отношению к тому, который предусмотрен ст. 181.1 УК. Объекты их полностью совпадают – это нормальное функционирование государственного аппарата и органов местного самоуправления в сфере оборота (предоставления) земельных участков. Дополнительными объектами служат права и законные интересы граждан, организаций в данной сфере.

2. С объективной стороны состав данного преступления отличается от состава незаконной передачи земельных участков в частную собственность, аренду или пользование, предусмотренного ст. 181.1 УК лишь предметом посягательства, из которого исключена частная собственность (остается лишь аренда и пользование), и способом, который конкретизирован — это не просто незаконная передача земли, а передача определенным противоправным способом, а именно: без оформления соответствующих документов, либо путем внесения в документы заведомо ложных сведений. Такими документами, опосредующими передачу земли в пользование или аренду, являются: на право землепользования – Государственный акт на право пользования землей; на право аренды на земельные участки — Свидетельство на право аренды земли.

3. Во всех остальных отношениях (субъект, субъективная сторона, наказуемость) они практически идентичны. См. комм. к ст. 181.1 настоящего Кодекса. Причем в одних отношениях санкции по ст. 181.1 УК даже превышают санкции, установленные комм. статьей (например, в части размеров штрафов), в других — несколько уступают им (в части лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет, которая есть в ч. 1 комм. ст., но отсутствует в ч. 1 ст. 181.1). Поэтому невозможно точно сказать, какое из этих двух видов преступлений представляет повышенную опасность. В этой связи не очень понятна цель, с которой законодатель выделил данное преступление в специальный состав, поскольку данное деяние полностью подпадает под действие ст. 181.1 УК.

4. Действия, предусмотренные ч. 1 комм. ст., относятся к категории преступлений небольшой тяжести, ч. 2 — средней степени тяжести.

Статья 182. Превышение должностных полномочий

(1) Превышение должностных полномочий, то есть совершение должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его служебных полномочий, и повлекшее существенные нарушения прав и законных интересов граждан, организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства,

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, если оно:

а) сопровождалось оскорбляющими личное достоинство потерпевшего действиями;

б) совершено с применением физического насилия;

в) совершено с применением оружия или специальных средств;

г) повлекло тяжкие последствия,

наказывается штрафом в размере от пятидесяти до двухсот среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать

определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет с возложением обязанности проживать в определенной местности сроком от пяти до восьми лет или лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет.

1. Основным объектом данного преступления являются интересы нормального функционирования государственного аппарата. Дополнительным объектом служат права и законные интересы граждан или организаций либо охраняемые законом интересы общества или государства, честь, достоинство, здоровье граждан.

2. Объективная сторона данного преступления состоит из трех элементов: 1) совершение должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его полномочий; 2) существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций, общества или государства; 3) наличие причинной связи между совершением должностным лицом указанных действий и наступившими общественно опасными последствиями.

Существуют следующие виды превышения должностных полномочий:

а) совершение должностным лицом действий, которые относятся к полномочиям другого должностного лица (например, возбуждение уголовного дела рядовым сотрудником органа дознания, а не его начальником или соответствующим заместителем);

б) единоличное совершение должностным лицом действий или принятие решений, которые могут быть совершены или приняты только коллегиально.

в) совершение должностным лицом действий, которые могли быть совершены им только при наличии особых условий, указанных в законе или подзаконном акте и отсутствовавших в данной ситуации (например, выделение руководителем предприятия денежных средств без получения согласия главного бухгалтера);

г) совершение должностным лицом действий, которые не входят и не могут входить ни в чью компетенцию (например, избивание сотрудниками полиции задержанного).

Каждое из указанных действий должно выходить за пределы полномочий должностного лица явно, т.е. быть очевидным, в т.ч. и для самого виновного, выходом за пределы полномочий, предоставленных ему конкретными нормативными актами (законом, уставом, положением, инструкцией, приказом). Однако в любом случае действия виновного все же должны быть связаны с его полномочиями, т.е. превышение всегда является как бы продолжением выполнения должностным лицом своих прав и обязанностей по службе, хотя это выполнение выходит за установленные, "нормальные" пределы. Когда же те действия должностного лица вовсе не связаны с его полномочиями по службе, они составляют объективную сторону другого преступления (например, прокурор подделывает для себя документ о праве собственности на землю).

3. Данный состав преступления является общим по отношению ко многим специальным составам превышения должностных полномочий, которым в случае возникновения конкуренции норм и отдается предпочтение (например, разглашение тайны усыновления (удочерения) лицом, обязанным по роду своей службы или профессии хранить в тайне факт – ч. 2 ст. 157; привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности – ст. 193; незаконное освобождение от уголовной ответственности – ст. 194; заведомо незаконное задержание – ст. 195; заведомо незаконное освобождение из-под стражи или из мест лишения свободы – ст. 196 УК и др.).

4. Квалифицирующими признаками состава, указанного в ч. 2 комм. ст., являются: а) сопровождение превышения полномочий оскорбляющими личное достоинство потерпевшего действиями; б) совершение его с применением физического насилия;

в) с применением оружия или специальных средств; г) причинение тяжких последствий.

О действиях, оскорбляющих личное достоинство *см. комм. к ст. 133 настоящего Кодекса.*

О понятии физического насилия *см. комм. к ст. 203 настоящего Кодекса.*

Критерии правомерного применения физической силы, оружия и специальных средств дано в ст. ст. 18-22 Закона Туркменистана "Об органах внутренних дел Туркменистана" от 21 мая 2011 г. № 195-IV; ст. ст. 14-17 Закона Туркменистана "О внутренних войсках Туркменистана" от 7 июля 2001 г. № 74-II.

Так, например, сотрудникам полиции предоставляется право использования физической силы, специальных средств, ношения, хранения и применения огнестрельного (табельного) оружия только в случаях и порядке, предусмотренными настоящим Законом.

Физическая сила, специальные средства и огнестрельное оружие применяются с учетом характера правонарушения, личности нарушителя, конкретной ситуации в целях прекращения общественно опасного деяния или задержания и доставления в полицию лица, его совершившего.

Применению физической силы, специальных средств и оружия, за исключением случаев отражения внезапного нападения и освобождения заложников, должно предшествовать предупреждение о намерении их применить.

Без предупреждения оружие применяется при внезапном или вооруженном нападении, нападении с использованием боевой техники, транспортных средств, летательных аппаратов, морских и речных судов, при побеге из-под стражи с оружием, либо при побеге лиц, находящихся под стражей, из транспортных средств во время их движения, а также для освобождения от захвата заложников.

Сотрудник полиции имеет право привести в готовность огнестрельное оружие, если считает, что в создавшейся обстановке не исключена возможность его применения.

Сотрудники полиции имеют право применять физическую силу, в том числе боевые приемы борьбы, для пресечения преступлений и административных правонарушений, задержания лиц, их совершивших, преодоления противодействия законным требованиям сотрудников полиции, если иные способы не обеспечивают исполнения возложенных на них обязанностей.

Сотрудники полиции имеют право применять специальные средства: наручники, резиновые палки, слезоточивые вещества, светозвуковые устройства отвлекающего воздействия, устройства для вскрытия помещений, для принудительной остановки транспорта, средства для разрушения преград, специальные окрашивающие средства, водометы, служебных собак и лошадей, а также использовать бронемшины и другие специальные и транспортные средства лишь с целью:

- отражения нападения на граждан, сотрудников полиции и иных лиц, выполняющих служебный или общественный долг по охране общественного порядка и борьбе с преступностью;

- освобождения заложников;

- пресечения массовых беспорядков и групповых нарушений общественного порядка;

- отражения нападения на здания, помещения, сооружения, транспортные средства, земельные участки, принадлежащие гражданам, государственным и общественным органам, предприятиям, учреждениям, организациям, а равно для освобождения их от захвата;

- задержания правонарушителей, если они оказывают неповиновение или сопротивление сотрудникам полиции, иным лицам, выполняющим возложенные на них обязанности по охране общественного порядка и борьбе с преступностью, их доставления в полицию, конвоирования и охраны задержанных, заключенных под стражу лиц, подвергнутых административному аресту, либо если имеются достаточные основания полагать, что они могут совершить побег или причинить вред окружающим

или себе, а также в отношении лиц, умышленно препятствующих сотрудникам полиции в осуществлении обязанностей, возложенных на них законом.

Запрещается применять специальные средства в отношении женщин с явными признаками беременности, лиц с явными признаками инвалидности и несовершеннолетних, кроме случаев совершения ими нападения, угрожающего жизни граждан, группового нападения либо оказания вооруженного сопротивления.

При решении вопроса о наличии в действиях виновного квалифицирующего обстоятельства – применения оружия следует исходить из того, что такой вывод может быть сделан в случаях, когда по делу установлено фактическое использование оружия для физического воздействия на потерпевшего путем причинения ему смерти или нанесения телесных повреждений, а также для психического воздействия путем угрозы причинения такого вреда, если у потерпевшего имелись основания считать, что его жизни и здоровью грозила реальная опасность (*подпункт "а" пункта 8 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 20 октября 1995 г. "О судебной практике по некоторым категориям уголовных дел о должностных преступлениях"*).

5. Преступление является оконченным в момент наступления последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества и государства (ч. 1) либо оскорбления личного достоинства лица или наступления тяжких последствий (ч. 2).

6. Превышение власти или служебных полномочий, сопряженное с умышленным убийством или с причинением потерпевшему умышленных тяжких телесных повреждений, должно квалифицироваться по совокупности преступлений. Умышленное нанесение телесных повреждений иной тяжести, истязание, а также неосторожное причинение телесных повреждений или смерти охватываются ч.2 ст.182 УК Туркменистана (п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 20 октября 1995 г.).

7. Если убийство либо тяжкий или средней тяжести вред здоровью причинены должностным лицом в состоянии аффекта (ст. 102, 109 УК), при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст.ст. 103, 110 УК), а также при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, деяние надлежит квалифицировать не по ст. 182, а лишь по указанным статьям.

8. Поскольку тяжкие последствия образуют квалифицированный состав лишь при условии совершения деяния, указанного в ч. 1 комм. ст., можно прийти к выводу, что существенное нарушение прав и законных интересов граждан, либо охраняемых законом интересов общества или государства должно иметь место и при квалификации по ч. 2 данной статьи. То есть наступление тяжких последствий (например, в виде конкретного крупного материального ущерба) должно сопровождаться и нарушением конкретных прав и законных интересов названных субъектов, что, следовательно, необходимо отражать в фабуле обвинения.

9. Субъективная сторона характеризуется прямым или косвенным умыслом. Мотивы и цели не являются обязательным признаком состава этого преступления и не имеют значения для его квалификации, но могут быть учтены судом при назначении наказания.

10. Субъект специальный - должностное лицо. О понятии должностного лица см. комм. к ст. 181 настоящего Кодекса.

11. Деяния, описанные в данной статье, относятся к категории средней тяжести.

Статья 182.1. Пытка (введена Законом от 4 августа 2012 г.)

(1) Пытка, то есть умышленное причинение должностным лицом или иным лицом, выступающим в официальном качестве, или с их ведома или молчаливого согласия какому-либо лицу сильной боли или физического или нравственного страдания в целях получения от него или от третьего лица

сведений или признания, наказания его за действие, совершённое им или третьим лицом, или в совершении которого оно подозревается, а также запугивания или принуждения его или третьего лица, или по любой причине, основанной на дискриминации любого характера,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с лишением права занимать определённую должность или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет.

(2) Деяния, предусмотренные частью первой настоящей статьи, если они совершены:

а) в отношении женщин, несовершеннолетних или лиц с явными признаками инвалидности;

б) в отношении лица, заведомо для виновного находившегося в беспомощном состоянии или с использованием беззащитного состояния потерпевшего;

з) в отношении двух или более лиц;

д) двумя или более лицами без предварительного сговора либо группой лиц по предварительному сговору;

е) в отношении лица или его близких в связи с выполнением данным лицом своего служебного или общественного долга;

д) с применением оружия или специальных средств (предметов, устройств, орудий и других);

ф) в условиях войны или угрозы войны, внутренней политической нестабильности или другого любого чрезвычайного или военного положения,

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с лишением права занимать определённую должность или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой и второй настоящей статьи, если они по неосторожности повлекли смерть потерпевшего либо иные тяжкие последствия,

наказываются лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с лишением права занимать определённую должность или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет.

Примечание

Лицо не подлежит уголовной ответственности за причинение сильной боли или физического и нравственного страдания в результате законных действий (необходимая оборона и другое).

1. Правовые нормы против пыток содержатся в Конвенции против пыток, принятой 10 декабря 1984 г. и ратифицированной Туркменистаном 25 июня 1999 г.

Статья 1(1) Конвенции против пыток под термином "пытка" подразумевает любое действие, которым какому-либо лицу умышленно причиняется сильная боль или страдание, физическое или нравственное, чтобы получить от него или от третьего лица сведения или признания, наказать его за действие, которое совершило оно или третье лицо или в совершении которого оно подозревается, а также запугать или принудить его или третье лицо, или по любой причине, основанной на дискриминации любого характера, когда такая боль или страдание причиняются государственным должностным лицом или иным лицом, выступающим в официальном качестве, или по их подстрекательству, или с их ведома или молчаливого согласия

К пыткам не могут быть отнесены боль или страдания, вызванные применением законных санкций.

Статья 7 МПГПП также запрещает пытки, рассматривая их как преступление против человечности, когда данного рода правонарушения совершаются в массовом порядке и на систематической основе. Данное определение является более широким, чем в Конвенции против пыток. Кроме того, в отличие от Конвенции определение понятия

"пытки", содержащееся в МПГПП, включает действия, совершаемые и не должностными лицами (например, физическими лицами, преследующими свои частные цели).

Согласно положениям, содержащимся в Статье 2(2) Конвенции против пыток, никакие исключительные обстоятельства, "будь то состояние войны или угроза войны, внутренняя политическая нестабильность или иные чрезвычайные обстоятельства общественного характера", не могут быть использованы в качестве оправдания пыток. Государства-участники Конвенции против пыток обязаны принимать эффективные законодательные, административные, правовые и иные меры для предотвращения пыток в пределах своих территорий [Статья 2(1)]. Более того, согласно положениям Статьи 2(3), директивные указания высшей власти не могут служить основанием для применения пыток.

2. Принято считать, что основным объектом пытки является здоровье либо жизнь человека, а дополнительными объектами — свобода, честь и достоинство личности. Помещение данного состава в главу УК Туркменистана о преступлениях против интересов государственной службы свидетельствует, что, по мнению законодателя, основным объектом данного преступления является авторитет и репутация государства, которые терпят ущерб от действий его служащих, применяющих пытки.

3. Объективная сторона пытки состоит в причинении лицу сильной боли или физического или нравственного страдания.

4. Частью 2 комм. ст. предусмотрены квалифицирующие признаки, относящиеся в основном к объективной стороне состава преступления. В большинстве своем они аналогичны тем, которые предусмотрены для убийства (ч. 2 ст. 101 УК). См. комм. к этой статье.

5. Явные признаки инвалидности, о которых упоминается в п. "а" ч. 2 комм. ст., это признаки, которые очевидны для виновного, не являются скрытыми.

6. О понятии беспомощного или беззащитного состояния см. комм. к ст.ст. 58, 101, 113, 114, 125, 134 настоящего Кодекса. О применении оружия и специальных средств, упоминаемых в ч. 2 комм. ст., см. комм. к ст. 182 настоящего Кодекса.

7. В пункте "f" ч. 2 комм. ст. предусмотрен ранее не встречавшийся признак — пытка в условиях войны или угрозы войны, внутренней политической нестабильности или другого любого чрезвычайного или военного положения.

В политической системе состояние стабильности есть устойчивое состояние, позволяющее этой системе эффективно функционировать и развиваться в условиях внешних и внутренних изменений, сохраняя при этом свою структуру. Стабильная политическая структура демонстрирует высокий уровень поддержки в отношении большей части общества, институтов управления обществом и в отношении тех, кто находится у власти; отсутствие массовых протестов населения, вооруженных конфликтов. Это первичный (главный) признак стабильности. Кроме того, для стабильного государства характерны такие вторичные признаки, как: разделяемое чувство принадлежности к нации; преемственность форм управления; постепенная и упорядоченная смена правящих элит; наличие системы сдержек и противовесов для баланса властных структур и др. В отсутствие этих признаков общественно-политическая система считается нестабильной.

Осуществление предусмотренных Конституцией прав и свобод граждан может быть временно приостановлено в условиях чрезвычайного или военного положения (ст. 47 Конституции Туркменистана), вводимого Президентом Туркменистана в интересах обеспечения безопасности населения, устойчивого функционирования объектов хозяйствования при возникновении поражающих факторов. Режим чрезвычайного положения означает режим, вводимый в соответствии с Конституцией Туркменистана, Законом Туркменистана «О предупреждении и ликвидации чрезвычайных ситуаций» от 15 сентября 1998 года. В соответствии с Законом на всей территории или в отдельных местностях Туркменистана вводится особый правовой режим деятельности органов государственной власти. Целями введения режима чрезвычайного положения являются устранение причин, послуживших основанием для его введения,

обеспечение защиты прав и свобод гражданина, защиты конституционного строя Туркменистана. 23 августа 1990 года принят Закон Туркменистана «О правовом режиме чрезвычайного положения». Режим чрезвычайного положения является временной мерой, объявляемой в соответствии с Конституцией, законами Туркменистана, в интересах обеспечения безопасности граждан, спасения от уничтожения национального достояния при стихийных бедствиях, крупных авариях или катастрофах, эпидемиях и эпизоотиях, а также при массовых беспорядках. При введении чрезвычайного положения указываются мотивы такого решения, срок и территориальные границы его действия. Решение о введении, продлении или отмене чрезвычайного положения вступает в силу с момента его принятия, если иное не оговорено особо, и незамедлительно обнародуется.

С момента обретения независимости в Туркменистане режим чрезвычайного положения не вводился, что свидетельствует о стабильности в обществе, отсутствии каких-либо предпосылок для введения в стране аналогичного режима.

8. В ч. 3 комм. ст. предусмотрены такие квалифицирующие признаки как причинение в результате пытки смерти потерпевшего либо иных тяжких последствий *по неосторожности*. В целом такое преступление считается совершенным умышленно (ст. 29 УК).

В качестве иных тяжких последствий могут рассматриваться, например, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего, в т.ч. психического расстройства, причем подобного рода тяжкие последствия могут наступить не только для самого лица, непосредственно пострадавшего от пытки, но и для его близких.

Если же смерть или иные тяжкие последствия пытки причинены не по неосторожности, а умышленно, пытка подлежит квалификации по совокупности с умышленным убийством (ч. 1 или ч. 2 ст. 101 УК) и тяжким вредом здоровью (ст. 107 УК), поскольку умышленное причинение смерти и тяжкого вреда здоровью не охватывается ч. 3 комм. статьи.

9. Субъект преступления специальный, т.е. должностное лицо или иное лицо, выступающим в официальном качестве. Имеется в виду, что данное лицо или состоит на государственной службе, или является членом того или иного государственного органа (например, депутатом), будучи должностным лицом, либо действует в силу специального полномочия, данного ему государством. О понятии должностного лица см. комм. к ст. 181 настоящего Кодекса.

При этом такое официальное лицо является субъектом данного преступления в форме исполнительства, даже если само оно не причиняет потерпевшим боль и страдания, а пытка осуществляется другими лицами с его ведома или молчаливого согласия. Т.е. данный субъект несет уголовную ответственность за пытку даже в тех случаях, когда оно знает о применении пытки другими лицами ("с ведома"), но не препятствует ей ("молчаливое согласие"). Однако было бы ошибкой полагать, что в подобных случаях ответственность официального лица наступает фактически за недоносительство о пытке. Следует принимать во внимание конструкцию диспозиции данной статьи, в которой в неразрывной связи как с активным, так и с пассивным поведением официального лица фигурируют умысел и цели применения пытки. Иными словами, официальное лицо должно вести себя умышленно и иметь в виду достижение указанных целей. Молчаливое же поведение служит лишь прикрытием для его участия в названных в данной статье деяниях в форме внешнего бездействия. При этом то, что пытка осуществляется "с его ведома или молчаливого согласия" означает, что для тех лиц, которые непосредственно причиняют потерпевшему боль и страдания, молчаливое одобрение их действий официальным лицом воспринимается как разрешение или поощрение (например, сотрудники полиции пытаются задержанного хотя и без прямого приказа своего начальника, но зная, что он "закрывает на это глаза", требуя получения нужных сведений во что бы то ни стало). При этом лица, которые непосредственно причиняли потерпевшему сильную боль либо физическое или нравственное страдание, но не являющиеся должностными лицами и не действующие в официальном качестве, несут ответственность за преступление против

личности (истязания, причинение вреда здоровью соответствующей степени тяжести и др.).

10. С субъективной стороны для данного преступления характерен прямой умысел, а также специальные цели:

- получение от пытаемого лица или от третьего лица (например, его близких) сведений или признания;

- наказания его за действие, совершённое им или третьим лицом, или в совершении которого оно подозревается;

- запугивания или принуждения его или третьего лица, или по любой причине, основанной на дискриминации (т.е. неоправданном различии в правах и обязанностях человека по определенному признаку) любого характера.

11. В случае конкуренции состава пытки и состава истязания, предусмотренного п. "д" ч. 2 ст. 113 УК, т.е. причинения лицу физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев либо иным насильственным способом, если это не повлекло последствий, предусмотренных ст.ст. 107 и 108 УК, совершенного *путем пытки*, необходимо иметь в виду следующее. Наказание за предусмотренное ч. 2 ст. 113 УК преступление составляет лишение свободы лишь на срок от 3 до 7 лет, в то время как пытка наказывается лишением свободы на срок от 3 до 8 лет с обязательным дополнительным наказанием в виде лишения права занимать определённую должность или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет (ч. 1 комм. ст.), а квалифицированный состав пытки (ч. 2 и ч. 3 комм. ст.) соответственно — от 5 до 10 лет и от 8 до 15 лет с тем же дополнительным наказанием. Следовательно, состав истязания (п. "д" ч. 2 ст. 113 УК), который предусматривает деяние меньшей степени общественной опасности и наказуемости, чем тот, который указан в ст. 182.1 УК, и потому не может охватывать состав пытки, несмотря на формальное упоминание ее в п. "д" ч. 2 ст. 113 УК. Таким образом, при совершении истязания с признаками пытки это деяние следует квалифицировать лишь по ч. 1 или ч. 2 ст. 181.2 УК. Применение же ч. 3 ст. 181.2 в подобных случаях невозможно, поскольку она охватывает деяния, предусмотренные ст.ст. 107, 108, которые, в свою очередь, исключают применение ст. 113.

12. Представляется, что пытка, предусмотренная ч. 1 комм. ст, охватывается таким специальным составом, как "принуждение к даче показаний" соединенное с применением насилия или издевательства над личностью (ч. 2 ст. 197 УК) , если насилие выразилось в причинении допрашиваемому лицу сильной боли или физического или нравственного страдания. С другой стороны, пытка, предусмотренная ч.ч. 2 и 3 комм. ст., является более тяжким преступлением по санкциям, а потому подлежит квалификации с ч. 2 ст. 197 УК (если имеются признаки этого преступления) по совокупности преступлений.

13. Согласно примечанию к данной статье лицо не подлежит уголовной ответственности за причинение сильной боли или физического и нравственного страдания в результате законных действий (необходимая оборона и др.). К другим законным действиям относится задержание подозреваемого в совершении преступления либо осужденного, пытающегося совершить побег.

Статья 183. Присвоение полномочий должностного лица

Присвоение государственным служащим, не являющимся должностным лицом, полномочий должностного лица и совершение им с использованием этих полномочий действий, которые повлекли существенное нарушение прав и законных интересов граждан, организаций или государства,

наказывается штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Объект преступного посягательства — интересы государственной службы, нормальное функционирование государственного аппарата, его авторитет. Дополнительным объектом являются права и законные интересы граждан, организаций и государства.

3. Объективная сторона данного преступления состоит в том, что государственный служащий, не будучи должностным лицом, в противоречие с положениями закона, подзаконных нормативных актов, а также без специального поручения (например, приказа о временном возложении на него полномочий) взявший на себя выполнение полномочий определенного должностного лица по осуществлению функций представителя власти или по выполнению организационно-распорядительных, административно-хозяйственных функций, совершает с использованием этих полномочий действия, в результате которых существенно нарушаются права и законные интересы граждан, организаций или государства. При этом виновный формально не выходит за пределы указанных полномочий (действует с их использованием), но осуществляет их неправильно, вопреки интересам государственной службы, граждан, организаций, государства.

Присвоение полномочий должностного лица может иметь различную форму: устное заявление о наличии полномочий должностного лица; использование подложных документов или форменной одежды должностного лица, инсценировка других внешних атрибутов должности (прием в кабинете должностного лица и т.п.).

4. Состав данного преступления материальный, т.е. преступление считается оконченным в момент наступления последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан, организаций или государства.

5. С субъективной стороны данное преступление предполагает умышленную форму вины. При этом умысел может быть не только прямым, но и косвенным. Лицо сознает, что неправомерно берет на себя полномочия должностного лица, предвидит возможность наступления в результате своих действий общественно опасных последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан, организаций или государства и желает их наступления (в случае прямого умысла), либо не желает, но сознательно допускает такие последствия, либо относится к ним безразлично (при косвенном умысле).

6. Субъект присвоения полномочий специальный — им является государственный служащий. Для целей квалификации по настоящей статье следует отличать понятие государственного должностного лица и государственного служащего.

Государственным должностным лицом Туркменистана является гражданин Туркменистана, занимающий государственную должность с установленным для нее объектом полномочий и определенным уровнем ответственности и имеющие право на основании закона принимать решения, связанные с осуществлением задач государственной службы. В соответствии с законом Туркменистана «О подборе государственных руководителей и должностных лиц на государственную службу в Туркменистане» от 9 августа 2002 г. государственными должностями являются:

- 1) представитель Кабинета Министров Туркменистана;
- 2) заместитель Председатель Кабинета Министров Туркменистана;
- 3) министр, заместитель министра;
- 4) председатель государственного комитета, заместитель председателя;
- 5) руководитель учреждения и организация при президенте Туркменистана и Кабинете Министров Туркменистана, заместители руководителя;
- 6) руководитель государственного учреждения и организации Туркменистана, заместитель руководителя;
- 7) председатель правления государственного, государственно- коммерческого, коммерческого банка и его заместитель;
- 8) руководитель государственного концерна, корпорации, производственного объединения и его заместитель;
- 9) главный редактор центральной веляятской газеты и журнала;
- 10) ректор, проректор высших учебных заведений;

- 11) посол, консул и дипломатический представитель;
- 12) хяким веляята, заместитель хякима;
- 13) депутат меджлиса Туркменистана;
- 14) судья;
- 15) арчин;
- 16) прокурор;
- 17) руководящий состав Вооруженных Сил, Пограничных войск, органов национальной безопасности и внутренних дел Туркменистана.

Президентом Туркменистана могут быть отнесены к государственным должностным лицам и руководители других органов исполнительной власти и государственного управления.

Государственным служащим является гражданин Туркменистана, занимающий должность, указанную в Реестре должностей государственной службы. Реестр должностей государственных служащих утверждается Президентом Туркменистана. К государственным служащим не относятся лица, работающие в государственных органах и осуществляющие их техническое обслуживание либо выполняющие вспомогательные функции.

7. Данное преступление относится к категории преступлений небольшой тяжести.

Статья 184. Получение взятки

(1) Получение должностным лицом лично или через посредника взятки в виде денег, ценных бумаг, иного имущества либо выгод имущественного характера за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица либо оно в силу должностного положения может способствовать таким действиям (бездействию),

наказывается возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от пяти до восьми лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет с конфискацией имущества или без таковой или лишением свободы на срок до восьми лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет с конфискацией имущества или без таковой.

(2) То же деяние, если оно совершено:

- а) повторно;**
- б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;**
- в) должностным лицом, занимающим ответственное положение;**
- г) с вымогательством взятки;**
- д) в крупном размере,**

наказывается возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от пяти до пятнадцати лет с конфискацией имущества или без таковой или лишением свободы на срок от пяти до пятнадцати лет с конфискацией имущества или без таковой.

Примечание

1. Крупным размером взятки признаются денежная сумма, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера, превышающие сто среднемесячных размеров оплаты труда.

2. Повторным в статьях 184, 185 и 186 настоящего Кодекса признаётся совершение преступления, если ему предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных этими статьями.

1. Объект получения взятки — это нормальное функционирование органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Предмет получения взятки — это любые имущественные ценности в виде денег, ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера.

В соответствии с п. 1 ст. 1 Закона Туркменистана «О ценных бумагах и фондовых биржах в Туркменистане» установлено, что ценная бумага есть «имущественное право, удостоверяемое определенным документом и осуществляемое в порядке, указанном в таком документе». К ценным бумагам относятся: чеки, векселя, облигации, депозитные и сберегательные сертификаты, банковские сберегательные книжки на предъявителя, акции и другие документы, которые законом о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг.

В качестве иного имущества могут выступать валютные ценности в виде долговых обязательств, выраженных в иностранной валюте, драгоценные металлы (золото, серебро, платина и металлы платиновой группы) в любом виде и состоянии, включая ювелирные и другие бытовые изделия, а также их лом, природные драгоценные камни в сыром и обработанном виде, а также жемчуг, в том числе ювелирные и другие бытовые изделия из этих камней и лома таких изделий; различные промышленные и продовольственные товары, недвижимое имущество и др.

Выгоды имущественного характера могут выражаться в безвозмездном предоставлении взяткополучателю услуг материального характера (например, капитальный ремонт дома, оплаченная туристическая поездка и т.д.), а также отказ от материального требования (уплаты долга и т.п.). Предметом получения взятки не могут служить услуги нематериального характера (выказанное расположение начальника, положительная характеристика или статья в прессе и т.п.). См. п. 4 Постановления № 5 Пленума Верховного суда Туркменистана от 28 Гурбансолтан 1997г. "О судебной практике по делам о взяточничестве".

2. С объективной стороны получение взятки заключается в следующих признаках: 1) получение должностным лицом лично или через посредника предмета взятки; 2) получение его в пользу взяткодателя или представляемых им лиц; 3) действия (бездействие) взяткополучателя входят в его служебные полномочия, как должностного лица, либо оно в силу должностного положения может способствовать таким действиям (например, попустительствовать по службе; повлиять на другое должностное лицо, взаимосвязанное с ним по службе, в полномочия которого такие действия входят). Однако использование личных отношений, если они не обусловлены занимаемой должностью, не может рассматриваться как использование должностного положения.

Под должностным положением, способствующим совершению определенных действий в пользу взяткодателя, следует, в частности, понимать значимость и авторитет занимаемой должности, нахождение в подчинении иных должностных лиц, в отношении которых осуществляется руководство со стороны взяткодателя.

3. Не имеет значения обязано или не обязано (в т.ч. не должно) было должностное лицо в данном случае совершать такие действия — главное, что решение этого вопроса входило в круг его полномочий. При этом такие действия (бездействие) могут носить как законный, так и незаконный характер (например, при отсутствии законных оснований для их совершения).

4. Если имущественные выгоды в виде денег, иных ценностей, оказание материальных услуг предоставлены родным и близким должностного лица с его согласия либо если он не возражал против этого и использовал свои служебные полномочия в пользу взяткодателя, действия должностного лица следует квалифицировать как получение взятки. При этом в приговоре суду следует указывать, за выполнение каких конкретных действий (бездействия) должностное лицо получило взятку от заинтересованного лица.

5. Посредник во взяточничестве несет уголовную ответственность в зависимости от конкретных обстоятельств по делу и его роли в получении должностным лицом

взятки. Ответственность его наступает лишь в случаях, предусмотренных ст.33 УК, когда посредник является соучастником должностного лица в совершении данного преступления.

6. Получение взятки имеет место и тогда, когда конкретные условия получения имущества либо выгод имущественного характера специально не оговариваются, но субъекты преступления сознают, что указанные блага передаются в целях удовлетворения интересов взяткодателя, в т.ч. для обеспечения общего благожелательного отношения (покровительства, протекционизма как связанного, так и не связанного со служебной подчиненностью) со стороны должностного лица (например, в виде необоснованной поддержки подчиненного при продвижении по службе, повышении зарплаты, выдаче незаслуженных премий, попустительстве, отпуске дефицитных товаров, выделении льготных кредитов и т.п.). См. п. 5 Постановления № 5 Пленума Верховного суда Туркменистана от 28 Гурбансолтан 1997г. "О судебной практике по делам о взяточничестве".

Попустительство может выражаться в необоснованном бездействии должностного лица, отсутствии реагирования на служебные нарушения, упущения, неправомерные или преступные действия как подчиненного, так и иных лиц.

7. На практике взятка может иметь вид: 1) взятки-подкупа (т.н. «лихоимство»), получаемая до совершения в интересах взяткодателя действия (бездействия) в целях обеспечения соответствующего поведения должностного лица; 2) взятка-благодарность («мздоимство»), когда она вручается после совершения должностным лицом соответствующего действия (бездействия). При этом взятка-благодарность за уже содеянное принимается виновным без предварительной договоренности о содействии и вознаграждении, в т.ч. когда виновный и не рассчитывал на получение вознаграждения.

8. Время передачи незаконного вознаграждения (до или после совершения действия (бездействия) в интересах дающего) на квалификацию преступления не влияет.

9. УК Туркменистана не содержит положений, которые бы устанавливали размер минимального вознаграждения и позволяли отграничить преступную взятку-благодарность от обычного подарка. Отличие не уголовно-наказуемого подарка от взятки заключается в мотиве дарения. Подарок может вручаться должностному лицу за его высокие профессиональные и нравственные качества и никак не связан с выполнением или невыполнением им какого-либо деяния в пользу дарителя.

10. Состав данного преступления формальный. Получение взятки является оконченным преступлением в момент принятия взяткополучателем всех или хотя бы части ценностей, независимо от того, выполнило ли должностное лицо обусловленные взяткой действия или нет.

11. Если обусловленная передача ценностей не состоялась по причинам, не зависящим от воли участников преступления, имеет место покушение на получение либо дачу взятки.

Однако не может рассматриваться как покушение на дачу или получение взятки одно лишь высказанное намерение лица получить те или иные материальные ценности либо воспользоваться возможностью незаконно воспользоваться услугами материального характера, если каких-либо конкретных действий для реализации такого намерения лица не предпринимали (не обговаривали своих конкретных действий по реализации этого намерения, не подготавливался предмет взятки или условия для совершения действий в пользу заинтересованного лица).

Должностное лицо, предложившее подчиненному ему по службе работнику добиваться желаемого действия или бездействия путем дачи взятки другому должностному лицу, несет ответственность как взяткодатель, а работник договорившийся о выполнении за взятку обусловленных действий и вручивший взятку, должен нести ответственности как соучастник дачи взятки. Если же он лишь передает взятку, зная о характере поручения, его действия подлежат квалификации как посредничество во взяточничестве.

Должностное лицо получившее без предварительной договоренности с другим должностным лицом взятку, а затем передавшее последнему в интересах взяткодателя часть полученного, несет ответственность по совокупности преступлений за получение и дачу взятки (п. 7,9 Постановления № 5 Пленума Верховного суда Туркменистана от 28 апреля 1997г.).

12. Часть 2 комм. ст. предусматривает в качестве квалифицирующих признаков совершение данного преступления: а) повторно; б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в) должностным лицом, занимающим ответственное положение; г) с вымогательством взятки; д) в крупном размере.

13. Повторность в данном случае имеет специальный характер. В соответствии с примечанием к данной статье повторным в ст.ст. 184, 185 и 186 УК, предусматривающих ответственность за взяточничество, признается совершение преступления, если ему предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных лишь этими же статьями.

14. О понятии группы лиц см. комм. к ст. 34 настоящего Кодекса. Взятку надлежит считать полученной по предварительному сговору группой лиц, если в нем участвовало два и более должностных лица, заранее договорившихся о совместном совершении данного преступления. Преступление должно признаваться оконченным с момента принятия взятки хотя бы одним из должностных лиц. При этом не имеет значения, сознавал ли взяткодатель, что в получении взятки участвует несколько должностных лиц (п. 9 Постановления № 5 Пленума Верховного суда Туркменистана от 28 апреля 1997г.).

Соглашение на совместное совершение преступления должно состояться до начала совершения преступления. Сговор должен касаться основных признаков преступления.

Должностное лицо получившее (за действия либо бездействие в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, входящие в служебные полномочия данного должностного лица либо если оно в силу должностного положения могло способствовать таким действиям или бездействию), без предварительной договоренности с другим должностным лицом взятку, а затем передавшее последнему в интересах взяткодателя часть полученного, несет ответственность по совокупности преступлений за получение и дачу взятки, а не за посредничество в даче взятки (ст. 185 УК).

Организованная группа лиц, объединившихся для получения взятки, помимо должностных лиц может включать и иных лиц, не являющихся должностными, выполняющие свою функцию по обеспечению совершения данного преступления или также и других преступлений.

Пресечение данного преступления на стадии создания организованной группы или группы лиц по предварительному сговору должно рассматриваться в качестве приготовления к преступлению.

15. Должностным лицом, занимающим ответственное положение, относятся, прежде всего, государственные должностные лица, названные в ст. 6 Закона Туркменистана «О подборе государственных руководителей и должностных лиц на государственную службу в Туркменистане» от 9 августа 2002 г.:

- 1) представитель Кабинета Министров Туркменистана;
- 2) заместитель Председатель Кабинета Министров Туркменистана;
- 3) министр, заместитель министра;
- 4) председатель государственного комитета, заместитель председателя;
- 5) руководитель учреждения и организация при президенте Туркменистана и Кабинете Министров Туркменистана, заместители руководителя;
- 6) руководитель государственного учреждения и организации Туркменистана, заместитель руководителя;
- 7) председатель правления государственного, государственно- коммерческого, коммерческого банка и его заместитель;

- 8) руководитель государственного концерна, корпорации, производственного объединения и его заместитель;
- 9) главный редактор центральной веляятской газеты и журнала;
- 10) ректор, проректор высших учебных заведений;
- 11) посол, консул и дипломатический представитель;
- 12) хяким веляята, заместитель хякима;
- 13) депутат меджлиса Туркменистана;
- 14) судья;
- 15) арчин;
- 16) прокурор;
- 17) руководящий состав Вооруженных Сил, Пограничных войск, органов национальной безопасности и внутренних дел Туркменистана.

Президентом Туркменистана могут быть отнесены к государственным должностным лицам и руководители других органов исполнительной власти и государственного управления.

Однако окончательно вопрос об ответственном положении должностного лица, обвиняемого в получении взятки, должен решаться судом с учетом занимаемой этим лицом должности, важности осуществляемых им служебных обязанностей и функций, прав и полномочий, которыми оно наделено, а также характера организации, в котором работает виновный. В случае признания виновного должностным лицом, занимающим ответственное положение, суд должен привести в приговоре мотивы, по которым он пришел к выводу о наличии данного квалифицирующего признака (п. 13 *Постановления № 5 Пленума Верховного суда Туркменистана от 28 апреля 1997г.*).

16. Имея в виду, что от размера взятки зависит квалификация преступления, любой предмет взятки должен получить оценку на основании государственных розничных цен, расценок или тарифов за услуги, а при их отсутствии – на основании заключения экспертов.

17. Вымогательство означает требование должностным лицом взятки под угрозой совершения действий, которые могут причинить ущерб законным интересам взяткодателя, либо умышленное поставление последнего в такие условия, при которых он вынужден дать взятку с целью предотвращения вредных последствий для его правоохраняемых интересов.

Как вымогательство следует рассматривать также требование должностным лицом взятки за удовлетворение законной просьбы взяткодателя, которую оно было обязано и имело возможность реально выполнить, не превышая своих полномочий (п. 11 *Постановления № 5 Пленума Верховного суда Туркменистана от 28 апреля 1997г.*).

Субъект вымогательства взятки может высказывать угрозы в адрес взяткодателя (как лично, так и через посредника) либо не высказывать их, но умышленно не выполнять действий, в которых заинтересован взяткодатель, нарушая этим права и законные интересы последнего, принуждая его к передаче вознаграждения. Если для предотвращения вредных последствий лицо было вынуждено передать вымогателю деньги или другие ценности, то они подлежат возврату их владельцу.

Деяние не может квалифицироваться как вымогательство взятки, если виновный требуя взятку, обещает совершить в отношении взяткодателя *лишь законные* действия, или если должностное лицо требует взятку, не угрожая при этом нарушить какие-либо законные интересы взяткодателя.

18. Согласно примечанию к данной статье крупным размером взятки признаются денежная сумма, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера, превышающие 100 среднемесячных размеров оплаты труда (в настоящее время он составляет 820 манат)⁷¹.

19. С субъективной стороны получение взятки совершается с прямым умыслом. При этом субъект имеет корыстную цель.

⁷¹ См.: <http://asgabat.net/stati/yekonomika/zarplaty-ceny-i-uroven-zhizni-segodnja-obzor.html>

20. Если должностное лицо вводит лицо, дающее вознаграждение, в заблуждение, не имея намерения совершать или не совершать в его пользу оговоренные действия (бездействие), содеянное квалифицируется не как получение взятки, а как мошенничество (ст. 228 УК) или покушение на него.

21. Субъект преступления специальный – это должностное лицо. О понятии должностного лица см. *комм. к ст. 181 настоящего Кодекса*. В отличие от ст. 183 УК, под должностным лицом здесь понимаются как собственно должностные лица, перечисленные в ст. 6 Закона Туркменистана «О подборе государственных руководителей и должностных лиц на государственную службу в Туркменистане», так и государственные служащие, занимающий должность, указанную в Реестре должностей государственной службы Туркменистана.

22. Получение взятки без квалифицирующих признаков (ч. 1 комм. ст.), относится к преступлениям средней тяжести; деяния, указанные в ч. 2, представляют собой тяжкие преступления.

Статья 185. Дача взятки

(1) Дача взятки должностному лицу лично или через посредника, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

(2) То же деяние, совершённое повторно, наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

Примечание

Лицо, давшее взятку, освобождается от уголовной ответственности, если в отношении него имело место вымогательство взятки или если это лицо добровольно сообщило органу или должностному лицу, имеющим право возбудить уголовное дело о даче взятки.

1. Объект и предмет данного преступления такой же, как и у получения взятки. См. *комм. к ст. 184 настоящего Кодекса*.

2. Объективная сторона дачи взятки состоит в незаконной передаче должностному лицу лично или через посредника взятки в виде денег, ценных бумаг, иного имущества либо выгод имущественного характера за совершение последним действий (бездействия) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица либо оно в силу должностного положения может способствовать таким действиям (бездействию). См. *об этом комм. к ст. 184 настоящего Кодекса*.

3. Квалифицирующим признаком данного преступления служит дача взятки повторно. Повторность в данном случае имеет специальный характер. В соответствии с примечанием к данной статье повторным в данной статье, равно как и в ст.ст. 184, 186 УК, предусматривающих ответственность за взяточничество, признается совершение преступления, если ему предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных лишь этими же статьями.

4. Состав дачи взятки формальный. Она считается оконченным преступлением с момента принятия должностным лицом всего или хотя бы части предмета взятки. Если вознаграждение не было принято, действия взяткодателя есть покушение на дачу взятки.

5. Субъектом данного преступления общий, им могут быть как частные, так и должностные лица, достигшие 16-летнего возраста.

9. С субъективной стороны дача взятки отличается только прямым умыслом.

10. Если взяткодатель, передавая должностному лицу деньги или иное имущество, склоняет его к совершению противоправных действий, образующих также и другой состав преступления (хищение, злоупотребление должностными полномочиями и т.д.), содеянное подлежит квалификации по совокупности

преступлений как дача взятки и соучастие в совершении соответствующего преступления.

11. Действия лица, давшего взятку за получение каких-либо преимуществ для государственных или общественных организаций, должны квалифицироваться как дача взятки, а при наличии к тому необходимых оснований — по совокупности с другими преступлениями (превышение должностных полномочий и т.д.).

12. В соответствии с примечанием к комм. ст., лицо, давшее взятку, освобождается от уголовной ответственности, если в отношении него имело место вымогательство взятки или если это лицо добровольно сообщило органу или должностному лицу, имеющим право возбудить уголовное дело о даче взятки.

13. О понятии вымогательства взятки см. комм. к ст. 184 настоящего Кодекса.

14. Сообщение о даче взятки является добровольным независимо от мотивов, по которым действовал заявитель (месть, желание избежать ответственности и т.д.). Однако заявление не считается добровольным, если сделано ввиду того, что о даче взятки стало известно властям или вскоре неизбежно станет известно (например, отправлено сообщение об этом).

Сообщение о даче взятки остается добровольным даже если оно сделано не только представителю правоохранительного органа, полномочному возбудить уголовное дело, но, при отсутствии такового, и любому органу государственной власти, депутату или органу местного самоуправления, которые в силу своих служебных обязанностей должны сообщить о поступившем заявлении в орган, полномочный возбудить уголовное дело.

15. Освобождение взяткодателя от уголовной ответственности ввиду того, что он добровольно сообщил органу или должностному лицу, имеющим право возбудить уголовное дело, об уже состоявшейся даче взятки не исключает наличие в его действиях состава преступления, а поэтому ценности, фактически переданные им в качестве взятки, обращаются в доход государства как деньги и иные ценности, приобретённые преступным путем (п. 2 ч. 3 ст. 130 УК). Но ценности возвращаются владельцу (когда они обладают вещественной формой, а не являются услугой), если он до их передачи добровольно сообщил о предстоящей даче взятки правоохранительному органу или органу или должностному лицу, которые обязаны сообщить о поступившем заявлении в орган, полномочный возбудить уголовное дело, и их передача происходила под контролем правоохранительного органа с целью изобличения взяткополучателя. Предмет взятки может быть возвращен возврату владельцу и тогда, когда взяткодатель вынужден был передать ценности в результате вымогательства со стороны должностного лица, чтобы предотвратить грозящие вредные последствия, если имеют место признаки крайней необходимости (ст. 39 УК).

16. Дача взятки без квалифицирующих признаков относится к категории преступлений средней степени тяжести (ч. 1 комм. ст.), с квалифицирующими признаками — к тяжким преступлениям.

Статья 186. Посредничество во взяточничестве

(1) Посредничество при получении или даче взятки, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

(2) То же деяние, совершённое повторно либо должностным лицом, наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

Примечание

Лицо, выполнявшее функции посредника при получении или даче взятки, освобождается от уголовной ответственности, если оно добровольно сообщило органу или должностному лицу, имеющим право возбудить уголовное дело, о посредничестве во взяточничестве.

1. Объект и предмет данного преступления тот же самый, что и у получения взятки. *См. комм. к ст. 184 настоящего Кодекса.*

2. С объективной стороны посредничество при получении или даче взятки состоит в особой форме участия третьей стороны в совершении преступлений взяточничества с целью оказания содействия процессу дачи и (или) получения взятки. Такое содействие может состоять в совершении одного или нескольких из следующих действий: подыскание потенциальных взяткодателя или взяткополучателя, возбуждение у того или другого из них или у обоих намерения совершить данное деяние, предварительное обсуждение с ними условий взятки, времени и места передачи вознаграждения, а также непосредственная передача взятки по поручению взяткодателя или взяткополучателя.

В сущности, данное преступление представляет собой подстрекательство или пособничество в даче или получении взятки, которое в данной статье переведено в ранг исполнительства самостоятельного преступления.

3. Квалифицированный вид состава данного преступления — посредничество, совершённое повторно либо должностным лицом.

Повторность в данном случае имеет специальный характер. В соответствии с примечанием к данной статье повторным в данной статье, равно как и в ст.ст. 184, 185 УК, предусматривающих ответственность за взяточничество, признается совершение преступления, если ему предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных лишь этими же статьями.

О понятии должностного лица *см. комм. к ст. 181 настоящего Кодекса.*

4. Состав данного преступления формальный. Оно считается оконченным при совершении одного или нескольких из указанных действий, образующих объективную сторону состава этого преступления. Для признания посредничества в даче или получении взятки оконченным преступлением не требуется, чтобы взятка была действительно дана или даже, чтобы между сторонами дачи-получения взятки состоялась реальная договоренность о ее даче. Однако важно, чтобы посредник фактически вступил в отношения между обеими сторонами. В противном случае, если он вступает во взаимодействие лишь с одной из сторон, склоняя ее к даче или получению взятки или обещая содействие в этом может иметь место приготовление (например, сговор только с одной из сторон) или покушение (неудавшаяся попытка непосредственно вступить в контакт с другой стороной дачи или получения взятки) на совершение такого посредничества.

5. Субъект данного преступления общий (за исключением ч. 2 при совершении данного преступления должностным лицом), им могут быть как частные, так и должностные лица, достигшие 16-летнего возраста.

6. С субъективной стороны данное преступление совершается с прямым умыслом

7. Согласно Примечанию к данной статье лицо, выполнявшее функции посредника при получении или даче взятки, освобождается от уголовной ответственности, если оно добровольно сообщило органу или должностному лицу, имеющим право возбудить уголовное дело, о посредничестве во взяточничестве. Подробнее об условиях освобождения от ответственности *см. комм. к ст. 185 настоящего Кодекса.*

8. Посредничество в даче или получении взятки без квалифицирующих признаков относится к категории преступлений средней степени тяжести (ч. 1 комм. ст.), с квалифицирующими признаками — к тяжким преступлениям.

Статья 187. Служебный подлог

Служебный подлог, то есть внесение должностным лицом, а также государственным служащим, не являющимся должностным лицом, в официальные документы заведомо ложных сведений, а равно внесение в указанные документы исправлений, искажающих их действительное

содержание, если эти деяния совершены из корыстной или иной личной заинтересованности,

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Объект данного преступления — это нормальное функционирование органов государственной власти и органов местного самоуправления.

2. С объективной стороны служебный подлог включает внесением должностным лицом, а также государственным служащим, не являющимся должностным лицом:

1) заведомо ложных сведений в официальные документы;

2) исправлений в официальные документы, искажающих их действительное содержание. Исправления могут иметь характер подлога.

2. Предметом служебного подлога является официальный документ, под которым понимается письменный акт, удостоверяющий событие или факт, имеющие юридическое значение и влекущие соответствующие юридические последствия.

Предметом данного преступления может быть не только уже имеющийся официальный документ, но и вновь создаваемый, в т.ч. с участием самого виновного, если тот включает в него заведомо ложные данные, удостоверяющими событие или факт (например, листок нетрудоспособности, выданный учреждением здравоохранения, трудовая книжка и т.д.).

Представляется, что служебный подлог может быть совершен не только в официальных документах, исходящих от того или иного государственного органа, но и органов местного самоуправления — Генгешей и органов территориального общественного самоуправления, которые являются представительными органами народной власти на соответствующей территории. Генгешы в пределах их компетенции принимают решения, обязательные для исполнения на подведомственной территории (ст. 86 Конституции Туркменистана), а значит, документы, исходящие из них являются также официальными.

3. По способу совершения подлог бывает материальным (подчистка, вытравление текста, вписывание в него новых сведений) и интеллектуальным (изначальное внесение в документ ложных сведений).

4. Состав данного преступления является формальным. Оно считается оконченным с момента совершения хотя бы одного из названных в законе действий, независимо от того, был ли использован по назначению подложный документ.

5. С субъективной стороны служебный подлог совершается с прямым умыслом. Его обязательными признаками являются корыстная или иная личная заинтересованность (например, карьеризм, желание показать свою власть и т.п.).

При отсутствии у лица умысла или корыстной или иной личной заинтересованности (например, в случае подписания по незнанию подложного документа либо внесение в официальный документ не соответствующих действительности сведений по небрежности) действия могут рассматриваться как должностной проступок или (при наличии достаточных оснований) квалифицироваться как халатность (ст. 188 УК).

6. Субъектом преступления является должностное лицо, а также государственный служащий. Согласно п. 15 ст. 6 Закона Туркменистана «О подборе государственных руководителей и должностных лиц на государственную службу в Туркменистане» от 9 августа 2002 г. арчин, избираемый Генгешем из своего состава и подотчетный ему, считается государственным должностным лицом. Отсюда можно сделать вывод, что граница между государственным и местным самоуправлением в Туркменистане условна, и сотрудники аппаратов органов местного самоуправления, если только занимаемые ими должности внесены в Реестр должностей государственной службы, также могут быть субъектами служебного подлога.

7. Если служебный подлог является способом совершения другого преступления, (получения взятки, злоупотребления служебным положением и др.), деяния квалифицируются как реальная совокупность преступлений. Однако подлог не требует самостоятельной квалификации, если он является признаком другого, сложного состава преступления (например, уклонения от призыва на военную службу – ч. 2 ст. 219 УК).

8. Данное преступление относится к категории небольшой степени тяжести.

Статья 188. Халатность

(1) Халатность, то есть неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан, организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства,

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) То же деяние, повлёкшее по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия,

наказывается штрафом в размере от двадцати до ста среднемесячных размеров оплаты труда - лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Основным объектом данного преступления является нормальное функционирование государственного аппарата при добросовестном и заботливом отношении должностных лиц к выполнению своих обязанностей по государственной службе. В качестве дополнительных объектов выступают права и законные интересы граждан, организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

2. С объективной стороны халатность есть: а) бездействие, неисполнение либо ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей; б) существенное нарушение прав и законных интересов граждан, организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства; в) причинная связь между первым и вторым.

Ненадлежащим исполнением обязанностей считается совершение должностным лицом действий, входящих в его компетенцию, но не в полном объеме или с нарушением установленных правил.

3. В случае, если круг полномочий должностного лица не определен либо определен не надлежащим образом (отсутствуют соответствующие нормативные акты, приказ или иное решение о назначении на должность, должностные инструкции) ответственность за халатность исключается.

4. Если у должностного лица не было объективной возможности исполнить свои обязанности (т.н. непреодолимая сила; см. о ней комм. к ст. 121 настоящего Кодекса), ответственность за халатность также не наступает.

5. Существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства могут выражаться в различной форме, например, в причинении вреда здоровью средней степени тяжести, значительного или крупного материального ущерба и т.д.

6. Квалифицирующими признаками халатности являются наступившие вследствие нее по неосторожности: смерть человека или иные тяжкие последствия (ч. 2 комм. ст.).

При этом халатность охватывает этим составом неосторожные преступления против жизни и здоровья, которые в этом случае не требуют самостоятельной квалификации по ст.ст. 105 и 115 УК.

7. Данное преступление имеет материальный состав и считается оконченным с момента наступления указанных в ч.1 и ч. 2 вредных последствий.

8. С субъективной стороны халатность, на наш взгляд, предполагает либо неосторожную форму вины в виде самонадеянности или небрежности либо косвенный умысел. Самонадеянность (ч. 2 ст. 28 УК) имеет место, если лицо, сознавало общественную опасность своего бездействия, предвидело возможность наступления общественно опасных последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан, организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, но легкомысленно рассчитывало их предотвратить (например, не приняло мер к охране вверенного ему имущества, неосновательно рассчитывая лишь на отсутствие краж в данном месте в течение длительного времени). Небрежность (ч. 3 ст. 28 УК) предполагает, что лицо не сознавало общественную опасность своего бездействия, не предвидело возможности существенного нарушения прав и законных интересов граждан, организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло его предвидеть.

Косвенный умысел (ч. 3 ст. 27 УК) может усматриваться в том случае, когда лицо сознавало общественно опасный характер своего бездействия, предвидело его общественно опасные последствия, при этом не желало, но сознательно допускало наступление этих последствий либо относилось к ним безразлично (например, начальник цеха промышленного предприятия в течение длительного времени сознательно «закрывал глаза» на мелкие, но регулярные хищения продукции работниками ради сохранения ложно понимаемых им хороших отношений с коллективом). Только в последнем случае (при косвенном умысле) можно говорить о *недобросовестности* виновного,⁷² т.к. в иных случаях (при неосторожности) его совесть, так сказать, спокойна, ибо он либо вообще не осознает опасности своего бездействия, либо уверен (хотя и неосновательно), что вредные последствия наступить в данной конкретной ситуации не могут.

При этом приходится признать, что понятие «небрежное отношение к службе», используемое в ч. 1 комм. ст., юридически недостаточно определено, т.к. охватывает в данном случае обе формы неосторожной вины — и самонадеянность, и небрежность (в узком смысле слова), что нежелательно с точки зрения интересов юридической техники и точности правоприменения. Представляется, что более точным в данном случае был бы термин «неосмотрительное отношение к службе», что предполагает отсутствие у лица надлежащей заботливости об интересах этой службы. Понятие неосмотрительности охватывает и самонадеянность (легкомыслие), и небрежность.

9. Субъект преступления — это должностное лицо. О понятии должностного лица см. комм к ст. 181 настоящего Кодекса.

10. Следует отличать халатность от специальных составов преступлений, которые предусматривают уголовную ответственность в случаях неоказания помощи больному (ст. 121 УК) или невыполнения или ненадлежащего выполнения профессиональных обязанностей медицинским работником вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения (ст. 122 УК). Указанные преступления предполагают халатность в специальных случаях, связанных с *профессиональной* врачебной деятельностью (т.е. с знанием и умением лечить). Однако, если указанные последствия наступили в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения должностным лицом не профессиональных (лечебных), а своих организационно-распорядительных обязанностей (например, смерть человека наступила вследствие неоказания немедленной медицинской помощи из-за приказа руководителя органа

⁷² Понятие «недобросовестность» предполагает осознание лицом того, что его поведение может причинить вред другим лицам или обществу.

управления здравоохранением не госпитализировать больных с таким заболеванием), действия его подпадают под признаки халатности по данной статье.

11. Данное преступление относится либо к категории небольшой (ч. 1), либо средней степени тяжести (ч. 2).

ГЛАВА 24. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ

Статья 189. Воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования

(1) Вмешательство в какой бы то ни было форме в деятельность суда в целях воспрепятствования осуществлению правосудия,

наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Вмешательство в какой бы то ни было форме в деятельность прокурора, следователя или лица, производящего дознание, в целях воспрепятствования всестороннему, полному и объективному расследованию дела,

наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые лицом с использованием своего служебного положения,

наказываются исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

Объектом преступления, указанного в ч. 1 комм. ст., является нормальное осуществление правосудия, т.е. рассмотрения и разрешения дел судом в судебных заседаниях. Иная деятельность суда и судей не является объектом этого преступления, например: осуществление судьей приема граждан, ведение служебной переписки, подготовка материалов статистической отчетности и т.д.

С объективной стороны вмешательство в деятельность суда заключается в незаконном воздействии на судей в любой форме (устной, письменной, лично, по телефону, или путем физического или психического воздействия против их воли, в т.ч. насилия) с целью воспрепятствовать осуществлению правосудия, т.е. принятию судом законного, обоснованного и справедливого решения на основе полной независимости, беспристрастности и объективности суда. Указанная цель предполагает, что виновный пытается добиться от суда принятия вместо правосудного акта незаконного решения либо в свою пользу, либо в пользу третьих лиц, либо в ложно понимаемых интересах государства или общества.

Одни лишь действия, мешающие процедуре отправления правосудия, например, нарушение порядка в зале судебного заседания, сообщение о заложенной в здании суда бомбе и т.п., не подпадают под действие данной статьи, поскольку не являются *вмешательством в деятельность суда*, поскольку под вмешательством понимается прямое вторжение в самую суть деятельности, т.е. в данном случае — в разрешение судом вопроса об уголовной ответственности. Нарушение же порядка в ходе судебного процесса этот вопрос непосредственно не затрагивает.

4. Часть 2 комм. ст. предусматривает другой состав преступления — вмешательство в какой бы то ни было форме в деятельность прокурора, следователя или лица, производящего дознание, который отличается от первого по объективной стороне, т.к. воздействие производится не на суд, а на прокурора, следователя, лицо, производящее дознание. Последнее — это не только дознаватель, но и сотрудник оперативного подразделения, который в качестве работника органа дознания принимает участие в производстве предварительного расследования (производстве

неотложных следственных действий, задержании, аресте, следственных действий или оперативно-розыскных мероприятий, осуществляемых по поручению следователя).

Если такой сотрудник выполняет оперативно-розыскные мероприятия вне рамок возбужденного уголовного дела, когда еще нельзя говорить о производстве следствия или дознания, как форм предварительного расследования, то вмешательство в его деятельность состава данного преступления, как правило, не образует, хотя может квалифицироваться как иное преступления (посягательство на жизнь и здоровье, превышение должностных полномочий, угроза или насильственные действия в отношении лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, диверсия и др.). В случаях, когда виновный сознает, что данный оперативный сотрудник в дальнейшем вероятно будет участвовать в проведении дознания или предварительного следствия по данному делу, то препятствование его деятельности (например, направленной на выявление источников доказательств) с целью в дальнейшем повлиять на производство предварительного расследования может квалифицироваться как приготовление к совершению преступления, а также по совокупности по некоторым другим статьям УК (например, угроза убийством или применение насилия в отношении работника правоохранительного органа — ст. 211 УК).

5. Квалифицирующим признаком составов преступления, предусмотренных данной статьей (и ч. 1, и ч. 2), признается совершение данного преступления лицом с использованием своего служебного положения.

6. Составы преступлений, предусмотренных комм. ст., формальный, и потому они считаются оконченными с момента совершения действий по вмешательству в деятельность соответственно суда, прокурора, следователя или лица, производящего дознание.

7. Субъект данных преступлений специальный – это лицо, обладающее (и пользующееся) своим служебным положением. Служебное положение — это положение на службе. Служба — это выполнение определенной публичной функции в качестве постоянного профессионального занятия. Однако в данной статье не говорится лишь о должностном лице, из чего можно сделать вывод, что понятие служебного положения шире — это не только должностное лицо государственного органа или организации и не только государственный служащий (о понятии должностного лица см. комм. к ст. 181 настоящего Кодекса) из числа тех, которые названы в Закона Туркменистана "О подборе государственных руководителей и должностных лиц на государственную службу в Туркменистане". Служебным положением (служебными полномочиями) может воспользоваться в целях воспрепятствования деятельности суда также и лицо, состоящее на любой публичной службе. К таким лицам, имеющим публичный статус, могут быть отнесены депутаты, руководители и должностные лица политических партий и другие лица, которые не наделены полномочиями государственных служащих, но могут оказывать влияние на деятельность должностных лиц своим авторитетом или своим общественно-политическим положением (т.н. "политические должностные лица").

8. С субъективной стороны это преступление может быть осуществлено только с прямым умыслом и специальной целью — воспрепятствование осуществлению правосудия (ч. 1) либо всестороннему, полному и объективному расследованию дела (ч. 2 комм. статьи).

9. Преступления, предусмотренные в комм. ст., относятся к категории небольшой степени тяжести.

Статья 190. Угроза или насильственные действия в отношении лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование

(1) Угроза убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества в отношении судьи, народного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, защитника, эксперта, а равно их

близких в связи с рассмотрением дел или материалов в суде либо производством предварительного расследования или дознания,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, к лицам, указанным в части первой настоящей статьи, в связи с рассмотрением дел или материалов в суде либо производством предварительного расследования или дознания, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

(3) Применение насилия, опасного для жизни или здоровья, к лицам, указанным в части первой настоящей статьи, в связи с рассмотрением дел или материалов в суде либо производством предварительного расследования или дознания,

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

1. Непосредственный объект указанного в данной статье преступления включает в себя, в первую очередь, отношения по неприкосновенности жизни, здоровья, имущества судей, народных заседателей, прокуроров, следователей, лиц, производящих дознание, защитников, экспертов, а равно их близких. Однако посягательство на эти ценности учитывается законодателем в комм. ст. не само по себе (тогда это были бы «обычные» преступления против личности и собственности), а как форма совершения преступления против интересов осуществления правосудия. Таким образом, непосредственным объектом данного преступления следует считать интересы спокойного и беспрепятственного, а значит, объективного, осуществления указанными должностными лицами судопроизводства или предварительного расследования, а также прокурорского надзора в условиях, когда их жизни и здоровью, а также имуществу никто не угрожает и не причиняет вреда.

2. Объективная сторона преступления может состоять в совершении активных действий трех разновидностей:

- a. угроза убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества в отношении судьи, народного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, защитника, эксперта, а равно их близких в связи с рассмотрением дел или материалов в суде либо производством предварительного расследования или дознания (ч. 1);
- b. применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, к названным лицам в связи с рассмотрением дел или материалов в суде либо производством предварительного расследования или дознания (ч. 2);
- c. применение насилия, опасного для жизни или здоровья, к названным лицам в связи с рассмотрением дел или материалов в суде либо производством предварительного расследования или дознания (ч. 3).

Угроза состоит во внешнем проявлении намерения виновного лишить потерпевшего жизни либо причинить его здоровью или имуществу вред. Угроза убийством или причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества может осуществляться в различной форме: характерными жестами, словесными обещаниями, демонстративным показом оружия и т.д. Необходимо, чтобы у потерпевшего были реальные основания опасаться ее осуществления. Реальность угрозы определяется с учетом всех обстоятельств дела: времени и места события, характера и формы выражения угрозы, в т.ч. наличия или отсутствия у виновного оружия; средств и возможностей для повреждения или уничтожения имущества, возможностей получения помощи со стороны правоохранительных органов и иных лиц; обстоятельств, характеризующих личность виновного, его предшествующего поведения и т.д. Угроза в данном случае может состоять не только в причинении тяжкого вреда здоровью, как это предусматривает диспозиция ст. 116 УК (угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью), но любого повреждения здоровья — в т.ч. средней тяжести и легкого вреда (см. о тяжести вреда здоровью комм. к ст.ст. 108, 111 настоящего Кодекса). Уничтожение или повреждение

имущества, предусмотренное комм. ст., в отличие от аналогичного признака, указанного в ст. 235 УК, не требует, чтобы угроза касалась причинения *значительного* ущерба — достаточно угрозы любого ущерба имуществу, поскольку общественная опасность данного преступления состоит не столько в причинении вреда личности и имуществу, сколько в посягательстве на интересы нормального отправления правосудия. Истинная же цель виновного состоит в том, чтобы запугать лиц, участвующих в процессе, а для этого годится даже символический акт повреждения имущества, такой, например, как угроза разбить очки, поцарапать краску на автомобиле и т.п.

3. Под насилием в ч. 2 комм. ст. понимается совершение таких действий, которые выражаются в ограничении свободы потерпевшего, нанесении ему ударов, побоев, которые не опасны, т.е. не причинили и, что особенно важно, не могли причинить вреда здоровью. Если же насилие по своему характеру было таково, что причинило или даже только могло причинить легкий, средней тяжести, тяжкий вред здоровью или смерть (например, насилие было опасно для жизни, если состояло в связывании и подвешивании потерпевшего высоко над землей с угрозой сбросить его вниз), то содеянное должно квалифицироваться по ч. 3 комм. статьи. При этом важно подчеркнуть — в ч. 3 данная статья предусматривает ответственность не за сам вред здоровью, а лишь за насилие, которое способно его причинить. В случае же реального причинения вреда жизни или здоровью потерпевшего содеянное подлежит квалификации по совокупности с преступлениями, предусмотренными, соответственно, ст.ст. 101 (ч. 2 п. «б»), 107 (ч. 2 п. «б»), 108 (ч. 2 п. «в»), 111 УК.

4. Обязательным элементом объективной стороны любого из преступлений, указанных к комм. ст., является объективная связь действий виновного с рассмотрением дел или материалов в суде либо производством предварительного расследования или дознания. Это значит, что угрозы или насилие являлись средством либо отомстить за участие лица в процессе, либо заставить его незаконно изменить свое поведение в пользу третьих лиц (обычно, подозреваемого, обвиняемого либо потерпевшего по уголовному делу).

5. Составы преступлений, предусмотренные в комм. ст., являются формальными, не требующими наступления реальных вредных последствий. Поэтому данные виды преступлений считаются оконченными в момент совершения угрозы или насилия.

6. С субъективной стороны данное преступление может быть совершено только с прямым умыслом и, обязательно, со специальной целью — месть за участие потерпевшего в рассмотрении судом дел или материалов либо производстве предварительного расследования или дознания — либо с целью запугать его и принудить к незаконному изменению своего поведения в пользу виновного или третьих лиц (обычно, подозреваемого, обвиняемого либо потерпевшего по уголовному делу).

7. Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., относится к категории небольшой степени тяжести, в ч. 2 — средней тяжести, в ч. 3 — тяжких преступлений.

Статья 191. Неуважение к суду

(1) Неуважение к суду, выразившееся в оскорблении участников судебного разбирательства, либо в неподчинении распоряжению председательствующего судьи, если это привело к срыву судебного заседания, наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

(2) То же деяние, выразившееся в оскорблении судьи или народного заседателя в связи с их деятельностью по отправлению правосудия, наказывается штрафом в размере от пятнадцати до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Основной непосредственный объект преступления, предусмотренного в данной статье, — это авторитет суда как органа государства, осуществляющего правосудие а также нормальная работа по осуществлению правосудия. Дополнительным объектом являются честь и достоинство судей.

2. С объективной стороны данное преступление состоит в оскорблении виновным кого-либо из участников судебного разбирательства, либо в неподчинении распоряжению председательствующего судьи, если любые из этих действий привели к срыву судебного заседания.

О понятии оскорбления см. комм. к ст. 133 настоящего Кодекса.

Неуважение к суду может выражаться в оскорблении не только судьи или судей, но и любых иных участников судебного разбирательства, т.к. суд в данном случае понимается не в личном качестве, а как институт отправления правосудия. В том числе под судьями в смысле данной статьи следует понимать и народных заседателей.

Вопрос о том, кто именно является участником судебного разбирательства, решается в Уголовно-процессуальном кодексе Туркменистана (УПК) неодинаково. Согласно ст. 351 УПК к ним относятся лишь стороны, т.е. государственный обвинитель, потерпевший, подсудимый, защитник («адвокат»), гражданский истец, гражданский ответчик и их представители. В то же время в ч. 3 ст. 369 УПК говорится, что «все участники судебного разбирательства обращаются к суду, дают показания и заявляют ходатайства стоя». Но давать показания могут также свидетели и эксперты. Кроме того, было бы неверно толковать данную норму УПК в том смысле, что требование обращаться к суду стоя, она адресует лишь сторонам в процессе, но не свидетелям и экспертам. Следовательно, в широком смысле слова к участникам судебного разбирательства следует относить не только стороны (государственный обвинитель, потерпевший, подсудимый, защитник, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители), но и свидетелей и экспертов. Их оскорбление в ходе судебного разбирательства также образует состав неуважения к суду.

Оскорбление судей и названных выше лиц вне судебного разбирательства состава данного преступления не образует, хотя может подпадать под действие ст. 133 УПК (оскорбление), ст. 279 (хулиганство) и некоторых др. Согласно п. 45 ст. 6 УПК судебное разбирательство – это судебное заседание судов первой, кассационной или надзорной инстанций.

Распоряжения председательствующего в судебном заседании обязательны для всех участников процесса и иных лиц, присутствующих в зале суда. С помощью распоряжений, в частности, председательствующий руководит ходом заседания суда, принимает меры к обеспечению справедливого рассмотрения уголовного дела и соблюдению других требований УПК (ч. 2 и 3 ст. 58 УПК). Причем в комм. ст. УК имеются в виду лишь законные распоряжения председательствующего судьи, если же они были неправомерными, то, на наш взгляд, привлечение к уголовной ответственности за неподчинение им не отвечало бы смыслу принципа законности.

Важно подчеркнуть, что оскорбления участников судебного разбирательства или неподчинение распоряжениям председательствующего образуют состав преступления, только если привели к реальному вредному последствию — срыву судебного заседания, что означает прекращение проведения судебного заседания ввиду невозможности его продолжения. К срыву судебного заседания могут привести действия, нарушающие условия, которые обеспечивают нормальную работу суда и безопасность участников процесса (оскорбления участников, беспорядки, в т.ч. крики, создание иного шума, например, с помощью аплодисментов, а также неоднократные настойчивые заявления участника судебного заседания, делаемые им вопреки предупреждению председательствующего и т.д.).

3. Данное преступление считается оконченным с момента срыва судебного заседания.

4. С субъективной стороны данное преступление может совершаться с прямым или косвенным умыслом. В последнем случае виновный не желает срывать судебное заседание, хотя и сознает, что оскорбляя кого-либо из участников процесса или не

подчиняясь распоряжениям председательствующего, может его сорвать, нанеся тем самым ущерб авторитету суда.

5. Субъект неуважения к суду общий, это вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Данное преступление относится к категории деяний небольшой степени тяжести.

Статья 192. Клевета в отношении судьи, народного заседателя, прокурора, следователя или лица, производящего дознание

(1) Клевета в отношении судьи или народного заседателя в связи с их деятельностью по отправлению правосудия,

наказывается штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) То же деяние, совершённое в отношении прокурора, следователя или лица, производящего дознание в связи с производством предварительного расследования или дознания,

наказывается штрафом в размере от пятнадцати до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, соединённые с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления,

наказываются лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Основным непосредственным объектом данного преступления является авторитет судебной власти (ч. 1), органов уголовного преследования (ч. 2 комм. ст.), а также нормальная работа по осуществлению правосудия (предварительного расследования), дополнительным — честь и достоинство судей или народных заседателей; прокурора, следователя или лица, производящего дознание.

2. О понятии клеветы см. комм. к ст. 132 настоящего Кодекса. С объективной стороны данное преступление состоит в распространении заведомо ложных сведений, унижающих честь и достоинство судьи, народного заседателя прокурора, следователя или лица, производящего дознание или подрывающих его репутацию. Под распространением сведений следует понимать передачу таких сведений любому другому лицу (одному и более).

Необходимо, чтобы клевета была обусловлена деятельностью указанных субъектов по отправлению правосудия (ч. 1) или производству расследования — следствия или дознания (ч. 2). Представляется, что диспозиция комм. ст. содержит существенный пробел: ею не охватывается клевета в отношении прокурора, обусловленная не его участием в предварительном расследовании, а в судебном разбирательстве в качестве государственного обвинителя. Если клевета обусловлена другими причинами (личные неприязненные отношения, желание обойти по службе и т.д.), то она подпадает под действие ст. 132 УК.

3. Квалифицирующим признаком данного состава является клевета в отношении указанных субъектов, состоящая в обвинении их в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления.

4. Данное преступление окончено в момент распространения заведомо ложных сведений, унижающих честь и достоинство указанных лиц, т.е. сообщения их любому другому лицу.

5. С субъективной стороны клевета может быть совершена только с прямым умыслом (см. о нем комм. к ст. 27 настоящего Кодекса).

6. Субъект данного преступления общий, это вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. Преступление, предусмотренное ч.ч. 1 и 2 комм. ст., относится к категории деяний небольшой тяжести, в ч. 3 — средней степени тяжести.

Статья 193. Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности

(1) Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности, наказывается лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, соединённое с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, наказывается лишением свободы на срок от трёх до десяти лет.

1. Основным непосредственным объектом данного преступления являются интересы правосудия по уголовным делам, в соответствии с которыми ни один невиновный не должен быть привлечен к уголовной ответственности и осужден (ч.1 ст. 7 УПК). Дополнительным объектом служат интересы лица, незаконно привлекаемого к уголовной ответственности, его свобода, неприкосновенность личности, честь, достоинство, имущественные интересы, которые могут быть затронуты незаконным уголовным преследованием.

2. С объективной стороны данное преступление состоит в привлечении к уголовной ответственности *невиновного* лица, т.е. такого лица, которое либо не принимало участия в совершении деяния, либо в действиях которого не содержится признаков состава преступления.

Привлечение к уголовной ответственности означает действия следователя или дознавателя по вынесению постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого. Согласно ст. 244 УПК («Привлечение к уголовной ответственности в качестве обвиняемого») при наличии достаточных доказательств, дающих основание для предъявления обвинения в совершении преступления определенному лицу, следователь выносит мотивированное постановление о привлечении этого лица к уголовной ответственности в качестве обвиняемого. Для наступления уголовной ответственности по комм. ст. УК привлечение к уголовной ответственности должно быть не просто незаконным и необоснованным ввиду допущенных дефектов расследования, недостаточности обвинительных доказательств и др. ошибок следователя, а ложным или сфальсифицированным. Такое обвинение основывается на изначально недостоверных (что известно следователю) либо намеренно сфальсифицированных (подложных) доказательствах.

3. Вынесение судом заведомо неправосудного обвинительного приговора не подпадает под действие комм. ст., т.к. охватывается диспозицией ст. 198 УК.

4. Квалифицирующим признаком состава преступления служит привлечение к уголовной ответственности заведомо невиновного лица, соединённое с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. См. о них комм. к ст. 11 настоящего Кодекса.

5. Данное преступление окончено с момента вынесения постановления о привлечении заведомо невиновного лица в качестве обвиняемого.

Представляется, что привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности само по себе причиняет настолько существенный вред интересам личности, что данный состав преступления можно считать презюмируемым материальным, т.е. таким, при котором предполагается (презюмируется) причинение вреда как публичным интересам производства по уголовному делу, так и индивидуального вреда (материального либо морального) лицу, признаваемому потерпевшим (наличие процессуальной фигуры потерпевшего является в таких случаях своеобразным "маркером" материального элемента в составе преступления).

6. Отсюда, на наш взгляд, вытекает, что с субъективной стороны данное преступление может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом, который, как известно, определяется лишь по отношению к возможным общественно опасным последствиям данного преступления. В последнем случае виновный может

лично и не желать причинения потерпевшему морального вреда, связанного с незаконным привлечением его к уголовной ответственности, или относиться к возможности нанесения такого вреда безразлично, но сознательно допускать его наступление для достижения каких-либо иных своих целей, например, для улучшения ведомственных показателей и отчетности (т.н. "дежурное" обвинение). Если же не признавать в таких случаях право косвенного умысла на существование, то лица, виновные в таком преступлении, получают дополнительный аргумент чтобы избежать ответственности, заявляя в свою защиту, что они *не желали наступления общественно опасных последствий* (наличие такого желания обязательно для прямого умысла в силу указания ч. 2 ст. 27 УК) привлечения невиновного лица в качестве обвиняемого, потому, например, что собирались вскоре прекратить данное уголовное дело и т.п.

7. Субъект данного преступления специальный – это лицо, уполномоченное законом выносить процессуальное решение о привлечении лица в качестве обвиняемого, т.е., прежде всего, следователь или дознаватель. Если прокурор или начальник следственного органа дает следователю или органу дознания указания о привлечении заведомо невиновного к уголовной ответственности, они, на наш взгляд, выступают как организаторы данного преступления.

Если же прокурор утверждает обвинительное заключение, заведомо зная о невиновности обвиняемого, он, на наш взгляд, выступает в качестве исполнителя или соисполнителя (вместе со следователем или дознавателем) данного преступления, ибо обвинительное заключение содержит т.н. окончательное обвинение (в отличие от постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, которое оформляет т.н. первоначальное обвинение), т.е. также является актом (конечным) привлечения к уголовной ответственности.

8. Данное преступление относится к категории средней степени тяжести (ч. 1), или к тяжким преступлениям (ч. 2).

Статья 194. Незаконное освобождение от уголовной ответственности

Незаконное освобождение от уголовной ответственности лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, прокурором, следователем или лицом, производящим дознание, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Основным объектом данного преступления являются интересы правосудия по уголовным делам, в соответствии с которыми каждый совершивший преступление должен быть подвергнут справедливому наказанию (ч.1 ст. 7 УПК). Дополнительным объектом являются честь, достоинство личности и некоторые другие ее законные интересы.

2. Объективная сторона состава преступления состоит в незаконном освобождении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления от уголовной ответственности, т.е. при отсутствии для этого надлежащих оснований.

3. Представляется, что с учетом характера объекта данного преступления, общественная опасность которого заключается в том, что виновный избегает уголовной ответственности, независимо от выбранного для этого виновным основания, понятие освобождения от уголовной ответственности в данной статье имеет широкий смысл, включая принятие не только собственно решений об освобождении от уголовной ответственности в связи: с добровольным отказом от преступления (ст. 70 УК), с чистосердечным раскаянием (ст. 71 УК), с примирением с потерпевшим (ст. 72 УК), с изменением обстановки (ст. 73 УК), с истечением срока давности (ст. 74 УК), предусмотренными гл. 10 УК («Освобождение от уголовной ответственности»), но и принятие заведомо незаконных реабилитирующих в смысле уголовной ответственности решений, как то: прекращение уголовных дел ввиду отсутствия события или состава преступления, или недостижения лицом к моменту совершения

общественно опасного деяния возраста, по достижении которого, согласно закону, возможна уголовная ответственность, либо непричастности лица к совершению деяния, которое ему инкриминируется, которые относятся к обстоятельствам, исключающим уголовную ответственность (п.п. 1, 2, 5 ст. 31; п. 1 ч. 1 ст. 33 УПК).

4. Незаконным может быть признано не только такое освобождение от уголовной ответственности, которое совершается в отношении лиц, формально признанных подозреваемым или обвиняемым постановлением следователя (дознателя). На практике прекращение уголовного дела нередко производится в отношении лиц, привлеченных к производству по делу в качестве свидетелей, т.е. еще до официального признания их подозреваемыми или обвиняемыми. Сама по себе такая практика не противоречит закону, поскольку защита прав граждан не должна ставиться в зависимость от наличия или отсутствия формального признания их процессуального статуса. Поэтому и принятие незаконных решений о прекращении в отношении них уголовных дел по указанным основаниям, на наш взгляд, подпадает под действие данной статьи.

5. Состав данного преступления является формальным. Преступление считается оконченным в момент вступления в законную силу постановления о прекращении уголовного дела. Т.е. поскольку постановление приобретает силу с момента его утверждения прокурором или начальником органа дознания, то преступление будет считаться оконченным лишь после получения виновным должностным лицом такого утверждения. Лица, заведомо незаконно утвердившие такое постановление, по нашему мнению, выступают соисполнителями данного преступления.

6. С субъективной стороны данное преступление совершается с прямым умыслом. Субъект осознает, что незаконно освобождает подозреваемого или обвиняемого от уголовной ответственности и желает этого. Мотивы совершения данного преступления не имеют значения для его квалификации.

7. Субъект преступного посягательства специальный - следователь или лицо, производящее дознание, прокурор, а также начальник следственного отдела или начальник органа дознания (в случае дачи прокурором или начальником следственного отдела или начальником органа дознания обязательного указания следователю либо дознавателю о незаконном прекращении уголовного дела).

8. Судья, незаконно освободивший лицо от уголовной ответственности, не является субъектом данного преступления и подлежит ответственности по ст. 198 УК («Вынесение заведомо неправосудных приговора, решения, определения или постановления»).

9. Данное преступление относится к категории средней степени тяжести.

Статья 195. Незаконные задержание, заключение под стражу или содержание под стражей

(1) Заведомо незаконное задержание, наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года.

(2) Заведомо незаконное заключение под стражу или содержание под стражей,

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, повлёкшие тяжкие последствия,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

1. Основным объектом заведомо незаконного задержания либо заключения под стражу или содержания под стражей являются интересы правосудия по уголовным делам, в соответствии с которыми при производстве по уголовному делу запрещаются

решения и действия, унижающие честь или умаляющие достоинство лица (ч.1 ст. 12 УК); каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность, и никто не может быть задержан по подозрению в совершении преступления, заключён под стражу или иным образом лишён свободы иначе как на основаниях и в порядке, установленных УК (ч. 1 ст. 13 УК). Дополнительным объектом являются сами интересы личности по обеспечению ее неприкосновенности, чести, достоинства, а также имущественного благосостояния (например, в случае утраты доходов в результате задержания или заключения под стражу).

2. Объективная сторона состава данного преступления состоит в незаконном задержании (ч. 1 комм. ст.), или незаконном заключении под стражу или содержании под стражей (ч. 2).

Задержание — это кратковременное физическое ограничение лица в свободе передвижения для выяснения его причастности к совершению преступления.

Заключение под стражу есть мера пресечения, состоящая в более длительном аресте лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления в целях беспрепятственного проведения предварительного расследования и судебного разбирательства.

3. Незаконными в смысле данной статьи эти действия являются, если:

а) задержано или арестовано было лицо, (заведомо) непричастное к совершению преступления, либо

б) задержание, заключение или содержание под стражей осуществлялись (заведомо) без наличия для того законных условий (в т.ч. ненадлежащим субъектом, с нарушением сроков и т.д.) и оснований (ст. 139 - 145, 154, 159, 159 УПК);

4. Не является незаконным задержание или арест лица, которое впоследствии оказалось невиновным, если на момент его задержания или заключения под стражу имелись достаточные основания подозревать или даже обвинять его в совершении преступления, а равно иные законные условия и основания для применения этих мер (например, очевидцы "по горячим следам" прямо указывали на данное лицо, как совершившее тяжкое преступление).

5. Не подпадают под действие данной статьи нарушения режима содержания под стражей задержанных или арестованных. Они могут квалифицироваться по другим статьям УК (например, превышение должностных полномочий - ст. 182 УК и др.).

6. Квалифицирующим признаком состава является причинение этими действиями тяжких последствий для потерпевшего или иных лиц (например, его семьи, других близких родственников). В качестве таких последствий можно назвать тяжелую болезнь или смерть задержанного или арестованного лица, а также малолетнего ребенка, бывшего на иждивении потерпевшего, потерю бизнеса и т.д.

4. Данное преступление является оконченным с момента незаконного ограничения лица в свободе его передвижения в порядке задержания или заключения под стражу.

5. С субъективной стороны данное преступление может быть совершено с прямым умыслом, а в некоторых случаях — и с косвенным. В последнем случае виновный может лично и не желать причинения своими действиями вреда (морального, здоровью, имущественного), связанного с незаконным задержанием или содержанием под стражей, или относиться к возможности нанесения такого вреда безразлично, но сознательно допускать его наступление для достижения каких-либо иных целей, например, для предотвращения общественных волнений.

Мотивы и цели совершения преступления могут быть различными, например, получение признательных показаний подозреваемого в целях быстрее раскрытия преступления; вымогательство и т.д.

6. Субъекты данного преступления специальный — следователь, лицо, производящее дознание, прокурор (ст. 145 УПК), а также начальник следственного отдела или начальник органа дознания — в случае дачи последними обязательного указания следователю либо дознавателю о незаконном задержании подозреваемого или заключении его под стражу (при этом они выступают как организаторы

преступления). В случае непосредственного санкционирования прокурором незаконного заключения под стражу или продления его сроков он выступает как соисполнитель. Субъектом данного преступления является также и судья.

7. Преступления, предусмотренные в комм. ст., относятся к категории небольшой тяжести (ч. 1), средней тяжести (ч. 2 и ч. 3).

Статья 196. Незаконное освобождение из-под стражи или из мест лишения свободы

Заведомо незаконное освобождение из-под стражи или из мест лишения свободы, а равно содействие побегу из-под стражи или из мест лишения свободы,

наказываются лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Основным объектом данного преступления являются интересы правосудия по уголовным делам, в соответствии с которыми каждый совершивший преступление должен быть подвергнут справедливому наказанию (ч.1 ст. 7 УПК). Дополнительным объектом являются интересы государственной службы.

2. Объективная сторона состоит в каком либо из следующих действий:

1) незаконном освобождении из-под стражи подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, помещенных туда на основании ст. ст. 139, 154 УПК;

2) незаконном освобождении из-под стражи лица, подвергнутого административному аресту согласно ст. 49 КоАП;

3) незаконном освобождении осужденного из мест лишения свободы;

4) содействие их побегу из-под стражи или из мест лишения свободы.

2. Заведомо незаконным освобождением из-под стражи указанных лиц является такое их освобождение, когда:

а) отсутствуют законные основания для такого освобождения. Согласно ч. 2 ст.144 УПК, если отпали основания задержания подозреваемого, названные в ст. 140 УПК, до получения санкции прокурора на заключение под стражу, орган уголовного преследования немедленно освобождает задержанного и сообщает об этом прокурору. В соответствии со ст. 162 УПК мера пресечения, в т.ч. заключение под стражу, отменяется в случаях если в ней отпадает дальнейшая необходимость или изменяется на более строгую или более мягкую, когда это вызывается обстоятельствами дела.

б) одновременно лицо, принимающее решение об освобождении или совершающее физические действия по освобождению заключенного сознает, что законные основания для освобождения либо также и сами полномочия по освобождению у него отсутствуют.

3. Содействие побегу из-под стражи или из мест лишения свободы выражается в создании предпосылок и условий для самовольного, тайного ухода лица, содержащегося под стражей или в месте лишения свободы, из места такого заключения (например, возбуждение решимости совершить побег, разработка плана побега, отвлечение или устранение охраны, отключение сигнализации, обеспечение беспрепятственного выхода из камеры, иного помещения или здания, предоставление транспорта, снабжение документами, деньгами, одеждой, оборудованием, заранее обещанное предоставление укрытия после побега и т.д.). То есть содействие может выражаться как в подстрекательстве к побегу, так и в пособничестве или его организации лицом, которое не находится в заключении. Однако все эти формы, которые в ином случае являются соучастием, в данном составе образуют исполнительство преступления.

4. Данное преступление окончено с момента совершения одного из действий, указанного в диспозиции комм. статьи. При этом содействие побегу окончено независимо от того, удался он или нет.

5. Субъектом данного преступления может быть как должностное лицо или государственный служащий, имеющие полномочия по содержанию лица под стражей и(или) по принятию решения о его освобождении, так и любое другое (в т.ч. частное) лицо, достигшее 16-летнего возраста, которое предпринимает активные действия по физическому незаконному освобождению лица из-под стражи или из мест лишения свободы, либо практически содействует побегу (нападает на охрану, ломает ворота или ограду места содержания под стражей или лишения свободы, тайно передает необходимые вещи и т.д.).

6. С субъективной стороны данное преступление совершается с прямым умыслом. Цели и мотивы для квалификации преступления роли не играют.

7. Данное преступление относится к категории средней степени тяжести.

Статья 197. Принуждение к даче показаний

(1) Принуждение подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля к даче показаний либо эксперта к даче заключения путём применения угроз, шантажа или иных незаконных действий со стороны прокурора, следователя или лица, производящего дознание,

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, соединённое с применением насилия или издевательства над личностью,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

1. Основной непосредственный объект принуждения к даче показаний — объективность предварительного расследования и надлежащие условия для осуществления в будущем правосудия по уголовным делам. Дополнительными объектами служат: интересы государственной службы, которые страдают из-за недобросовестного исполнения своих обязанностей со стороны прокурора, следователя или лица, производящего дознание, а также права и законные интересы граждан, подвергшихся угрозам, шантажу и иным незаконным действиям, их честь, достоинство и благополучие.

2. С объективной стороны состав данного преступления включает действия, состоящие в принуждении подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля к даче показаний либо эксперта к даче заключения путём применения угроз, шантажа или иных незаконных действий. Принуждение – это понуждение лица дать показания против его воли. При этом оно осуществляется лишь *незаконными* средствами: а) *угрозами*, т.е. обещанием незаконных негативных последствий в случае невыполнения требований (например, застрелить при «попытке к бегству», заключить подозреваемого или обвиняемого под стражу ввиду их отказа от дачи показаний или их изменения либо продлить срок применения этой меры пресечения; сделать свидетеля без достаточных на то оснований подозреваемым, добиться увольнения его со службы, обеспечит неприятности близким родственникам и т.д.); б) *шантажом* (т.е. угрозой в случае отказа от дачи «нужных» показаний предать огласке компрометирующие лицо или заведомо ложные о нем сведения); в) *иными незаконными* средствами (например, путем обмана). Не имеет значения, принуждается лицо к даче истинных или ложных показаний (в отличие от преступления, предусмотренного ст. 203 УК. *См. комм. к этой статье*) — главное значение имеет признак недобровольности.

3. Если же лицо стимулируется к тому, чтобы дать правильные показания под воздействие обещания применить законные меры (например, привлечь к уголовной ответственности за уклонение от дачи показаний или дачу заведомо ложных показаний), то такие действия преступными не являются.

Надо, однако, иметь в виду, что понуждение лица к даче показаний под угрозой применения или продолжения применения лишения свободы (задержания, заключения под стражу) есть незаконная мера сама по себе, даже если основания для

применения указанных мер принуждения имеются. Так, согласно принципу 21 Свода принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой-бы то ни было форме (принят резолюцией 43/173 Генеральной Ассамблеи от 9 декабря 1988 г.) запрещается злоупотреблять положением задержанного или находящегося в заключении лица с целью принуждения его к признанию, какому-либо иному изобличению самого себя или даче показаний против любого другого лица.

4. Квалифицированным видом данного состава преступления является применение в ходе его насилия или издевательства над личностью (ч. 2 комм. ст.). Под насилием в данной статье понимается или физическое насилие (побои, пытки, принудительное лишение сна и т.п.) либо психическое насилие — за исключением угроз, в т.ч. шантажа, поскольку они являются признаками состава, указанного в ч. 1 комм. статьи. Таким психическим насилием может служить, например, оскорбления, издевательства и глумления, клевета и т.д.

5. Данное преступление является оконченным с момента применения указанных незаконных средств, независимо от того, были под их влиянием даны показания или нет.

6. С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом. Мотивы его могут объясняться разными, в т.ч. «благими побуждениями» (раскрыть преступление, изобличить преступника и т.д.).

7. Субъект принуждения к даче показаний специальный (в отличие от преступления, предусмотренного ст. 203 УК. *См. комм. к этой статье*). Это прокурор, следователь или лицо, производящего дознание. Судья субъектом данного преступления не считается, что, на наш взгляд, является пробелом правового регулирования в уголовном законодательстве Туркменистана.

8. Данное преступление может квалифицироваться по совокупности с преступлениями против личности (пытка, угроза убийством, оскорбление, клевета). Не требует данное преступление дополнительной квалификации по ч. 1 ст. 182 УК (Превышение должностных полномочий), т.к. санкция ст. 197 более сурова, чем в ч. 1 ст. 182 УК (последняя содержит более мягкие альтернативные виды наказаний). Однако ст. 197 не охватывает по санкции ч. 2 ст. 182, т.к. последняя содержит такое обязательное дополнительно наказание, как лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет. Следовательно, по ст. 197 преступление квалифицируется в этих случаях по совокупности с ч. 2 ст. 182 УК.

9. Преступление, предусмотренное настоящей статьёй, относится к категории деяний средней степени тяжести.

Статья 198. Вынесение заведомо неправосудных приговора, решения, определения или постановления

(1) Вынесение судьёй (судьями) заведомо неправосудных приговора, решения, определения или постановления, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

(2) То же деяние, связанное с вынесением незаконного приговора суда к лишению свободы или повлёкшее тяжкие последствия, наказывается лишением свободы на срок от трёх до десяти лет.

Основным непосредственным объектом данного преступления являются интересы правосудия по уголовным и гражданским делам. Дополнительные объекты — интересы лиц, в отношении которых вынесено неправосудное судебное решение, их честь, достоинство, свобода и неприкосновенность личности, имущественные и моральные интересы.

Объект данного преступления состоит в вынесении судьёй единолично либо в соучастии с другими судьями неправосудного судебного решения: приговора, решения (в узком, гражданско-правовом смысле), определения или постановления.

Неправосудным является судебное решение, которое незаконно, необоснованно или несправедливо. Необоснованным считается решение, которое постановлено на материалах односторонне проведенного судебного разбирательства, недоказанных обстоятельствах дела либо при несоответствии выводов суда, в нем изложенных, фактическим обстоятельствам дела. Незаконным является решение при существенном нарушении процессуального закона, которое привело или могло привести к принятию неправильного судебного акта; неправильное применение уголовного, гражданского или иного закона, содержащего нормы материального права. Несправедливым является решение, например приговор либо решение по делу об административном правонарушении, ввиду несоответствия назначенного судом наказания тяжести преступления или правонарушения и личности правонарушителя.

По буквальному смыслу данной статьи решение суда может быть не только итоговым (приговор, решение по гражданскому делу), но и промежуточным (о заключении под стражу или применении иной меры пресечения, о принятии мер по обеспечению иска и т.д.).

Преступление является окончанным с момента вынесения неправосудного решения, который может предшествовать вступлению его в силу. Вынесением решения является уже момент его подписания судьей (коллегиально — судьями). Обсуждение судьями (конечно, при условии доказанности этого факта) и написание (до момента подписания) такого решения должны, на наш взгляд, квалифицироваться как приготовление и покушение на совершение данного преступления.

Данное преступление с субъективной стороны отличается признаком заведомости, т.е. совершается только с прямым умыслом. Мотивы его совершения для квалификации значения не имеют, но учитываются при назначении наказания.

Субъект преступления специальный — это действующие судьи. Под термином судья в данной статье следует понимать не только профессиональных судей, но и лиц, обладающих при постановлении судебного решения равными с судьями правами, т.е. заседателей судов (п. 43 ст. 6 УПК).

Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., относится к категории средней тяжести, в ч. 2 — к тяжким преступлениям.

В санкции данной статьи не предусмотрено дополнительное наказание в виде лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью, видимо, в связи с тем, что согласно Закону Туркменистана «О подборе государственных руководителей и должностных лиц на государственную службу в Туркменистане» гражданин не может быть принят на государственную службу (в т.ч. на должность судьи) при наличии у него *судимости*, которая ко времени поступления на государственную службу не погашена или не снята в установленном законом порядке (ст. 11). Согласно ч. 2 ст. 81 УК судимость погашается: в отношении условно осуждённых — по истечении испытательного срока;⁷³ в отношении лиц, осуждённых к лишению свободы за преступления средней тяжести, — по истечении 2 лет после отбытия основного и дополнительного наказания; в отношении лиц, осуждённых к лишению свободы за тяжкие преступления, — по истечении 4 лет после отбытия основного и дополнительного наказания. Кроме того, если лицо в установленном законом порядке было досрочно освобождено от наказания или неотбытая часть наказания была заменена более мягким, то срок погашения судимости исчисляется исходя из фактически отбытого основного и дополнительного наказания. Если же после отбытия наказания осуждённый показал безупречное поведение, то по его ходатайству суд может снять с него судимость до истечения срока погашения судимости, но не ранее истечения половины этого срока. То есть судимость погашается по данному преступлению в срок от 2 до 4 или 5 (при условном осуждении) лет. В случае условно-досрочного освобождения от наказания или снятия судимости —

⁷³ В случае осуждения к лишению свободы на срок до 1 года испытательный срок должен быть не менее 6 месяцев и не более 3 лет, а в случае осуждения к лишению свободы на срок свыше 1 года - не менее 9 месяцев и не более 5 лет (ч. 3 ст. 68 УК).

соответственно, короче. В то же время лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью в качестве дополнительного наказания устанавливается на срок от 1 года до 3 лет (ч. 2 ст. 48 УК), т.е. на срок меньший, чем тот, в течение которого обычно действует судимость. В случае же, если судимость погашена или снята досрочно, суд вправе применить положение ч. 3 ст. 48 УК о том, что лишение права занимать определённую должность может назначаться в качестве дополнительного наказания и в случаях, когда оно не указано в качестве вида наказания за соответствующее преступление, если с учётом характера совершённого преступления и данных о личности виновного суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определённую должность или заниматься определённой профессиональной или иной деятельностью.

Статья 199. Провокация взятки или коммерческого подкупа

Провокация взятки или коммерческого подкупа, то есть попытка передачи должностному лицу либо лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческих или иных организациях, без его согласия денег, ценных бумаг, иного имущества или оказания ему услуг имущественного характера в целях искусственного создания доказательств совершения преступления либо шантажа,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

1. Объектом данного преступления являются публичный интерес, состоящий в ограждении невиновного от необоснованного привлечения к уголовной ответственности (ст. 7 УПК).

2. С объективной стороны состава преступления данное деяние представляет собой попытку передачи должностному лицу либо лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческих или иных организациях, без его согласия ценных бумаг, иного имущества или оказания ему услуг имущественного характера.

Под словом "попытка" в данной статье понимается не покушение на дачу взятки или коммерческого подкупа, т.е. деяние, непосредственно направленное на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от лица обстоятельствам (ст. 14 УК), а *провокация*, т.е. имитация, или искусственное создание видимости *состоявшегося* получения лицом взятки или предмета подкупа. «Попыткой» она, видимо, названа здесь потому, что в реальности никакой дачи взятки не было и не планировалось, а виновный пытался опорочить должностное лицо, создав искусственные доказательства его виновности.

3. Необходимым признаком объективной стороны преступления служит здесь *отсутствие согласия* на получение предмета преступного посягательства со стороны должностного лица или лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации. Согласие считается отсутствующим как в тех случаях, когда потерпевший отказался принять вознаграждение, так и когда он не давал такого согласия, потому что не знал о намерении передать ему предмет взятки или подкупа, например, при передаче ему предмета в результате обмана, подбрасывания, или когда потерпевший просто не успел среагировать на факт появления предмета взятки в его кабинете, доме, на столе, в кармане и т.п.

4. Это преступление считается оконченным с момента совершения действий, которые создавали видимость передачи предмета взятки или подкупа. Если же виновный по независящим от него причинам не смог создать такой видимости, имеет место покушение на данное преступление (например, достал деньги и намеревался тайно подложить в письменный стол, но уронил их, или попытка была пресечена).

5. Данное преступление совершается с прямым умыслом. Субъективная сторона предполагает специальную цель — искусственное создание доказательств совершения преступления в целях привлечения его к уголовной ответственности либо шантаж, т.е. в

данном случае угроза предать публичной огласке заведомо ложные сведения о якобы получении лицом взятки или коммерческого подкупа.

6. Субъект преступного посягательства общий, т.е. вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

7. Провокацию взятки или коммерческого подкупа необходимо отличать от оперативного эксперимента. Последний имеет дело с уже сформировавшимся намерением или внутренней готовностью должностного лица или лица, выполняющего управленческие функции в коммерческих или иных организациях, получить взятку или подкуп.

8. Данное деяние относится к категории преступлений средней степени тяжести.

Статья 200. Заведомо ложный донос

(1) Заведомо ложный донос о совершении преступления, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) То же деяние, соединённое с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления либо с искусственным созданием доказательств обвинения, а равно совершённое с корыстной целью, наказывается лишением свободы на срок от двух до семи лет.

1. Основным непосредственным объектом данного преступления служат интересы правосудия, требующие, чтобы ни один невиновный не был привлечен к уголовной ответственности и осужден (ч. 1 ст. 7 УПК). Дополнительными объектами могут выступать законные интересы личности, организаций, государства, которые страдают от событий, которые могут быть пагубным следствием заведомо ложного доноса.

2. Объективная сторона этого преступления состоит в ложном, т.е. не соответствующем действительности, сообщении о совершенном другим лицом (лицами) или готовящемся ими преступлении, направляемом в орган или должностному лицу, которое вправе возбудить уголовное дело либо в государственный орган или орган местного самоуправления, обязанный в силу своего правового статуса передать данную информацию в соответствующий правоохранительный орган.

Донос может иметь форму заявления или сообщения о преступлении, предусмотренную ст.ст. 208, 209 УПК. Однако донос — это всегда сообщение о совершении преступления другим лицом, поэтому он не может принимать форму явки с повинной (ст. 211 УПК). На наш взгляд, не может считаться доносом и распространение в СМИ сообщения о преступлении (ст. 210 УПК), которое обращено к неопределенно широкому кругу лиц и непосредственно не порождает уголовно-процессуальных отношений, в том числе обязанности уполномоченных органов зарегистрировать это сообщение и приступить к его проверке. Публикация в СМИ не влечет и исчисление процессуальных сроков. Лишь обнаружение такого сообщения органами уголовного преследования порождает процессуальные последствия. Вместе с тем, т.н. "открытое письмо", опубликованное в СМИ и адресованное прокурору, следователю и т.п., и содержащее ложное обвинения определенного лица в совершении конкретного преступления, можно считать таким доносом.

3. Данное преступление квалифицирующими признаками имеет совершение его с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления либо с искусственным созданием доказательств обвинения, а равно совершённое с корыстной целью (ч. 2 комм. ст.).

Искусственное создание доказательств обвинения означает фальсификацию обвинительных доказательств, например, подделку документов, подготовку лжесвидетелей и т.д. При этом дополнительной квалификации по ст. 218 УК в части подделки, изготовления и использования подложного документа не требуется, т.к. эти

действия по объективной стороне состава преступления и по размеру санкции охватываются комм. статьей.

4. С субъективной стороны данное преступление в силу признака "заведомости" может быть совершено исключительно с прямым умыслом. Обязательна специальная цель — добиться привлечения лица к уголовной ответственности или, по крайней мере, возбуждения в отношении него уголовного дела или проведения доследственной проверки. В ч. 2 комм. ст. указана еще одна специальная, корыстная цель, когда заведомо ложный донос направлен, например, на облегчение завладения бизнесом потерпевшего как самим доносителем, так и иными лицами в результате привлечения его владельца к уголовной ответственности, либо осуществляется по найму, за вознаграждение от заинтересованного лица и т.д.

5. Субъект данного преступления общий, т.е. вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Заведомо ложный донос следует отличать от заведомо ложного сообщения о совершении преступления без ссылки на конкретного виновника, а также от *оговора* лица в совершении преступления. В теории уголовного права и законодательстве издавна были известны четыре формы предоставления ложных сведений о совершении преступлений: 1) *извет* (простое объявление о событии преступления, о котором доноситель знает, что оно на самом деле не совершено, без прямого указания на определенное лицо как на виновника вымышленного преступления); 2) ложный донос; 3) оговор; 4) лжесвидетельство (когда доносчик выступает не по собственному почину, а будучи призван в процесс в качестве свидетеля и т.п.). При этом всегда считалось, что от оговора ложный донос отличался тем, что делался не субъектом, привлеченным к данному делу в качестве обвиняемого (это был бы оговор), а иным лицом.⁷⁴

При оговоре лицо в официальной форме сообщает органу, ведущему процесс, информацию о событии, которое, будучи частью предмета доказывания по делу самого заявителя, является или являлось предметом проверки или расследования по его уголовному делу. Следовательно, оговор, несмотря на то, что отчасти он и сходен с доносом, таковым не является и не может быть квалифицирован по статье 200 УК Туркменистана, так как применение уголовного закона по аналогии не допускается.

В теории уголовного права, а также в судебной практике доминирует правовая позиция о том, что заведомо ложные показания подозреваемого о совершении преступления другим лицом заведомо ложный донос не образуют, если даны с целью уклониться от уголовной ответственности и являлись способом защиты от обвинения.

Данная позиция подтверждается также и тем, что в УК Туркменистана предусмотрена уголовная ответственность лишь за заведомо ложные показания свидетеля или потерпевшего, но не подозреваемого или обвиняемого (ст. 201 УК). Следовательно, когда обвиняемый, пытаясь переложить свою вину, полностью или частично, на других соучастников или иных лиц в целях защиты от предъявленного обвинения, дает показания против других лиц по тем обстоятельствам, которые составляют содержание обвинения, уголовная ответственность за эти показания, даже в случае их установленной ложности, наступать не должна.

Однако иначе решается вопрос, когда показания или заявления против других лиц даются обвиняемым (подозреваемым) по тем фактам, которые в предъявленное обвинение вообще не входят, и причастность к которым допрашиваемого не проверяется. В этом случае обвиняемый (подозреваемый) несет уголовную ответственность за заведомо ложный донос.

7. Донос также следует отличать от клеветы (ст. 132 УК). Во-первых, клевета о совершении лицом преступления может содержаться не только в заявлении или сообщении о преступлении, но и в частном письме, беседе, выступлении на собрании трудового коллектива и т.д. Во-вторых, клевета непосредственно не направлена, как

⁷⁴ См.: Энциклопедический словарь Ф.А.Брокгауза и И.А.Ефрона. СПб.: Брокгауз-Ефрон. 1890—1907.

донос, на инициирование уголовного преследования лица, а имеет целью лишь опорочить его честь и достоинство.

8. Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., относится к категории небольшой тяжести, в ч. 2 — к преступлениям средней тяжести.

Статья 201. Заведомо ложные показания, заключение эксперта или неправильный перевод

(1) Заведомо ложные показания свидетеля или потерпевшего или заведомо ложное заключение эксперта, данные при производстве дознания, предварительного следствия или в суде, а равно заведомо неправильный перевод, сделанный переводчиком в тех же случаях,

наказываются исправительными работами на срок до одного года или лишением свободы на срок до одного года.

(2) Те же деяния, соединённые с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, либо с искусственным созданием доказательств обвинения, а равно совершённые с корыстной целью, наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

1. Основным непосредственным объектом данного преступления являются интересы правосудия, требующие изобличения виновных и обеспечение правильного применения уголовного закона с тем, чтобы каждый совершивший преступление был подвергнут справедливому наказанию и ни один невиновный не был привлечён к уголовной ответственности и осуждён (ч. 1 ст. 7 УПК). Дополнительными объектами могут служить законные интересы личности, организаций, государства, которые страдают от дачи заведомо ложных показаний свидетелем или потерпевшим или заведомо ложного заключения эксперта или заведомо неправильного перевода, сделанный в тех же случаях переводчиком.

Объективная сторона данного преступления состоит в даче ложных показаний свидетелем или потерпевшим или ложного заключения эксперта, если они даны в уголовном процессе — при производстве дознания, предварительного следствия или в суде, а в гражданском процессе — в судебном заседании, или неправильном переводе, сделанном в тех же случаях переводчиком.

В то же время заведомо ложные *объяснения*, если их дают стороны и другие лица, участвующие в арбитражном процессе (ч. 2 ст. 46 АПК), поскольку они не есть показания, не подпадают под действие данной статьи, что, как представляется, является пробелом в правовом регулировании в законодательстве Туркменистана.

Согласно ч. 1 комм. ст., не имеет значения о каких доказательствах — обвинительных или оправдательных — идет речь. Это имеет значение только при квалификации по ч. 2 комм. статьи, когда принимаются в расчет лишь обвинительные доказательства.

4. Показаниями являются лишь такие сведения, которые сообщены указанными лицами в ходе допроса, очной ставки, предъявления для опознания, проверки показаний на месте на предварительном расследовании или в суде. Различного рода письменные и устные "объяснения", "явки с повинной", заявления и сообщения о совершении преступления, сделанные в иной форме, чем допрос, состава данного преступления не образуют, хотя при определенных условиях могут подпадать под действие ст. 200 УК ("Заведомо ложный донос"). См. комм. к ст. 200 настоящего Кодекса.

Точно так же различные справки специалистов, акты вскрытия (обследования) трупов, акты ревизий, документальных проверок и другие результаты специальных исследований не являются предметом данного преступления, даже если заведомо ложны по своему содержанию — им могут быть только заключения эксперта, назначенного в установленном законом порядке (например, в порядке ст. 95 УПК). Не подпадает под действие данной статьи и неправильный перевод, сделанный не

переводчиком, т.е. лицом, назначенным в этом качестве следователем или судом (например, в порядке ст. 99 УПК), а любым иным лицом (лицом из публики, присутствующей в зале судебного заседания, специалистом, в т.ч. педагогом при допросе несовершеннолетнего, понятым, защитником, прокурором, судебным заседателем, судьей и др.).

5. Спорным является вопрос о том, подпадают ли под действие данной статьи дача заведомо ложных показаний, заведомо ложные перевод или заключение эксперта в случае признания их недопустимыми доказательствами?

На наш взгляд, недопустимость доказательств (ст. 125 УПК) устраняет лишь возможность использования их в доказывании, но не влияет на признание или непризнание действия субъекта преступным. Ведь даже в случае фактической или юридической ошибки лицо может нести ответственность за покушение на совершение умышленного преступления в соответствии с направленностью своего умысла (см. об этом комм. к ст. 31 настоящего Кодекса). Тем более, в случаях, когда лицо не заблуждается, а заведомо знает, что дает ложные показания, заключение эксперта, перевод, оно должно нести ответственность в соответствии с содержанием умысла и характером своих действий, независимо от сопутствующих, чисто процессуальных обстоятельств, влекущих недопустимость полученного доказательства. Так, например, доказательство признается недопустимым в связи с проведением процессуального действия лицом, не имеющим права осуществлять производство по данному уголовному делу (п. 3 ч. 1 ст. 125 УПК). При этом было бы явно несправедливо, если лжесвидетель мог избежать ответственности, например, только из-за того, что следователь, который его допрашивал, подлежал отводу либо забыл подписать постановление о принятии данного дела к своему производству, ввиду чего не имел права проводить данное следственное действие и т.д.

6. Квалифицирующими признаками являются названные выше действия, соединённые с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, либо с искусственным созданием доказательств обвинения, а равно совершённые с корыстной целью. См. о них комм. к ст. 200 настоящего Кодекса.

Следует отметить, что под искусственным созданием доказательств обвинения понимаются не сами ложные показания или заключение эксперта, а другие созданные или приисканные виновным доказательства (документы, предметы, вещества).

7. Состав данного преступления формальный, поэтому оно считается оконченным в момент начала дачи ложных показаний свидетелем и потерпевшим, подписания экспертом ложного заключения, начала совершения переводчиком ложного перевода.

8. С субъективной стороны преступление, как отличающееся признаком "заведомости," может совершаться только умышленно. Специальная (корыстная) цель предусмотрена лишь в ч. 2 комм. ст. В остальных случаях цели и мотивы совершения преступления могут быть любыми (месть, ненависть, страх и др.).

9. Субъект данного преступления специальный — лицо, вызванное и допрашиваемое в качестве свидетеля, либо лицо, признанное по уголовному делу потерпевшим и допрашиваемое, либо лицо, назначенное в установленном законом порядке переводчиком, либо экспертом. Кроме того, субъектом, на наш взгляд, могут быть свидетели (в т.ч. потерпевшие) и эксперты при производстве по делам об административных правонарушениях (ст. ст. 260, 263, 264 КоАП Туркменской ССР).

Вместе с тем, на наш взгляд, является пробелом правового регулирования в УК Туркменистана то, что к числу субъектов этого преступления законом не отнесены гражданский истец и гражданский ответчик, а также их представители, которые по смыслу закона также вправе давать показания (ст.ст. 87, 88, 89 УПК).

Кроме того, и эксперт может быть допрошен и давать показания (ст. 300 УПК), поэтому он должен был бы быть субъектом этого преступления не только при даче им заведомо ложного заключения, но и при даче заведомо ложных показаний. Однако из того, что "никто не может быть признан виновным в совершении какого-либо уголовного преступления вследствие какого-либо действия или упущения, которое, согласно действовавшему в момент его совершения внутригосударственному

законодательству или международному праву, не являлось уголовным преступлением" (ч. 1 ст. 15 Международного Пакта о гражданских и политических правах), вытекает, что признание деяния преступлением по аналогии закона, т.е. на основе его сходства с другими деяниями, прямо предусмотренными в уголовном законе в качестве преступлений, не допускается. Поэтому в настоящий момент неправомерно привлекать гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, а также эксперта за дачу ими заведомо ложных показаний по аналогии. Этот вопрос может быть разрешен лишь законодательным путем.

10. Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., относится к категории небольшой тяжести, в ч. 2 — к преступлениям средней тяжести.

Статья 202. Отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний

Отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний, наказывается штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

Примечание

Лицо не подлежит уголовной ответственности за отказ от дачи показаний против самого себя или своих близких родственников.

1. Объект данного преступления — интересы правосудия и производства по делам об административных правонарушениях, которые в данном случае состоят в эффективности расследования преступлений, производства по делам об административных правонарушениях и судебной защиты, а они невозможны без получения доказательств, наиболее распространенными из которых являются показания свидетелей и потерпевших.

2. С объективной стороны преступление состоит в отказе свидетеля или потерпевшего дать показания в ходе допроса, очной ставки, проверки показаний на месте, предъявлении для опознания, а также судебного заседания или при производстве по делам об административных правонарушениях. Указанные лица обязаны давать правдивые показания и ответы на вопросы, поставленные им в соответствии с правилами, установленными УПК (п. 2 ч. 6 ст. 86; п. 3 ч. 2 ст. 92 УПК) и ГПК (ст. 43) Туркменистана. При этом данная статья устанавливает ответственность не за неявку такого лица по вызову следователя, дознавателя или суда⁷⁵, а именно за отказ от дачи показаний, выразившийся либо в заявлении о том, что оно не будет давать показания (действие), либо в молчании (бездействие), когда оно не отвечает на вопросы, поставленные в ходе соответствующего следственного действия следователем или судом. То есть свидетель или потерпевший могут явиться на допрос, но отказаться дать показания, что, тем не менее, является преступлением, предусмотренным комм. статьей. При этом может иметь место и частичный отказ от дачи показаний, что также подпадает под действие данной статьи.

3. Какое значение имеет для квалификации по комм. ст. факт непредупреждения свидетеля или потерпевшего следователем или судом об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний? Представляется, что в этом случае действует правило о юридической ошибке, выраженное в ч. 1 ст. 31 УК: если лицо, совершая предусмотренное уголовным законом деяние, не сознавало и не могло по обстоятельствам дела сознавать его противоправность, оно уголовной ответственности не подлежит. Представляется, что бремя опровержения такого неосознания лежит на стороне обвинения, однако обязанность опровержения возникает у нее только тогда, когда сторона защиты заявит хоть какие-то разумные

⁷⁵ За это предусмотрена, в частности, административная ответственность по ст. 177.3 Кодекса Туркменистана об административных правонарушениях ("Злостное уклонение свидетеля или потерпевшего от явки в органы предварительного следствия или дознания").

доводы в пользу неосознания противоправности отказа от дачи показаний лицом в бытность его свидетелем или потерпевшим.

4. Данное преступление окончено, когда лицо либо словесно выразило свой отказ давать показания либо не отвечает на вопрос следователя, дознавателя, суда, лица, ведущего производство об административном правонарушении, заданный им в ходе допроса или очной ставки.

5. С субъективной стороны преступление, предусмотренное комм. ст., совершается с прямым умыслом, что вытекает из значения слова "отказ", которое подразумевает отрицательный ответ на просьбу или требование, т.е. сознательное действие. Мотивы отказа для квалификации не существенны, но могут учитываться судом при назначении наказания.

6. Согласно примечанию к данной статье лицо не подлежит уголовной ответственности за отказ от дачи показаний против самого себя или своих близких родственников. Это положение корреспондирует конституционной норме о том, что человек не может быть принуждён к даче показаний и объяснений против самого себя и близких родственников (ст. 45 Конституции Туркменистана), которая, в свою очередь, воспроизводит общепризнанную норму международного права, закреплённую в п/п. "g" п. 3 ст. 14 Международного Пакта о гражданских и политических правах, участником которого является и Туркменистан.

7. Субъектом данного преступления являются лица, являющиеся свидетелями либо потерпевшими в уголовном, гражданском процессе либо при производстве по делам об административных правонарушениях.

Свидетелем считается лицо, одновременно удовлетворяющее следующим признакам: а) ему могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения данного уголовного дела, о которых свидетель по закону может быть допрошен и давать показания; б) оно вызвано на допрос. Потерпевшим в уголовном процессе признаётся лицо, которому преступлением бесосновательно и незаконно причинён моральный, а также физический или имущественный вред. О признании потерпевшим или об отказе в этом дознаватель, следователь, прокурор или судья выносят постановление, а суд — определение (ст. 86 УПК).

Потерпевшим при производстве по делам об административных правонарушениях является лицо, которому административным правонарушением причинен моральный, физический или имущественный вред. При этом следует иметь в виду, что потерпевший при рассмотрении дел об административных правонарушениях может быть допрошен не в качестве потерпевшего, а только в качестве свидетеля (ст. 260 КоАП Туркменской ССР).

В то же время, по нашему мнению, не могут быть признаны субъектами данного преступления стороны и другие лица, участвующие в арбитражном процессе (ч. 2 ст. 46 АПК), даже если они дают здесь заведомо ложные объяснения, поскольку они не есть показания, а значит, не подпадают под действие данной статьи.

8. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории небольшой тяжести.

Статья 203. Подкуп или принуждение к даче ложных показаний или ложного заключения либо неправильному переводу

(1) Подкуп подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, потерпевшего в целях дачи ими ложных показаний либо эксперта в целях дачи им ложного заключения или ложных показаний, а равно переводчика с целью осуществления им неправильного перевода,

наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Принуждение подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, потерпевшего к даче ложных показаний, эксперта к даче ложного заключения или переводчика

к осуществлению неправильного перевода, соединённое с шантажом, угрозой убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества этих лиц или их близких,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(3) Деяние, предусмотренное частью второй настоящей статьи, совершённое с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья указанных лиц,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

(4) Деяние, предусмотренное частью второй настоящей статьи, совершённое с применением насилия, опасного для жизни или здоровья указанных лиц,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

1. Основной непосредственный объект данного преступления — интересы правосудия по уголовным и гражданским делам), предварительного расследования (по уголовным делам) и производства по делам об административных правонарушениях, которые состоят в достижении объективной истины по делу.

2. Объективная сторона данного преступления заключается:

а) в подкупе подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, потерпевшего, переводчика в целях дачи ими ложных показаний либо эксперта в целях дачи им ложного заключения или ложных показаний, а равно переводчика с целью осуществления им неправильного перевода (ч. 1);

б) в принуждении подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, потерпевшего к даче ложных показаний, эксперта к даче ложного заключения или переводчика к осуществлению неправильного перевода, соединённое с шантажом, угрозой убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества этих лиц или их близких (ч. 2);

в) принуждение, указанное выше, соединённое с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья указанных лиц;

г) принуждение, названное в ч. 2 комм. ст., соединённое с применением насилия, опасного по своему характеру для жизни или здоровья указанных лиц (ч. 3).

3. Подкупом (ч. 1 комм. ст.) называют ситуацию, когда кто-либо добивается чьих-либо действий в свою пользу при помощи денег, подарков и т. п.

4. В ч. 2 комм. ст. речь идет в основном о психическом принуждении потерпевшего к совершению указанных противоправных действий. Психическое насилие можно разделить на две группы: а) угрозы применения насилия, причинения вреда здоровью или жизни или неконкретизированные или иносказательные угрозы, подразумевающие что-либо подобное (например, "а то плохо будет", "сейчас пожалеешь", "будешь потом всю жизнь на аптеку работать" и т.п.); б) менее опасные угрозы при шантаже и т.п., не имеющие своим объектом жизнь и здоровье человека. Шантаж представляет собой угрозу предать огласке сведения компрометирующего характера о потерпевшем или его близких либо неисполнения имеющихся у виновного обязанностей или обязательств по обеспечению жизни, здоровья, свободы и материального благополучия зависимого лица.

Названные угрозы как способ принуждения используют в качестве средства принуждения эмоцию — страх, испуг, опасение. Объектом угрозы является психическая неприкосновенность личности, и угроза поэтому не есть форма насилия как такового, а являются наиболее агрессивной формой психического принуждения.

5. В ч. 2 комм. ст. квалифицирующих признаков названо само *причинение* вреда здоровью, а также уничтожение или повреждение имущества потерпевшего или его близких, что делает этот состав материальным (ибо говорится: "принуждение, связанное с ...причинением" — а не [угрозой] причинения — вреда здоровью и т.д.). При этом степень вреда здоровью и размер ущерба имуществу не оговаривается, что позволяет считать их любыми. Если такой смысл — не результат грамматической

ошибки при переводе на русский язык, то подобное регулирование никак нельзя признать оправданным, т.к. вред здоровью может быть и тяжким, да еще соединенный с принуждением совершить преступление против правосудия, и установление за эти действия максимального наказания в виде лишения свободы на срок до 2-х лет (преступление небольшой общественной опасности) явно несоразмерно, поскольку одно лишь причинение тяжких телесных повреждений наказуемо по ч. 1 ст. 107 УК лишением свободы сроком от 3 до 8 лет, а по п. "б" ч. 2 той же статьи (в отношении лица или его близких в связи с выполнением данным лицом своего служебного или общественного долга, что справедливо и для дачи показаний, подготовки экспертного заключения и т.д.) — лишением свободы на срок от 5 до 10 лет.

Также несправедливо наказывать реальное причинение вреда здоровью, предусмотренное в ч. 2 комм. ст., менее строго, чем применение насилия, которое может и не привести к причинению такого вреда (ч.ч. 3 и 4 комм. статьи, в которых предусмотрено наказание более суровое — до 5 лет и от 3 до 8 лет лишения свободы — чем в ее ч. 2).

Учитывая сказанное, следовало бы принуждение к совершению указанных действий, соединенное с причинением реального вреда здоровью, выделить в самостоятельные части данной статьи, предусматривающие наиболее суровые виды и меры наказания.

6. Насилие представляет собой особый способ совершения преступлений, связанный с достижением преступных целей посредством физического подчинения лица, нарушающего его свободу его воли и представляющего опасность умышленного или неосторожного причинения вреда жизни или здоровью. Физическое подчинение может выступать как силовое нарушение телесной неприкосновенности человека, так и приведение его в бессознательное или беспомощное состояние посредством введения в организм потерпевшего сильнодействующих, ядовитых, психотропных или одурманивающих веществ.⁷⁶

Не опасным для жизни и здоровья является физическое насилие, выражающееся в побоях (т.е. насильственных действиях, причиняющих физическую боль, но не влекущих какого-либо расстройства здоровья); силовом ограничении свободы: связывание, сковывание наручниками, силовое удержание, перемещение и т.п. По нашему мнению, ч. 3 комм. ст. охватывает и психическое принуждение в форме гипноза, который тоже можно считать насилием постольку, поскольку он без согласия человека может вторгаться в биологическую сферу неприкосновенности личности.

7. Опасным насилием для жизни и здоровья потерпевшего являются действия, угрожающие причинением ему смерти, тяжкого, средней тяжести или легкого вреда здоровью.

Для квалификации по данной статье (ч. 4) не требуется наступления смерти или реального вреда здоровью, достаточно, чтобы характер насилия был таков, чтобы оно объективно представляло опасность для жизни и здоровья потерпевшего. Например, виновный надевал на голову потерпевшему пластиковый пакет, лишая его возможности дышать и т.п.

Если же в результате такого насилия лицу была причинена смерть или реальный вред здоровью, данное преступление подлежит квалификации по совокупности с соответствующими статьями о преступлениях против жизни и здоровья личности (п. "б" ч. 2 ст. 101, ст. 105, п. "б" ч. 2 ст. 107, ст. ст. 108, 111, 115 УК).

8. Данное преступление (исключая те моменты, о которых идет речь в пункте 5 комментария к данной статье и которые, возможно, являются плодом недоразумения) имеет формальный состав и считается оконченным с момента совершения любого из действий, указанных в диспозиции данной статьи.

9. С субъективной стороны преступление, предусмотренное ч.ч. 1 - 3 комм. ст., совершаются только с прямым умыслом. Преступление же, предусмотренное ч. 4

⁷⁶ См.: Токарчук Р.Е. Насилие как составообразующий признак хищений: вопросы уголовной ответственности. Омск, 2008. С. 75-78 и др.

комм. ст., по отношению к принуждению к даче ложных показаний, ложного заключения или неправильного перевода посредством насилия — совершается с прямым умыслом, но применительно к возможности причинения в результате насилия вреда жизни и здоровью потерпевшего может, на наш взгляд, иметь место неосторожность, которая определяется в УК Туркменистана (ст. 28) именно через отношение виновного к *возможности* наступления общественно опасных последствий. Например, виновный подвешивает потерпевшего на большой высоте, легкомысленно рассчитывая на то, что сможет предотвратить его падение, или не предвидит возможности причинения смерти или вреда здоровью в результате удара по голове, хотя обязано было это предвидеть и т.д. Впрочем, в целом такое преступление в силу указания ч. 1 ст. 29 УК считается совершенным умышленно.

10. Субъект данного преступления общий — лицо, достигшее 16-летнего возраста. Этим данное преступление отличается от принуждения подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля к даче показаний либо эксперта к даче заключения путём применения угроз, шантажа или иных незаконных действий, которое совершается прокурором, следователем или лицом, производящим дознание (ст. 197 УК). Последняя статья имеет преимущество в случае конкуренции норм.

11. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории средней степени тяжести.

Статья 204. Разглашение данных предварительного расследования или дознания

(1) Разглашение данных предварительного расследования или дознания лицом, предупреждённым в установленном порядке о недопустимости их разглашения, если оно совершено без согласия прокурора, следователя или лица, производящего дознание,

наказывается штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) То же деяние, повлёкшее тяжкие последствия,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Непосредственным объектом данного преступления является эффективность предварительного расследования, обеспечивающая в конечном итоге и эффективность правосудия. Данные дознания и предварительного следствия не подлежат разглашению и могут быть преданы гласности только с разрешения следователя, дознавателя, прокурора, причем только в том объёме, в каком ими будет признано это возможным, если это не противоречит интересам расследования и не связано с нарушением прав и законных интересов других лиц (ст. 243 УПК).

Тайна предварительного расследования по общему правилу не может ограничивать процессуальные права участников процесса на ознакомление с материалами дела, на юридическую помощь. В специально предусмотренных случаях об обстоятельствах дела обязательно ставятся в известность третьи лица (обязательное уведомление родственников несовершеннолетнего задержанного; уведомление о месте содержания под стражей).

2. С объективной стороны состава данного преступления оно состоит в *разглашении* данных предварительного следствия или дознания лицом, предупреждённым в установленном порядке о недопустимости их разглашения, если оно совершено без согласия прокурора, следователя или лица, производящего дознание.

Дознаватель и следователь предупреждают адвоката, свидетелей, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, эксперта, специалиста, понятых и других лиц, присутствующих при производстве следственных действий, о недопустимости разглашения без их разрешения сведений, имеющих в деле, о чём от указанных лиц отбирается подписка с предупреждением об

ответственности, предусмотренной комм. ст. УК. Средством обеспечения неразглашения данных предварительного расследования является отобрание соответствующей подписки, которая подтверждает разъяснение обязанности и определяет объем данных, не подлежащих разглашению. Отказ дать подписку не освобождает лиц от ответственности.

Разглашением данных предварительного следствия или дознания считается сообщение их любому лицу, которое не наделено по закону правом с ними знакомиться и еще не располагает этой информацией. Разглашение может иметь место не только в устной, но и письменной форме (например, опубликование в СМИ).

3. Данный состав относится к категории формально-материальных, т.к. разглашение данных предварительного расследования, причинившее тяжкие последствия (ч. 2 комм. ст.), предполагает наступление вреда. К нему может относиться: бегство подозреваемого, убийство свидетеля или потерпевшего, сокрытие похищенного имущества в крупных размерах и т.п.

5. Преступление окончено в момент сообщения виновным данных предварительного расследования такому лицу (ч. 1) или наступления от разглашения тяжких последствий (ч. 2).

6. Субъект данного преступления специальный. Обязанность не разглашать данные предварительного расследования прямо предусмотрена в УПК для адвоката (ч. 9 ст. 84), потерпевшего (ч. 6 ст. 86), эксперта (ч. 2 ст. 96), специалиста (ч. 2 ст. 98), переводчика (ч. 2 ст. 100), понятого (ч. 2 ст. 102). Кроме того, ч. 8 ст. 49 и ч. 2 ст. 243 УПК предусматривает возможность взять подписку о неразглашении от свидетелей, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей и других лиц, присутствующих при производстве дознания и следственных действий. Представляется возможным взять подписку и от других участников процесса (подозреваемого, обвиняемого, залогодателя, поручителя). Обязательным признаком субъекта является дача им подписки о неразглашении.

7. Субъективная сторона разглашения, на наш взгляд, может состоять в прямом умысле и (или) — в случае, предусмотренном ч. 2 комм. ст. — неосторожности по отношению к последствиям разглашения. Неосторожная форма вины в отношении последствий может иметь форму небрежности, когда виновный не сознавал общественную опасность разглашения (не придавал этому большого значения), не предвидел возможности наступления от разглашения общественно опасных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть. Мыслима и самонадеянность, если субъект сознавал общественную опасность разглашения, предвидел возможность наступления общественно опасных последствий, но легкомысленно рассчитывал их предотвратить (например, заручившись обещанием собеседника не передавать информацию более никому). Тем не менее, в силу указания ч. 1 ст. 29 УК все преступление в этих случаях считается умышленным.

8. Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., относится к категории небольшой тяжести, в ч. 2 комм. ст. — к преступлениям средней тяжести.

Статья 205. Разглашение служебной тайны

(1) Разглашение работником органов прокуратуры, внутренних дел, национальной безопасности либо лицом, производящим дознание, сведений, составляющих служебную тайну, или иных сведений, которые были доверены или стали известны этим лицам по службе или работе в связи с выявлением, пресечением или расследованием преступлений,

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда.

(2) То же деяние, если оно совершено из корыстной или иной личной заинтересованности,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, повлёкшие тяжкие последствия, наказываются лишением свободы на срок от двух до семи лет.

1. Служебную тайну составляют сведения в области производства, управления, науки и техники, разглашение которых может нанести ущерб интересам Туркменистана (ч. 3 ст. 2 Закона Туркменистана "О защите государственных секретов" № 84-1 от 24 ноября 1995 г.).

Эти сведения могут стать достоянием лица, участвующего в производстве расследования, в процессе проведения следственных действий, ознакомления с вещественными доказательствами и документами.

К иным сведениям, которые были доверены или стали известны работником органов прокуратуры, внутренних дел, национальной безопасности либо лицу, производящему дознание, по службе или работе в связи с выявлением или пресечением преступлений могут быть отнесены данные об оперативно-розыскных мероприятиях. Организация и тактика проведения оперативно-розыскных мероприятий составляют государственную тайну (ч. 5 ст. 9 Закона Туркменистана "Об оперативно-розыскной деятельности" № 965-XII от 23 сентября 1994 г.).

Кроме того, иными сведениями в смысле комм. ст. могут считаться данные дознания и предварительного следствия, например, о личности подозреваемого, наличии и содержании полученных доказательств, плане проведения расследования и т.д., которые также не подлежат произвольному разглашению в силу положений ст. 243 УПК.

Таким образом, непосредственными объектами данного преступления служат, а) интересы эффективного осуществления предварительного расследования; б) интересы государственной безопасности Туркменистана, г) интересы государственной службы. Основным из них считается первый объект, поскольку данная статья помещена в главу УК "Преступления против правосудия".

2. Объективная сторона состава преступления, предусмотренного комм. ст., состоит в разглашении работником сведений, составляющих служебную тайну, или иных сведений, которые были доверены или стали известны ему по службе или работе в связи с выявлением, пресечением или расследованием преступлений.

Разглашением государственных секретов, в т.ч. служебной тайны, является сообщение, передача, переписка, публикация, утрата секретных документов или предметов, а также доведение государственных секретов любыми другими способами до лиц, не имеющих право ознакомления с ними (ст. 17 Закона Туркменистана "О защите государственных секретов").

Отнесение сведений к государственным секретам осуществляется руководителями органов государственной власти и управления по согласованию с Комитетом национальной безопасности Туркменистана и в соответствии с перечнем сведений, относящихся к государственным секретам. Перечень должностных лиц, наделенных полномочиями по отнесению сведений к государственным секретам, утверждается Президентом Туркменистана. Указанные лица несут персональную ответственность, за принятие ими решения о целесообразности отнесения конкретных сведений к государственным секретам (ст. 6 . Закона Туркменистана "О защите государственных секретов").

К числу иных сведений, которые стали известны названным в данной статье лицам по службе в связи с выявлением, пресечением или расследованием преступлений, могут относиться и сведения, составляющие государственную тайну (например, при расследовании дел о измене государству, шпионаже, разглашении государственной тайны).

3. Квалифицированными видами состава данного преступления являются: а) совершение данного преступления из корыстной или иной личной заинтересованности (ч. 2); б) тяжкие последствия от разглашения указанных сведений (ч. 3 комм. ст.), как то: крупный экономический, военный, политический вред от разглашения служебной

или государственной тайны, ставшей известной виновному в процессе участия в расследовании уголовного дела; массовые беспорядки; бегство подозреваемого (обвиняемого) в тяжком или особо тяжком преступлении; убийство свидетеля, потерпевшего или лица, оказывавшего содействие в осуществлении оперативно-розыскной деятельности; утрата возможности возврата похищенного в крупном размере имущества и т.п.

4. Совершение данного преступления в случае разглашения государственной тайны, ставшей известной лицу в связи с его допуском к участию в производстве предварительного расследования, не требует дополнительной квалификации по ст. 179 ("Разглашение государственной тайны"), поскольку состав преступления, указанный в ст. 203 УК, имеет по отношению к ней специальный, а значит, и преимущественный характер.

4. Оконченным данное преступление является либо с момента разглашения служебной тайны и иных сведений, указанных в диспозиции данной статьи (ч.ч. 1, 2 комм. ст.), либо наступления тяжких последствий от разглашения (ч. 3 комм. ст.).

5. С субъективной стороны преступления, названные в ч.ч. 1-3 комм. ст., могут быть совершены лишь умышленно. Неосторожная передача сведений другому лицу может образовывать состав другого преступления: утрата документов, содержащих государственную тайну (ст. 180 УК), халатность (ст. 188 УК) и др.

Преступление, указанное в ч. 3 комм. ст., предполагает сочетание умысла и неосторожности (двойная форма вины), предусмотренного ст. 29 УК. При этом разглашение всегда совершается умышленно, а тяжкие последствия могут наступать, на наш взгляд, только по неосторожности. Если же причинение тяжкого вреда является целью виновного, а разглашение соответствующих сведений — лишь средством для этого, то ответственность должна наступать за другое преступление — в зависимости от умысла виновного (например, измену государству — ст. 171 УК, возбуждение социальной, национальной или религиозной вражды — ст. 177 УК).

6. Субъект данного преступления специальный — это сотрудник или работник органов прокуратуры, внутренних дел, национальной безопасности либо лицо, производящее дознание (т.е. дознаватель, иной сотрудник органа дознания, в т.ч. в составе Государственной службы охраны безопасности здорового общества).

Представляется, что закон говорит о том, что сведения стали известны субъекту или по службе, или по работе не случайно, т.к. не все лица, состоящие в органах прокуратуры, внутренних дел, национальной безопасности являются государственными служащими, занимающими должность, указанную в Реестре должностей государственной службы, и могут состоять с ними в обычных трудовых отношениях (лица, работающие в государственных органах и осуществляющие их техническое обслуживание либо выполняющие вспомогательные функции: инженерно-технический персонал, работники канцелярий, секретариатов и т.д.).

7. Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., относится к категории небольшой тяжести, в ч. 2 и ч. 3 — к преступлениям средней тяжести.

Статья 206. Незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту либо подлежащего конфискации

(1) Растрата, отчуждение, сокрытие или незаконная передача имущества, подвергнутого описи или аресту, совершённое лицом, которому это имущество вверено, а равно осуществление служащим кредитной организации банковских операций с денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест,

наказываются штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Сокрытие или присвоение имущества, подлежащего конфискации по приговору суда, а равно иное уклонение от исполнения вступившего в законную силу приговора суда о назначении конфискации имущества,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

Основным непосредственным объектом этого преступления являются интересы правосудия по обеспечению надлежащих условий для исполнения приговора в части имущественных взысканий, как то: конфискация, удовлетворение гражданского иска, заявленного в уголовном деле имущества, взыскание процессуальных издержек с осужденного (ч. 9 ст. 204 УПК).. Дополнительным объектом служат интересы: а) лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений, на имущество которых налагается арест для обеспечения гражданского иска в уголовном процессе или исполнения приговора в части конфискации имущества; б) гражданских истцов в уголовном деле, в пользу которых суд может принять решение о возмещении причиненного им вреда.

Предметом данного преступления является имущество, подвергнутое описи или аресту. Арест накладывается на имущество, принадлежащее подозреваемому, обвиняемому или лицам, несущим материальную ответственность по закону за их действия. Этими лицами могут быть те, кто привлекается в качестве гражданского ответчика (работодатель обвиняемого или подозреваемого, законные представители не полностью дееспособных, владелец источника повышенной опасности - см. комм. к ст. 88 и 193 УПК). По гражданскому иску соучастники преступления несут солидарную ответственность, поэтому в обеспечение иска их имущество может быть арестовано в любых пропорциях, но общая его стоимость не должна превышать грозящего имущественного взыскания. Часть первая статьи 277 УПК допускает арест у иных лиц (не являющихся подозреваемыми, обвиняемыми и гражданскими ответчиками), у которых находится имущество, приобретённое преступным путем.

2. Объективная сторона данного преступления состоит в растрате, отчуждении, сокрытии или незаконной передаче имущества, подвергнутого описи или аресту, а также в осуществлении служащим кредитной организации банковских операций с денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест.

Имущество, на которое наложен арест, может быть изъято либо передано на хранение определенным лицам по усмотрению лица, производившего арест. Имущество, на которое наложен арест, передаётся по усмотрению следователя на хранение жилищно-эксплуатационной организации либо представителю органов местной исполнительной власти, или родственнику владельца этого имущества, или другому лицу, в т.ч. кредитному учреждению. Лицам, которым арестованное имущество передается на хранение, разъясняются их права и обязанности (например, запрет пользования), а также ответственность за сохранность имущества, в том числе уголовная (ст. 206 УК), о чем отбирается подписка (ч.ч. 4-5 ст. 277 УПК)..

В общем виде растрата есть незаконное израсходование чужих денег или иного имущества лицом, владеющим ими на законных основаниях. Применительно к данной статье растрата означает израсходование имущества в своих интересах или интересах третьих лиц тем лицом, которому оно было передано на хранение.

Отчуждение имущества предполагает в данном случае передачу вещей в собственность других лиц. Не является отчуждением передача вещей в пользование (временное или постоянное), однако этот признак улавливается понятием "незаконная передача имущества, подвергнутого описи или аресту", которое также использовано как указание на один из способов совершения данного преступления. Отчуждение имущества производится на основании устных или письменных договоров (соглашений): дарения, купли-продажи, мены и других. Следует, однако, иметь в виду, что отчуждение имущества подвергнутого описи или аресту, не может быть законным. А потому такие сделки изначально являются недействительными.

Под сокрытием следует понимать действия, направленные на утаивание от ареста или описи имущества, которое подлежит описи или аресту для его конфискации, или имущества, которое уже подвергнуто аресту или описи.

3. Кредитное учреждение – это юридическое лицо (банк или небанковское кредитное учреждение), имеющее право на основании лицензии, выданной Центральным банком Туркменистана, осуществлять все или отдельные виды банковских операций, которые предусмотрены законодательством Туркменистана, и основной целью которого является получение прибыли. Понятие банков и иных (небанковских) кредитных организаций перечислены в Законе Туркменистана "О Центральном банке Туркменистана" от 8 октября 1993 года от 8 октября 1993 года №889-XII и Законе Туркменистана "О кредитных учреждениях и банковской деятельности" от 25 марта 2011 года №168-IV. Банковские операции — это финансовые операции, право совершения которых принадлежит исключительно кредитным организациям. К ним, в частности, относятся: привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады; размещение указанных привлеченных средств от своего имени и за свой счет; открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц; осуществление расчетов по поручению физических и юридических лиц, по их банковским счетам; кассовое обслуживание физических и юридических лиц; купля-продажа иностранной валюты в наличной и безналичной формах; привлечение во вклады и размещение драгоценных металлов; выдача банковских гарантий; осуществление переводов денежных средств по поручению физических лиц без открытия банковских счетов (за исключением почтовых переводов).

4. В ч. 2 комм. ст. установлен квалифицирующий признак — сокрытие или присвоение имущества, подлежащего конфискации по приговору суда, а равно иное уклонение от исполнения вступившего в законную силу приговора суда о назначении конфискации имущества. Предмет преступления здесь иной — это имущество, подлежащее конфискации по приговору суда. Присвоением имущества в данном случае является фактическое обращение виновным имущества в свою собственность. Иное уклонение от исполнения приговора в части конфискации имущества суда может заключаться, например, в физическом воспрепятствовании изъятия конфискованного имущества.

5. Описанное в данной статье преступление имеет формально-материальный состав. Что касается растраты, отчуждения, сокрытие или иной незаконной передачи имущества, то с этими признаками преступление имеет материальный состав и является оконченным с момента причинения этими действиями реального имущественного ущерба, т.е. с момента перехода к другому лицу имущества и (или) "права" на него. Если же способом совершения преступления является осуществление служащим кредитной организации банковских операций с денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест, то состав преступления формальный, и данное преступление следует считать окончено с момента совершения соответствующих банковских операций, независимо от наступления или ненаступления в их результате реального ущерба.

6. Субъективная сторона преступления предполагает вину в форме прямого умысла, когда виновный осознает, что растрчивает, отчуждает, скрывает или передает другому лицу имущество, которое подвергнуто описи или на которое наложен арест, что своими действиями может причинить имущественный вред государству, подозреваемому, обвиняемому, гражданскому истцу, и желает этого либо сознает, что совершает с таким имуществом незаконные банковские операции и желает этого.

Мотивы преступления для квалификации в данном случае безразличны. Они могут быть корыстными либо некорыстными (например, желание помочь кому-либо материально).

7. Субъектом преступления могут быть: а) лица, которым вверено на сохранение имущество, подвергнутое аресту или описи: должностное лицо жилищно-эксплуатационной организации либо органов местной исполнительной власти, родственник владельца этого имущества, или другое лицо; б) служащие кредитной организации, осуществляющие банковские операции с денежными средствами, на которые наложен арест.

8. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории деяний небольшой тяжести.

Статья 207. Побег из мест лишения свободы или из-под стражи

(1) Побег из мест лишения свободы или из-под стражи, совершённый лицом, отбывающим наказание или находящимся в предварительном заключении,

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет.

2) То же деяние совершённое:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья;

г) с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до шести лет.

1. Непосредственным объектом данного преступления являются интересы полноты и авторитетности судебной власти, которые особенно сильно страдают при неисполнении приговора ввиду побега осужденного из мест лишения свободы или в случае побега обвиняемого или подозреваемого из-под стражи.

2. Объективная сторона данного преступления заключается в самовольном (т.е. без соответствующего разрешения и законных оснований) оставлении осужденным или заключенным под стражу учреждений и органов уголовно-исполнительной системы (мест лишения свободы) или мест содержания под стражей обвиняемых или подозреваемых в совершении преступлений, в отношении которых осуществляется применение предварительного заключения, т.е. задержание в качестве подозреваемого либо меры пресечения заключение под стражу, или невозвращении в них (например, тех, кому разрешено передвижение без конвоя или сопровождения за пределами исправительного учреждения, если это необходимо по характеру выполняемой ими работы).

Момент заключения под стражу совпадает с объявлением обвиняемому, подозреваемому или осужденному о применении к нему этой меры пресечения.

Местами лишения свободы согласно УК (ст.ст. 53-54) являются исправительные учреждения, тюрьмы, военно-исправительные части. Исправительными учреждениями служат исправительные колонии, воспитательные колонии, тюрьмы, лечебные исправительные учреждения (ст. 44 УИК).

К местам предварительного заключения следует отнести: следственные изоляторы, в отдельных случаях — тюрьмы, изоляторы временного содержания, гауптвахты.

Представляется, что к ним в смысле настоящей статьи, следует отнести также в медицинские учреждения, в которые помещаются лица, заключенные под стражу, в случае назначения экспертизы; пересылочные пункты, транспортные средства, в т.ч. вагоны поезда, «автозаки», для конвоирования или этапирования лиц, осужденных к лишению свободы или в отношении которых в качестве меры пресечения избрано содержание под стражей, а также кабинеты следователя, прокурора, залы суда в период проведения судебного заседания.

Не является побегом самовольное незаконное оставление осужденным помещений штрафных или дисциплинарных изоляторов (ст. 88 УИК), расположенных на территории места лишения свободы, если только это не являлось покушением на побег из места лишения свободы.

3. Следует различать окончание совершения виновным состава преступления и окончание самого преступления.

Окончание побега *составом преступления* совпадает с оставлением виновным места лишения свободы или предварительного заключения и полной утраты охраной или конвоем контроля над заключенным или конвоируемым. Этот момент имеет значение для определения, являлось ли преступление покушением на побег или окончанным (составом).

Вместе с тем надо иметь в виду, что побег — это деящееся преступление, и, значит, оно признается окончанным (как преступление) с момента прекращения совершения деяния либо момента наступления события, препятствующего его продолжению (ч. 2 ст. 15 УК). Прекращение побега имеет место, например, тогда, когда виновный явился с повинной либо в случае изменения уголовного закона, который отменяет уголовную ответственность за инкриминированное лицу деяние или наказание в виде лишения свободы или снижает наказание до фактически отбытого, а также издания акта амнистии или помилования. Событием, препятствующим продолжению совершения этого преступления, является поимка беглеца. Поэтому срок давности привлечения к уголовной ответственности за совершенный побег начинает исчисляться лишь с момента окончания преступления (явки с повинной, поимки виновного и т.д.), но не с момента оставления им территории места лишения свободы или предварительного заключения или утраты конвоем контроля над конвоируемым лицом.

4. С субъективной стороны данное преступление совершается только с прямым умыслом. Мотивы побега для квалификации по данной статье роли не играют.

6. Субъект побега специальный. Им является лицо, осужденное к лишению свободы, либо подозреваемый, обвиняемый, в отношении которого в качестве меры пресечения избрано заключение под стражу.

7. В ч. 2 комм. ст. предусмотрены квалифицирующие признаки данного вида преступления: совершение его повторно; группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; с применением насилия, опасного для жизни или здоровья;

с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия. О понятии повторности см. комм. к ст. 17 настоящего Кодекса; о понятиях группы лиц по предварительному сговору и организованной группы — ст. 34; насилия к ст. 203. Опасным для жизни и здоровья является насилие, если оно повлекло за собой причинение тяжкого, средней тяжести или легкого вреда здоровью потерпевшего.

Если побег был сопряжен с насилием в отношении сотрудников места лишения свободы или предварительного заключения, он подлежит квалификации по совокупности преступления по ст.ст. 207 и 213 ("Дезорганизация нормальной деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества") УК. О понятии применения оружия как способа совершения преступления см. комм. к ст. 58, 231 и др. настоящего Кодекса.

8. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории деяний средней степени тяжести.

Статья 207.1. Злостное уклонение от отбывания наказания в виде возложения обязанности проживания в определённой местности

Злостное уклонение от отбывания наказания в виде возложения обязанности проживания в определённой местности,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до трёх лет.

Примечание

Под злостным уклонением от отбывания наказания в виде возложения обязанности проживания в определённой местности по смыслу настоящей статьи понимается уклонение от отбывания указанного вида наказания,

совершенное лицом, к которому дважды в течение одного года применялись меры административного взыскания за такое же нарушение.

Объект данного преступления — интересы полноты и авторитетности судебной власти.

Согласно ст. 51.1 УК возложение обязанности проживания в определённой местности состоит в удалении осуждённого из места его жительства с обязательным поселением в определённой местности.

Возложение обязанности проживания в определённой местности устанавливается на срок от пяти до пятнадцати лет в качестве основного наказания и на срок от двух до пяти лет в качестве дополнительного наказания.

Возложение обязанности проживания в определённой местности не применяется к лицам, не достигшим к моменту совершения преступления 18-летнего возраста, а также к инвалидам первой и второй групп, лицам, достигшим пенсионного возраста, беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет.

В случае злостного уклонения от отбывания наказания в виде возложения обязанности проживания в определённой местности и выезда в этих целях из обязательного места проживания суд по совместному представлению органа, ведающего исполнением наказания, и органа, осуществляющего контроль за исполнением уголовного наказания, вправе своим определением направить такое лицо для отбывания наказания в виде лишения свободы в исправительную колонию.

С объективной стороны уклонением от отбывания наказания в виде возложения обязанности проживания в определённой местности является оставление виновным территории соответствующего административно-территориального образования, поселение и пребывание в котором определено ему приговором суда.

Согласно примечанию к данной статье, под злостным уклонением от отбывания наказания в виде возложения обязанности проживания в определённой местности по смыслу настоящей статьи понимается уклонение от отбывания указанного вида наказания, совершенное лицом, к которому дважды в течение одного года применялись меры административного взыскания за такое же нарушение.

3. Момент окончания данного длящегося преступления определяется аналогично такому преступлению, как побег (*см. пункт 3 комм. к ст. 207 настоящего Кодекса*).

С субъективной стороны данное преступление совершается только с прямым умыслом. Мотивы уклонения от отбывания данного наказания для квалификации по данной статье значения не имеют.

Субъект уклонения от отбывания данного наказания — специальный. Это лицо, достигшее 18-летнего возраста, осужденное к наказанию в виде возложения обязанности проживания в определённой местности.

Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории деяний средней степени тяжести.

Статья 208. Уклонение от отбывания наказания в виде лишения свободы

Уклонение от отбывания наказания лица, осуждённого к лишению свободы, которому разрешен краткосрочный выезд за пределы мест лишения свободы, наказывается лишением свободы на срок до одного года.

Непосредственный объект данного преступления — интересы правосудия, которые страдают в случае неисполнения назначенного судом наказания в силу уклонения от него осужденного.

Осужденным, отбывающим наказание в виде лишения свободы, могут быть разрешены выезды за пределы исправительных учреждений (ст. 69 УИК).

3. Объективная сторона преступления, предусмотренного комм. ст., заключается в невозвращении в исправительное учреждение (уклонение от отбывания наказания)

лица, осужденного на лишение свободы, которому был разрешен краткосрочный выезд за пределы этого учреждения, по истечении срока выезда.

В отличие от побега, данное при совершении данного преступления законные действия (оставление исправительного учреждения на законных основаниях, с разрешения его администрации) переходят в преступные.

4. Состав данного преступления формальный, и оно окончено *составом* с момента истечения срока, установленного для возвращения в исправительное учреждение. Вместе с тем это преступление относится к *длящимся*, а потому признается оконченным (как преступное деяние) с момента прекращения совершения деяния либо момента наступления события, препятствующего его продолжению (ч. 2 ст. 15 УК), например в момент явки осужденного с повинной либо его задержания.

5. С субъективной стороны данное преступление предполагает его совершение с прямым или косвенным умыслом. На наш взгляд, косвенный умысел здесь возможен, когда лицо сознавало преступный характер своего невозвращения в исправительное учреждение в срок, предвидело возможность неявки, и хотя не желало, но сознательно допускало такую неявку, либо относилось к этому безразлично (например, решило задержаться дома немного дольше, сознательно допуская, что, возможно, это приведет к нежелательному для этого лица опозданию в исправительное учреждение, но заранее мирясь с отрицательными для себя последствиями этого).

Имеется специальная цель — уклонение от отбывания наказания. Поэтому ответственность не наступает, если задержка с возвращением к установленному сроку имеет своей причиной уважительную причину: тяжелую болезнь, стихийное бедствие, техногенную катастрофу, аварию на транспорте и т.д.

6. Субъект данного преступления специальный, им могут быть лишь осужденные к наказанию в виде лишения свободы.

7. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории деяний небольшой степени тяжести.

Статья 209. Неисполнение судебного решения

Неисполнение представителем власти, государственным служащим, а также служащим коммерческой или иной организации вступивших в законную силу приговора, решения, постановления или определения суда, а равно воспрепятствование их исполнению,

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Непосредственный объект данного преступления — интересы правосудия, которые предполагают полновластие суда и авторитет судебных решений, которые страдают в результате неисполнения приговора, решения или иного судебного акта.

2. По смыслу данной статьи речь в ней идет о неисполнении лишь итоговых решений, выносимых судами по уголовным, гражданским, арбитражным и административным делам. Представляется, что неисполнение промежуточных судебных решений (об удовлетворении или неудовлетворении судом ходатайств участников судебного разбирательства, решений суда, о приостановлении производства по делу, оставлении искового заявления без движения, отложении разбирательства дела и т.д.) под ее действие не подпадает.

3. Объективная сторона выражается неисполнении вступивших в законную силу приговора, решения, постановления или определения суда, а равно воспрепятствование их исполнению.

Неисполнение судебных решений — это обычно бездействие должностного лица по их исполнению. Однако оно может совершаться и путем действия, если должностное лицо совершает активные действия по нарушению запретов,

содержащиеся в в судебных решениях. Например, виновный, невзирая на лишение осужденного по приговору суда права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью, принимает его на работу именно на такую должность или для выполнения такой деятельности.

Воспрепятствование исполнению приговора, решения, постановления или определения суда — это только действия, которые имеют целью помешать исполнению судебных решений, например, отказ выдать имущество, подлежащее конфискации по приговору суда.

4. Преступление имеет формальный состав и потому считается оконченным составом с момента неисполнения указанных в законе судебных решений или воспрепятствования их исполнению. Вместе с тем данное преступление относится к длящимся, а потому должно считаться оконченным (как преступное деяние) с момента прекращения совершения деяния либо момента наступления события, препятствующего его продолжению (ч. 2 ст. 15 УК), а именно, исполнения данным или другим, уполномоченным на это лицом, данного судебного решения.

5. Субъективная сторона данного преступления предполагает прямой умысел. Мотивы преступления для квалификации значения не имеют (ложно понятые служебные интересы, личные мотивы и т.п.).

6. Субъект этого преступления специальный — это представитель власти, государственный служащий, а также служащий коммерческой или иной организации.

7. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории деяний небольшой степени тяжести.

Статья 210. Несообщение о преступлении или его укрывательство

(1) Несообщение о достоверно известном готовящемся или совершённом тяжком или особо тяжком преступлении, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до пяти лет.

(2) Заранее не обещанное укрывательство тяжких или особо тяжких преступлений, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до восьми лет.

1. Основным непосредственным объектом данного преступления являются интересы правосудия, которые страдают в случае, если совершившие преступления лица, остаются не привлечёнными к уголовной ответственности по причине невыполнения отдельными гражданами обязанности сообщить о них правоохранительным органам. В качестве дополнительного объекта могут выступать интересы потерпевших от тяжких и особо тяжких преступлений, о которых виновный вовремя не сообщил правоохранительным органам.

2. Объективная сторона состоит: а) в бездействии, выразившемся в несообщении о достоверно известном субъекту готовящемся или совершённом тяжком или особо тяжком преступлении правоохранительному органу, либо должностному лицу государственного органа или органа местного самоуправления, в обязанности которых входит передача этой информации в компетентный правоохранительный орган; б) заранее не обещанное укрывательство тяжких или особо тяжких преступлений, т.е. активные физические действия по сокрытию лица совершившего преступление (предоставление убежища или транспортного средства, изменение внешности, снабжение документами и т.д.), похищенного, орудий совершения или следов преступления либо приобретение (покупка, мена и т.д.) и сбыт таких предметов.

Интеллектуальное укрывательство преступления, выражающееся в даче советов, не охватывается данным составом рассматриваемого преступления.

3. Данное преступление следует отличать от заранее обещанных действий по укрывательству преступлений, которые квалифицируются как пособничество.

4. Данное преступление имеет формальный состав и считается оконченным с момента совершения соответствующих действий.

5. Субъективная сторона преступления отличается прямым умыслом. Мотивы преступления для квалификации значения не имеют.

6. Субъектом данного преступления – это лицо, достигшее возраста 16-летнего возраста.

7. Преступления, предусмотренные комм. ст., относятся к категории деяний средней степени тяжести.

ГЛАВА 25. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОРЯДКА УПРАВЛЕНИЯ

Статья 211. Угроза убийством или применение насилия в отношении работника правоохранительного органа или военнослужащего

(1) Угроза убийством или применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, в отношении работника правоохранительного органа, военнослужащего или их близких в связи с исполнением ими обязанностей по охране правопорядка,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Применение насилия, опасного для жизни или здоровья лиц, указанных в части первой настоящей статьи,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

1. Основным непосредственным объектом данного преступления служат интересы нормального осуществления государственного управления в той их части, в которой служащие, несущие службу по охране правопорядка, не должны испытывать переживания, связанные с опасениями за свою жизнь и жизнь своих близких, а также и подвергаться в связи с этим какому бы то ни было насилию.

2. О понятии угрозы убийством см. комм. к ст. 116 настоящего Кодекса.

3. О понятии насилия см. комм. к ст. 203 настоящего Кодекса.

4. Потерпевшим от данного преступления может быть лишь работник правоохранительного органа (полиции, прокуратуры, органов внутренних дел и т.д.), военнослужащий или их близкие. Под близкими лицами понимаются: родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сёстры, дед, бабушка, внуки и супруги (п. 59 ст. 6 УПК).

5. Необходимым элементом объективной стороны состава данного преступления является причинная связь между угрозой убийством или применения насилия с исполнением потерпевшими (или их близкими) обязанностей по охране правопорядка.

6. Субъектом данного преступления является вменяемое лицо, достигшее возраста 16-летнего возраста.

7. С субъективной стороны данное преступление может совершаться лишь с прямым умыслом.

8. Преступления, предусмотренное комм. ст., относятся к категории деяний средней степени тяжести.

Статья 212. Оскорбление представителя власти

Публичное оскорбление представителя власти при исполнении им своих служебных обязанностей или в связи с их исполнением,

наказывается штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

Примечание

Представителем власти признаётся лицо, представляющее орган государственной власти, постоянно или временно осуществляющее определённые функции и в пределах своей компетенции пользующееся правом совершения действий или отдачи распоряжений, обязательных для большинства или всех граждан или должностных лиц.

1. Основной непосредственный объект данного преступления — интересы государственного управления, состоящие применительно к данному составу преступления в том, чтобы представители власти как публичные агенты государства пользовались авторитетом, который ставится под сомнение в случае их публичного оскорбления. Дополнительным объектом является честь и достоинство лица, являющегося представителем власти.

2. О понятии оскорбления см. *комм. к ст. 133 настоящего Кодекса*.

3. Публичным оскорбление становится, когда оно нанесено в присутствии других лиц: как граждан, так и других должностных лиц или государственных служащих.

Вместе с тем, представляется, что не является публичным оскорбление, нанесенное на служебном мероприятии или во время исполнения служебных обязанностей, если содержание происходящих там действий охватывается понятием служебной тайны либо не подлежит разглашению согласно имеющимся регламентам или инструкциям либо просто в силу установившегося служебного обычая (например, командиром воинского подразделения, устроившим "разнос" своим подчиненным за плохую работу на закрытом совещании; начальником оперативного подразделения органа полиции по отношению к нерадивому сотруднику во время проведения задержания преступника и т.д.). Теоретически в подобных случаях возможно преследование лица, нанесшего оскорбление, в порядке ст. 133 УК.

Публичным является оскорбление, выраженное в средствах массовой информации, а также в произведении живописи, кинематографии и т.п., выставленном для обозрения. К средствам массовой информации относятся периодические печатные издания (газеты, журналы, альманахи и т.п.), радио, телевидение, Интернет и др.

4. Потерпевший в результате данного преступления является специальным субъектом. Согласно примечанию к данной статье — это лицо, представляющее орган государственной власти, постоянно или временно осуществляющее определённые функции и в пределах своей компетенции пользующееся правом совершения действий или отдачи распоряжений, обязательных для большинства или всех граждан или должностных лиц.

5. Факультативным признаком объективной стороны данного преступления является обусловленность публичного оскорбления представителя власти именно исполнением им своих законных обязанностей.

Однако под действие данной статьи подпадает и публичное оскорбление представителя власти, которое нанесено ему не в связи с исполнением им своих официальных функций, а лишь в момент их исполнения ("при исполнении"), но по иным — личным, хулиганским и прочим мотивам. Дело в том, что авторитет государственной власти существенно умаляется и в этом случае.

При этом, по нашему мнению, имеет значение, действительно ли данные обязанности входили в круг полномочий данного должностного лица и правомерно ли они исполнялись. Если должностное лицо явно превысило свои полномочия, то оскорбление в связи с выполнением им таких незаконных действий или при их осуществлении, на наш взгляд, не образует состава данного преступления и может быть квалифицировано лишь как простое оскорбление (ст. 133 УК).

Если же публичное оскорбление нанесено в то время, когда представитель власти не исполнял свои функции, как то: в нерабочее время, либо когда он находился на рабочем месте, но непосредственно не осуществлял конкретных действий, которые составляют сущность его профессиональных функций представителя власти (например, выполнение оперативно-розыскных действий оперативным сотрудником,

следственных действий — следователем и т.д.) и не в связи с ними, то такое оскорбление также подпадает под действие не комм. ст., а ст. 133 УК. Допустим, одно должностное лицо из личных неприязненных отношений публично оскорбляет другое на работе, однако не в момент выполнения последним своих конкретных профессиональных функций.

6. С субъективной стороны данное преступление совершается с прямым умыслом.

7. Субъект данного преступления общий — это вменяемое лицо, достигшее возраста 16-летнего возраста.

8. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории деяний небольшой степени тяжести.

Статья 213. Дезорганизация нормальной деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества

(1) Применение насилия в отношении сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей лицом, отбывающим наказание в виде лишения свободы либо содержащимся под стражей, а равно применение таким лицом насилия в отношении осуждённого с целью воспрепятствовать его исправлению или из мести за исполнение им общественной обязанности, наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

(2) Те же деяния, совершённые повторно, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой либо с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, наказываются лишением свободы на срок от десяти до двадцати лет.

1. Объект данного преступления интересы государственного управления в сфере обеспечения нормальной деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества лиц, осужденных за совершение уголовного преступления к лишению свободы.

2. О понятии насилия см. комм. к ст. 203 настоящего Кодекса.

3. О понятии места лишения свободы или места содержания под стражей см. комм. к ст. 207 настоящего Кодекса.

4. Объективная сторона данного преступления складывается из двух видов противоположных действий: а) применение насилия в отношении сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей; б) применение насилия сотрудником места лишения свободы или места содержания под стражей в отношении осуждённого.

5. Квалифицирующим признаком состава преступления являются: повторность (см. о ней комм. к ст. 17 настоящего Кодекса) либо совершение деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. о них комм. к ст. 34 настоящего Кодекса), либо с применением насилия, опасного для жизни или здоровья (см. о ней комм. к ст.ст. 190, 203 настоящего Кодекса).

6. Преступление считается оконченным в момент совершения виновным акта насилия.

7. С субъективной стороны данное преступление совершается с прямым умыслом.

8. Субъекты данного преступления специальные. Это либо: (а) сотрудники мест лишения свободы или места содержания под стражей (независимо от того, являются ли они должностными лицами, государственными служащими или работниками по трудовому соглашению); либо (б) лица, отбывающие наказание в виде лишения свободы либо содержащиеся под стражей (в качестве подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений).

9. Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст. относится к деяниям средней степени тяжести, ч. 2 — к особо тяжким.

Статья 214. Незаконное пересечение Государственной границы Туркменистана

(1) Пересечение охраняемой Государственной границы Туркменистана без установленных документов и надлежащего разрешения,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до пяти лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(2) Незаконное пересечение охраняемой Государственной границы Туркменистана, совершённое повторно либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой с применением насилия или угрозой его применения,

наказывается лишением свободы на срок до десяти лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

Примечание

Действие настоящей статьи не распространяется на случаи прибытия в Туркменистан с нарушением правил пересечения Государственной границы Туркменистана иностранных граждан и лиц без гражданства для использования права политического убежища в соответствии с Конституцией Туркменистана, если в действиях этих лиц не содержится иного состава преступления.

1. Объект данного преступления — интересы государственного управления в сфере обеспечения соблюдения всеми лицами законодательства по пограничным вопросам.

2. Объективная сторона преступления выражается в пересечении Государственной границы Туркменистана без установленных документов и надлежащего разрешения. То есть данная статья распространяется только на нарушения, связанные с отсутствием в виновного при пересечении государственной границы Туркменистана установленных документов и надлежащего разрешения.

При определении правомерности или неправомерности пересечения государственной границы Туркменистана следует учитывать положения Закона Туркменистана "О Государственной границе Туркменистана" от 1 октября 1993 г. № 876-ХП. Согласно ему все лица, пересекшие государственную границу либо следующие за границу, обязаны, в частности, в пунктах пропуска через Государственную границу предъявить представителям органов пограничного контроля действительные документы на право въезда в Туркменистан, выезда за границу или транзитного проезда по территории Туркменистана.

2.1. Граждане, имеющие только гражданство Туркменистана, пересекают государственную границу в соответствии с нормативными правовыми актами Туркменистана, предусматривающими, что при выезде из Туркменистана для пересечения государственной границы Туркменистана необходимо: а) наличие в паспорте гражданина Туркменистана визы на выезд из Туркменистана; б) въездной визы иностранного государства, в которое непосредственно выезжает гражданин, если иной порядок не установлен законодательством и международными договорами Туркменистана (статья 3 Закона Туркменистана «О порядке выезда из Туркменистана и въезда в Туркменистан граждан Туркменистана»).

Согласно статье 7 Конституции Туркменистана за гражданином Туркменистана не признается гражданство другого государства. Вместе с тем, в соответствии с общепризнанными нормами международного права граждане Туркменистана, получившие паспорта Российской Федерации до 22 июня 2003 г. (т.е. до наступления срока, установленного в Указе Президента Туркменистана от 22 апреля 2003 года) могут при пересечении государственной границы Туркменистана использовать паспорта Туркменистана и Российской Федерации.

2.2. В комм. ст. говорится об уголовной ответственности за незаконное пересечение границы не только при отсутствии установленных документов, но и надлежащего разрешения. В частности, имеются в виду необходимые разрешения, которые гражданин Туркменистана обязаны получить до оформления выездной визы.

Так, граждане Туркменистана, не достигшие 18 лет, могут выезжать из Туркменистана по нотариально удостоверенному ходатайству своих законных представителей. При отсутствии согласия одного из родителей выезд несовершеннолетнего может быть разрешен на основании решения суда.

Выезд из Туркменистана на постоянное жительство детей в возрасте от 14 до 18 лет может быть осуществлен только при наличии их согласия, выраженного в письменном виде и нотариально удостоверенного.

Граждане Туркменистана, признанные судом недееспособными, могут выезжать из Туркменистана по нотариально удостоверенному ходатайству своих законных представителей или на основании решения суда.

Для осуществления трудовой деятельности в Туркменистане иностранные граждане, лица без гражданства должны иметь разрешение на осуществление трудовой деятельности в Туркменистане.

Военнослужащие сверхсрочной службы, прапорщики, мичманы и лица офицерского состава выезжают из Туркменистана по частным делам при наличии разрешения командования, оформленного в порядке, установленном актами законодательства Туркменистана (ст.ст. 6, 10-11 названного Закона).

Однако положение комм. ст. о том, что пересечение государственной границы образует состав преступления, если оно предпринято без названных разрешений, не следует, на наш взгляд, понимать буквально, т.е. в том смысле, что якобы является преступлением совершение этого деяния хотя и при наличии выездной визы в паспорте, но без надлежащего разрешения. В реальности случай, когда подлинная выездная виза имеется, но отсутствуют указанные разрешения, практически не возможен. Дело в том, что без предварительного получения названных разрешений гражданин Туркменистана не может получить и выездную визу. Поэтому основания для уголовной ответственности могут возникнуть только тогда, когда лицо пытается пересечь границу одновременно и без визы, и без таких разрешений — конечно, лишь в случае, если они для этого гражданина требуются по закону. Если же таких разрешений для получения визы для данного лица не нужно, ответственность наступает при пересечении границы и при отсутствии одной только выездной визы в загранпаспорте или вообще без такого паспорта.

Самостоятельное значение это основание может иметь лишь в случаях, когда под надлежащим разрешением понимается предусмотренное законом или иным нормативным актом обязательное разрешение компетентных государственных органов на пересечение государственной границы Туркменистана в упрощенном порядке для решения служебных задач, например, военнослужащими пограничных войск, в частности, при выполнении обязательств, вытекающих из международных договоров Туркменистана по вопросам режима государственной границы Туркменистана; при преследовании и задержании пограничными войсками за пределами территориальных вод Туркменистана судна, нарушившего правила плавания (пребывания) в водах Туркменистана (Закон Туркменистана "О пограничных войсках Туркменистана" от 10 декабря 1998 г. № 330-I).

2.3. Что касается иностранных граждан и лиц без гражданства, то они могут въезжать и пребывать на территории Туркменистана при наличии у них соответствующих виз (статья 7 Закона Туркменистана "О миграции" от 31 марта 2012 г.). При этом Иностранные граждане въезжают в Туркменистан и выезжают из Туркменистана через посты миграционного контроля на государственной границе Туркменистана, открытые для международного сообщения, по действительным заграничным паспортам, а лица без гражданства — по действительным документам, выданным компетентными органами страны их постоянного жительства и удостоверяющим их личность, при наличии соответствующих виз.

Визы для въезда в Туркменистан оформляются в соответствии с Постановлением Президента Туркменистана от 21 февраля 2003 года № 6134 "О порядке оформления визовых документов при въезде, выезде и пребывании в Туркменистане".

Въезд в Туркменистан и пребывание на его территории иностранных граждан, лиц без гражданства, прибывающих в Туркменистан на временное или постоянное место жительства, осуществляются на основании *вида на жительство*, выданного в порядке, установленном законодательством Туркменистана.

3. Данная статья не распространяется на иные случаи незаконного пересечения государственной границы, в т.ч. вне установленных пунктов пропуска, или на случаи нарушения маршрута и порядка следования от государственной границы до пунктов пропуска и в обратном направлении и т.д. Все эти иные нарушения подпадают под действие административного законодательства, а именно ст. 195.1 КоАП Туркменской ССР ("Нарушение порядка пересечения государственной границы и правил, установленных для обеспечения режима границы в полосе пограничного контроля, в пограничной зоне и в пунктах пропуска через государственную границу"). Однако если при этом у лица не было и перечисленных выше документов, то и при пересечении границы в неустановленном месте, тайно и т.д., оно все равно должно нести не только административную ответственность согласно КоАП, но и уголовную ответственность на основании комм. ст. УК.

4. Квалифицирующим признаком состава преступления являются: повторность (см. о ней комм. к ст. 17 настоящего Кодекса) либо совершение деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. о них комм. к ст. 34 настоящего Кодекса), либо с применением насилия или угрозы его применения (см. о ней комм. к ст.ст. 190, 203 настоящего Кодекса).

5. Туркменистан в соответствии с общепризнанными нормами международного права в установленном законом порядке предоставляет убежище иностранным гражданам и лицам без гражданства (ч. 2 ст. 8 Конституции Туркменистана). Согласно примечанию к данной статье, ее действие не распространяется на случаи прибытия в Туркменистан с нарушением правил пересечения государственной границы Туркменистана иностранных граждан и лиц без гражданства для использования права политического убежища в соответствии с Конституцией Туркменистана, если в действиях этих лиц не содержится иного состава преступления.

6. Преступление обладает формальным составом и окончено в момент пересечения линии государственной границы без установленных документов (визы в паспорте, вида на жительство) и надлежащего разрешения.

При этом спорным является вопрос, что следует считать моментом пересечения государственной границы: уже состоявшийся ее переход, т.е. физическое пересечение виновным линии государственной границы, либо предпринятую им попытку перехода, находясь непосредственно перед линией границы? Представляется, что физический переход возможен только в случаях, предусмотренных ч. 2 комм. ст., и только в результате применения насилия или угрозы его применения. В смысле ч. 1 комм. ст. (т.е. без применения насилия или угрозы его применения) физический переход государственной границы вообще без каких-либо документов в установленных пунктах пропуска практически невозможен,⁷⁷ поэтому в таких случаях под окончанным пересечением границы следует, на наш взгляд, понимать непосредственную попытку виновного, находящегося непосредственно перед лицом сотрудников пограничного контроля и линией границы, перейти эту линию, предъявив ненадлежащие документы либо не предъявив вообще никаких документов, хотя и без использования насилия. В

⁷⁷ Можно вообразить себе лишь применение психического принуждения (по определению не являющегося насилием), например в виде гипноза, с помощью которого злоумышленник минует сотрудников пограничной охраны и проходит пункт пропуска через границу. Однако подобная возможность относится, скорее, к области фантастики.

противном случае пересечение границы, предусмотренное ч. 1 комм. ст., никогда не смогло бы стать оконченным преступлением и всегда оставалось покушением.

По нашему мнению, покушение на пересечение государственной границы возможно лишь тогда, когда виновный, находясь в пограничной зоне либо в полосе пограничного контроля, только еще направляется к линии государственной границы (пропускному пункту) с целью ее дальнейшего незаконного пересечения без установленных документов.

7. Субъективная сторона преступления отличается прямым умыслом. Виновный сознает, что незаконно пересекает государственную границу Туркменистана, и желает этого. Представляется, что при этом необходимо установить, что лицо действительно осознавало противоправность своих действий, т.е. понимало, что в отсутствие у него необходимых документов (например, соответствующего разрешения на выезд или визы и паспорта) пересечение государственной границы образует состав преступления, и по обстоятельствам дела не должно было или не могло это предвидеть (ч. 1 ст. 30 УК), например в силу своей неграмотности, недостаточного умственного развития и т.д.

8. Субъект преступления общий — вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

9. Преступления, предусмотренное комм. ст., относятся к категории деяний средней степени тяжести.

Статья 215. Противоправное изменение Государственной границы Туркменистана

(1) Изъятие, перемещение или уничтожение пограничных знаков в целях противоправного изменения Государственной границы Туркменистана, наказываются исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, совершённые повторно или повлёкшие тяжкие последствия, наказываются лишением свободы на срок до четырёх лет.

1. Объектом этого преступления, независимо от направленности умысла виновного, являются, на наш взгляд, интересы государственной безопасности и суверенитета Туркменистана, а не интересы соблюдения порядка государственного управления, которые в данном случае могут быть дополнительным объектом. В этой связи данную статью было бы целесообразно перенести в гл. 22 УК ("Преступления против государства").

2. Объективная сторона преступления состоит в изъятии, перемещении или уничтожении пограничных знаков, которыми на местности обозначается Государственная граница Туркменистана. Форма, размеры пограничных знаков, порядок их установки и содержания определяются международными договорами, заключёнными или признанными Туркменистаном (ст. 5 Закона Туркменистана "О Государственной границе Туркменистана" от 1 октября 1993 г. № 876-ХП).

Под изъятием пограничного знака понимается его перемещение в неизвестном направлении с той точки, на которой он был установлен на местности для обозначения государственной границы. "Перемещение" в данном случае — это перенесение и установка пограничного знака в другое место (например, вглубь территории Туркменистана). Уничтожение — это полное разрушение пограничного знака, при котором он становится не пригодным для использования по назначению.

3. Квалифицирующими признаками состава являются совершение данного преступления повторно (см. о повторности комм. к ст. 17 настоящего Кодекса) или если оно повлекло тяжкие последствия (например, вооружённый конфликт и гибель или ранение людей).

4. Оконченным данное преступление является с момента изъятия, перемещения или уничтожения пограничного знака (ч. 1) или повторного совершения названных в ч. 1 комм. ст. действий и наступления последствий либо в момент наступления тяжких последствий (ч. 2).

5. Данное преступление может быть совершено лишь с прямым умыслом, т.к. необходима специальная цель — противоправное изменение государственной границы Туркменистана. По отношению к наступлению тяжких последствий вина может быть и неосторожной, однако, в силу прямого указания ч. 1 ст. 29 УК все преступление считается совершенным умышленно.

6. Данное преступление относится к категории деяний небольшой тяжести (ч. 1) или средней тяжести (ч. 2), что на наш взгляд, не вполне отвечает серьезности объекта посягательства.

Статья 216. Незаконные действия по отношению к официальным документам или государственным наградам

Покупка, продажа, обмен или иная возмездная передача официальных документов, предоставляющих права или освобождающих от обязанностей, а также государственных наград Туркменистана, СССР или Туркменской ССР, наказываются штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Непосредственным объектом преступного посягательства являются в данном случае интересы порядка государственного управления в той их части, в которой оборот официальных документов должен соответствовать истинному положению дел, а сами эти документы служить средством обоснованного и справедливого регулирования правового положения физических и юридических лиц.

2. Объективная сторона преступления заключается в незаконных действиях, таких как покупка, продажа, обмен или иная возмездная передача официальных документов, предоставляющих права или освобождающих от обязанностей, а также государственных наград Туркменистана, СССР или Туркменской ССР. То есть это совершение незаконных возмездных сделок в отношении официальных документов.

Официальные документы в широком смысле слова — это документы, созданные юридическими или физическими лицами, оформленные и удостоверенные в установленном порядке. Однако, учитывая родовый объект данного преступления — интересы порядка государственного управления (гл. 25 расположена в разделе IX УК "Преступления против государства") — официальными документами в смысле настоящей статьи следует считать лишь документы, выпущенные государственными органами и организациями, которые предоставляют определенные права или освобождают от тех или иных обязанностей физических или юридических лиц.

3. Под иной возмездной передачей понимается передача документов по какой-либо иной возмездной сделке, кроме тех, которые уже указаны в диспозиции данной статьи. Возмездной считается сделка, в которой обязанности одной стороны совершить определенные действия корреспондирует встречная обязанность другой стороны по предоставлению материальных или иных благ. Возмездность в сделке может находить выражение в передаче денег, вещей, оказании встречных услуг, выполнении работ и т.д. Возмездными могут быть лишь двусторонние и многосторонние сделки. Односторонние сделки всегда безвозмездны. Всегда безвозмездна сделка дарения, которая, таким образом не подпадает под действие данной статьи.

4. По смыслу данной статьи, благодаря употреблению в ней словесного оборота "иная возмездная передача", можно заключить, что оконченным преступлением считается лишь передача указанных документов, а не достижение соглашения о такой передаче в будущем, что можно было бы считать приготовлением к совершению данного преступления, если бы оно относилось к категории деяний средней тяжести и

т.д. Однако оно относится к категории небольшой тяжести, что в силу положения ч. 2 ст. 13 УК исключает квалификацию одного лишь соглашения о передаче документов как преступления.

При этом следует иметь в виду, что купля-продажа и мена (обмен) являются *консенсуальными* сделками (от лат. consensus – соглашение), т.е. такими, которые считаются совершенными и порождают права и обязанности уже в момент достижения участвующими в них сторонами соответствующего соглашения. Последующая передача вещи или совершение иных действий осуществляется уже с целью их исполнения. Например, договор купли-продажи считается совершенным в момент достижения соглашения между продавцом и покупателем — передача же вещи, уплата денег и т.д. осуществляются уже в порядке исполнения совершенной сделки. Консенсуальными также являются многие сделки по выполнению работ и оказанию услуг.

Таким образом, преступным может считаться только исполнение в отношении указанных документов сделок купли-продажи, мены и др. консенсуальных сделок, включая физическую передачу документов, денег и т.д., но не само их заключение в виде достижения договоренности (соглашения).

5. Исходя из смысла данной статьи и ее названия, речь в ней идет лишь о незаконных сделках по передаче официальных документов, т.е. сделках, позволяющих воспользоваться определенными правами и освободить от обязанностей лиц, которые не имеют на это права и на которых данные документы не были рассчитаны. Такие сделки как противоречащие основам правопорядка являются юридически ничтожными с момента своего совершения, но, тем не менее, закон именует их сделками, видимо, руководствуясь представлением, что сделку в данном случае определяют, прежде всего, воля и волеизъявление ее участников (т.н. концепция "частной воли" в сделках). Это. Собственно, и позволяет именовать в данной статье УК соответствующие действия покупкой и продажей и т.д.

6. Данное преступление может быть совершено лишь с прямым умыслом. Из диспозиции статьи прослеживается и специальная цель — получение лицом "права" или избавление его от обязанностей с помощью приобретенного документа.

7. Субъект преступления общий — лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории деяний небольшой степени тяжести.

Статья 217. Похищение или повреждение документов, штампов, печатей или бланков

(1) Похищение, уничтожение, повреждение или сокрытие официальных документов, штампов, печатей или бланков, совершённые из корыстной или иной личной заинтересованности,

наказываются штрафом в размере от пятнадцати до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года.

(2) Те же деяния, совершённые в отношении документов, штампов, печатей, бланков особой важности либо повлёкшие тяжкие последствия, наказываются лишением свободы на срок до двух лет.

(3) Похищение у гражданина паспорта или другого важного личного документа,

наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года.

1. Непосредственным объектом этого преступления являются интересы обеспечения порядка государственного управления в той его части, в которой выпущенные государством официальные документы, печати, бланки как инструмент

государственного управления должны беспрепятственно находиться в обороте и не изыматься из него произвольно, в нарушение закона.

2. Объективная сторона преступления состоит в похищении, уничтожении, повреждении или сокрытии официальных документов, штампов, печатей или бланков.

О понятии официальных документов см. *комм. к ст. 216 настоящего Кодекса*.

Представляется, однако, что в отличие от ст. 216 УК, в смысле комм. ст., официальные документы – не только те, которые наделяют правами или избавляют от обязанностей, но и любые официальные документы, исходящие из государственных органов и организаций, похищение, сокрытие, уничтожение или повреждение которых может быть выгодно виновному.

3. Похищение отличается от сокрытия тем, что при сокрытии виновный не ставит себе целью обратить документ в свою собственность и владеть им. Сокрытие в данном случае есть изъятие документа из места его обычного хранения и помещение в иное место, где его не могут обнаружить другие, нежелательные для виновного лица. Похищенный документ, впрочем, может быть затем и спрятан ("сокрыт") виновным.

4. Печати в основном имеют удостоверительную функцию, подтверждая права и обязанности субъектов, названных в соответствующем документе. Удостоверительная функция – это главная функция, которую несут печати. Вместе с тем они являются и средством защиты документа, используя, например - микротекст, сложный рисунок, специальные метки и т.д.

Штамп — это особого рода печати, которые заменяют многократно используемую рукописную запись в однотипных ситуациях. Главное отличие штампов от печатей – это то, что штампы имеют менее важный статус. Важные документы или договора скрепляют печатями, а не штампами. Используются внутри фирмы или предприятия и выполняют, как правило, маркировочную роль. Например, штампы ОТК (отдел технического контроля). Так же используются для идентификация того или иного отдела, человека, - "Контролер №", "Бухгалтер А.Дурдылыев", "Бухгалтерия" и т.д. Для их различения факультативное имеет значение и форма. Форма печатей круглая, реже овальная. Форма штампов, как правило, прямоугольная, квадратная, треугольная и т.д. То есть штампы, всегда имеют углы.

Бланком документа называют лист бумаги с воспроизведенными на нем реквизитами. Есть два вида бланков: для писем и общий. Первый вид бланков используется при изготовлении любых документов кроме писем. Такой бланк включает наименование организации, к которому добавляется герб, эмблема, наименование вышестоящих организаций. Особое выделение письма как вида документа и разработка специального бланка для писем связано со спецификой письма предназначенного для отправки в другие организации. Различают также бланки обычные и строгой отчетности. Опасность похищения бланка состоит в возможности произвольного заполнения его похитителем или иным лицом с внесением в него заведомо ложных сведений либо подлинных сведений, касающихся заинтересованного лица, которые в сочетании с бланком могут при дальнейшем использовании ввести в заблуждение других лиц относительно прав и обязанностей виновного или тех, в чьих интересах бланк был похищен (например, относительно "права" не служить в армии). В таких случаях можно говорить о создании подложного документа и его использовании. При этом квалификация может осуществляться по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 217 и 218 УК.

5. К документам, печатям и бланкам особой важности следует отнести те, использование которых виновным может нанести наиболее тяжкий вред общественным отношениям и потерпевшему, например: удостоверения личности, в т.ч. служебное удостоверение сотрудника правоохранительного органа, пропуск на территорию режимного объекта, финансовые документы, постановление о производстве обыска или ареста и т.д.

6. Похищение паспорта выделено в самостоятельную разновидность данного преступления, которая не отличается, судя по ее санкции (максимальное наказание — до 1 года лишения свободы), особой общественной опасностью (ч. 3 комм. ст.). При

этом паспорт назван в этой части не официальным, а личным документом, что вносит в данную статью существенный элемент правовой неопределенности, т.к. паспорт — в первую очередь, официальный документ, удостоверяющий личность и только в этом смысле "личный". В то же время в ч. 1 и ч. 2 данной статьи упоминаются или подразумеваются "официальные" документы, что дает возможность утверждать, что "официальные" и "личные" документы — это не одно и то же. Поэтому разделение в данной статье документов на "официальные" и "личные" юридически не вполне корректно, тем более, что санкции и виды наказаний по ч. 1 и ч. 3 данной статьи почти одинаковы. Ввиду такой неопределенности неясно, к какой части данной статьи можно отнести, например, служебное удостоверение, служебный паспорт, дипломатический паспорт, военный билет — к "официальным" или "иным личным" документам.

Представляется, что выделение паспорта в отдельную часть данной статьи неоправданно. Паспорт гражданина Туркменистана — это основной документ, подтверждающий гражданство Туркменистана и удостоверяющий личность гражданина Туркменистана. Паспорт обязаны иметь все граждане Туркменистана, достигшие 16-летнего возраста и проживающие на территории Туркменистана. В случае приема в гражданство Туркменистана или восстановления в нем паспорта выдаются на основании Указа Президента Туркменистана. Поэтому его, скорее, следовало включить в число документов особой важности (ч. 2 данной статьи), учитывая, что при похищении паспорта у виновного всегда имеется некая личная цель (корыстная, цель легализоваться и т.д.).

6. Данное преступление может быть совершено лишь с прямым умыслом. В случае совершения преступлений, названных в ч.ч. 1 и 2 комм. ст. должна быть установлена и специальная цель — корыстная или иная личная заинтересованность.

7. Субъект преступления общий — лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории деяний небольшой степени тяжести.

Статья 218. Подделка, изготовление, сбыт поддельных документов, штампов, печатей, бланков или использование подложного документа

(1) Подделка удостоверения или иного официального документа, предоставляющего права или освобождающего от обязанностей, в целях его использования либо сбыт такого документа, а равно изготовление в тех же целях или сбыт поддельных штампов, печатей, бланков, наказываются исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, совершённые повторно, наказываются лишением свободы на срок до четырёх лет.

(3) Использование заведомо подложного документа, наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года или лишением свободы на срок до одного года.

1. Непосредственным объектом преступного посягательства являются в смысле данной статьи интересы порядка государственного управления в той их части, в которой официальные документы должны содержать лишь объективную (правдивую) информацию, а сами эти документы служить средством обоснованного и справедливого регулирования правового положения физических и юридических лиц.

2. Объективная сторона преступления заключается в подделке официальных документов.

О понятии официальных документов см. комм. к ст. 216 настоящего Кодекса.

Существует два вида подделки (подлога) документов, которые могут сочетаться между собой: материальный и интеллектуальный. Материальный подлог (подделка) — это изменение как содержания, так и формы подлинного документа, например, путем

подчистки, дописки, исправления, замены или травления текста, вклеивания, подделки оттиска печати и т.д. Интеллектуальный подлог есть изготовление или изменение документа, подлинного по форме, но содержащего ложные данные (например, вписание в подлинный бланк наградного документа данных о лице, которое не было награждено).

1. О понятии штампов, печатей, бланков см. комм. к ст. 217 настоящего Кодекса. Под сбытом понимается продажа, реализация готовой продукции на рынок, потребителю. Следовательно, сбыт указанных предметов есть их продажа, мена и прочие сделки по возмездному отчуждению. При этом представляется, что в смысле данной статьи понятие "сбыт" предполагает не только наличие договоренности о передаче печатей, штампов, бланков, но и их физическую передачу другим лицам.

О моменте окончания преступлений, включающих такой признак как передача имущества по консенсуальным сделкам см. комм. к ст. 216 настоящего Кодекса.

2. О понятии повторности (ч. 2 комм. ст.) см. комм. к ст. 17 настоящего Кодекса.

3. Под использованием заведомо подложного официального документа следует понимать его предъявление гражданам или должностным лицам с целью реализации предоставляемых этим документом прав или освобождения от обязанностей. Подложный документ — синоним поддельного документа.

4. Данный состав преступления относится к формальным, т.е. не требующим установления конкретного вреда, причиненного данным преступлением. Поэтому момент окончания преступления, предусмотренного ч. 1 и ч. 2 комм. ст., совпадает с совершением подделки официального документа (т.е. внесением в него каких-либо существенных изменений или ложных сведений) либо с изготовлением в качестве готовой продукции или сбытом (в данном случае включающим и физическую передачу предметов) поддельных штампов, печатей, бланков.

7. Данное преступление может быть совершено лишь с прямым умыслом. Необходимо установление и специальной цели — получение лицом "права" или освобождение его от обязанностей с помощью поддельного документа.

7. Субъект преступления общий — лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. Преступление, предусмотренное ч.ч. 1 и 3 комм. ст., относится к категории деяний небольшой степени тяжести, ч. 2 — средней степени тяжести.

Статья 219. Уклонение от призыва на военную службу

(1) Уклонение от призыва на военную службу при отсутствии законных оснований для освобождения от этой службы,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) То же деяние, совершённое посредством причинения себе телесного повреждения или путём симуляции болезни, посредством подлога документов или иным обманным путём,

наказывается лишением свободы на срок от одного года до четырёх лет.

(3) Уклонение от призыва на военную службу по мобилизации или в военное время,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до десяти лет.

1. Непосредственным объектом преступления, предусмотренного данной статьей, являются интересы государственного управления в сфере обеспечения надлежащего комплектования Вооруженных Сил Туркменистана. Гражданин Туркменистана в соответствии с Конституцией Туркменистана обязан защищать Отечество — Туркменистан, его суверенитет, независимость, территориальную целостность, конституционный строй. Военная служба — это особый вид государственной службы военнослужащих в Вооруженных Силах Туркменистана, других войсках и военных органах.

Вооруженные Силы Туркменистана состоят из органов военного управления, войсковых частей, соединений, военных органов и предприятий и военных учебных заведений. Другие войска — пограничные войска Государственной пограничной службы Туркменистана, внутренние войска Министерства внутренних дел Туркменистана, а также специальные воинские формирования, создаваемые в соответствии с законодательством Туркменистана. Военные органы — Служба безопасности Президента Туркменистана, органы Министерства национальной безопасности Туркменистана, Государственной миграционной службы Туркменистана, Государственной таможенной службы Туркменистана, Государственной службы Туркменистана по защите безопасности здорового общества.

2. Объективная сторона преступления состоит в уклонении от призыва на военную службу при отсутствии законных оснований для освобождения от нее.

Под уклонением понимается, во-первых, неявка по повестке военного комиссариата о призыве на военную службу без уважительных причин в определенный в повестке срок к месту сбора для отправки в воинскую часть (ч. 1 комм. ст.). К числу уважительных причин неявки могут быть отнесены: болезнь призывника, смерть проживавшего вместе с ним близкого родственника при отсутствии других дееспособных лиц, способных позаботиться об организации похорон и оставшихся членах семьи, обстоятельства непреодолимой силы (например, стихийные бедствия), препятствовавшие своевременной явке. Во-вторых (ч. 2), уклонением от призыва считается обман: представление подложных документов (например, медицинских либо о составе семьи или о наличии научного звания и др.) с целью незаконного освобождения от призыва либо причинение лицом вреда своему здоровью (телесных повреждений — членовредительства, искусственное вызывание у себя заболеваний), препятствующих возможности явки и (или) прохождения им военной службы и т.д.

Освобождению от призыва на военную службу подлежат следующие граждане:

1) признанные в установленном порядке не годными к военной службе по состоянию здоровья;

2) прошедшие военную службу;

3) прошедшие военную или другой вид службы в вооруженных силах другого государства;

4) дважды судимые за совершение преступления небольшой тяжести или судимые за совершение преступления средней тяжести, тяжкого либо особо тяжкого преступления;

5) граждане с научным званием, утвержденным в порядке, установленном законодательством Туркменистана;

6) сыновья (родные братья) погибшего в связи с выполнением обязанностей военной службы в период военной службы или военных сборов;

7) сыновья (родные братья) погибшего в течение одного года со дня освобождения от военной службы (после окончания военных сборов) от болезни, полученной в результате ранения, получения телесной травмы и контузии, ставшего инвалидом в связи с прохождением военной службы в период военной службы или военных сборов (ст. 18 Закона Туркменистана от 25 сентября 2010 года №134-IV "О воинской обязанности и военной службе").

3. Квалифицирующими признаками состава преступления являются:

а) посредством причинения себе телесного повреждения или путём симуляции болезни, а также посредством подлога документов или иным обманным путём (ч. 2);

б) уклонение от призыва на военную службу по мобилизации или в военное время (ч. 3).

О понятии телесных повреждений см. комм. к ст.ст. 107, 108, 111 настоящего Кодекса.

О понятии подлога документов см. комм. к ст. 218 настоящего Кодекса.

Иным обманным путем уклонения от призыва на военную службу может являться сообщение (например, по телефону) ложных сведений о своем местопребывании за границей, в экспедиции;

Симуляции болезни — это притворная болезнь. При симуляции здоровый субъект лишь изображает болезнь, иногда применяя для этого средства, которые — в отличие от членовредительства и провоцирования возникновения у себя какого-либо действительного заболевания — не причиняют вреда здоровью (например, добавление крови в мочу, искусственное повышение температуры тела, раздражение кожи и т.д.).

Мобилизация есть комплекс общегосударственных мероприятий, связанных с переводом государственных органов, предприятий, учреждений, организаций, Вооруженных Сил и других войск, населения, территории и экономики Туркменистана на режим военного положения (всеобщая мобилизация) или какой-либо их части (частичная мобилизация). Объявление мобилизации производится распоряжением главы государства — Президента Туркменистана. Призыв граждан на военную службу по мобилизации и в военное время проводится на основании указа Президента Туркменистана. (ст.ст. 1, 5, 18 Закона Туркменистана "О мобилизационной подготовке и мобилизации в Туркменистане").

4. Состав данного преступления формальный, и потому оно считается оконченным составом с момента совершения действий по уклонению от призыва, а именно: а) когда истек срок явки, указанный в повестке, а лицо не явилось по призыву; б) с момента представления им подложных документов в призывную комиссию, в военный комиссариат или с момента причинения себе увечий и т.д. Вместе с тем, будучи длящимся, это преступление продолжается до явки уклоняющегося к месту призыва (сбора) либо до его задержания.

5. Данное преступление совершается лишь с прямым умыслом. Мотивом совершения преступления может быть страх, эгоизм, отсутствие патриотизма, религиозные убеждения. Для квалификации по данной статье они значения не имеют.

6. Субъект преступления специальный — это вменяемое лицо, достигшее 18-летнего возраста, но не более 27 лет, и подлежащее призыву на военную службу. Согласно Закону Туркменистана от 25 сентября 2010 года №134-IV "О воинской обязанности и военной службе" гражданин мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, не имеющий право на освобождение или отсрочку от призыва на военную службу, подлежит призыву на военную службу. Решение о призыве гражданина на военную службу может быть принято лишь по достижении им возраста 18 лет.

Важно подчеркнуть, что такое лицо еще не является военнослужащим. В противном случае оно несло бы ответственность по ст. 344 УК об уклонении военнослужащего от исполнения обязанностей военной службы путём симуляции болезни или причинения себе какого-либо повреждения (членовредительство) или подлога документов, или иного обмана, а равно отказ от исполнения обязанностей военной службы.

7. Преступление, предусмотренное ч. 1 комм. ст., относится к категории деяний небольшой степени тяжести, ч. 2 — средней степени тяжести, ч. 3 — к тяжким преступлениям.

Статья 220. Самовольное присвоение звания или власти должностного лица

Самовольное присвоение звания или власти должностного лица, сопряжённое с совершением на этом основании каких-либо общественно опасных действий,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Непосредственным объектом этого преступления являются интересы порядка государственного управления и сохранения его авторитета, выражающиеся в данном случае в осуществлении функций государственного управления только надлежащими субъектами. Дополнительным объектом выступают интересы потерпевших от общественно опасных деяний самозванцев.

2. Объективная сторона рассматриваемого преступления выражается в самовольном присвоении звания или власти должностного лица, сопряжённое с совершением на этом основании каких-либо общественно опасных действий. То есть лицо совершает последовательно два вида действий: а) присвоение звания или властных полномочий должностного лица; б) совершение с помощью этого общественно опасных действий. Если последние образуют самостоятельный состав преступления, то оба действия квалифицируются по совокупности преступлений.

О понятии должностного лица см. комм. к ст. 181 настоящего Кодекса.

Присвоение звания может выражаться в обманном утверждении виновного о наличии у него воинского или специального звания либо создании об этом ложного впечатления (путем предъявления подложного документа, ношения форменной одежды, инсценировки обращения к нему "по званию" других граждан и т.д.). Под присвоением власти в данной статье понимается создание у других людей путем обмана ложного мнения относительно наличия у виновного лица властных полномочий, которыми наделено то или иное должностное лицо.

3. Названные в комм. ст. общественно опасные действия могут выражаться: в даче распоряжений либо подписании документов, совершении физических принудительных действий (задержания лиц, остановки транспортных средств и т.д.). Бездействие составом данного преступления не охватывается.

4. Если присвоение полномочий должностного лица было соединено со служебным подлогом, т.е. внесением должностным лицом, а также государственным служащим, не являющимся должностным лицом, в официальные документы заведомо ложных сведений, а равно внесение в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание, если эти деяния совершены из корыстной или иной личной заинтересованности, то содеянное квалифицируется по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 187 и 220 УК.

5. Данное преступление может быть совершено как с прямым, так, на наш взгляд, и с косвенным умыслом. В последнем случае субъект, совершая указанные действия, сознает их противоправность, предвидит возможность наступления вреда от своих общественно-опасных действий, не желает наступления такого вреда, но сознательно его допускает либо относится к этому безразлично (например, совершая такие действия в пользу своего близкого лица, не желает наступления вредных последствий для других лиц либо организаций, но сознательно их допускает).

Мотивами совершения данного преступления могут быть корысть или иная личная заинтересованность, карьеризм и т.д.

6. Субъект данного преступления общий — лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории деяний небольшой степени тяжести.

Статья 221. Самоуправство

Самоуправство, то есть самовольное, с нарушением установленного законом или иным нормативным правовым актом порядка осуществления своего действительного или предполагаемого права, причинившее существенный вред гражданину либо организации,

наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Основной непосредственный объект данного преступления — установленный государством порядок осуществления физическими лицами своих прав или прав юридических лиц. Дополнительный объект — охраняемые законом интересы других физических или юридических лиц.

2. Объективная сторона преступления заключается в самовольном, с нарушением установленного законом или иным нормативным правовым актом порядка осуществлении в виде активных действий своего действительного или

предполагаемого права, причинившем существенный вред другому гражданину либо организации.

3. Состав преступления, предусмотренный комм. ст., материальный. Обязательным признаком объективной стороны данного преступления служит причинение существенного вреда гражданину либо организации. Он может выражаться в материальном или моральном вреде, нарушении прав граждан и организаций и т.п. Существенность вреда — оценочная категория и определяется судом с учетом всех обстоятельств дела.

Например, таксист и пассажир поспорили относительно момента окончания перевозки, и в ходе возникшей ссоры таксист нанес пассажиру побои и силой отобрал у него деньги, которые считал справедливой платой за проезд.

Если причинение существенного вреда образует самостоятельный состав преступления, то оба действия квалифицируются по совокупности преступлений.

4. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом. Лицо сознает противоправность и общественную опасность самоуправных действий, осознает, что действует вопреки закону или иному правовому акту, т.е. самовольно, предвидит возможность или неизбежность наступления существенного вреда и желает или сознательно допускает его наступление либо относится к его к этому безразлично.

4. Субъект этого преступления – общий, т.е. вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. Самоуправные действия в ряде случаев образуют самостоятельные составы преступлений, например, превышение должностных полномочий (ст. 182 УК).

6. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории деяний небольшой степени тяжести.

Статья 222. Злостное нарушение правил административного надзора

(1) Злостное нарушение правил административного надзора с целью уклонения от такого надзора,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года.

(2) Самовольное оставление поднадзорным места жительства с целью уклонения от административного надзора, а равно неприбытие без уважительных причин в определённый срок к избранному месту жительства лица, в отношении которого установлен административный надзор при освобождении из мест лишения свободы,

наказываются лишением свободы на срок от одного года до трёх лет.

Примечание

Под злостным нарушением правил административного надзора по смыслу части первой настоящей статьи понимается нарушение указанных правил, совершённое лицом, к которому дважды в течение одного года применялись меры административного взыскания за такие же нарушения.

1. Административный надзор является системой временных принудительных мер контроля за поведением лиц, освобожденных из мест лишения свободы, который устанавливается и осуществляется полицией с целью предупреждения совершения этими лицами правонарушений. Он не должен унижать человеческое достоинство и компрометировать поднадзорного по месту его работы и жительства, ущемлять гарантированные конституцией права.

Административный надзор устанавливается за освобождёнными из мест лишения свободы лицами, отбывшими наказание за преступления, совершённые при особо опасном рецидиве, а равно наказания за тяжкие и особо тяжкие преступления или осуждёнными два и более раза к лишению свободы за умышленные

преступления, а также ранее освобождавшимися условно-досрочно из мест лишения свободы до полного отбытия назначенного судом срока наказания, если их поведение в период отбывания наказания свидетельствует об упорном нежелании стать на путь исправления и опасности для общества; либо судимыми к лишению свободы за тяжкие и особо тяжкие преступления или судимыми два или более раза к лишению свободы за умышленные преступления средней тяжести, если они после отбытия наказания либо условно-досрочного освобождения от наказания систематически нарушают общественный порядок и правила проживания, несмотря на предупреждения органов внутренних дел о прекращении антиобщественного образа жизни (ч. 2 ст. 180 УИК, пункт 2 Положения об административном надзоре органов внутренних дел за лицами, освобожденными из мест лишения свободы, утвержденном постановлением Президента Туркменистана от 03 июня 1993 г. № 1354).

К лицам, в отношении которых устанавливается административный надзор, могут применяться следующие ограничения:

- а) запрещение ухода из дома (квартиры) в определенное время;
- б) запрещение пребывания в определенных пунктах этрапа (шахера);
- в) запрещение выезда или ограничение времени выезда по личным делам за пределы этрапа (шахера);
- г) явка в полицию для регистрации от одного до четырех раз в месяц.

Обязанность осуществлять контроль за соблюдением норм административного надзора за лицами, в отношении которых он установлен, возложена законом на органы внутренних дел (п. 26 ст. 15 Закона Туркменистана «Об органах внутренних дел Туркменистана»).

Порядок установления, осуществления и прекращения административного надзора определяется Положением об административном надзоре органов внутренних дел за лицами, освобожденными из мест лишения свободы (п.п. 5-14).

2. Административный надзор следует отличать от мер наблюдения и контроля. Наблюдение органа внутренних дел совместно с наблюдательной комиссией устанавливается по месту жительства за лицами, условно-досрочно освобожденными от отбывания наказания, в течение неотбытой части наказания, и с ними проводится *воспитательная* работа. Контроль за поведением условно осужденных в течение испытательного срока осуществляется органами внутренних дел при содействии наблюдательной комиссии по месту жительства осужденных, а в отношении военнослужащих — командованием воинских частей. Если периодичность явки условно осужденного для регистрации не была определена судом, то указанная периодичность, а также дни явки условно осужденного устанавливаются органом внутренних дел, но не реже трёх раз в месяц.

В случае злостного неисполнения осужденным в течение испытательного срока обязанностей, возложенных на него судом, а также если условно осужденный систематически нарушал общественный порядок, за что *неоднократно* привлекался к административной ответственности, *либо скрылся* от контроля, орган внутренних дел или командование воинской части совместно с наблюдательной комиссией направляет в суд представление *об отмене условного осуждения и исполнении наказания, назначенного по приговору* (ст.ст. 180 — 182 УИК). Как видно из приведенных положений, наблюдение и контроль, в отличие от административного надзора, осуществляются всегда по месту жительства; при содействии наблюдательной комиссии; с проведением с условно-досрочно освобожденными воспитательной работы. Отличаются и основания применения санкций за ненадлежащее поведение: при наблюдении и контроле они применяются не только в случае злостного неисполнения осужденным в течение испытательного срока обязанностей, возложенных на него судом, но и при *неоднократном* (т. 2 и более раз) привлечении к административной ответственности за нарушение общественного порядка. При этом сама санкция состоит не в привлечении к уголовной ответственности, а лишь в отмене

условного осуждения и исполнении наказания, назначенного по приговору суда. Следовательно, меры надзора и контроля за условно-досрочно освобожденными осужденными не есть административный надзор и, таким образом, зафиксированные в период их применения нарушения не подпадают под действие комм. ст. УК.

Не подпадает под данный состав преступления и нарушение порядка отбывания наказания в колонии-поселении (ст. 111 УИК), где надзор за осужденными осуществляется администрацией колонии-поселения в рамках уголовно-исполнительных, а не административных правоотношений, и не по месту жительства после освобождения, а по месту отбывания уголовного наказания и в период его отбывания.

3. Объектом данного преступления являются интересы государства в части обеспечения порядка управления, касающегося поведения лиц, в отношении которых установлен административный надзор при освобождении из мест лишения свободы.

4. Объективная сторона данного преступления (ч. 1 комм. ст.) состоит в злостном нарушении правил административного надзора.

Согласно примечанию к данной статье под злостным нарушением правил административного надзора по смыслу части первой настоящей статьи понимается нарушение указанных правил, совершённое лицом, к которому дважды в течение одного года применялись меры административного взыскания за такие же нарушения. Таким образом, в смысле настоящей статьи нарушение считается злостным, начиная лишь с третьего раза.

Решая вопрос об ответственности за нарушение правил административного надзора, необходимо иметь в виду, что она наступает только за такие нарушения, которые допущены после объявления постановления об установлении или продлении административного надзора и в пределах срока, на который он назначен.

5. В судебной практике необходимо исходить из того, что уголовная ответственность за самовольное оставление поднадзорным места жительства, а равно неприбытие без уважительных причин в определённый срок к избранному месту жительства лица, в отношении которого установлен административный надзор при освобождении из мест лишения свободы (ч. 2 комм. ст.) наступает лишь в тех случаях, когда оно носило длительный характер (что уже равнозначно уклонению от надзора), и (или) если поднадзорный сразу же не имел намерения вернуться назад с целью уклонения от административного надзора.

6. Об уголовной ответственности за неприбытие поднадзорного без уважительных причин в определённый срок к избранному месту жительства ему должно быть разъяснено при вынесении постановления об установлении административного надзора. За сам факт неявки в орган полиции для регистрации и постановки на учет уголовная ответственность не предусмотрена. В данном случае речь может идти лишь об административной ответственности поднадзорного за нарушение правил административного надзора лицами, в отношении которых установлен такой надзор, а именно, обязанности зарегистрироваться в полиции по прибытии к месту жительства. В этой связи поднадзорный, своевременно прибывший к избранному месту жительства, не может быть привлечен к уголовной ответственности по ч.2 комм. ст. лишь за неявку в орган полиции для регистрации и постановки на учет.

7. Данное преступление считается оконченным составом с момента нарушения правил административного надзора либо оставления поднадзорным места жительства, либо неприбытие без уважительных причин в определённый срок к избранному месту жительства. Вместе с тем, данное преступление относится к длящимся преступлениям, и следовательно, как деяние заканчивается в момент явки поднадзорного с повинной или его задержания.

8. Это преступление совершается только с прямым умыслом, поскольку обязательным условием для него является специальная цель виновного — уклониться от административного надзора, в т.ч. и в случае его неприбытия без уважительных причин в определённый срок к избранному месту жительства.

9. Субъект преступления — специальный. Это лицо, в отношении которого установлен административный надзор.

10. Преступление, предусмотренное в ч. 1 комм. ст., относится к категории деяний небольшой степени тяжести, в ч. 2 — средней степени тяжести.

Статья 223. Нарушение порядка организации и проведения собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций

Нарушение установленного законом порядка организации или проведения собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций, совершённое организатором собрания, митинга, уличного шествия или демонстрации после применения мер административного взыскания за такие же действия,

наказывается штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года или лишением свободы на срок до шести месяцев.

1. Объектом этого преступления является порядок управления в сфере обеспечения свободы собраний.

2. Согласно ст. 27 Конституции Туркменистана гарантируется свобода собраний, митингов, демонстраций в порядке, установленном законодательством. До принятия соответствующего законодательного акта по этому вопросу действует Указ Президиума Верховного Совета СССР «О порядке организации и проведения собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций в СССР» от 28 июля 1988 года № 9306-ХІ — в части, не противоречащей действующему законодательству Туркменистана. Проведение собрания, митинга, шествия или демонстрации осуществляется в следующем порядке:

1) О проведении собрания, митинга, уличного шествия или демонстрации (мероприятия) делается заявление исполнительной власти; с заявлением могут обращаться достигшие 18-летнего возраста уполномоченные органов общественных организаций, органов общественной самодеятельности и отдельных групп граждан.

2) Заявление подается в письменной форме не позднее, чем за 10 дней до намечаемой даты проведения. В заявлении указываются цель, форма, место проведения мероприятий или маршруты движения, время его начала и окончания, *предполагаемое количество участников*, фамилии, имена, отчества уполномоченных, организаторов, места их жительства и работы, учебы, дата подачи заявления.

3) Исполнительный орган власти рассматривает заявление и сообщает о принятом решении не позднее чем за 5 дней до времени проведения мероприятия. Он вправе предложить обратившимся с заявлением иные время и место проведения. Решение может быть обжаловано в вышестоящий исполнительный орган. Исполнительный орган обеспечивает необходимые условия для проведения мероприятия.

4) Мероприятие должно проводиться в соответствии с целями, указанными в заявлении, а также в определенные сроки и в обусловленном месте. При проведении мероприятия организаторы и иные участники обязаны соблюдать законы, общественный порядок. Участникам запрещается иметь при себе оружие, специально подготовленные или приспособленные предметы, которые могут быть использованы против жизни и здоровья людей, для причинения материального ущерба.

5) Государственные и общественные организации, должностные лица, граждане не вправе препятствовать собраниям, митингам, уличным шествиям и демонстрациям, проводимым с соблюдением установленного порядка.

6) Исполнительный орган запрещает мероприятие, если цель его проведения противоречит Конституции либо угрожает общественному порядку и безопасности граждан. Мероприятие должно быть прекращено по требованию представителей органов власти, если не было подано заявление, либо принято решение о запрещении этого мероприятия, а также при нарушении порядка его проведения, возникновении опасности для жизни и здоровья граждан, нарушении общественного порядка.

7) Этот порядок не распространяется на собрания и митинги трудовых коллективов и общественных объединений, проводимые в соответствии с законодательством и их уставами.

3. Объективная сторона данного преступления заключается в нарушении указанного выше порядка организации или проведения собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций, совершённое организатором собрания, митинга, уличного шествия или демонстрации после применения к нему мер административного взыскания за такие же действия (ст. 178.2 КоАП Туркменской ССР).

При этом необходимо учитывать, что согласно ст. 38 КоАП Туркменской ССР, если лицо, подвергнутое административному взысканию, в течение 1 года со дня окончания исполнения взыскания не совершило нового административного правонарушения, то это лицо считается не подвергавшимся административному взысканию.

4. Преступление окончено в момент совершения конкретного нарушения установленного законом порядка организации или проведения собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций.

5. Субъективная сторона данного преступления может заключаться, на наш взгляд, в прямом или косвенном умысле, а также в неосторожности, когда лицо, совершившее данное деяние, предвидело возможность нарушений в результате своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть. (см. о них комм. к ст.ст. 27, 28 настоящего Кодекса).

При этом, на наш взгляд, необходимо учитывать, что лицо не должно нести ответственность за такие нарушения в ходе указанных мероприятий, которые оно не в состоянии было предвидеть и контролировать. Так, например, несоответствие реального количества участников публичного мероприятия предполагаемому их количеству, указанному в заявлении о проведении данного публичного мероприятия, в качестве основания привлечения его организатора к уголовной ответственности за нарушение установленного порядка проведения публичного мероприятия, возможно лишь в том случае, если будет установлено, что это несоответствие возникло именно по вине организатора публичного мероприятия.

6. Субъект данного преступления специальный — это организатор собрания, митинга, уличного шествия или демонстрации, причем только после применения к нему мер административного взыскания за такие же действия.

7. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории деяний небольшой степени тяжести.

8. Представляется, что деяние, признаваемое преступлением в данной статье, по своей юридической природе не подлежит криминализации. Дело в том, что преступление есть общественно-опасное деяние, поэтому нарушение установленного законом порядка организации или проведения собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций должно было бы считаться преступным только тогда, когда оно создало реальную угрозу для общественного порядка и (или) общественной безопасности, безопасности участников данного публичного мероприятия, равно как и лиц, в нем не участвовавших, причинения ущерба имуществу физических и юридических лиц. Однако вместо этого материально-правового признака в комм. ст. используется сугубо формальный — предшествующее применение к лицу мер административного взыскания за точно такие же действия, а значит, тоже, возможно, и не приведшие к каким-либо осязаемым вредным последствиям. На наш взгляд, данное деяние может быть лишь административно наказуемым, и можно рекомендовать исключить его из УК Туркменистана.

Статья 223.1 исключена

Статья 223.2 исключена

Статья 224. Незаконный подъём Государственного флага Туркменистана на торговом судне

Подъём Государственного флага Туркменистана на торговом судне без права на этот флаг, наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до одного года.

1. Непосредственным объектом данного преступления являются интересы государственного управления в сфере регулирования торгового мореплавания в той их части, в которой поднятие государственного флага Туркменистана на коммерческом судне без соблюдения установленного порядка может быть использовано вопреки интересам государства, а также юридических и физических лиц.

2. Флаги указывают на принадлежность судна соответствующему государству. Поднятый на судне в установленном порядке Государственный флаг указывает на принадлежность судна Туркменистану. Право плавания под Государственным флагом Туркменистана предоставляется судам, находящимся в собственности государства, граждан Туркменистана, юридических лиц, в соответствии с законодательством Туркменистана. Судно приобретает право плавания под Государственным флагом Туркменистана с момента его регистрации в одном из реестров судов Туркменистана, указанном в Кодексе торгового мореплавания Туркменистана от 23 октября 2008 года. Судно должно иметь свидетельство о праве плавания под Государственным флагом Туркменистана.

Основанием права плавания под Государственным флагом Туркменистана для судна, приобретенного за пределами Туркменистана, является временное свидетельство, выдаваемое консульской службой Туркменистана (с момента выдачи), удостоверяющее такое право и действительное до регистрации судна в Государственном реестре судов Туркменистана или судовой книге, но не более чем на один год.

На основании решения Кабинета Министров Туркменистана право плавания под Государственным флагом Туркменистана при определенных в Кодексе торгового мореплавания Туркменистана условиях может быть временно предоставлено зарегистрированному в реестре судов иностранного государства судну, переданному в пользование и во владение туркменскому фрахтователю по договору фрахтования судна без экипажа (бербоут-чартер).

Следует также иметь в виду, что на судах во время стоянки в порту другого государства (в т.ч. при прибытии иностранных судов в порт Туркменистана), а также при следовании под проводкой лоцмана внутренними водными путями, каналами и подходными фарватерами, одновременно с Государственным флагом своей страны, поднятым на кормовом флагштоке, на носовой (сигнальной) мачте должен подниматься флаг страны порта, в т.ч. Туркменистана, что является действием правомерным.

Случаи, при которых происходит утрата судном права плавания под Государственным флагом Туркменистана предусмотрены ст. 14 Кодекса торгового мореплавания Туркменистана.

Государственный флаг поднимается на судне во время стоянки на кормовом флагштоке, на ходу — на гафеле или кормовом флагштоке. Малым и буксирным судам на стоянке и на ходу разрешается нести флаг на гафеле, т.е. детали рангоута, предназначенной для несения кормового флага (днем) или гафельных огней ночью (обычно гафель почти параллелен мачте, но немного наклонен).

3. Объективная сторона преступления, предусмотренного данной статьей, заключается в подъеме Государственного флага Туркменистана на торговом судне без оснований, указанных выше, либо при продолжении несения этого флага на торговом судне при утрате им права на флаг Туркменистана.

Торговым считается судно, занимающееся торговым мореплаванием. Последнее, согласно ст. 1 Кодекса торгового мореплавания Туркменистана – это деятельность, связанная с использованием судов для: а) перевозок грузов, пассажиров и их багажа; б) промысла водных биологических ресурсов; в) разведки и разработки минеральных и других неживых ресурсов морского дна и его недр; г) лоцманской и ледакольной проводки; д) поисковых, спасательных и буксирных операций; е) подъема затонувшего в море имущества; ж) гидротехнических, подводно-технических и других подобных работ; з) санитарного, карантинного, ветеринарного, фитосанитарного и другого контроля; и) защиты и сохранения морской среды; к) проведения морских научных исследований; л) учебных, спортивных и культурных целей; м) иных целей.

По смыслу п. 1 ч. 2 ст. 3 Кодекса торгового мореплавания Туркменистана действие уголовно-правового запрета, установленного данной статьей не распространяется на неторговые суда, к которым принадлежат: военные корабли, военно-вспомогательные суда и другие суда, находящиеся в собственности государства или эксплуатируемые им и используемые только для правительственной некоммерческой деятельности.

4. Преступление окончено составом с момента подъема государственного флага Туркменистана на кормовом флагштоке или гафеле судна. В то же время это деяние является преступлением, и оно заканчивается как деяние с момента прекращения совершения этого деяния либо момента наступления события, препятствующего его продолжению.

5. С субъективной стороны преступление может совершаться с прямым умыслом. Вместе с тем следует учитывать, что если лицо, совершая предусмотренное уголовным законом деяние, не сознавало и не могло по обстоятельствам дела сознавать его противоправность, оно не подлежит уголовной ответственности (ч. 1 ст. 31 УК). Поэтому если флаг незаконно подняло лицо, которое в силу своей неосведомленности о морских правилах и юридической неграмотности не осознавало, что произвольный подъем государственного флага на торговом судне уголовно противоправен, оно не подлежит уголовной ответственности (например, государственный флаг был поднят туристами на прогулочном судне из патриотических побуждений).

6. Субъектом незаконного поднятия государственного флага на торговом судне теоретически может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Однако практически это чаще всего лица, принадлежащие к старшему командному составу судна: капитан, старший помощник капитана, первый помощник капитана, вахтенный помощник капитана либо сам судовладелец, т.е. лицо, эксплуатирующее судно от своего имени, независимо от того, является ли оно собственником судна или использует его на ином законном основании.

7. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории деяний небольшой степени тяжести.

Статья 225. Незаконное пользование знаками Красного Креста и Красного Полумесяца

Незаконное пользование знаками Красного Креста и Красного Полумесяца, а равно наименованием Красного Креста и Красного Полумесяца, наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

1. Объектом данного преступления является установленный порядок функционирования международных организаций Красного Креста и Красного Полумесяца.

2. Международное движение Красного Креста и Красного Полумесяца (МККК) — международное гуманитарное движение, объединяющее более 100 миллионов

сотрудников и добровольцев (волонтеров) по всему миру. Движение призвано защищать жизнь и здоровье людей и обеспечивать уважение к человеческой личности. Оно является координирующим органом добровольных обществ помощи военнопленным, раненым и больным и в основу своей деятельности ставит заботу о судьбе жертв войны.

Женевская конвенция 1949 года закрепила правовой статус МККК, поэтому знак Красного Креста (и Красного Полумесяца) охраняется во всем мире. В государствах, присоединившихся к этой Конвенции, созданы национальные общества Красного Креста и Красного Полумесяца.

В соответствии с международными нормами эмблемы и знаки Красного Полумесяца и Красного Креста могут использоваться лишь для обозначения персонала, транспортных средств, а также учреждений, относящихся к обществам МККК.

Красный Полумесяц и Красный крест представляет собой защитную эмблему и зарегистрированный знак Международного движения Красного Креста и Красного Полумесяца, а потому использование их другими лицами и организациями запрещено международным правом. В СССР, а затем и в ряде стран СНГ красным крестом было принято обозначать принадлежность чего-либо к медицине (логотипы скорой помощи и т.д.). Такое использование этого символа неправомерно. Он предназначен исключительно для защиты медиков, госпиталей, раненых и больных во время военного конфликта. Однако каждое государство — участник Женевских конвенций — обязано принять меры, направленные на предотвращение и пресечение злоупотреблений в использовании эмблемы Красного креста. Поэтому в Туркменистане 7 июля 2001 года был принят Закон от №77-II "Об использовании и защите символики Красного полумесяца и Красного креста".

2. Объективная сторона данного преступления состоит в любом противоправном использовании символики движения Красного Полумесяца и Красного Креста (нарукавная повязка, флаг и др.) либо соответствующего наименования (например, использование этих знаков частными коммерческими медицинскими службами или врачами; боевыми военными подразделениями в качестве маскировки и т.п.).

3. С субъективной стороны это преступление может совершаться с прямым умыслом. Мотив и цель использования символов Красного Креста и Красного Полумесяца в целях квалификации преступления роли не играют. Однако если установлено, что лицо, совершая данное деяние, не сознавало и по обстоятельствам дела не могло сознавать его противоправности (например, ввиду своей юридической неосведомленности и влияния застарелых советских стереотипов), оно, на наш взгляд, не подлежит уголовной ответственности на основании ч. 1 ст. 31 УК.

4. Субъектом данного преступления является вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории деяний небольшой степени тяжести.

Статья 226. Нарушение законодательства о записи актов гражданского состояния

Соккрытие обстоятельств, препятствующих вступлению в брак, или сообщение ложных сведений органам записи актов гражданского состояния, наказываются штрафом в размере от пяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

1. Данная статья предусматривает ответственность за нарушение законов о записи актов гражданского состояния, выразившихся в сокрытии обстоятельств, препятствующих вступлению в брак, или сообщении ложных сведений органам записи актов гражданского состояния. Регистрация актов гражданского состояния устанавливается как в интересах государственных и общественных, так и с целью

охраны личных и имущественных прав граждан. Поэтому основным непосредственным объектом данного преступления являются интересы государственного управления в сфере обеспечения точности сведений об актах гражданского состояния, дополнительным объектом — права и интересы граждан.

2. Объективная сторона преступления состоит в сокрытии обстоятельств, препятствующих вступлению в брак, или сообщении ложных сведений органам записи актов гражданского состояния. Диспозиция комм. ст. является бланкетной и поэтому для уяснения содержания объективной стороны этого преступления следует обращаться к семейному законодательству. Обстоятельства, препятствующие вступлению в брак, перечислены в ст. 20 Семейного кодекса Туркменистана. Не допускается заключение брака между:

- 1) лицами, хотя бы одно из которых на момент подачи заявления уже состоит в другом зарегистрированном браке;
- 2) родственниками по прямой восходящей и нисходящей линиям, между полнородными и неполнородными братьями и сёстрами, а также между усыновителями и усыновлёнными;
- 3) лицами, хотя бы одно из которых признано судом недееспособным вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия).

В диспозиции комм. ст. не содержится каких-либо конкретных указаний относительно характера и содержания ложных сведений, сообщаемых при регистрации актов гражданского состояния. Представляется, что другие ложными сведениями, которые образуют объективную сторону рассматриваемого преступления, являются данные о рождении, расторжении брака, усыновлении, установлении отцовства, перемене имени, отчества и фамилии, смерти.

3. Большинство авторов публикаций по уголовному праву полагают, что рассматриваемое преступление является оконченным с момента сокрытия или сообщения ложных сведений органам ЗАГС. Однако существует и иное мнение согласно которому при сокрытии обстоятельств, препятствующих вступлению в брак, преступление должно считаться оконченным, когда субъект подписал запись о регистрации брака.

4. Субъективная сторона преступления, хотя и не конкретизирована в комм. ст., однако не возникает сомнений, что как сокрытие, так и сообщение ложных сведений могут совершаться лишь с прямым умыслом.

5. Субъект этого преступления — общий, т. е. вменяемое, физическое лицо, достигшее 16 лет. Определять возраст субъекта ответственности, исходя из брачного возраста (18 лет)⁷⁸, неправильно, поскольку сокрытие обстоятельств, препятствующих вступлению в брак, может выражаться именно в сокрытии возраста, поэтому следует считать, что в любом случае ответственность по комм. ст. наступает с 16-летнего возраста.

6. Преступление, предусмотренное комм. ст., относится к категории деяний небольшой степени тяжести.

РАЗДЕЛ XI. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИКИ

ГЛАВА 26. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ

Статья 227. Кража

(1) Кража, то есть тайное хищение чужого имущества,

⁷⁸ В исключительных случаях при наличии уважительных причин органы опеки и попечительства могут по просьбе лиц, желающих заключить брак, снизить брачный возраст, но не более чем на один год (ч. 3 ст. 17 Семейного кодекса Туркменистана).

наказывается штрафом в размере от десяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Кража, совершённая:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) повторно;

в) с проникновением в жилище, иное помещение или хранилище;

г) с причинением ущерба гражданину в значительном размере,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с конфискацией имущества или без таковой.

(3) Кража, совершённая:

а) с причинением ущерба в крупном размере;

б) организованной группой,

наказывается лишением свободы на срок от шести до двенадцати лет с конфискацией имущества или без таковой.

(4) Кража, совершённая:

а) с причинением ущерба в особо крупном размере;

б) преступным сообществом,

наказывается лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с конфискацией имущества или без таковой.

Примечание

1. Под хищением в статьях настоящего Кодекса понимается противоправное, безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, совершённое с корыстной целью, причинившее ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

2. Крупным размером в статьях настоящей главы признаётся стоимость имущества, превышающая сто среднемесячных размеров оплаты труда; особо крупным - двести среднемесячных размеров оплаты труда.

При исчислении размера причиненного ущерба под среднемесячным размером оплаты труда понимается средний уровень заработной платы, установленный законодательством Туркменистана на момент совершения преступления, а по отношению к продолжаемым преступлениям - соответственно на момент окончания преступного деяния или на момент совершения последнего преступления.

3. Повторным в статьях 227-233 настоящего Кодекса признаётся совершение преступления, если ему предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных этими статьями, а также статьями настоящего Кодекса, предусматривающими ответственность за бандитизм, хищение либо вымогательство радиоактивных материалов, хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств, хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ.

1. Объектом данного преступления являются отношения собственности.

2. Объективная сторона кражи заключается в тайном безвозмездном изъятии чужого имущества из законного владения и обращении его в пользу виновного или других лиц. Предметом хищения является чужое, т.е. не находящееся в собственности или законном владении виновного, имущество.

Тайный характер кражи состоит в совершении ее в отсутствие других лиц, которые могут ей воспрепятствовать или сообщить о краже потерпевшему или властям, либо незаметно для окружающих (например, карманная кража в общественном транспорте).

Если потерпевший или посторонние лица видели, что происходит похищение, но виновный, исходя из окружающей обстановки, считал, что действует тайно, содеянное также следует квалифицировать как кражу (п. 2 Постановления № 7 Пленума

Верховного Суда Туркменистана от 30 Горкут 1998 г. "О судебной практике по делам о хищении чужого имущества").

Изъятие имущества означает, что при краже, как и при всяком хищении, происходит уменьшение фонда имущества потерпевшего (ущерб). При этом ущерб должен быть реальным, т.е. в него не включаются неполученные доходы (упущенная выгода).

Обращение этого имущества в пользу виновного или других лиц не равнозначно обращению его в их собственность, ибо последняя может возникать лишь в результате законных действий. Речь же в данном случае идет о фактическом присвоении и владении имуществом самим похитителем либо лицами, которым он передал это имущество.

3. В ч. 2 комм. ст. приведены следующие квалифицирующие признаки состава преступления: совершение кражи группой лиц по предварительному сговору; повторно; с проникновением в жилище, иное помещение или хранилище; с причинением ущерба гражданину в значительном размере.

3.1. Согласно ч. 1 ст. 34 УК преступление признаётся совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нём участвовали два и более лица, заранее (т.е. до совершения преступления) договорившиеся о совместном его совершении. При этом когда кража совершена группой лиц по предварительному сговору, то все они рассматриваются как соисполнители, если каждый из них участвует в совершении действий, непосредственно составляющих в объективную сторону данного преступления. Это, однако, не исключает, что между соисполнителями кражи может иметь место распределение ролей.

Уголовная ответственность за кражу, совершенную группой лиц по предварительному сговору, наступает и в тех случаях, когда согласно предварительной договоренности между соучастниками непосредственное изъятие имущества осуществляет один из них. Если другие участники, в соответствии с распределением ролей, совершили согласованные действия, направленные на оказание непосредственного содействия исполнителю в совершении преступления (например, лицо не проникало в жилище, но участвовало во взломе дверей, запоров, решеток, по заранее состоявшейся договоренности вывозило похищенное, подстраховывало других соучастников от возможного обнаружения совершаемого преступления), содеянное ими является соисполнительством и в силу ч. 2 ст. 35 УК не требует дополнительной квалификации по ч.ч. 3-5 ст. 33 УК.

Напротив, если лицо, непосредственно не участвовало в краже, однако содействовало ее совершению (например, своими советами, указаниями, предоставлением информации или заранее обещало предоставить убежище похитителям, уничтожить или сокрыть следы преступления, укрыть или сбыть похищенное), такие деяния подлежат квалификации как соучастие в форме пособничества, но со ссылкой на ч. 5 ст. 33 УК.

Если кража совершена совместно несколькими лицами, однако без предварительного сговора, действия каждого из них, при отсутствии других квалифицирующих признаков, следует квалифицировать по ч. 1 комм. ст. без ссылки на ст. 33 УК, но со ссылкой на ч. 2 ст. 35 УК.

3.2. Повторность, о которой идет речь в ч. 2 комм. ст., специальная. Согласно примечанию 3 к данной статье повторностью в ст.ст. 227-233 УК следует считать совершение хищения, если ему предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных названными статьями, а также статьями, предусматривающими ответственность за бандитизм, хищение либо вымогательство радиоактивных материалов, хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств, хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ.

При этом следует иметь в виду, что в соответствии со ст. 17 УК преступление не признается повторным, если за ранее совершенные преступления лицо, их совершившее, освобождено от уголовной ответственности или наказания, либо

судимость за эти преступления была погашена или снята в установленном законом порядке (п. 4 Постановления № 7 Пленума Верховного Суда Туркменистана "О судебной практике по делам о хищении чужого имущества")..

3.3. Признак совершения кражи с проникновением в жилище, иное помещение или хранилище требует раскрытия этих понятий.

Под жилищем следует понимать индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение, независимо от форм собственности, входящее в жилищный фонд и пригодное для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящие в жилищный фонд, но предназначенные для временного проживания.

Под помещением понимаются строения и сооружения независимо от форм собственности, предназначенные для временного нахождения людей или размещения материальных ценностей в производственных или иных служебных целях.

Хранилища — это хозяйственные помещения, обособленные от жилых построек, участки территории, нефтепроводы, газопроводы, иные сооружения независимо от форм собственности, которые предназначены для постоянного или временного хранения материальных ценностей.

Под проникновением в жилище, иное помещение или хранилище понимается в данном случае тайное в них вторжение: как с преодолением препятствий, так и без такового. Проникновение имеет место и в тех случаях, когда виновный изымает чужое имущество из жилища, помещения либо иного хранилища без вхождения в них с помощью специального оборудования, приспособлений. Однако признак проникновения не может включаться в обвинение, если лицо находилось в жилище, помещении или ином хранилище на законных основаниях (в т.ч. с согласия потерпевшего или лиц, под контролем которых находилось имущество либо в силу выполняемой им работы или служебных обязанностей), не имея преступного намерения, но затем совершило кражу.

При совершении кражи путем незаконного проникновения в жилище дополнительной квалификации по 148 УК ("Нарушение неприкосновенности жилища") не требуется. То же самое относится и к ст.167 УК ("Умышленное уничтожение или повреждение имущества"), если, проникая в жилище с целью совершения кражи, лицо взламывает двери, замки, двери, решетки, хранилища. Однако если при совершении кражи лицо умышленно уничтожило или повредило имущество, причем это не было средством совершения хищения, его действия необходимо квалифицировать по совокупности со ст. 167 УК.

3.4. Признак значительности ущерба оценочный. При определении значительного размера кражи необходимо учитывать имущественное положение потерпевшего, стоимость похищенного имущества и его значимость для потерпевшего, размер заработной платы, пенсии, наличие у потерпевшего иждивенцев, совокупный доход, — на день принятия решения о возмещении вреда с ее последующей индексацией.

При квалификации действий виновного размер похищенного имущества определяется исходя из его стоимости на момент совершения преступления по государственным розничным (закупочным) ценам, а если установлено, что потерпевший приобрел похищенное по комиссионной, рыночной или коммерческой цене, то по этим ценам. При отсутствии цены стоимость похищенного имущества может быть установлена на основании заключения экспертов.

Вместе с тем при определении размера ущерба, подлежащего взысканию с виновного, необходимо исходить из стоимости имущества на день принятия решения суда о возмещении вреда (п. 3 Постановления № 7 Пленума Верховного Суда Туркменистана "О судебной практике по делам о хищении чужого имущества").

4. В ч. 3 комм. ст. перечислены следующие квалифицирующие признаки состава преступления: совершение кражи с причинением ущерба в крупном размере либо организованной группой,

4.1. Крупным размером в статьях настоящей главы признаётся стоимость имущества, превышающая 100 среднемесячных размеров оплаты труда; особо крупным – 200 среднемесячных размеров оплаты труда.

При этом кражей в крупном размере следует считать совершение нескольких хищений чужого имущества, общая стоимость которого соответствует установленному законом крупному размеру, если они совершены одним способом и при обстоятельствах, свидетельствующих об умысле виновных совершить хищение в крупном размере.

4.2. Об организованной группе см. *комм. к ст. 34 настоящего Кодекса.*

5. Действия, начатые как кража, но затем обнаруженные потерпевшим или другими лицами и, несмотря на это, продолженные виновным с целью завладения имуществом или удержания его, должны квалифицироваться как грабеж, а в случае применения насилия, опасного для жизни и здоровья, либо угрозы применения такого насилия – как разбой.

Если насильственные действия совершены в процессе кражи с целью скрыться или избежать задержания, то они не могут рассматриваться как грабеж или разбой и подлежат самостоятельной квалификации по соответствующим статьям УК в зависимости от характера этих действий и наступивших последствий.

Кража, также как грабеж, присвоение или растрата, считается оконченной, если имущество изъято, и виновный имеет реальную возможность пользоваться или распоряжаться им по своему усмотрению.

6. Незаконное безвозмездное изъятие из организации любой формы собственности и обращение в свою пользу или пользу других лиц, в т.ч. путем кражи, талонов на горючее или смазочные материалы, которые дают право на их получение, следует квалифицировать как оконченное хищение чужого имущества (п. 2 Постановления № 7 Пленума Верховного Суда Туркменистана "О судебной практике по делам о хищении чужого имущества").

7. С субъективной стороны кража совершается лишь с прямым умыслом и корыстной целью, т.е. с намерением обратить чужое имущество в свою пользу или пользу других лиц. Мотив кражи чаще всего также корыстный, однако, может быть и иным, если виновный не желает обращать похищенное в свою пользу, а намерен безвозмездно передать его другому лицу.

8. Субъектом кражи является вменяемое физическое лицо, достигшее 14-летнего возраста, не являющееся собственником или иным законным (титულным) владельцем данного имущества.

Статья 228. Мошенничество

(1) Мошенничество, то есть хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путём обмана или злоупотребления доверием, наказывается штрафом в размере от тридцати до шестидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Мошенничество, совершённое:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) повторно;

в) с причинением ущерба гражданину в значительном размере,

наказывается исправительными работами на срок от одного года до двух лет или лишением свободы на срок до пяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

(3) Мошенничество, совершённое:

а) с причинением ущерба в крупном размере;

б) организованной группой,

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

(4) Мошенничество, совершённое с причинением ущерба в особо крупном размере,

наказывается лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Объект мошенничества — отношения собственности, его предмет — чужое, т.е. не находящееся в собственности или законном владении виновного имущество.

2. С объективной стороны состава преступления существуют две формы мошенничества: а) хищение чужого имущества; б) приобретение права на чужое имущество. И обе они совершаются путем обмана или злоупотребления доверием потерпевшего.

2.1. О понятии хищения см. п. 1 примеч. к ст. 227 настоящего Кодекса. Потерпевшему в результате мошенничества, как и всякого хищения, причиняется материальный ущерб.

2.2. Под преступным приобретением права на чужое имущество понимается совершенное с корыстной целью противоправное, безвозмездное обращение этого права в пользу виновного или других лиц, совершенное путем обмана или злоупотребления доверием и причинившее ущерб владельцу этого права. Однако, строго говоря, приобрести право неправовым, а тем более, преступным способом невозможно, ибо оно в этом случае в тот же миг перестает быть правом. Имеется в виду то, что виновный приобретает и действительную, и формальную возможность владеть, пользоваться и распоряжаться данным имуществом либо получить данное имущество от другого лица по обязательству.

2.3. Мошенничество считается оконченным, когда имущество изъято, и виновный имеет реальную возможность пользоваться или распоряжаться им по своему усмотрению.

Приобретение путем обмана или злоупотребления доверием квитанций на получение багажа, банковских книжек на предъявителя, доверенностей на совершение сделок от имени потерпевшего и т.д., т.е. именных документов или документов на предъявителя, оконченным преступлением не является. Его следует квалифицировать как приготовление к хищению путем обмана или злоупотребления доверием, поскольку признаком объективной стороны всякого хищения является изъятие имущества, а завладение указанными документами еще не означает, что само имущество изъято, и его собственник пока еще не несет материального ущерба.

2.4. Способами завладения имуществом при мошенничестве являются обман или злоупотребление доверием.

Обман как способ завладения имуществом при мошенничестве может быть активным и пассивным. Первый есть умышленное выдумывание или искажение фактов, второй — их сокрытие (умолчание), но оба вида обмана имеют целью ввести в заблуждение лицо, во владении или ведении которого находится имущество либо право на имущество с тем, чтобы оно ошибочно полагало для себя выгодным или должным добровольно передать виновному имущество или право на него. Например, лицо выдает себя за работника социальной службы и под предлогом оказания несуществующих на самом деле услуг обирает пенсионеров; продавец продает покупателю за дорогой более дешевый товар, умалчивая о том, что подменил его.

Злоупотребление доверием как способ мошенничества — это использование для изъятия имущества доверительных отношений, сложившихся между виновным и потерпевшим, который в силу этого передает ему имущество добровольно. Например, лицо одалживает в банке или у знакомого деньги, заранее не намереваясь их отдавать.

3. По способу совершения преступления мошенничество отличается от других видов хищения.

3.1. Так, при краже обман или злоупотребление доверием также может иметь место, но не как способ непосредственного изъятия имущества, при котором потерпевший по своей воле передает его похитителю, а лишь как средство облегчить

завладение, когда передача имущества происходит помимо воли потерпевшего. Если, например, потерпевший попросил другого человека присмотреть за его вещами, пока он пойдет купаться, а тот их похитил, имеет место не мошенничество, а кража. Напротив, если виновный предложил покупательнице в магазине подержать ее сумку, пока та будет примерять одежду, а сам с ними скрылся, деяние квалифицируется как мошенничество.

3.2. Об отличии мошенничества от присвоения и растраты см. *комм. к ст. 229 настоящего Кодекса*.

3.3. Мошенничество отличается также от изготовления с целью сбыта и сбыта банковских билетов Центрального банка Туркменистана, металлических монет, государственных ценных бумаг или других ценных бумаг в национальной валюте Туркменистана, либо иностранной валюты или ценных бумаг в иностранной валюте (ст. 252 УК). Иногда считается, что если фальшивая купюра явно не соответствует подлинной, что исключает возможность ее реального участия в денежном обращении, а умысел виновного направлен на обман ограниченного числа конкретных лиц, то имеет место мошенничество или покушение на него; изготовление же таких поддельных денежных знаков будет квалифицироваться как приготовление к мошенничеству. Когда же изготовление с целью сбыта или сбыт поддельных денег или ценных бумаг осуществляются в отношении неопределенно широкого круга лиц при высоком качестве подделки, обнаружить которую сложно, должна применяться ст. 252 УК. Однако, на наш взгляд, главное отличие этих видов хищения состоит в другом, а именно: речь в ст. 252 УК вообще не идет о хищении, поскольку имущество у других лиц непосредственно при сбыте поддельных денег и ценных бумаг не изымается. Если же в ходе такого сбыта денег и т.д., виновному взамен передается чужое имущество, то имеет место совокупность этих преступлений (ст.ст. 228 и 252 УК).

4. Согласно разъяснению Пленума Верховного Суда Туркменистана изъятие виновным вверенного ему чужого имущества путем замены его на другое *такое же* или менее ценное, совершенное с целью присвоения или обращения в собственность других лиц, должно квалифицироваться как хищение в размере стоимости изъятых имущества (п. 3 Постановления № 7 Пленума Верховного Суда Туркменистана от 30 Горкут 1998 г. "О судебной практике по делам о хищении чужого имущества"). Однако такое утверждение вызывает сомнения с точки зрения теоретического понятия хищения, которое состоит в *безвозмездном* изъятии чужого имущества. Если же за имущество отдается эквивалентная меновая стоимость, то можно говорить лишь о самоуправстве, причем лишь при условии, что такая «мена» повлекла за собой причинение существенного вреда гражданину либо организации (ст. 221 УК). И только изъятие имущества, вверенного виновному, путем замены его на *менее ценное*, совершенное с целью присвоения или обращения в собственность других лиц, должно квалифицироваться как хищение в размере стоимости изъятых имущества.

5. Квалифицирующими признаками мошенничества в ч.ч. 2 - 4 комм. ст. являются:

а) совершение мошенничества группой лиц по предварительному сговору или(и) повторно, или с причинением ущерба гражданину в значительном размере (ч. 2);

б) его совершение с причинением ущерба в крупном размере или(и) организованной группой (ч. 3);

в) его совершение с причинением ущерба в особо крупном размере (ч. 4).

См. о них комм. к ст. 227 настоящего Кодекса.

6. Субъектом кражи является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, не являющееся собственником или иным законным (титulyным) владельцем данного имущества.

7. С субъективной стороны мошенничество совершается только с прямым умыслом и корыстной целью.

8. Деяния, предусмотренные ч. 1 комм. ст., относятся к преступлениям небольшой тяжести, ч. 2 — средней тяжести, ч. 3 и 4 — к тяжким преступлениям.

Статья 229. Присвоение или растрата

(1) Присвоение или растрата, то есть хищение чужого имущества, вверенного виновному или находящегося в его ведении,

наказывается штрафом в размере от тридцати до шестидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(2) Те же деяния, совершённые:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) повторно;

в) с использованием служебных полномочий;

г) с причинением ущерба гражданину в значительном размере,

наказываются штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет с конфискацией имущества или без таковой или возложением обязанности проживать в определённой местности на срок от пяти до семи лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет с конфискацией имущества или без таковой или лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет с конфискацией имущества или без таковой.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые с причинением ущерба в крупном размере,

наказываются штрафом в размере от ста до ста пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет с конфискацией имущества или без таковой или возложением обязанности проживать в определённой местности на срок от пяти до восьми лет с конфискацией имущества или без таковой или лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с конфискацией имущества или без таковой.

(4) Деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей настоящей статьи, совершённые:

а) с причинением ущерба в особо крупном размере;

б) организованной группой или преступным сообществом,

наказываются возложением обязанности проживать в определённой местности на срок от шести до двенадцати лет с конфискацией имущества или без таковой или лишением свободы на срок от шести до двенадцати лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Объектом присвоения или растраты являются отношения собственности.

С объективной стороны состава преступления присвоение и растрата — это противоправное, безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества, вверенного виновному для какой-либо правомерной деятельности, в его пользу или в пользу других лиц, совершённое с корыстной целью, причинившее ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

Присвоение — это обращение в свою пользу вверенного имущества посредством его обособления от остального имущества потерпевшего, или удержания в ином месте, чем было определено обусловленным порядком, — и таким путем установления над ним незаконного владения. Растрата есть обращение в свою пользу или пользу

других лиц вверенного имущества с помощью таких действий, в процессе которых оно, не будучи отделено от другого имущества потерпевшего и (или) не удерживаясь виновным, незаконно расходуется, потребляется или иным образом издерживается.

2. От других видов хищения данное преступление отличается, в первую очередь, необходимым признаком, состоящим в том, что похищенное имущество было ранее *вверено* и какое-то время находилось в *правомерном владении* виновного, который ввиду договорных отношений, должностных обязанностей или специального поручения выполнял в отношении данного имущества правомочия по владению и (или) распоряжению (например, продавец, кассир, экспедитор и т.д.).

Причем, если при отличии от кражи этого признака («вверенности» имущества) достаточно, то при разграничении присвоения (растраты) и мошенничества главный смысловой акцент необходимо делать на выражении «в правомерном владении», ибо при мошенничестве потерпевший также, по сути, вверяет свое имущество виновному⁷⁹, причем иногда заранее (например, при мошенничестве с полученным от банка кредитом), но назвать это владение правомерным нельзя ввиду наличия уже имеющегося у виновного умысла на хищение. От мошенничества присвоение или растрата отличается тем, что в случае присвоения или растраты имущество вверяется виновному для совершения с ним каких-либо законных действий (например, для хранения, перевозки, продажи).

Кроме того, путем присвоения или растраты нельзя приобрести право на имущество.

3. Если хищение чужого имущества совершено лицом, которое не наделено полномочиями по владению и(или) распоряжению имуществом, но имело к нему допуск в связи с порученной работой либо выполнением служебных обязанностей, то деяние следует квалифицировать как кражу.

4. Присвоение или растрату не следует путать с временным заимствованием, когда лицо не имеет умысла на безвозмездное обращение имущества в свою пользу или других лиц и намеревалось возратить либо оставить собственнику данное или равноценное имущество, или возместить его полную стоимость. Однако иногда подобное «позаимствование» образует самостоятельный состав преступления, например, неправомерное завладение чужим транспортным средством без цели его хищения, или угон (ст. 234 УК).

5. Присвоение окончено, когда имущество изъято, т.е. в данном случае обособлено от остального имущества потерпевшего, или удержано виновным и тот получил благодаря этому реальную возможность распоряжаться или пользоваться им по своему усмотрению. Несколько иначе решается вопрос об окончании преступления при растрате — она окончена, когда виновный израсходовал, употребил имущество или иным способом его издержал.

6. Квалифицирующими признаками данного преступления являются:

а) совершение его группой лиц по предварительному сговору или(и) повторно, или с использованием служебных полномочий, или с причинением ущерба гражданину в значительном размере (ч. 2);

б) его совершение с причинением ущерба в крупном размере (ч. 3);

в) его совершение с причинением ущерба в особо крупном размере или(и) организованной группой или преступным сообществом (ч. 4).

См. о них комм. к ст. 227 настоящего Кодекса.

Совершение присвоения или растраты лицом с использованием своего служебного положения означает, что хищение совершается должностным лицом либо лицом, выполняющим управленческие функции, пользующимся административно-хозяйственными полномочиями по управлению и распоряжению имуществом.

10. Деяние, предусмотренные ч. 1 комм. ст., является преступлением небольшой тяжести, ч. 2 и 3 - средней тяжести, ч. 4 - тяжким преступлением.

⁷⁹ «Вверять» — от слова «верить»; отсюда мошенничество путем злоупотребления доверием.

Статья 230. Грабёж

(1) Грабёж, то есть открытое хищение чужого имущества, наказывается исправительными работами на срок от одного года до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) Грабеж, совершённый:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) повторно;

в) с проникновением в жилище, иное помещение или хранилище;

г) с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья потерпевшего, или угрозой применения такого насилия;

д) с причинением ущерба гражданину в значительном размере, наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с конфискацией имущества или без таковой.

(3) Грабёж, совершённый:

а) в крупном размере;

б) организованной группой,

наказывается лишением свободы на срок от шести до двенадцати лет с конфискацией имущества или без таковой.

(4) Грабеж, совершённый:

а) с причинением ущерба в особо крупном размере;

б) преступным сообществом,

наказывается лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Основным непосредственным объектом грабежа являются отношения собственности, дополнительным — неприкосновенность личности, ее честь и достоинство.

2. С объективной стороны грабеж состоит в открытом завладением чужим имуществом. Открытым является такое хищение, которое совершается в присутствии собственника или иного владельца имущества либо на виду у посторонних, когда лицо, совершающее это преступление, сознает, что присутствующие при этом лица понимают противоправный характер его действий независимо от того, принимали они меры к пресечению этих действий или нет.

Хищение, начатое как тайное, может перерасти в открытое, если в процессе завладения имуществом похитителя замечают, но он, сознавая и, тем не менее, игнорируя данное обстоятельство, продолжает свои преступные действия и теперь уже открыто завладевает имуществом. Однако хищение в присутствии посторонних лиц, когда последние не осознают преступного характера действий виновного (например, он действует под видом посыльного, присланного за вещь по просьбе законного владельца), квалифицируется как кража, а не как грабеж.

3. Квалифицирующие признаки грабежа, указанные в ч. 2 комм. ст., а именно: группой лиц по предварительному сговору; повторно; с проникновением в жилище, иное помещение или хранилище совпадают с квалифицирующими признаками кражи (ч. 2 ст. 227 УК). *См. об этих признаках комм. к ст. 227 настоящего Кодекса.*

Однако в отличие от кражи имеется такой специфический квалифицирующий признак грабежа, как применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угроза применения такого насилия (причем не только к собственнику или иному владельцу имущества, но и к другим лицам, которые реально, или по мнению виновного могли помешать хищению). При этом грабеж является насильственным только в том случае, если применение или угроза применения насилия являлись средством завладения имуществом или его удержания непосредственно после завладения.

Физическое насилие, применяемое при грабеже, по своему характеру опасности для жизни или здоровья потерпевшего не представляет. Это действия, которые не создавали угрозу для жизни, не причиняли и не создавали опасности причинения реального вреда здоровью потерпевшего. Однако они могут причинять потерпевшему физическую боль, выражаясь в нанесении побоев или ограничении свободы передвижения потерпевшего либо других лиц, которые, по мнению виновного, могли воспрепятствовать хищению. Под насилием, не опасным для жизни и здоровья, — разъяснил Пленум Верховного Суда Туркменистана, — о котором говорится в ч. 2 п. "г" ст. 230 УК Туркменистана следует понимать побои, причинение легкого вреда здоровью, не повлекшие кратковременного расстройства здоровья или незначительно стойкой утраты трудоспособности, а также иные насильственные действия, связанные с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (п. 10 Постановления № 7 Пленума Верховного Суда Туркменистана от 30 Горкут 1998 г. "О судебной практике по делам о хищении чужого имущества").

4. В ч. 3 комм. ст. предусмотрен особо квалифицированный состав грабежа — совершении грабежа в особо крупном размере либо организованной группой. *См. о них комм. к ст. 227 настоящего Кодекса.*

3. Грабеж окончен с момента фактического изъятия имущества и получения виновным возможности пользоваться им либо распорядиться иным образом по своему усмотрению.

5. С субъективной стороны грабеж совершается с прямым умыслом. Виновный осознает, что хищение чужого имущества совершается им открыто, т.е. в присутствии других лиц, осознающих, что виновный похищает имущество. Необходима также корыстная цель, при которой виновный намерен завладеть чужим имуществом.

6. Субъектом грабежа является вменяемое лицо, достигшее возраста 14- летнего возраста.

7. Деяния, предусмотренные ч.ч. 1 и 2 комм. ст., признаются преступлениями средней тяжести, ч.ч. 3 и 4 — тяжкими преступлениями.

Статья 231. Разбой

(1) Разбой, то есть нападение с целью хищения чужого имущества, совершённое с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с конфискацией имущества или без таковой.

(2) Разбой, совершённый:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) с проникновением в жилище, иное помещение или хранилище;

в) с применением оружия или других предметов, используемых в качестве оружия;

г) повторно;

д) с причинением ущерба гражданину в значительном размере, наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

(3) Разбой, совершённый:

а) с причинением ущерба в крупном размере;

б) организованной группой,

наказывается лишением свободы на срок от шести до двенадцати лет с конфискацией имущества или без таковой.

(4) Разбой, совершённый:

а) с причинением ущерба в особо крупном размере;

б) преступным сообществом;

в) с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего,

наказывается лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Основным непосредственным объектом разбоя являются отношения собственности, дополнительным — неприкосновенность личности, ее здоровье, честь и достоинство. В этой связи представляется, что такое соотношение объектов не вполне отвечает принципиальному положению Конституции Туркменистана о том, что в Туркменистане высшей ценностью общества и государства является человек (ст. 3). В силу данной конституционной нормы человеческая личность должна признаваться в УК Туркменистана объектом более значимым, чем собственность. Это значит, что преступления против личности (причинение тяжкого, средней тяжести и легкого вреда здоровью), предусмотренные ст.ст. 107, 108, 11 УК, не должны "поглощаться" комм. статьей, и законодателю, на наш взгляд, следовало бы предусмотреть квалификацию разбоя только по совокупности с названными преступлениями, чего нет сейчас. В настоящий момент правоприменителю приходится толковать ч. 1 комм. ст. в том смысле, что понятие насилия, опасного для жизни или здоровья, включает в себя и реальное причинение вреда здоровью. Однако это вполне не соответствует понятию насилия (см. о нем п. 2.2 комментария к данной статье), которое есть лишь один из возможных способов причинения вреда здоровью потерпевшего, однако отождествлять его с результатом (самим вредом) нет никаких оснований.

2. С объективной стороны разбой представляет собой нападение с целью хищения чужого имущества, совершённое с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

2.1. Нападением в смысле данной статьи признается противоправное внезапное и активное насильственное воздействие на законного владельца имущества.

2.2. Насилие представляет собой особый способ совершения преступления, связанный с достижением преступных целей посредством физического подчинения лица, нарушающего его свободу воли и представляющего опасность причинения вреда жизни или здоровью потерпевшего. Физическое подчинение может выступать как силовое нарушение телесной неприкосновенности человека, так и приведение его в бессознательное или беспомощное состояние посредством введения в организм потерпевшего сильнодействующих, ядовитых, психотропных или одурманивающих веществ.⁸⁰

Как указал Пленум Верховного Суда Туркменистана в Постановлении № 7 Пленума Верховного Суда Туркменистана от 30 июля 1998 г. "О судебной практике по делам о хищении чужого имущества" под насилием, опасным для жизни и здоровья, в смысле ст. 231 УК следует понимать такое насилие, которое повлекло причинение потерпевшему тяжкого вреда здоровью, либо вреда средней тяжести, либо легкого вреда здоровью с кратковременным расстройством здоровья или незначительной стойкой утратой трудоспособности (п. 10).

Однако, на наш взгляд, такое понимание носит слишком узкий характер. По смыслу данной статьи под насилием, опасными для здоровья понимаются не только действия, которые причинили потерпевшему средней тяжести или легкий вред здоровью, но и такие действия, которые хотя и не причинившие указанного вреда, но в момент совершения создававшие реальную опасность для здоровья человека.

2.3. Важно иметь в виду, что при разбое виновный угрожает потерпевшему насилием, которое опасно именно для жизни или здоровья. На это могут указывать: характер угроз (например, "покалечу," "убью", показ оружия), действия виновного (например, попытка ударить ножом в голову, грудь). Когда же угроза насилием имела неопределенный характер, вопрос о признании в действиях лица разбоя необходимо решать с учетом всех обстоятельств дела: места и времени совершения преступления, числа нападавших, характера предметов, которыми они угрожали потерпевшему,

⁸⁰ См.: Токарчук Р.Е. Насилие как составообразующий признак хищений: вопросы уголовной ответственности. Омск, 2008. С. 75-78 и др.

субъективного восприятия угрозы совершения каких-либо конкретных демонстративных действий, свидетельствовавших о намерении нападавших применить физическое насилие, и т.п.

2.4. При разбое насилие применяется именно как способ хищения чужого имущества или его удержания непосредственно после завладения. Если же насилие применяется в других целях и по иным мотивам — из личных или хулиганских побуждений — действия виновного следует квалифицировать как преступление против личности, даже в тех случаях, когда после применения насилия виновный все-таки завладел имуществом потерпевшего (в этом случае имеет место совокупность преступления против личности и хищения).

2.5. Поскольку лишение жизни потерпевшего не охватывается составом разбоя, умышленное убийство, совершенное при разбойном нападении, надлежит квалифицировать по совокупности преступлений за разбой и умышленное убийство при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 101 УК).

2.5. Представляется, что по ч.1 ст.231 УК (при отсутствии отягчающих разбой обстоятельств) следует квалифицировать нападение с целью завладения имуществом, соединенное с насилием, которое причинило потерпевшему легкий вред здоровью или вред средней тяжести, либо не причинило вреда его здоровью, однако в момент применения создавало реальную опасность для жизни и здоровья потерпевшего.

2.6. Введение в организм потерпевшего опасных для жизни и здоровья сильнодействующих, ядовитых или одурманивающих веществ с целью приведения его таким способом в беспомощное состояние и завладения чужим имуществом должно квалифицироваться как разбой. В случае, когда с той же целью в организм потерпевшего введены вещества не представляющие опасности для его жизни и здоровья, содеянное надлежит квалифицировать в зависимости от последствий как грабеж, соединенный с насилием, либо покушение на это преступление (п. 10 названного Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана).

2.7. Действия виновного квалифицируются по п. «в» ч. 4 ст. 231 УК, если при разбойном нападении наступили любые последствия указанные в ч.1 ст.107 УК, т.е. причинение телесного повреждения, опасного для жизни или повлекшего за собой потерю зрения, речи, слуха или какого-либо органа либо утрату органом его функции, либо выразившееся в неизгладимом обезображивании лица, а также причинение иного вреда здоровью, опасного для жизни или вызвавшего его расстройство, соединенное со стойкой утратой общей трудоспособности не менее чем на одну треть или с полной утратой профессиональной трудоспособности, либо повлекшее за собой прерывание беременности, или психическую болезнь (п. 11 названного Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана).

Представляется, что причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего охватывает как умышленное, так и неосторожное причинение указанного последствия. Если же в результате умышленно причиненного тяжкого вреда здоровью наступает смерть потерпевшего, не охватываемая умыслом виновного, деяние дополнительно следует квалифицировать по соответствующей части ст. 105 УК.

В тех случаях, когда завладение чужим имуществом соединено с угрозой применения насилия, носившей неопределенный характер, вопрос о признании в действиях лица грабежа или разбоя необходимо решать с учетом всех обстоятельств дела, в том числе: места и времени совершения преступления, числа преступников, характера предметов, которыми они угрожали потерпевшему, субъективного восприятия потерпевшим характера угрозы и т.д. (п. 12 названного Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана).

3. Под «другими предметами», используемыми в качестве оружия (п. «в» ч. 2 ст.231 УК), следует понимать предметы, которыми потерпевшему могут быть причинены телесные повреждения, опасные для жизни и здоровья (бритва, топор, ломик, дубинка и т.п.).

По признаку применения оружия или предметов, используемых в качестве оружия, следует квалифицировать действия всех участников разбойного нападения, совершенного по предварительному сговору группой лиц, умыслом которых охватывалось использование указанных предметов, даже если они применялись только одним из участников группы.

Если виновный угрожал заведомо негодным оружием или имитацией оружия (например, макетом пистолета, игрушечным кинжалом и т.д.), не намереваясь использовать эти предметы для причинения телесных повреждений, опасных для жизни, его действия (при отсутствии отягчающих обстоятельств) следует квалифицировать как разбой, предусмотренный ч.1 ст.231 УК (п. 13 названного Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана). Если же потерпевший при этом понимал, что его жизни и здоровью эти предметы угрозы не представляют, то деяние следует квалифицировать как грабеж.

4. В отличие от других форм хищения чужого имущества разбой признается оконченным преступлением уже с момента начала нападения, соединенного с насилием опасным для жизни или здоровья, или с угрозой применения насилия с целью завладения чужим имуществом, вне зависимости от того, удалось виновному фактически похитить имущество или нет.

5. Разбой, сопряженный с умышленным уничтожением или повреждением другого чужого имущества, если последнее содержит признаки уголовного наказуемого деяния, должны квалифицироваться по совокупности преступлений, как хищение чужого имущества путем кражи, грабежа или разбоя и умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества (ст.235 УК).

Вместе с тем умышленное уничтожение или повреждение уже похищенного имущества самим виновным дополнительной квалификации по ст. 235 УК не требует.

6. С субъективной стороны разбой характеризуется прямым умыслом и целью хищения чужого имущества.

8. Субъект разбоя — вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста (ч. 2 ст. 21 УК).

9. Такие квалифицирующие признаки состава разбоя как совершение преступления по предварительному сговору группой, организованной группой, в крупном или особо крупном размере понимаются в целом аналогично тому, как при других формах хищения (см. комм. к ст. 227 УК), с тем отличием, что признак совершения разбоя в крупном или особо крупном размере характеризует не количественную сторону причиненного ущерба, а лишь цель нападения.

Также следует иметь в виду, что в отличие от кражи проникновение в жилище при разбое (п. "б" ч. 2 комм. ст.), юридически равнозначно проникновению в любое другое помещение или иное хранилище.

О понятии преступного сообщества см. комм. к ст. 34 настоящего Кодекса.

10. Деяние, предусмотренное ч. 1 комм. ст., является преступлением средней тяжести, ч.ч. 2 - 4 — тяжкими преступлениями.

Статья 232. Вымогательство

(1) Вымогательство, то есть требование передачи чужого имущества или права на имущество или совершения каких-либо других действий имущественного характера под угрозой применения насилия над потерпевшим или его близкими либо уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до четырёх лет с конфискацией имущества или без таковой.

(2) То же деяние, совершённое:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) повторно;
в) с применением насилия,
наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с конфискацией имущества или без таковой.

(3) Вымогательство, совершённое:

а) организованной группой или преступным сообществом;
б) с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего;
в) в целях получения имущества в крупных размерах,
наказывается лишением свободы на срок от пяти до двенадцати лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Основным непосредственным объектом разбоя являются отношения собственности, дополнительным — неприкосновенность личности, ее здоровье, честь и достоинство. См. о соотношении этих объектов *пункт 1 комм. к ст. 232 настоящего Кодекса*.

2. Объективная сторона данного преступления состоит (а) в требовании передачи чужого имущества или права на имущество или совершения каких-либо других действий имущественного характера (б) под угрозой применения насилия над потерпевшим или его близкими либо уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких.

Под близкими потерпевшего следует понимать близких родственников перечисленных в п.10 ст.21 УПК Туркменистана, а также иных лиц, жизнь, здоровье и благополучие которых в силу сложившихся обстоятельств дороги потерпевшему.

2.1. Следует отметить, что предметом вымогательства служит лишь чужое имущество, поэтому требование передать (вернуть) виновному его собственное имущество под угрозой насилия и т.д. при определенных условиях может образовывать другой состав преступления — самоуправства (ст. 221 УК).

2.2. Угроза применения насилия означает, что виновный не применяя насилие как таковое, угрожает его применить, что служит способом психического принуждения по отношению к потерпевшему. Если насилие реально применено, то квалификация деяния осуществляется по совокупности вымогательства с другими видами преступлений (например, незаконным лишением свободы, побоями, причинением вреда здоровью, убийством).

2.3. Угроза распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, состоит в публичном оглашении либо в передаче третьим лицам информации компрометирующего потерпевшего или его близких, в т.ч. сведений о совершении ими преступлений, моральных проступков, наличии у них заболеваний и т.д.

Как вымогательство, совершенное под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких следует квалифицировать требование передачи имущества, сопровождающееся угрозой разглашения сведений, оглашение которых может нанести ущерб чести и достоинству потерпевшего или его близким, либо привести к другим не желательным для потерпевшего последствиям. При этом не имеет значения, соответствует ли действительности сведения под угрозой распространения которых совершается вымогательство (п. 18 Постановления № 7 Пленума Верховного Суда Туркменистана от 30 июля 1998 г. "О судебной практике по делам о хищении чужого имущества").

По мнению Пленума, угрозу невозвращения собственнику неправомерно изъятого у него имущества следует расценивать как угрозу уничтожения такого имущества и квалифицировать как вымогательство (п. 18 названного Постановления). Данное разъяснение, однако, противоречит положениям теории уголовного права, запрещающими применение норм Особенной части УК по аналогии (*см. об этом пункт 6 комм. к ст. 3 настоящего Кодекса*).

4. Пленум Верховного Суда Туркменистана разъяснил, что при отграничении вымогательства от сходных составов, в частности, от грабежа и разбоя, следует иметь

ввиду: при вымогательстве преступник хотя и применяет угрозу насилием либо насилием или угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, однако он не намерен непосредственно с помощью этих действий завладеть имуществом потерпевшего, а требует, чтобы тот сам передал это имущество.

Следовательно, вымогательство не является хищением имущества, т.к. при хищении виновный непосредственно изымает его из владения потерпевшего или иных лиц.

Не состоявшееся вымогательство сопряженное с непосредственным открытым завладением имущества или нападением с применением насилия опасным для жизни и здоровья потерпевшего, должны быть квалифицированы как грабеж или разбой (п. 18 Постановления № 7 Пленума Верховного Суда Туркменистана "О судебной практике по делам о хищении чужого имущества").

4. Квалифицирующими признаками вымогательства, названными в ч. 2 этой статьи, являются: совершение его организованной группой или преступным сообществом; с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего; в целях получения имущества в крупных размерах. Они понимаются в целом аналогично тому, как при других формах хищения (см. комм. к ст.ст. 227, 232 УК), с тем, однако, различием, что признак совершения вымогательства в крупных размерах характеризует не количественную сторону причиненного ущерба, а лишь конечную цель данного преступления.

О понятии преступного сообщества см. комм. к ст. 34 настоящего Кодекса.

4. Вымогательство считается оконченным с момента предъявления виновным требования передачи имущества под угрозой причинения вреда потерпевшему или его близким.

Вымогательство следует считать продолжаемым преступлением, когда умысел виновного направлен на завладение конкретной суммой от одного и того же лица в виде периодических платежей (п. 18 названного Постановления).

5. С субъективной стороны вымогательство характеризуется прямым умыслом и целью похищения чужого имущества.

6. Субъект данного преступления — вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста (ч. 2 ст. 21 УК).

7. Деяние, предусмотренное ч. 1 комм. ст., является преступлением средней тяжести, ч. 2 — тяжким преступлением.

Статья 233. Хищение предметов, имеющих особую ценность

(1) Хищение предметов или документов, имеющих особую историческую, научную, художественную или культурную ценность, независимо от способа хищения,

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

(2) То же деяние, совершённое:

а) повторно;

б) организованной группой или преступным сообществом,

наказывается лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Непосредственный объект данного вида преступления двойной — вместе с собственностью равнозначным объектом преступного посягательства являются интересы культуры Туркменистана.

2. Объективная сторона преступления состоит в хищении предметов или документов, имеющих особую историческую, научную, художественную или культурную ценность, независимо от способа хищения.

К предмету посягательства относятся предметы или документы, имеющие особую историческую, научную, художественную или культурную ценность. Примерный перечень таких ценностей содержится в ст. 6 Закона Туркменистана "О культуре":

- 1) археологические находки и археологические открытия;
- 2) коллекционные материалы и предметы, включая старинные монеты, ордена, медали, печати;
- 3) произведения литературы и искусства, включая картины, рисунки, гравюры, литографии, эстампы, скульптурные произведения, фольклорные и композиторские произведения, клавиры, партитуры, театральные пьесы и постановки, цирковые сценарии, произведения киноискусства, телевидения и радио;
- 4) произведения декоративно-прикладного искусства и народных промыслов, в том числе старинные ковры, ковровые изделия, кошмы, национальные изделия из золота, серебра, драгоценных металлов и других материалов, узоры, вышивки, на которых сохранились старинные орнаменты, и относящиеся к художественным произведениям;
- 5) дизайнерские разработки и архитектурные проекты;
- 6) старинные (редкие) рукописи, автографы, исторические документы, собрания писем и книг, печатные издания и их коллекции;
- 7) архитектурные памятники, мемориальные погребения, а также парковые и природно-ландшафтные объекты, связанные с жизнью видных отечественных и зарубежных деятелей культуры либо с крупными историческими событиями и выдающимися государственными и общественными деятелями;
- 8) филателистические материалы, в том числе почтовые марки, отдельно или в коллекциях;
- 9) старинные и уникальные музыкальные инструменты;
- 10) архивы, архивные фонды и коллекции, включая фоно-, фото-, видео-, кино- (радио, телевидения) архивы, а также научно-техническая документация;
- 11) этнографические, этнологические и антропологические материалы;
- 12) редкие коллекции и образцы флоры и фауны, минералогии, анатомии и предметы, представляющие интерес для палеонтологии;
- 13) другие ценности, имеющие историческое, художественное, научное или культурное значение, а также взятые государством под охрану в качестве памятников истории и культуры.

Недвижимость, имеющая подобную ценность: объекты национального историко-культурного наследия (одиноких памятников, ансамблей, достопримечательных мест), предметом данного преступления не является.

Учёт культурных ценностей ведётся в Государственном реестре объектов национального культурного достояния Туркменистана и охранных перечнях культурных ценностей. При учёте культурной ценности записываются сведения: происхождение, собственник, описание, стоимость и степень охраны. На основании данных сведений собственнику культурной ценности выдаётся соответствующее свидетельство.

3. Стоимость культурных ценностей, степень их охраны и возможность вывоза за пределы страны определяются уполномоченным органом государственного управления в области культуры путём экспертизы в порядке, установленном законодательством Туркменистана.

4. Способы хищений указаны в ст.ст. 227 – 231 УК, но УК не относит к хищению вымогательство, т.к. при вымогательстве не происходит изъятие непосредственно самим виновным имущества, а оно передается ему потерпевшим. Вымогательство указанных предметов и документов подлежит квалификации по ст. 232 УК .

5. Момент окончания хищения предметов, имеющих особую ценность, определяется в зависимости от способа хищения. См. об этом комм. к ст.ст. 227-231 настоящего Кодекса.

6. С субъективной стороны все составы хищений, в т.ч. и предусмотренных комм. ст., отличаются прямым умыслом и корыстной целью.

7. Субъект данного преступления — любое физическое вменяемое лицо, достигшее к моменту совершения преступления 16-летнего возраста. Лица в возрасте

от 14 до 15 лет включительно несут ответственность за хищение предметов, имеющих особую ценность, путем кражи, грабежа и разбоя соответственно, по ст.ст. 227-231 УК.

8. Квалифицирующими признаками данного преступления служат: совершение его повторно либо организованной группой или преступным сообществом. См. о них комм. к ст. 17 и 34 настоящего Кодекса.

9. Деяния, предусмотренные комм. ст., относятся к категории тяжких преступлений.

Статья 234. Неправомерное завладение чужим транспортным средством

(1) Неправомерное завладение чужим транспортным средством без цели его хищения (угон),

наказывается штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, совершённое:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору;

в) с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья потерпевшего, или угрозой применения такого насилия;

г) с причинением ущерба в крупном размере;

д) с проникновением в хранилище,

наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые с применением насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего, или угрозой применения такого насилия,

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

1. Непосредственным объектом данного преступления является осуществление собственником его права владеть и пользоваться своим имуществом.

2. Предмет преступления специальный — это транспортные средства. К транспортным средствам относятся механические наземные средства передвижения (автомобили, мотоциклы, трамваи, троллейбусы, автокраны, и иные механические транспортные средства, которые должны быть самоходными, т.е. иметь двигатель). К ним не относятся велосипеды, лошади и другие животные, если они используются в качестве транспортных средств.

Поскольку в ст. 277 УК предусмотрена ответственность за угон воздушного, водного судна или железнодорожного транспорта, а равно за захват такого судна в целях угона названные виды транспортных средств также не являются предметом преступления, предусмотренного в комм. статье.

3. С объективной стороны данное преступление состоит в неправомерном завладении (захвате) чужим транспортным средством без цели его хищения (угоне).

Виновный завладевает чужим транспортным средством, т.е. таким, которое не принадлежит ему на праве собственности и не находится в его правомерном владении и пользовании на каком-либо ином основании, как то: аренда, разрешение собственника на временное владение и пользование (ссуда), закрепление по работе или по службе.

Судебная практика исходит из того, что не несут ответственности за угон члены семьи собственника транспортного средства, даже если они взяли его без разрешения; работники автохозяйства или иной организации, если он без разрешения временно берет для собственных нужд автомобиль, принадлежащий этому юридическому лицу.

4. Угон считается оконченным составом преступления в момент, когда виновный приводит транспортное средство в движение, независимо от способа (включение двигателя, транспортировка). В то же время это преступление длящееся (ст. 15 УК),

поэтому как преступное деяние оно признается оконченным с момента прекращения совершения деяния (например, возврат владельцу, оставление на улице и т.д.) либо момента наступления события, препятствующего его продолжению (например, задержание виновного, авария и т.д.). Длительность угона для квалификации по данной статье значения не имеет.

5. Субъективная сторона составов преступления характеризуется прямым умыслом. Согласно диспозиции данной статьи при совершении угона не ставится цель похитить транспортное средство.

6. В ч.ч. 2 и 3 данной статьи предусмотрены квалифицирующие признаки данного преступления: совершение угона повторно; группой лиц по предварительному сговору; с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья потерпевшего, или угрозой применения такого насилия; с причинением ущерба в крупном размере; с проникновением в хранилище (ч. 2), либо с применением насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего, или угрозой применения такого насилия (ч. 3). См. о них комм. к ст.ст. 17, 34, 227-231 настоящего Кодекса.

7. Деяние, предусмотренное ч. 1 комм. ст., является преступлением средней тяжести, ч. 2 — тяжким преступлением.

Статья 235. Умышленное уничтожение или повреждение имущества

(1) Умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества, причинившее значительный ущерб,

наказывается штрафом в размере от пяти до двадцати пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Те же деяния:

а) совершённые путём поджога, взрыва или иным общеопасным способом;

б) повлёкшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

1. Объектом данного преступления являются отношения собственности, а именно сохранности имущества. Предметом данного преступления служит любое имущество, находящееся в чьей-либо собственности.

2. Объективная сторона преступления состоит в уничтожении или повреждении чужого имущества. Уничтожение имущества есть приведение вещи в полную негодность, когда она полностью и безвозвратно утрачивает свою потребительскую стоимость и подлежит лишь утилизации. Повреждением считается нанесение вещи такого вреда, при котором без восстановительного ремонта ее нельзя использовать по прямому назначению.

3. Чужим в смысле данной статьи является имущество, которое не принадлежит виновному на праве собственности.

4. Условием, при котором умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества считается преступлением, является причинение ему значительного ущерба.

О понятии значительного ущерба см. комм. к ст. 227 настоящего Кодекса.

5. Субъектом преступления по ч. 1 комм. ст. является лицо, достигшее 16-летнего возраста, а по ч. 2 — 14-летнего.

6. С субъективной стороны данное преступление может быть совершено и с прямым, и с косвенным умыслом.

Цель и мотивы совершения преступления имеют значение не только для индивидуализации уголовной ответственности, но и для квалификации — при отграничении этого вида преступления от других, в частности от хулиганства, одним из альтернативных признаков которого также является уничтожение или повреждение

чужого имущества (ст. 279 УК). Умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества, совершенные из хулиганских побуждений, образуют специальный состав преступления по отношению к составу, предусмотренному комм. ст., и потому при конкуренции этих составов ст. 279 УК при отсутствии других, предусмотренных этой статьей квалифицирующих признаков, имеет преимущество над ст. 235.

7. Квалифицирующими признаками данного преступления, указанными в ее ч. 2, являются:

- а) совершение его путём поджога, взрыва или иным общеопасным способом;
- б) если оно повлекло по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

7.1. Общеопасные способы совершения преступления — в зависимости от того, каковы разрушительные свойства используемых для этого средств — могут быть подразделены на два вида:

а) ситуативно-общеопасные — это средства, использование которых создавало опасность как жизни людей и сохранности имущества, в момент самого преступления (например, поджог, взрыв);

в) постоянно-общеопасные — это те средства, которые создают опасность для жизни неопределенно широкого круга лиц и сохранности имущества (сохранения им возможности быть использованным по назначению) в течение длительного времени после их применения (ядовитые, сильнодействующие, радиоактивные вещества).

Вместе с тем следует учитывать и окружающую обстановку совершения преступления, которая может нивелировать общеопасный способ до опасного лишь для конкретного имущества, например, поджог или подрыв предмета на достаточном удалении от других предметов и людей и т.д.

1.2. К иным тяжким последствиям, причиненным по неосторожности в результате умышленного уничтожения или повреждения имущества, относятся, в частности, причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью хотя бы одному человеку либо причинение средней тяжести вреда двум и более лицам; оставление потерпевших без жилья или средств к существованию; длительная приостановка или дезорганизация работы предприятия, учреждения или организации; отключение потребителей от источников жизнеобеспечения — электроэнергии, газа, тепла, водоснабжения и т.п.

Если же смерть или иные тяжкие последствия причинены не по неосторожности, а с прямым или косвенным умыслом, содеянное подлежит квалификации по совокупности данного преступления и других преступлений, предусмотренных соответствующих статей о преступлениях против личности и др.

8. Данное преступление считается оконченным в момент, когда имущество оказалось уничтожено или повреждено.

9. Деяние, предусмотренное ч. 1 комм. ст., является преступлением небольшой тяжести, ч. 2 — преступлением средней степени тяжести.

Статья 236. Уничтожение или повреждение имущества по неосторожности

(1) Уничтожение или повреждение чужого имущества в крупном размере, совершённые по неосторожности,

наказываются возложением обязанности загладить причинённый вред или штрафом в размере от пяти до пятнадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, совершённые путём неосторожного обращения с огнём или иным источником повышенной опасности либо повлёкшие тяжкие последствия,

наказываются исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Объект и объективная сторона данного преступления в основном совпадают с объектом и объективной стороной умышленного уничтожения или повреждения чужого

имущества (ст. 235 УК). Однако отличительным признаком объективной стороны состава преступления, предусмотренного комм. ст., является причинение им ущерба в крупном размере (ч. 1) либо — в качестве квалифицирующего признака — совершение данного деяния путем неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности либо если оно повлекло тяжкие последствия (см. о них комм. к ст. 235 настоящего Кодекса).

2. Согласно примечанию к ст. 227 УК, крупным размером в статьях настоящей, 26 главы УК признаётся стоимость имущества, превышающая 100 среднемесячных размеров оплаты труда; особо крупным – 200 среднемесячных размеров оплаты труда.

3. Данное преступление считается оконченным в момент, когда имущество в крупном размере было уничтожено или повреждено.

4. Субъект данного преступления общий. Им являются вменяемые лица, достигшие 16-летнего возраста.

5. С субъективной стороны уничтожение или повреждение чужого имущества, предусмотренное комм. ст., совершается только по неосторожности.

6. Данное преступление относится к категории небольшой степени тяжести.

Статья 237. Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путём

(1) Заранее не обещанное приобретение или хранение имущества, заведомо добытого преступным путём,

наказывается штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

(2) Те же деяния, совершённые в крупных размерах, наказываются штрафом в размере от тридцати до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(3) Заранее не обещанный сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем,

наказывается штрафом в размере от сорока до ста среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(4) Деяние, предусмотренное частью третьей настоящей статьи, совершённое:

а) повторно;

б) в крупных размерах;

в) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой,

наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Основным объектом данного преступления являются отношения собственности, ущерб которым усиливается в случае включения в гражданский оборот имущества, незаконно полученного в результате преступления. Дополнительный объект — нормальный порядок экономической деятельности.

2. Предметом данного преступления является имущество, добытое преступным путем, т.е. полученное в результате совершения преступления.

3. Объективная сторона преступления выражается в заранее не обещанном приобретении либо хранении (ч. 1) либо сбыте (ч. 3) имущества, добытого преступным путем. При этом не требуется совершения и приобретения, и сбыта — достаточно одного из этих действий.

Приобретение имущества, заведомо добытого преступным путем, есть возмездное или безвозмездное получение виновным такого имущества от другого лица.

Хранение имущества означает вступление виновного в соглашение с лицом, которое передает ему имущество, по которому виновный принимает на себя обязательство хранить переданную ей другой стороной индивидуально-определенную вещь и возвратить ее в неизменном и неповрежденном виде по окончании срока хранения.

Сбытом в смысле данной статьи считается возмездное или безвозмездное отчуждение упомянутого имущества другому лицу. Сбыт считается более опасным преступлением, т.к. поощряет оборот нелегального имущества, чем наносит более сильный вред дополнительному объекту преступного посягательства — нормальному экономическому обороту.

4. Если приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, либо его хранение были обещаны до или во время совершения преступления, либо заранее молчаливо предполагались, в результате чего исполнитель преступления мог рассчитывать на подобное содействие, то действия виновного квалифицируются как пособничество преступлению, в результате которого будет получено данное имущество.

5. Данное преступление окончено в момент, когда имущество приобретено виновным либо принято на хранение (ч. 1 комм. ст.), либо отчуждено (ч. 3).

Следует учитывать, что при приобретении имущества обычно совершается его купля-продажа либо мена. И хотя в данном случае договоры купли-продажи или мены в силу их уголовно-противоправного характера изначально являются юридически ничтожными, они, тем не менее, относятся к категории *консенсуальных*, т.е. считаются заключенными при достижении между сторонами соответствующих договоренностей, а значит, уже в момент согласования ими всех существенных условий. Напротив, хранение — *реальная* сделка, которая считается совершенной лишь в момент физической передачи имущества на хранение.

6. Квалифицирующим признаком заранее не обещанного приобретения или хранения имущества, заведомо добытого преступным путём, названным в ч. 2 этой статьи, является совершение этого деяния в крупных размерах. Что касается заранее не обещанного сбыта имущества, заведомо добытого преступным путем, то его квалифицирующими признаками служат: повторность либо совершение этого деяния в крупных размерах, либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Они понимаются аналогично тому, как при совершении хищения (см. комм. к ст.ст. 227 УК).

7. Субъективная сторона рассматриваемого преступления отличается только прямым умыслом, поскольку в диспозиции данной статьи используется указание на заведомый характер действий виновного, что означает знание им в момент приобретения или сбыта, или принятия на хранение имущества о его противоправном происхождении.

8. Субъект данного преступления общий. Им являются лица, достигшие 16-летнего возраста.

9. Деяния, предусмотренные ч.ч. 1 и 2 комм. ст., являются преступлениями небольшой тяжести, ч.ч. 3 и 4 — преступлениями средней степени тяжести.

ГЛАВА 27. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОРЯДКА ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Статья 238. Воспрепятствование законной предпринимательской деятельности

Неправомерный отказ в регистрации субъекта предпринимательской деятельности либо уклонение от его регистрации, неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определённой

деятельности либо уклонение от его выдачи, противозаконное ограничение прав индивидуального предпринимателя или коммерческой организации, а равно незаконное вмешательство в их деятельность, если эти действия совершены должностным лицом с использованием своего служебного положения,

наказываются лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от пяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Преступления, регламентированные главой 27 УК, посягают на экономическую деятельность, основу которой в соответствии со ст. 10 Конституции Туркменистана составляют принципы рыночных отношений, а государство поощряет и поддерживает предпринимательство, способствует развитию малого и среднего бизнеса. Государственная политика Туркменистана обеспечивает защиту и поддержку предпринимательства, развитие свободы предпринимательской деятельности и направлена на создание условий для широкого проявления инициативы и предприимчивости граждан на основе реализации принципа равенства всех форм собственности, свободы распоряжения имуществом и выбора сфер деятельности (ст. 4. Закона Туркменистана «О государственной поддержке малого и среднего предпринимательства»).

2. Непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 238 УК, является законная предпринимательская деятельность, под которой понимается самостоятельная, осуществляемая от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность деятельность граждан и юридических лиц, направленная на систематическое получение прибыли от использования имущества, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг (ч. 3 ст. 2 ГК, ст. 1 Закона Туркменистана от 1 октября 1993 года № 863-XII «О предпринимательской деятельности»⁸¹).

В соответствии с Законом Туркменистана «О предпринимательской деятельности» государство гарантирует соблюдение прав и законных интересов предпринимателей, создает им условия для конкуренции, обеспечивает поддержку и равные возможности доступа предпринимателей к материальным, финансовым, трудовым, информационным, природным и иным ресурсам (ст. 12), гарантирует неприкосновенность имущества и обеспечивает защиту права собственности предпринимателя; вмешательство в деятельность предпринимателей со стороны государственных или иных органов либо их должностных лиц не допускается, кроме как по установленным законодательством Туркменистана основаниям и в пределах полномочий указанных органов (ст. 13).

Участники предпринимательской деятельности имеют равное право доступа на рынок, к материальным, финансовым, трудовым, информационным и природным ресурсам. Они вправе самостоятельно в пределах, установленных законами, учреждать для осуществления своей деятельности любые виды предприятий; приобретать имущество, имущественные и неимущественные права; участвовать своим имуществом в деятельности других хозяйствующих субъектов; использовать по соглашению сторон имущество юридических и физических лиц; нанимать и увольнять работников; самостоятельно устанавливать формы, системы и размеры оплаты труда и другие виды доходов лиц, работающих по найму; самостоятельно формировать программу хозяйственной деятельности, выбирать поставщиков и потребителей своей продукции (работ, услуг), устанавливать на нее (них) цены и тарифы в соответствии с законодательством Туркменистана и заключенными договорами; открывать счета в банках, совершать валютные и другие операции; свободно распоряжаться остающейся у него прибылью (доходом); получать любой, не ограниченный по размерам, доход; пользоваться государственной системой социального обеспечения и социального

⁸¹ Ведомости Меджлиса Туркменистана 1993 г. № 9-10, ст. 58.

страхования; обжаловать в установленном порядке действия государственных и других органов, ущемляющих его права или законные интересы; выступать участником внешнеэкономических отношений (ст. 6 указанного Закона).

3. Объективная сторона воспрепятствования законной предпринимательской деятельности может заключаться в следующих противозаконных действиях или бездействии должностных лиц: 1) отказ в регистрации субъекта предпринимательской деятельности; 2) уклонение от регистрации субъекта предпринимательской деятельности; 3) отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определённой деятельности, когда такое разрешение необходимо; 4) уклонение от выдачи лицензии; 5) ограничение прав предпринимателя; 6) вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или коммерческой организации.

Бездействие в форме уклонения от регистрации или выдачи лицензии означает умышленное невыполнение должностным лицом своей обязанности провести регистрацию или выдать лицензию при наличии для этого законных оснований либо (при наличии законных оснований) в установленные сроки отказать в регистрации (выдаче) лицензии.

Предусмотренный ст. 238 УК состав преступления является формальным, т.е. наступления каких-либо последствий при воспрепятствовании законной предпринимательской деятельности для возникновения уголовной ответственности не требуется. Однако такие общественно-опасные последствия могут предусматриваться другими нормами уголовного закона, а уголовная ответственность - наступать за совокупность преступлений (ст. 18 УК).

4. В соответствии с законодательством Туркменистана субъектами предпринимательства могут быть как физические (ст. 28 ГК), так и юридические лица (предпринимательские юридические лица (ст. 50 ГК), которые также именуется коммерческими организациями (ст. 52 ГК). Статус предпринимателя приобретает государственной регистрацией, а осуществление предпринимательской деятельности без регистрации запрещается. Регистрация предпринимательской деятельности с образованием юридического лица осуществляется в порядке, установленном Законом Туркменистана от 15 июня 2000 г. "О предприятиях"⁸², а регистрация предпринимательской деятельности без образования юридического лица – органами местной исполнительной власти по месту деятельности предпринимателя в порядке, определяемом Кабинетом Министров Туркменистана (ст. 3, 9 Закона Туркменистана от 1 октября 1993 года № 863-XII «О предпринимательской деятельности»).

5. Некоторые виды деятельности, перечень которых определяется законом, предприниматели вправе осуществлять только на основании специального разрешения (лицензии), с момента получения которого возникает право осуществления такой деятельности (ч. 1 ст. 49 ГК). Основным нормативным актом, регламентирующим перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется лицензия, и порядок лицензирования, является Закон Туркменистана «О лицензировании отдельных видов деятельности»⁸³.

В соответствии с данным законом к лицензируемым видам деятельности относятся такие виды деятельности, осуществление которых может повлечь за собой нанесение ущерба (вреда) правам, законным интересам, нравственности, жизни и здоровью граждан, обороноспособности и безопасности государства, культурному наследию туркменского народа, окружающей среде, государственное регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме как лицензированием (ст. 4). Лицензирующие органы не вправе требовать от соискателя лицензии представления других документов, не предусмотренных законодательством (ч. 3 ст. 12).

⁸² См.: Сайт Посольства Туркменистана в Российской Федерации. Режим доступа: <http://www.turkmenembassy.ru/sites/default/files/O%20ПРЕДПРИЯТИЯХ%202000.doc> [дата обращения 29.08.2012].

⁸³ См.: Сайт Интернет-газеты «Туркменистан: золотой век». Режим доступа: http://www.turkmenistan.gov.tm/_ru/laws/?laws=01du [дата обращения 29.08.2012].

Лицензирующие органы обязаны принять решение о выдаче или об отказе в выдаче лицензии в течение 30 дней со дня приёма заявления и в течение 3-х рабочих дней после принятия решения уведомить соискателя о нем (ч. 5 ст. 12). Основания для отказа в выдаче лицензии регламентированы ч. 8 ст. 12 указанного Закона. Кроме того, порядок осуществления полномочий лицензирующими органами устанавливается положениями о лицензировании (ч. 3 ст. 8 Закона)

6. Субъектом преступления, предусмотренного коммент. статьей является только должностное лицо (о нем см. примечание к ст. 181 УК), действующее с использованием своего служебного положения.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется умыслом. Должностное лицо осознает, что оно без каких-либо правовых оснований препятствует законной предпринимательской деятельности или неправомерно в нее вмешивается, и желает этого. Мотивы подобного поведения могут быть различными и на квалификацию не влияют.

7. Воспрепятствование законной предпринимательской деятельности является специальной нормой по отношению к злоупотреблению должностными полномочиями (ст. 181 УК) и превышению должностных полномочий (ст. 182 УК). Частным случаем воспрепятствования законной предпринимательской деятельности является ограничение конкуренции, совершенное должностным лицом с использованием своего служебного положения, что предусмотрено специальной нормой (п. «в» ч. 2 ст. 245 УК). В силу правила, закрепленного в ч. 3 ст. 18 УК, при конкуренции общей и специальной норм уголовная ответственность наступает по специальной норме.

Статья 239. Незаконная предпринимательская деятельность

(1) Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации либо без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно, или с нарушением условий лицензирования, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

(2) Те же деяния:

а) совершённые группой лиц по предварительному сговору;

б) сопряжённые с извлечением дохода в особо крупном размере,

наказываются штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

Примечание

В статьях 239 и 240 настоящего Кодекса доходом в крупном размере признаётся доход, сумма которого превышает сто среднемесячных размеров оплаты труда, доходом в особо крупном размере – доход, сумма которого превышает двести среднемесячных размеров оплаты труда.

1. Общественная опасность незаконной предпринимательской деятельности состоит в переходе бизнес процессов в сферу теневой экономики, выхода их из-под контроля государства, что влечет нарушение финансовых интересов государства, правил конкуренции на рынке товаров и услуг, способствует распространению некачественных товаров и услуг, многого обмана потребителей и контрагентов. Государственный контроль за предпринимательской деятельностью предполагает регулируемое воздействие на хозяйственную деятельность самостоятельных предпринимателей и играет в современных условиях важную роль в становлении рыночной экономики. Следовательно, непосредственным объектом данного

преступления является порядок осуществления предпринимательской деятельности, обеспечивающий нормальное развитие экономики.

2. Объективная сторона незаконной предпринимательской деятельности может выражаться в ее осуществлении: 1) без государственной регистрации физического или юридического лица в качестве субъекта предпринимательской деятельности или при наличии регистрации, которая получена незаконно; 2) без специального разрешения – лицензии (при аннулированной или приостановленной лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно.

Регистрация предпринимательской деятельности с образованием юридического лица осуществляется в порядке, установленном Законом Туркменистана от 15 июня 2000 г. "О предприятиях"⁸⁴, а регистрация предпринимательской деятельности без образования юридического лица – органами местной исполнительной власти по месту деятельности предпринимателя в порядке, определяемом Кабинетом Министров Туркменистана (ст. 3, 9 Закона Туркменистана от 1 октября 1993 года № 863-XII «О предпринимательской деятельности»).

Предприниматели вправе осуществлять только на основании специального разрешения (лицензии) некоторые виды деятельности, осуществление которых может повлечь за собой нанесение ущерба (вреда) правам, законным интересам, нравственности, жизни и здоровью граждан, обороноспособности и безопасности государства, культурному наследию туркменского народа, окружающей среде, государственное регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме как лицензированием. Перечень таких видов деятельности установлен на основании Закона Туркменистана «О лицензировании отдельных видов деятельности»⁸⁵ положениями о лицензировании.

Осуществление предпринимательской деятельности без лицензирования определяется по государственному реестру лицензий – государственной информационной системе, построенной на единых методологических и программно-технических принципах, включающей сведения о выдаче (отказе в выдаче) лицензии, переоформлении, продлении, приостановлении, возобновлении, прекращении действия и аннулировании лицензии, а также другие необходимые сведения, связанные с лицензированием (ст. 17 указанного Закона).

3. При решении вопроса о наличии в действиях лица признаков состава преступления, предусмотренного ст. 239 УК, следует выяснять, соответствуют ли эти действия указанным в ч. 3 ст. 2 ГК и ст. 1 Закона Туркменистана от 1 октября 1993 года № 863-XII «О предпринимательской деятельности»⁸⁶ признакам предпринимательской деятельности, под которой понимается самостоятельная, осуществляемая от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность деятельность граждан и юридических лиц, направленная на систематическое получение прибыли от использования имущества, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Например, при решении вопроса о том, является ли деятельность собственника квартиры по сдаче ее в аренду предпринимательской, необходимо учитывать, для каких целей была приобретена квартира. Если гражданин приобрел квартиру для своих собственных нужд, но в связи с отсутствием необходимости использовать лично сдает его в аренду или внаем, представляется, что он не является незаконным предпринимателем.

4. Преступление, предусмотренное ст. 239 УК, является оконченным либо после того, как наступили последствия в виде причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству (материальный состав), либо после извлечения в

⁸⁴ См.: Сайт Посольства Туркменистана в Российской Федерации. Режим доступа: <http://www.turkmenembassy.ru/sites/default/files/O%20ПРЕДПРИЯТИЯХ%202000.doc> [дата обращения 29.08.2012].

⁸⁵ См.: Сайт Интернет-газеты «Туркменистан: золотой век». Режим доступа: http://www.turkmenistan.gov.tm/_ru/laws/?laws=01du [дата обращения 29.08.2012].

⁸⁶ Ведомости Меджлиса Туркменистана 1993 г. № 9-10, ст. 58.

результате занятия незаконным предпринимательством дохода в крупном размере (формальный состав).

Материальный ущерб от данного преступления может состоять в неполучении государством пошлин, сборов, налогов; убытков граждан и организаций от использования ими услуг и товаров ненадлежащего качества; упущенной выгоды легальных предпринимателей и т.д.

Уголовное законодательство не определяет понятие и размер крупного ущерба, указанного в диспозиции коммент. статьи. Само по себе использование в норме оценочных понятий не свидетельствует о неопределенности ее содержания, поскольку разнообразие фактических обстоятельств делает невозможным установление их исчерпывающего перечня в законе, а использование законодателем оценочной характеристики преследует цель эффективного применения нормы к неограниченному числу конкретных правовых ситуаций. Оценочное понятие наполняется содержанием в зависимости от фактических обстоятельств конкретного дела и с учетом толкования этого законодательного термина в правоприменительной практике. Тем не менее, при отсутствии официальных разъяснений высших судебных инстанций по вопросу о размере ущерба, который может быть квалифицирован как крупный по ст. 239 УК, представляется целесообразным учитывать законодательное определение понятия «доход в крупном размере» в примечании к этой статье. Поскольку общественная опасность незаконной предпринимательской деятельности выражена не в причинении вреда отдельно взятому гражданину, а в масштабах незаконной деятельности, наносящей урон порядку экономических отношений, постольку крупный ущерб от этой деятельности не должен определяться применительно к доходам отдельных потерпевших (не случайно законодатель в коммент. норме употребляет термин «граждане» во множественном числе). О большом масштабе незаконной предпринимательской деятельности, на наш взгляд, может свидетельствовать причинение ущерба в размере, не меньшем, чем сто среднемесячных размеров оплаты труда.

5. Под доходом от незаконной предпринимательской деятельности, по буквальному смыслу коммент. статьи, следует понимать любой приток денежных средств или получение материальных ценностей, обладающих денежной стоимостью, без учета расходов, понесенных предпринимателем в ходе такой деятельности. Этот широкий смысл дохода как *валового дохода* противостоит узкому смыслу *чистого дохода* или *прибыли*, как разности между общим, валовым доходом и затратами материальных ресурсов⁸⁷. Приоритет широкого смысла данного термина опирается на буквальное толкование и соответствует цели правового регулирования – определению размаха, масштабов незарегистрированной или безлицензионной деятельности предпринимателя, т.к. опасность данного преступления представляет не обогащение предпринимателя, не полученная им прибыль, а то, что он уклоняется от установленного контроля⁸⁸.

При занятии предпринимательской деятельностью без лицензии учитывается только тот доход, который получен от деятельности, подлежащей лицензированию.

Исчисление размера дохода, полученного организованной группой лиц, производится по общей сумме дохода, извлеченного всеми ее участниками.

Размер дохода устанавливается в виде определенной денежной суммы, исчисляемой в количестве среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года данный размер определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

6. Субъектом преступления в виде незаконной предпринимательской деятельности является физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, осуществляющее

⁸⁷ См.: Райзберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б. Современный экономический словарь. 5-е изд., перераб. и доп. М.: ИНФРА-М, 2006. Электронная версия. Режим доступа: <http://slovari.yandex.ru/доход/Экономический%20словарь/Доход/>

⁸⁸ См.: Яни П.С. Экономические и служебные преступления. М., 1997. С. 182 – 186; Волженкин Б.В. Экономические преступления. Санкт-Петербург, 1999. С. 94.

предпринимательскую деятельность без государственной регистрации, или имеющее статус предпринимателя, но осуществляющее свою деятельность без соответствующей лицензии. При осуществлении организацией незаконной предпринимательской деятельности ответственности по ст. 239 УК подлежит лицо, на которое в силу его служебного положения постоянно, временно или по специальному полномочию были непосредственно возложены обязанности по руководству организацией, а также лицо, фактически выполняющее обязанности или функции руководителя организации.

7. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 239 УК характеризуется прямым или косвенным умыслом. Виновное лицо осознает общественную опасность своих действий (бездействия по получению или продлению лицензии) и либо желает извлечения дохода в крупном размере, либо сознательно допускает наступление последствий в виде крупного ущерба. При наличии прямого умысла возможна ответственность за покушение на это преступление, если желаемые виновным последствия не наступили по не зависящим от него причинам.

8. *О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.*

9. При отграничении преступления в виде незаконной предпринимательской деятельности от других преступлений, необходимо учитывать следующее:

- незаконная предпринимательская деятельность, состоящая в изготовлении и реализации фальсифицированных товаров и сопряженная с обманом потребителей относительно качества и иных характеристик реализуемых товаров, образует состав более тяжкого преступления – мошенничества и не нуждается в дополнительной квалификации по ст. 239 УК;

- действия виновного, занимающегося незаконной предпринимательской деятельностью, и уклоняющегося от уплаты налога с доходов, полученных в результате такой деятельности, охватываются составом преступления, предусмотренного ст. 239 УК и дополнительной квалификации по ст. 262 и 263 не требуют. При этом имущество, деньги и иные ценности, полученные в результате совершения этого преступления, в соответствии с п. 1 и 2 ч. 3 ст. 130 УПК признаются вещественными доказательствами и подлежат передаче в доход государства с приведением в приговоре обоснования принятого решения;

- когда лицо, имея целью извлечение дохода, занимается незаконной деятельностью, ответственность за которую предусмотрена иными статьями УК (например, незаконная банковская деятельность, незаконное изготовление оружия, наркотических средств или психотропных веществ, наса, крепких спиртных напитков домашней выработки, незаконное культивирование запрещённых к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества, незаконная добыча, приобретение, реализация змеиного яда, незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью), содеянное им дополнительной квалификации по ст. 239 УК не требует;

- причинение вреда здоровью, имевшее место при осуществлении незаконной предпринимательской деятельности, не охватывается составом этого преступления и требует квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных главой 16 УК.

Статья 240. Незаконная банковская деятельность

(1) Осуществление банковской деятельности (банковских операций) без регистрации или без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно, или с нарушением условий лицензирования, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере,

наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года.

(2) То же деяние:

а) совершённое группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

б) сопряжённое с извлечением дохода в особо крупном размере, наказывается штрафом в размере от ста до двухсот среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до трёх лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. В соответствии с Законом Туркменистана от 25 марта 2011 года №168-IV «О кредитных учреждениях и банковской деятельности»⁸⁹ банковская деятельность – это деятельность кредитных учреждений по осуществлению банковских операций и сделок (п. 4 ст. 1).

Банковские операции (привлечение денежных средств во вклады депозиты, размещение этих средств, открытие и ведение счетов, осуществление переводов денежных средств и др. – ст. 3) имеют право осуществлять кредитные учреждения, которые подразделяются на банки и небанковские кредитные учреждения. Банк – это кредитное учреждение, которому предоставлено исключительное право привлекать денежные средства физических и юридических лиц, размещать их от своего имени и за свой счёт на условиях возвратности, платности и срочности, открывать и вести банковские счета юридических и физических лиц, а также осуществлять иные банковские операции (п. 2 ст. 1). Небанковское кредитное учреждение вправе осуществлять лишь отдельные банковские операции, перечень которых устанавливается Центральным банком Туркменистана (п. 3 ст. 1).

2. Банковская деятельность также как любая предпринимательская деятельность осуществляется после соответствующей регистрации и в соответствии со ст. 17 Закона Туркменистана «О кредитных учреждениях и банковской деятельности» требует лицензирования Центральным банком Туркменистана, который ведёт реестр кредитных учреждений. Осуществление физическим или юридическим лицом банковской деятельности без лицензии Центрального банка Туркменистана, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Туркменистана, влечёт ответственность, установленную законодательством Туркменистана.

3. Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 240 УК, выражается: 1) в осуществлении банковских операций без регистрации; 2) без лицензии (по недействительной лицензии) на проведение соответствующих видов банковских операций либо 3) с нарушением условий лицензирования

Обязательным элементом объективной стороны данного состава преступления является или наступление последствий в виде причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству, или сопряжение незаконной банковской деятельности с извлечением из нее дохода в крупном размере.

Как правило, ущерб причиняется клиентам банка или другой организации, занимающейся банковской деятельностью, доверившим свои вклады или проведение иной банковской операции. *О понятии крупного ущерба и крупного, особо крупного дохода см. коммент. к ст. 239 и примечание к ней.*

4. Субъектом данного преступления могут быть физические лица, достигшие 16 лет, как руководители организаций, так и единолично осуществляющие незаконные банковские операции, которые в принципе не могут быть лицензированы в силу их незаконного характера (например, незаконная скупка и продажа иностранной валюты частным лицом).

Незаконная банковская деятельность совершается умышленно.

5. *О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.*

⁸⁹ См.: Сайт Интернет-газеты «Туркменистан: золотой век». Режим доступа: http://www.turkmenistan.gov.tm/_ru/laws/?laws=01hv [дата обращения 02.09.2012].

Статья 241. Лжепредпринимательство

Лжепредпринимательство, то есть создание коммерческой организации без намерения осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность, имеющее целью получение кредитов, освобождение от налогов, извлечение иной имущественной выгоды или прикрытие запрещённой деятельности, причинившее крупный ущерб гражданам, организациям или государству,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года.

1. Общественная опасность лжепредпринимательства состоит в том, что оно препятствует нормальному развитию экономики, вызывая дестабилизацию кредитных отношений, подрывая налоговую и банковскую системы, создавая материальную базу для существования коррупции. Непосредственный объект данного преступления составляют общественные отношения по осуществлению уставной деятельности предпринимательских юридических лиц (коммерческих организаций).

2. Объективная сторона преступления включает в себя: 1) создание коммерческой организации; 2) невыполнение (имитация) этой организацией соответствующей уставной деятельности; 3) совершение под видом и от имени данной организации действий, направленных на получение кредитов, освобождение от налогов, извлечение иной имущественной выгоды или прикрытие запрещённой деятельности; 4) наступление последствий в виде крупного ущерба гражданам, организациям или государству.

3. Создание коммерческой организации означает официальную регистрацию предпринимательского юридического лица в порядке, установленным Законом Туркменистана от 15 июня 2000 г. "О предприятиях"⁹⁰. В процессе государственной регистрации фиктивной коммерческой организации виновные могут изготавливать подложные уставы, регистрационные и иные документы с использованием поддельных печатей, ксерокопий документов, подставных лиц и т.д. либо регистрация осуществляется по сговору с должностными лицами государственных органов.

4. Состав лжепредпринимательства материальный, лжепредпринимательские действия должны повлечь общественно опасные последствия в виде причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству. Если целью создания лжефирмы было получение кредита, освобождение от уплаты кредитов или извлечение иной имущественной выгоды, то крупный ущерб будет складываться из суммы невозвращенного кредита, суммы неуплаченных налогов и т.д.

Закон не определяет критериев, по которым можно было бы признать ущерб крупным, т.е. данное понятие является оценочным. Использование в законе оценочных понятий не свидетельствует о его неопределенности, если оценочное понятие наполняется содержанием в зависимости от фактических обстоятельств конкретного дела и с учетом толкования этого законодательного термина в правоприменительной практике. Разнообразие фактических обстоятельств делает невозможным установление их исчерпывающего перечня в законе, а использование законодателем оценочной характеристики преследует цель эффективного применения нормы к неограниченному числу конкретных правовых ситуаций. Тем не менее, при отсутствии официальных разъяснений высших судебных инстанций по вопросу о размере ущерба, который может быть квалифицирован как крупный по ст. 241 УК, представляется целесообразным ориентироваться на сумму, указанную в примечании к ст. 239 УК,

⁹⁰ См.: Сайт Посольства Туркменистана в Российской Федерации. Режим доступа: <http://www.turkmenembassy.ru/sites/default/files/O%20ПРЕДПРИЯТИЯХ%202000.doc> [дата обращения 29.08.2012].

характеризующую законодательную оценку масштабов незаконной деятельности, наносящей урон порядку экономических отношений. В пользу данного толкования свидетельствует тот факт, что лжепредпринимательство является частным случаем незаконного предпринимательства, а при отсутствии специальных правил применяются общие нормы.

5. Преступление совершается умышленно. Лицо, создавая коммерческую организацию, знает, что не будет заниматься предпринимательской деятельностью, а, по существу, образует ее фиктивно для извлечения имущественной выгоды или прикрытия запрещенной деятельности, предвидит возможность причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству и желает наступления такого последствия или же сознательно его допускает либо безразлично относится к возможности его наступления.

В состав субъективной стороны лжепредпринимательства входят в качестве обязательных признаков также цели получения путем создания фиктивной коммерческой организации кредитов, освобождение от налогов, извлечение иной имущественной выгоды или прикрытие запрещенной деятельности.

6. Субъектом преступления являются учредители и руководители лжепредпринимательской организации, а также иные уполномоченные ими лица, принимавшие участие в ее официальном создании.

7. В случаях создания коммерческой организации без намерения фактически осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность, имеющей целью хищение чужого имущества или приобретение права на него, содеянное полностью охватывается составом мошенничества (ст. 228 УК).

Привлечение к ответственности по ст. ст. 241 и 228 УК возможно лишь в случаях реальной совокупности данных преступлений, в частности когда в результате лжепредпринимательства имело место причинение крупного ущерба, не связанное с хищением чужого имущества.

Поскольку лжепредпринимательство предполагает только одну из форм незаконного предпринимательства, осуществляемую мошенническим способом, постольку дополнительной квалификации по ст. 239 УК не требует.

Статья 242. Легализация денежных средств или иного имущества, приобретённых незаконным путем

(1) Совершение финансовых операций или других сделок с денежными средствами или иным имуществом, приобретёнными заведомо незаконным путём, а равно использование указанных денежных средств или имущества для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности, а также сокрытие или утаивание незаконного происхождения этих денежных средств или имущества с целью придания законного характера владению, пользованию и распоряжению ими, либо извлечение прибыли или иной выгоды из этих действий,

наказываются штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, если они совершены:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) лицом с использованием своего служебного положения,

наказываются штрафом в размере от семидесяти пяти до ста пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с конфискацией имущества или без таковой или лишением свободы на срок от двух до пяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

(3) Деяния, указанные в части первой и второй настоящей статьи, в отношении денежных средств или иного имущества, приобретённых преступным путём, совершённые в крупном размере, наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с конфискацией имущества.

Примечание

Крупным размером денежных средств и иного имущества, приобретённых преступным путём, указанным в настоящей статье, признаётся сумма, превышающая сто среднемесячных размеров оплаты труда.

1. Преступления, предусмотренное ст. 242 УК, посягает на отношения в сфере предпринимательства и иной экономической деятельности, поскольку оно ставит хозяйствующих субъектов и иных участников экономической деятельности в неравное положение, нарушая принципы честной конкуренции. Кроме того, общественная опасность легализации преступных доходов определяется и тем, что она создает условия для предшествующих преступлений, приносящих преступные доходы.

2. Криминализация легализации денежных средств или иного имущества, приобретённых незаконным путем, реализует международно-правовые стандарты в этой сфере, закрепленные в частности, в Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности (принята в г. Нью-Йорке 15.11.2000 Резолюцией 55/25 на 62-ом пленарном заседании 55-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН), Конвенции ООН против коррупции (принята в г. Нью-Йорке 31.10.2003 г. Резолюцией 58/4 на 51-ом пленарном заседании 58-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН), участником которой является Туркменистан, Декларации о преступности и общественной безопасности (Принята 12.12.1996 г. Резолюцией 51/60 на 82-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН), Резолюции N 56/261 Генеральной Ассамблеи ООН "Планы действий по осуществлению Венской декларации о преступности и правосудии: ответы на вызовы XXI века" (Принята в г. Нью-Йорке 31.01.2002 г. на 93-ем пленарном заседании 56-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН).

Большое значение для борьбы с легализацией денежных средств или иного имущества, приобретённых незаконным путем имеют рекомендации Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег⁹¹ (ФАТФ - межправительственного органа, созданного в 1989 г. по решению стран «Большой семерки»; данные рекомендации признаны в качестве международных стандартов по противодействию отмыванию денег и финансированию терроризма и являются обязательными для исполнения государствами-членами ООН); а также акты Евразийской группы по противодействию легализации преступных доходов и финансированию терроризма (ЕАГ), участником которой с июня 2010 года является Туркменистан.

Так, в соответствии со ст. 23 и 24 Конвенцией против коррупции каждое государство-участник принимает и применяет к самому широкому кругу основных правонарушений законодательные меры по признанию в качестве уголовно наказуемых следующих умышленных деяний:

- конверсию или перевод имущества, если известно, что такое имущество представляет собой доходы от преступлений, в целях сокрытия или утаивания преступного источника этого имущества или в целях оказания помощи любому лицу, участвующему в совершении основного правонарушения, с тем чтобы оно могло уклониться от ответственности за свои деяния;

- сокрытие или утаивание подлинного характера, источника, местонахождения, способа распоряжения, перемещения, прав на имущество или его принадлежность, если известно, что такое имущество представляет собой доходы от преступлений;

⁹¹ Официальный сайт Евразийской группы по противодействию легализации преступных доходов и финансированию терроризма (ЕАГ). Режим доступа: http://eurasiangroup.org/Rekomendatcii_FATF.pdf

сокрытие или непрерывное удержание имущества, если соответствующему лицу известно, что такое имущество получено в результате любого из преступлений, признанных таковыми в соответствии с настоящей Конвенцией;

- приобретение, владение или использование имущества, если в момент его получения известно, что такое имущество представляет собой доходы от преступлений;

- участие, причастность или вступление в сговор с целью совершения любого из преступлений, признанных таковыми в соответствии с настоящей статьей, покушение на его совершение, а также пособничество, подстрекательство, содействие или дача советов при его совершении.

Легализация доходов, полученных преступным путём – в соответствии с п. 2 ст. 1 Закона Туркменистана от 28 мая 2009 г. «О противодействии легализации доходов, полученных преступным путём, и финансированию терроризма» - это придание правомерного вида владению, пользованию или распоряжению денежными средствами или иным имуществом, приобретенными заведомо преступным путём, а равно использование указанных средств или имущества для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности, в том числе для финансирования терроризма.

3. Предметом преступления являются денежные средства или иное движимое и недвижимое имущество, приобретённое в результате совершения противозаконных действий против объектов, защищаемых Уголовным законом Туркменистана. При этом под имуществом понимается любой предмет, которым могут владеть, использовать, распоряжаться и приобретать в неограниченном количестве юридические и физические лица, не запрещённый законом и не противоречащий нормам морали (ст. 1 Закона Туркменистана от 28 мая 2009 г. «О противодействии легализации доходов, полученных преступным путём, и финансированию терроризма»).

В юридической науке является спорным вопрос о необходимости установления приговором суда преступного происхождения легализуемого имущества, а также осознания виновным данного факта.

Так, пункт «f» ч. 2 ст. 6 Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности допускает, что осознание, умысел или цель как элементы состава рассматриваемого преступления, могут быть установлены из объективных фактических обстоятельств дела. Данное положение, по сути, вводит элементы презумпции вины, возлагающей на самого обвиняемого бремя доказывания законности происхождения имущества. При этом соблюдение основополагающих гарантий прав человека, как представляется, обеспечивается тем, что такое презюмирование возможно лишь после признания осужденного виновным в «основном» (предикатном) преступлении, связанном с коррупцией, незаконным оборотом наркотиков, терроризмом, организованной преступности. Если же решается вопрос о виновности в отмыывании доходов, полученных в результате деяния, которое еще не признано преступлением приговором суда, то факт преступного приобретения денежных средств или иного имущества и заведомое осознание этого факта должны быть установлены по делу об отмыывании преступных доходов без возложения на подсудимого бремени доказывания.

При этом ч. 1 коммент. статьи устанавливает уголовную ответственность за легализацию доходов, полученных незаконным (т.е. не обязательно преступным) путем, а ч. 3 этой статьи ограничивает ответственность лишь при преступном происхождении имущества. По буквальному смыслу п. 3 ст. 127 УПК, незаконность происхождения имущества, установленная вступившим в законную силу решением суда, в том числе по гражданскому или административному делу, устанавливается в уголовном деле без доказательств. Между тем виновность в совершении преступления может быть установлена лишь в рамках уголовного дела с предоставлением обвиняемому гарантий справедливого правосудия. В связи с этим толкование в широком смысле слова незаконности происхождения имущества и осознания этого факта обвиняемым способно привести к явному нарушению презумпции невиновности

и необоснованному расширению уголовной репрессии (например, при таком толковании уголовной ответственности может подлежать лицо, присвоившее случайно найденное имущество и в нарушение ч. 2 ст. 214 ГК не сообщившее об этом в полицию или совершившее сделку с этим имуществом в целях получения от этого выгоды).

В ч. 1 и 2 коммент. статьи не определена минимальная стоимость легализуемого имущества, достаточная для возникновения уголовной ответственности. При решении этого вопроса следует руководствоваться общими положениями об общественной опасности деяния (ст. 10 УК), отсутствие которой исключает привлечение к уголовной ответственности лица, совершившего малозначительное противоправное деяние, т.е. лишь формально подпадающее под определение преступления, но фактически не представляющее общественной опасности.

4. Объективная сторона преступления выражается в действиях:

1) физических и юридических лиц, независимо от формы и способа их осуществления, с денежными средствами, ценными бумагами, валютными ценностями, иным имуществом, приобретёнными как самим виновным, так и другими лицами заведомо незаконным путём, направленные на установление, изменение или прекращение связанных с ними гражданских прав и обязанностей. При этом для наличия состава преступления достаточно совершения лишь одной финансовой операции или сделки;

2) использование указанных денежных средств или имущества для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности. *О понятии предпринимательской деятельности см. коммент. к ст. 238 УК.*

3) сокрытие или утаивание незаконного происхождения этих денежных средств или имущества.

С субъективной стороны все виды действий характеризуются умышленной виной и целью придания законного характера владению, пользованию и распоряжению незаконными доходами, либо извлечения прибыли или иной выгоды из этих действий.

Если преступник, имея умысел на легализацию (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретённых преступным путем, в крупном размере (ч. 3 ст. 242 УК), успел совершить финансовые операции и иные сделки на меньшую сумму и вынужден был прекратить преступную деятельность по не зависящим от него обстоятельствам, содеянное должно быть признано покушением на легализацию (отмывание) в крупном размере.

5. Субъектом преступления, предусмотренного ст. 242, может быть лицо, достигшее возраста 16 лет, совершающее финансовую операцию или иную сделку с имуществом, приобретённым незаконным путем. Лица, не принимавшие непосредственного участия в совершении финансовых операций и иных сделок с легализуемым имуществом, а лишь оформлявшие либо регистрировавшие их, при доказанности их осведомленности о незаконности данной операции несут ответственность как соучастники преступления (например, квалифицируется как пособничество использование нотариусом своих служебных полномочий для удостоверения сделки, заведомо для него направленной на легализацию денежных средств).

6. *О квалифицирующих признаках повторности, совершения деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой см. ст. 17, 34 УК.*

Под лицом, использующим свое служебное положение при легализации денежных средств или иного имущества понимается как должностное лицо (*о нем см. коммент. к ст. 181 УК*), так и лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации.

7. Крупный размер денежных средств и иного имущества, приобретённых преступным путём устанавливается в виде определенной денежной суммы, исчисляемой в количестве среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана (2010 ў. тау аўуруй № РР-5594) с 1 июля 2010 года данный размер определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

Данное квалифицирующее обстоятельство, указанное в ч. 3 коммент. статьи, имеет место и в тех случаях, когда при наличии единого умысла на легализацию в крупном размере этот умысел осуществляется путем выполнения множества конкретных финансовых операций и иных сделок на меньшие суммы.

8. Легализация денежных средств или иного имущества, приобретенных незаконным путем, отличается от преступления, предусмотренного ст. 237 «Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путём» УК следующими признаками:

- объектом посягательства. Статья 237 УК размещена в главе преступлений против собственности;

- субъектом легализации могут быть лица, непосредственно преступным путем приобретшие соответствующее имущество;

- умысел лица, участвующего в легализации, направлен на отмыwanie денежных средств или иного имущества, заведомо приобретенного преступным путем, внедрение их в легальный оборот.

Легализацию денежных средств или иного имущества, приобретённых незаконным путем, необходимо отличать от преступлений в виде невозвращения из-за границы средств в иностранной валюте (ст. 260 УК), уклонения от уплаты таможенных платежей (ст. 261 УК), уклонения физических лиц от уплаты налогов (ст. 262 УК), уклонения от уплаты налогов с организаций (ст. 263 УК), финансирования терроризма (ст. 271-1 УК).

Статья 243. Незаконное получение кредита

(1) Незаконное получение кредита, то есть получение индивидуальным предпринимателем или руководителем организации кредита либо льготных условий кредитования путём предоставления банку или иному кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении или финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации, если эти действия причинили ущерб кредитору в крупном размере,

наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Незаконное получение государственного целевого кредита, а равно использование не по прямому назначению правомерно полученного государственного целевого кредита, если эти деяния причинили ущерб в крупном размере гражданам, организациям или государству,

наказывается штрафом в размере от ста до двухсот среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

1. Общественная опасность данного преступления состоит в причинении вреда кредитному рынку – отношениям, обусловленным движением свободных денег между заемщиками и кредиторами на условиях возвратности и платности. Предоставление банку или иному кредитору заведомо ложных сведений, характеризующих хозяйственное или финансовое состояние заемщика в более выгодном для него свете, ведет к получению им кредита без надлежащего обеспечения условий возвратности заемных средств, что разрушает нормальное функционирование кредитных отношений.

2. Объективная сторона незаконного получения кредита включает в себя действия по получению заемных денежных средств и (или) льготных условий кредитования (по срокам, размеру процентной ставки и др.) путем предоставления заведомо ложных сведений о хозяйственном или финансовом состоянии.

Заведомо ложными сведениями о хозяйственном состоянии признаются неверные данные об учредителях, руководителях, акционерах, основных партнерах, связях, кооперации с другими фирмами; фиктивные гарантийные письма, поручительства, предоставленное в залог имущество, на которое нельзя обратить взыскание, не

соответствующее объявленной стоимости, не являющееся собственностью залогодателя и т.п.; технико-экономическое обоснование, в котором неверно указаны основные направления использования заемных средств, конкретные хозяйственные операции, сфальсифицированные договоры, платежные и иные документы о хозяйственной операции, на которую направляется кредит; поддельные договоры и другие документы, неправильно свидетельствующие о возможности реализации заемщиком своей продукции, его конкурентоспособности, положении на рынке и т.п.; данные складского и бухгалтерского учета и др.

К заведомо ложным сведениям о финансовом состоянии относятся сфальсифицированные: бухгалтерские документы о регистрации в органах Государственной налоговой службы Туркменистана (ст. 25 Налогового кодекса Туркменистана); документы, в которых финансовое состояние показано в более лучшем положении, справки о задолженности, полученных кредитах и займах в других банках, выписки из расчетных и текущих счетов и др.

3. Состав преступления в виде незаконного получения кредита является материальным, т.е. обязательным элементом его объективной стороны является причинение кредитору ущерба в крупном размере в результате совершения вышеуказанных действий.

Ущерб определяется прежде всего суммой невозвращенных денежных средств, неуплаченных процентов, а также упущенной выгоды. Закон не определяет размер крупного ущерба, оставляя его оценку на усмотрение суда, т.е. данное понятие является оценочным. Использование в законе оценочных понятий не свидетельствует о его неопределенности, если оценочное понятие наполняется содержанием в зависимости от фактических обстоятельств конкретного дела и с учетом толкования этого законодательного термина в правоприменительной практике. Разнообразие фактических обстоятельств делает невозможным установление их исчерпывающего перечня в законе, а использование законодателем оценочной характеристики преследует цель эффективного применения нормы к неограниченному числу конкретных правовых ситуаций.

Преступление в виде незаконного получения кредита по своим масштабам причиняет меньший вред, чем незаконная предпринимательская или банковская деятельность. Поэтому во всяком случае крупным ущербом, указанным в ст. 242 УК, является причинение вреда в размере равном или большем 100 среднемесячным размерам оплаты труда (исходя из базовой суммы 300 манатов), поскольку такой размер признается законодателем крупным применительно к незаконной предпринимательской, банковской деятельности, легализации преступных доходов (см. примечания к ст. 239 и 242 УК).

Причинная связь между деянием и ущербом устанавливается исходя из того, что ложные сведения, предоставленные кредитору, повлияли на принятие им решения о выделении кредита или о льготных условиях кредитования и что, если бы такая информация об обеспеченности возврата кредита ему не поступила, решение о кредитовании этого заемщика не было бы принято, либо заем был выдан в меньшем размере, на менее льготных условиях, при предоставлении дополнительных гарантий возврата и т.д.

4. Преступление совершается умышленно. Виновный должен желать или сознательно допускать наступления последствий своих действий в виде крупного ущерба.

5. Незаконное получение кредита совершается специальным субъектом: индивидуальным предпринимателем или руководителем коммерческой или некоммерческой организации, уполномоченный на заключение кредитных договоров. Остальные работники организации, участвовавшие в незаконном получении кредита, могут быть соучастниками.

6. В соответствии с ч. 2 коммент. статьи криминализованы как незаконное получение государственного целевого кредита, так и использование не по прямому назначению правомерно полученного государственного целевого кредита, если эти

деяния причинили ущерб в крупном размере гражданам, организациям или государству. В этих случаях в качестве кредитора и пострадавшего выступает государство.

Незаконность получения государственного целевого кредита означает нарушение правил, регламентирующих основания получения такого кредита, а также обман государственных органов, решающих вопрос о предоставлении кредита, относительно оснований для такого решения.

Использованием государственного целевого кредита не по назначению состоит в таком распоряжении полученными средствами, которое противоречит целям, отраженным в решении о предоставлении кредита. При этом действия виновного в состоянии крайней необходимости могут исключать его уголовную ответственность (см. ст. 39 УК и коммент. к ней).

7. Преступление, предусмотренное ст. 243 УК, отличается от мошенничества путем получения денежных средств в кредитной организации якобы в кредит (ст. 228 УК), при котором умысел виновного направлен на противоправное и безвозмездное с корыстной целью изъятие и обращение чужого имущества в свою пользу или пользу других лиц. При незаконном получении кредита (ст. 243) умысел преступника направлен на временное получение кредита с намерением в последующем, пусть и несвоевременно, возвратить денежные средства, взятые в кредит. Например, получение денег под видом кредита фиктивной организацией, которая после получения кредита прекращает свое существование, а ее руководители скрываются, образует признаки мошенничества, а не незаконного получения кредита.

Статья 244. Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности

Злостное уклонение руководителя организации, индивидуального предпринимателя или гражданина от погашения кредиторской задолженности в крупном размере или от оплаты ценных бумаг после вступления в законную силу соответствующего судебного решения,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

Примечание

Кредиторской задолженностью в крупном размере признаётся задолженность индивидуального предпринимателя или гражданина в сумме, превышающей сто среднемесячных размеров оплаты труда, а организации - в сумме, превышающей двести среднемесячных размеров оплаты труда.

1. Данная норма направлена на защиту общественных отношений в кредитно-денежной сфере. Дополнительными объектами предусмотренного ей преступления являются как имущественные интересы кредиторов, так и отношения в сфере правосудия. Согласно статье 99 Конституции Туркменистана судебная власть предназначена защищать права и свободы граждан, охраняемые законом государственные и общественные интересы, соответственно, решения суда обязательны для исполнения всеми без исключения государственными органами, общественными объединениями, должностными лицами, другими юридическими и физическими лицами (ч. 4 ст. 1 Закона Туркменистана «О суде»).

Предметом преступного посягательства являются не возвращенные кредитору либо не полученные кредитором денежные средства.

2. Объективная сторона заключается в уклонении от погашения установленной вступившим в силу судебным решением кредиторской задолженности в крупном размере или от оплаты ценных бумаг, совершаемом как правило в форме бездействия (неявка по вызовам судебного исполнителя, непринятие мер по исправлению неблагоприятной финансовой ситуации и др.). Кроме того, уклонение может

сопровождаться активными действиями, представлением судебному исполнителю недостоверных сведений о своих источниках дохода и имущественном положении, сокрытием доходов и имущества, переменной места жительства, работы, анкетных данных, выездом за рубеж с утаиванием места своего пребывания, совершением сделок по отчуждению имущества, передачей его третьим лицам и др.

3. Понятие кредиторской задолженности вытекает из норм гражданского права об обязательствах (ст. 330, 418 ГК) и может быть определена как сумма всех денежных обязательств, возникших как из договора, так и из причинения вреда, а также из иных предусмотренных законом оснований.

Крупным размером, определенным в примечании к ст. 244 УК, является сумма задолженности индивидуального предпринимателя или гражданина, превышающая сто среднемесячных размеров оплаты труда, а организации - превышающая двести среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года данный размер определяется исходя из базовой суммы 300 манатов. При определении крупного размера учету подлежит не вся кредиторская задолженность лица, а лишь та ее часть, от погашения которой он уклоняется. При этом задолженность по оплате ценных бумаг является разновидностью кредиторской задолженности, а потому признак крупного размера в равной мере распространяется и на нее.

Задолженность заемщика по различным договорам, при суммарном достижении крупного размера, даже при объединении исполнительных производств в одно сводное, оснований для привлечения его к уголовной ответственности не дает, поскольку в объективную сторону преступления входит неисполнение конкретного судебного решения о взыскании кредиторской задолженности, размер которой определяется судом. Если подозреваемый злостно уклоняется от погашения кредиторской задолженности в крупном размере в отношении нескольких взыскателей, то каждый конкретный эпизод преступной деятельности подлежит самостоятельной квалификации по ст. 244 УК.

4. Уклонение заключается в неоплате кредиторской задолженности или ценных бумаг по истечении срока оплаты при наличии обязанности и возможности оплаты. Уголовно наказуемый характер уклонению придает его злостный характер, имеющий место в случае неисполнения в установленный процессуальным законодательством срок соответствующего судебного акта после его вступления в законную силу в нарушение законодательства об исполнительном производстве (Раздел VI «Исполнение судебных решений» Гражданского процессуального кодекса Туркменской ССР; глава XXII. «Исполнение судебных актов» Арбитражного процессуального кодекса Туркменистана).

О злостности уклонения свидетельствует, прежде всего, совершение умышленного деяния при наличии у субъекта возможности погасить задолженность или оплатить ценную бумагу. При этом следует принимать во внимание причины и продолжительность неисполнения должником возложенной на него обязанности, создание им препятствий для взыскания задолженности.

Состав преступления в виде злостного уклонения от погашения кредиторской задолженности сконструирован по формальному признаку, то есть наступление общественно опасных последствий в его объективную сторону не включается. Как длящиеся преступление оно начинается после вступления в законную силу судебного акта, подтвердившего обоснованность требования кредиторов, и продолжается все время не исполнения данного решения виновным, вплоть до его привлечения за это к уголовной ответственности.

5. Субъект преступления специальный – гражданин, индивидуальный предприниматель или руководитель коммерческой или некоммерческой организации. В соответствии с законодательством Туркменистана субъектами предпринимательства могут быть как физические (ст. 28 ГК), так и юридические лица (предпринимательские юридические лица (ст. 50 ГК), которые также именуются коммерческими организациями (ст. 52 ГК). Статус предпринимателя приобретает государственной

регистрацией. Регистрация предпринимательской деятельности с образованием юридического лица осуществляется в порядке, установленном Законом Туркменистана от 15 июня 2000 г. "О предприятиях"⁹², а регистрация предпринимательской деятельности без образования юридического лица – органами местной исполнительной власти по месту деятельности предпринимателя в порядке, определяемом Кабинетом Министров Туркменистана (ст. 3, 9 Закона Туркменистана от 1 октября 1993 года № 863-XII «О предпринимательской деятельности»).

6. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом, а также отсутствием в момент образования кредиторской задолженности цели невозврата соответствующих средств, иначе содеянное квалифицируется как мошенничество по ст. 228 УК.

Вина за данное преступление предполагает наличие у должника объективной возможности погасить кредиторскую задолженность, т.е. наличие у него необходимых средств, о чем может свидетельствовать совершение им сделок по отчуждению или приобретению имущества. Неспособность исполнить обязательства ввиду отсутствия необходимых для этого материальных средств исключает умысел в данном преступлении, что вытекает из смысла ст. 8, 11 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г., ст. 1 Протокола N 4 Конвенции относительно принудительного и обязательного труда 1930 г.

7. Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности предусмотренное ст. 244 УК как специальной нормой, не требует дополнительной квалификации по ст. 209 «Неисполнение судебного решения» УК. Если уклонение от погашения кредиторской задолженности совершено путем подделки должником официального документа, то деяния следует квалифицировать как совокупность ст. 244 и ч. 1 ст. 218 УК.

Статья 245. Монополистические действия и ограничение конкуренции

(1) Установление и поддержание монопольно высоких или монопольно низких цен, а равно ограничение конкуренции путём сговора или согласованных действий, направленных на раздел рынка, ограничение доступа на рынок, устранение с него других субъектов экономической деятельности, установление или поддержание единых цен,

наказываются штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда.

(2) Те же деяния, совершённые:

а) повторно;

б) с применением насилия или угрозой его применения;

в) с использованием служебного положения;

г) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до трёх лет.

1. Согласно ст. 10 Конституции Туркменистана экономика Туркменистана основывается на принципах рыночных отношений, и государство поощряет и поддерживает предпринимательство, способствует развитию малого и среднего бизнеса. Эти гарантии провозглашены в отраслевом законодательстве, в том числе в ст. 5 и 14 Закона Туркменистана «О предпринимательской деятельности», ст. 4 Закона Туркменистана от 15 июня 2000 г. «О предприятиях»⁹³, ст. 9. Закона Туркменистана «О

⁹² См.: Сайт Посольства Туркменистана в Российской Федерации. Режим доступа: <http://www.turkmenembassy.ru/sites/default/files/O%20ПРЕДПРИЯТИЯХ%202000.doc> [дата обращения 29.08.2012].

⁹³ См.: Сайт Посольства Туркменистана в Российской Федерации. Режим доступа: <http://www.turkmenembassy.ru/sites/default/files/O%20ПРЕДПРИЯТИЯХ%202000.doc> [дата обращения 29.08.2012].

торговле»⁹⁴, ст. 17 Закона Туркменистана «О государственной поддержке малого и среднего предпринимательства», которые направлены на развитие свободной конкуренции и на ограничение монополистических действий. Так, статья 5 «Недопущение ограничения конкуренции в предпринимательстве» Закона Туркменистана «О предпринимательской деятельности» запрещает применение предпринимателями действий, ограничивающих конкуренцию, в том числе: действий, подрывающих репутацию конкурента, заключение сговоров об ограничении производства, разделе рынков, поддержании монопольно высоких или низких цен; присвоение чужих товарных (фирменных) знаков, сведений, позволяющих копировать изделия других производителей, а также иных действий, не предусмотренных законом. Нарушение этих запретов могут повлечь уголовную ответственность по ст. 245 УК.

2. Объективная сторона данного преступления может быть выражена различными действиями:

а) установлением и поддержанием монопольно высоких или монопольно низких цен. Монопольно высокой (низкой) ценой товара может быть цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если она превышает (не превышает) сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях свободной конкуренции на рынке (в сравнении, например, с рынком, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям его обращения, условиям доступа на рынок, государственному регулированию). В частности, виновный может неадекватно затратам повысить (снизить) прежнюю цену товара, поддерживать или не снижать (не повышать) ранее установленную цену товара, если затраты существенно снизились (повысились). Применительно к оказанию финансовых услуг необоснованно высокой и необоснованно низкой ценой является цена, которая установлена занимающей доминирующее положение финансовой организацией, существенно отличается от конкурентной цены финансовой услуги;

б) ограничение конкуренции путём сговора или согласованных действий, направленных на раздел рынка, ограничение доступа на рынок, устранение с него других субъектов экономической деятельности. Вследствие этих действий другие хозяйствующие субъекты лишаются доступа к рынку соответствующих товаров (работ, услуг) или же такой доступ становится возможным лишь при условии выполнения невыгодных или неприемлемых для них требований. Так, Закон Туркменистана «О государственной поддержке малого и среднего предпринимательства» (подпункт «б» п. 2 ст. 17) запрещает разделять рынок по территориальному принципу, по объёму продаж или закупок, по ассортименту реализуемых товаров (работ, услуг) либо по кругу продавцов или покупателей (заказчиков). Способами совершения преступления также может быть воспрепятствование перевозке, размещению или хранению товаров, принудительная скупка товаров у хозяйствующих субъектов, запрет на производство тем или иным хозяйствующим субъектам определенных товаров (работ, услуг), уничтожение или повреждение товаров, физическое или психическое воздействие и т.д.;

в) установление или поддержание единых цен, что может быть результатом соглашения (согласованных действий) конкурирующих субъектов экономической деятельности.

3. Конструкция состава преступления в виде монополистических действий и ограничения конкуренции сформулирована в статье 245 в виде формального состава, при котором наступление общественно-опасных последствий и их размер на квалификацию не влияют. При этом сами действия, ограничивающую конкуренцию, могут образовывать состав гражданско-правовых и административных правонарушений. Общественную опасность им придает именно значительный масштаб действий, который выражается в размере причиняемого вреда. В этой связи

⁹⁴ См.: Сайт Посольства Туркменистана в Российской Федерации. Режим доступа: <http://www.turkmenembassy.ru/sites/default/files/O%20ТОРГОВЛЕ%202002.doc>

при определении признака общественной опасности, как представляется, следовало бы ориентироваться на примечания к статьям 239 и 240 УК.

4. Субъектом преступления могут быть руководители коммерческих и некоммерческих организаций, занимающихся предпринимательской деятельностью, индивидуальные предприниматели, а также должностные лица органов государственной власти и местного самоуправления, иных наделенных соответствующими функциями органов и организаций, которые могут действовать в сговоре с субъектами экономической деятельности или самостоятельно.

5. Субъективная сторона данного преступления характеризуется умышленной формой вины, а также целями в виде недопущения, ограничения или устранения конкуренции, что дает возможность извлекать более высокую прибыль.

6. Повторным по п. «а» ч. 2 коммент. статьи, деяния будут квалифицироваться, если ранее виновный совершил преступление, предусмотренной ч. 1 или ч. 2 этой же статьи. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

7. В пункте «б» ч. 2 ст. 245 УК не конкретизирован характер насилия, поэтому оно может быть любым, в том числе физическим и психическим, опасным и не опасным для жизни и здоровья потерпевшего (*О насилии см. коммент. к п. «е» и «ж» ч. 1 ст. 57 УК*). В отличие от вымогательства (ст. 232 УК), монополистические действия и ограничение конкуренции, совершенные с применением или угрозой применения насилия, будут иметь место, когда они не связаны с требованием безвозмездной передачи имущества или права на имущество либо совершения действий имущественного характера, результатом которых будет прямое посягательство на собственность. Умысел виновного в этом случае направлен именно на ограничение конкуренции.

8. Под использованием служебного положения понимается совершение деяния (соучастие в деянии) должностным лицом (*о нем см. коммент. к ст. 181 УК*), так и лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации. При этом норма пункта «в» ч. 2 ст. 245 УК как специальная пользуется приоритетом при ее конкуренции с положениями статей 238 «Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности», 181 «Злоупотребление должностными полномочиями», 182 «Превышение должностных полномочий» УК при квалификации действий должностных лиц, совершенных с использованием служебного положения и направленных на ограничение конкуренции.

9. *О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.*

Статья 245-1. Манипулирование рынком ценных бумаг

(1) Манипулирование рынком ценных бумаг, то есть распространение через средства массовой информации, информационно-телекоммуникационные сети общего пользования, любым иным способом ложных или вводящих в заблуждение сведений, оказывающих влияние либо способных оказать влияние на спрос и предложение, цену ценных бумаг либо объём торгов, а равно совершение сделок с ценными бумагами по цене, имеющей существенное отклонение от цены, действовавшей на такие же ценные бумаги на торгах, организованных в тот же день, при условии, что сделки были совершены от имени или за счёт лиц или их сотрудников, между которыми существовала предварительная договорённость о таковом, если эти действия совершены из корыстной или иной личной заинтересованности с причинением ущерба другим участникам рынка ценных бумаг,

наказываются штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, совершённые:

а) повторно;

б) с использованием служебного положения;

с) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой,

наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Непосредственным объектом данного преступления является нормальное функционирование рынка ценных бумаг (обращение ценных бумаг - купля-продажа ценных бумаг, а также другие действия, предусмотренные законодательством Туркменистана, приводящие к смене владельца ценных бумаг), дополнительным – экономические интересы участников данного рынка.

Предметом преступления являются ценные бумаги. В соответствии с Законом Туркменистана от 28 октября 1993 года № 914-XII «О ценных бумагах и фондовых биржах в Туркменистане»⁹⁵ (ст. 1) ценная бумага – это имущественное право, удостоверяемое определенным документом и осуществляемое в порядке, указанном в таком документе. Ценные бумаги могут существовать в форме обособленных документов или записей на счетах. К ценным бумагам не относятся документы, подтверждающие получение банковского кредита, внесение сумм в депозиты банков (за исключением депозитных сертификатов банков), долговые расписки, завещания, лотерейные билеты, страховые полисы.

На рынке ценных бумаг Туркменистана имеют обращение следующие ценные бумаги:

акции - ценные бумаги, подтверждающие право акционера участвовать в управлении акционерным обществом, распределении его доходов, а при ликвидации акционерного общества - также и в распределении его имущества;

облигации - ценные бумаги, подтверждающие обязательство эмитента возместить владельцу их номинальную стоимость в предусмотренные в них сроки с уплатой фиксированного процента;

государственные долговые обязательства - ценные бумаги, удостоверяющие отношения займа, в которых должником выступает государство в лице соответствующих органов.

Сертификат - свидетельство владения поименованного в нем лица определенным количеством акций.

Опционы - производные ценные бумаги, удостоверяющие право их владельца на покупку или продажу ценных бумаг на льготных условиях.

Кабинет Министров Туркменистана вправе определить новые виды ценных бумаг и правила выпуска и обращения государственных ценных бумаг Туркменистана, не указанных в Законе «О ценных бумагах и фондовых биржах в Туркменистане».

2. Объективная сторона данного преступления складывается из двух самостоятельных деяний:

а) либо распространение ложных или вводящих в заблуждение сведений, оказывающих влияние либо способных оказать влияние на спрос и предложение, цену ценных бумаг либо объем торгов. Эти действия отвечают буквальному смыслу экономического термина «манипулирование» - (от лат. *manipulus* - пригоршня, горсть, лат. *manus* - рука) – порождаемое с помощью рекламы и других средств распространение информации, слухов для воздействия на покупателей, потребителей с целью создать желаемую ситуацию на рынке⁹⁶;

б) либо совершение сделок с ценными бумагами по цене, имеющей существенное отклонение от цены, действовавшей на такие же ценные бумаги на торгах,

⁹⁵ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1993 г., №11-12, ст.108.

⁹⁶ См.: Райзберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б. Современный экономический словарь. 5-е изд., перераб. и доп. М.: ИНФРА-М, 2006. Режим доступа: <http://slovari.yandex.ru/~книги/Экономический%20словарь/Манипулирование/>

организованных в тот же день, при условии, что сделки были совершены от имени или за счёт лиц или их сотрудников, между которыми существовала предварительная договорённость о таковой. Совершение подобных сделок в значительном масштабе привлекает внимание участников рынка и также является способом манипулирования им.

В отличие от инсайдерских сделок на рынке ценных бумаг, предусмотренных ст. 250-1 УК, манипулирование рынком ценных бумаг причиняет ущерб более широкому кругу потерпевшим – любым участникам рынка ценных бумаг, а не только эмитенту, т.е. данные преступления отличаются друг от друга непосредственным объектом посягательства. Общественная опасность манипулирования рынком выражена в масштабах сделок, поэтому данный состав (в отличие от предусмотренного ч. 1 ст. 250-1 УК), является материальным. Следовательно, данные составы не соотносятся как общая и специальная нормы и в некоторых случаях могут образовывать совокупность преступлений.

При этом операции с ценными бумагами относятся к банковским операциям и другим сделкам кредитных учреждений и осуществляются кредитными учреждениями в основном на фондовой бирже – организации в форме акционерного общества, созданной не менее чем тремя имеющими соответствующую лицензию учредителями. Предметом деятельности фондовой биржи является обеспечение необходимых условий нормального обращения ценных бумаг, сосредоточение спроса и предложения на них и определения рыночных цен, надлежащее распространение информации о ценных бумагах, поддержание высокого уровня профессионализма участников рынка ценных бумаг (п. 12 ст. 3 Закона Туркменистана от 25 марта 2011 года №168-IV «О кредитных учреждениях и банковской деятельности»⁹⁷, ст. 11 и 12 Закона Туркменистана от 28 октября 1993 года № 914-XII «О ценных бумагах и фондовых биржах в Туркменистане»⁹⁸).

Лица или их сотрудники, упоминаемые в диспозиции коммент. нормы, - это участники рынка ценных бумаг (эмитенты, инвесторы и инвестиционные институты - юридические или физические лица, осуществляющие деятельность с ценными бумагами в качестве посредника (финансового брокера), инвестиционного консультанта, инвестиционной компании, инвестиционного фонда. См. ст. 4 Закона Туркменистана «О ценных бумагах и фондовых биржах в Туркменистане»).

Наличие предварительной договоренности между участниками рынка или их сотрудниками о совершении сделок с ценными бумагами не по рыночным ценам не квалифицируется по п. «с» ч. 2 ст. 245-1 УК тогда, когда договоренность имела характер простого соучастия, например, пособничества. Согласно ч. 5 ст. 17 УК пособником признаётся лицо, содействовавшее совершению преступления предоставлением информации, орудий или средств совершения преступления, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, оружие или иные средства совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путём, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы.

3. Каждое из указанных деяний должно быть совершено из корыстной или иной личной заинтересованности с причинением ущерба другим участникам рынка ценных бумаг, т.е. состав преступления в виде манипулирования рынком ценных бумаг является материальным. Однако в комментируемой норме не указан размер причиняемого ущерба, что затрудняет отграничение данного преступления от малозначительного деяния, которое может повлечь не уголовную, а административную или гражданско-правовую ответственность. Для правильного применения ст. 245-1 УК, как представляется, следовало бы ориентироваться на примечания к статьям 239 и 240 УК.

⁹⁷ См.: Сайт Интернет-газеты «Туркменистан: золотой век». Режим доступа: http://www.turkmenistan.gov.tm/_ru/laws/?laws=01hv [дата обращения 02.09.2012].

⁹⁸ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1993 г., №11-12, ст.108.

4. Субъективную сторону преступления составляет прямой умысел, корыстный мотив или иная личная заинтересованность виновного. Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. Повторным по п. «а» ч. 2 коммент. статьи, деяния будут квалифицироваться, если ранее виновный совершил преступление, предусмотренной ч. 1 или ч. 2 этой же статьи. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

Под использованием служебного положения понимается совершение деяния (соучастие в деянии) должностным лицом (о нем см. коммент. к ст. 181 УК), так и лицом, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации.

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

6. Состав преступления в виде манипулирования рынком ценных бумаг является специальным по отношению к преступлению, предусмотренному ст. 245 УК.

7. При квалификации действий виновных по ст. 245-1 УК возникают значительные сложности в отграничении данного состава преступления от преступления в виде инсайдерских сделок на рынке ценных бумаг, предусмотренного ст. 250-1 УК. *Об этом см. также комментарий к данной статье.*

Статья 246. Принуждение к совершению сделки или к отказу от её совершения

(1) Принуждение к совершению сделки или к отказу от её совершения под угрозой применения насилия, уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких, при отсутствии признаков вымогательства,

наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, совершённые:

а) повторно;

б) с применением насилия;

в) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой,

наказываются штрафом в размере от пятидесяти до ста пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения является посягательством на свободу экономической деятельности в целом и на принцип свободы договора в частности (ст. 1 ГК Туркменистана). Согласно ст. 75 ГК Туркменистана сделкой является выражение физическими и юридическими лицами своей воли, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

2. Объективная сторона заключается в психологическом принуждении к совершению сделки или к отказу от ее совершения путем угрозы а) применения насилия, б) уничтожения или повреждения имущества, в) распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких. Статьей 246 охватываются и случаи принуждения к отказу от совершения сделки, в том числе и по ранее заключенному договору.

О содержании понятий угроза применения и применение насилия, угроза уничтожения или повреждения чужого имущества, угроза распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких см. коммент. к ст. 232 УК.

Состав преступления, предусмотренный ст. 246 УК, является формальным. Данное преступление окончено с момента совершения указанных в этой статье действий независимо от того, привели они к желаемому виновным результату.

3. Отсутствие признаков вымогательства (ст. 232 УК) означает, что основным объектом посягательства является не собственность, а установленный порядок осуществления экономической деятельности, в частности, - свобода физических и юридических лиц в заключении договоров. Поэтому все требования к совершению полностью или частично безвозмездной для принуждаемой стороны сделки (передать имущество в собственность, в пользование, выполнить какую-либо работу, оказать услугу и т.п.) должны квалифицироваться как вымогательство. Принуждение же к совершению сделки может состоять в требовании заключить возмездную сделку, которая однако нежелательна для потерпевшего, либо с нежелательным контрагентом, либо на условиях, не устраивающих потерпевшего, и т.п. Кроме того, преступление, предусмотренное ст. 246 УК может быть связано со сделками, предметом которых являются нематериальные блага. *См. также коммент. к ст. 232 УК.*

4. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что его требование, сопровождаемое соответствующими угрозами или насилием, совершить сделку или отказаться от ее совершения незаконно. Если же лицо ошибочно полагало, что потерпевший обязан это сделать в соответствии с законом, ответственность наступает только за примененные способы воздействия на потерпевшего (самоуправство (ст. 221) или соответствующее преступление против личности).

5. Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. При квалификации действий виновного по ч. 2 коммент. статьи следует учитывать, что признак повторности имеется, если ранее виновный совершил преступление, предусмотренной ч. 1 или ч. 2 этой же статьи. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

Насилие, предусмотренное п. "б" ч. 2 ст. 246, охватывает нанесение побоев (ст. 112 УК), истязание (ст. 113 УК), причинение легкого вреда (ст. 111 УК), средней тяжести (ст. 108 УК) здоровью и дополнительной квалификации по данным статьям не требуют. Представляется, что при причинении тяжкого вреда здоровью (ст. 107 УК), убийства (ст. 101 УК) действия виновного должны квалифицироваться по совокупности преступлений (т.к. такие последствия п. "б" ч. 2 ст. 246 УК не предусматриваются, а причинение такого вреда личности по мотивам принуждения к заключению сделки или отказу от ее совершения увеличивают общественную опасность действий).

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

7. Если принуждение к совершению сделки или отказу от ее совершения осуществляется лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, или должностным лицом, использующим свои полномочия, то в соответствующих случаях содеянное квалифицируется по совокупности статей 246 и 267 УК или ст. 181, 182 УК.

При фактическом уничтожении или повреждении чужого имущества при понуждении к совершению сделки или к отказу от ее совершения необходима квалификация по совокупности ст. ст. 246 и 235 УК, если уничтожение или повреждение имущества повлекло причинение значительного ущерба.

Статья 247. Незаконное использование товарного знака

Незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, зарегистрированного наименования фирмы, наименования места происхождения товара или маркировки товара, если эти действия причинили ущерб в крупном размере,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Охраняемый комментируемой статьей правовой режим товарных знаков, знаков обслуживания и зарегистрированных наименований фирм, наименований места происхождения товаров или маркировки товаров определяется положениями, содержащимися в ГК Туркменистана (ст. 174, Часть 4), которые гарантируют исключительное право (интеллектуальная собственность) физического или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализация продукции, выполняемых работ или услуг, а также запрещают их использование третьими лицами без согласия правообладателя. Исключительное право на средство индивидуализации может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно.

2. В случаях, предусмотренных законодательством Туркменистана, исключительное право на средство индивидуализации признаётся и охраняется при условии государственной регистрации такого средства (ч. 1 ст. 1059 ГК). На зарегистрированные знаки и наименования места происхождения товара выдается свидетельство на имя юридического лица или индивидуального предпринимателя, которое удостоверяет исключительное право его владельца на данный знак (наименование) в отношении товаров и услуг, указанных в свидетельстве. Чужим считается товарный знак (знак обслуживания), который зарегистрирован на имя иного лица и не уступлен по договору в отношении всех или части товаров либо право на использование которого не предоставлено владельцем товарного знака другому лицу по лицензионному договору.

3. Незаконным использованием признается использование соответствующих обозначений без разрешения правообладателя в гражданском обороте на территории Туркменистана в отношении товаров (работ, услуг), для индивидуализации которых товарный знак (знак обслуживания) зарегистрирован, или в отношении однородных товаров (работ, услуг), в том числе размещение товарного знака (знака обслуживания) и сходного с ним до степени смешения обозначения: на товарах, на этикетках, упаковках этих товаров, которые вводятся в гражданский оборот; при выполнении работ, оказании услуг; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях к продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и рекламе.

4. Уголовная ответственность за незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, зарегистрированного наименования фирмы, наименования места происхождения товара или маркировки товара наступает лишь при причинении крупного ущерба. Поскольку в коммент. норме крупный размер не урегулирован, что затрудняет отграничение данного преступления от малозначительного деяния, постольку представляется правильным – исходя из общего объекта преступного посягательства – ориентироваться на примечания к статьям 239 и 240 УК.

5. Преступление совершается умышленно как с прямым, так и с косвенным умыслом. Мотивы и цели преступления могут быть различными: корысть, стремление преуспеть в конкурентной борьбе, испортить деловую репутацию конкурента и т.д.

6. Субъектом преступления могут лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью, как зарегистрированной, так и незарегистрированной, а также руководители организаций, принимавшие решение о незаконном пользовании чужим товарным знаком, знаком обслуживания, наименованием места происхождения товара.

7. Если при помощи чужих товарного знака, знака обслуживания или наименования места происхождения товара потребитель вводится в заблуждение относительно потребительских свойств и качества товара (услуги), то при наличии всех признаков состава ст. 228 УК виновный должен нести ответственность по совокупности этих преступлений.

Статья 248. Нарушение правил изготовления и использования государственных пробирных клейм

(1) Незаконное изготовление, сбыт или использование государственного пробирного клейма, а равно его подделка, совершённые из корыстной или иной личной заинтересованности,

наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, совершённые повторно или группой лиц по предварительному сговору либо организованной группой,

наказываются штрафом в размере от сорока до ста среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Объект преступления – установленный порядок опробования и клеймения изделий из драгоценных металлов, который обеспечивает интересы потребителей и изготовителей таких изделий. Предмет преступления - государственное пробирное клеймо.

В Туркменистане установлена государственная монополия на опробование и клеймение государственным пробирным клеймом ювелирных и иных бытовых изделий из драгоценных металлов⁹⁹. Выпуск в свободное обращение и реализация на территории Туркменистана ювелирных изделий из драгоценных металлов производятся только после их сертификации (пробирования) в Государственной пробирной палате Центрального банка Туркменистана, которая осуществляет пробирный надзор и государственный контроль за производством, извлечением, переработкой, использованием, обращением, учетом и хранением на территории Туркменистана драгоценных металлов и драгоценных камней, изделий и лома, их содержащих, их ввозом и вывозом из страны, а также учет лиц, осуществляющих операции с такими металлами и камнями. К драгоценным металлам относятся золото, серебро, платина и металлы платиновой группы.

2. Объективная сторона может выразиться в совершении хотя бы одного из следующих действий: а) незаконного изготовления государственного пробирного клейма; б) незаконного сбыта государственного пробирного клейма; в) незаконного использования государственного пробирного клейма; г) подделка государственного пробирного клейма.

При этом изготовление клейма, а затем последующее его использование или сбыт не образуют совокупности преступлений, предусмотренных соответствующими частями ст. 248 УК.

Под изготовлением нужно понимать как самостоятельное незаконное создание пробирного клейма, так и незаконное исправление пришедшего в негодность клейма. Сбыт – это любые формы незаконной передачи подлинного государственного пробирного клейма другому лицу для использования и распоряжения как своим собственным. Использованием клейма считается применение его для клеймения изделий. Не имеет значения, соответствует или нет поставленное клеймо фактическому достоинству металла, из которого изготовлено изделие. Для наличия состава преступления важно, что использование клейма было незаконным. Под подделкой государственного пробирного клейма понимается фальсификация подлинного клейма путем частичного изменения его реквизитов.

Деяние окончено в момент совершения любого действия, предусмотренного диспозицией статьи. Состав преступления является формальным и каких-либо последствий не предусматривает.

3. Субъект преступления общий, т.е. это вменяемое физическое лицо, достигшее возраста шестнадцати лет, в том числе служащий Государственной пробирной палаты Центрального банка Туркменистана.

⁹⁹ см.: Постановление Президента Туркменистана от 13 июля 2000 года № 4756 "О государственной пробирной палате", которым утверждено Положение о Государственной пробирной палате Центрального банка Туркменистана.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает незаконный характер совершаемых действий с государственным пробирным клеймом и желает совершить эти действия.

Обязательными признаками субъективной стороны данного состава преступления являются мотивы – корыстная или иная личная заинтересованность (наличие материальной заинтересованности, алчности, стремления обогатиться и т. п.).

4. При квалификации действий виновного по ч. 2 коммент. статьи следует учитывать, что признак повторности имеется, если ранее виновный совершил преступление, предусмотренной ч. 1 или ч. 2 этой же статьи. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

5. Незаконное изготовление, сбыт, использование или подделка государственных пробирных клейм, сопряженные с обманом контрагента относительно реальных свойств изделий из драгоценных металлов, квалифицируются по совокупности с мошенничеством (ст. 228 УК).

Статья 249. Заведомо ложная реклама

Использование в рекламе заведомо ложной информации относительно товаров, работ или услуг, а также их изготовителей (исполнителей, продавцов), совершённое из корыстной заинтересованности, причинившее значительный ущерб,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Уголовно-правовой запрет заведомо ложной рекламы направлен на защиту порядка экономической деятельности от имеющих особо широкое распространение и профессионально разработанных способов негативного воздействия на поведение потребителей с помощью заведомо недостоверной (недобросовестной) информации о товарах, услугах или участниках экономической деятельности.

2. Под рекламой понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Важно учитывать, что рекламой не признаются отдельные объявления физических и юридических лиц, не связанные с предпринимательской деятельностью.

Заведомо ложной является реклама, когда потребитель умышленно вводится в заблуждение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем относительно существенных характеристик и свойств рекламируемой продукции. Не является заведомо ложной в смысле данной статьи информация общего оценочного характера, в частности, способствующая реализации товаров, заключению договоров, но не содержащая о них заведомо ложных фактических сведений.

В соответствии с буквальным смыслом коммент. статьи и родовым объектом данного преступления данное преступление не включает в себя социальную и политическую рекламу.

3. Объективная сторона деяния включает действия по использованию в рекламе заведомо ложной информации о товарах, работах или услугах, их изготовителях, исполнителях, продавцах, распространение рекламных сообщений, содержащих заведомо ложную информацию, и доведение их до сведения адресата; последствия в виде значительного ущерба и причинную связь между действиями и последствиями.

Значительный ущерб, причиненный любым участникам экономической деятельности (потребителям товаров и услуг, их производителям или иным лицам), устанавливается с учетом объема распространения заведомо ложной информации.

Преступление является оконченным в момент причинения значительного ущерба.

4. Преступление совершается с прямым умыслом и из корыстной заинтересованности. Корыстная заинтересованность может состоять как в прямом получении прибыли от использования рекламы, так и в общем продвижении на рынке путем причинения ущерба деловой репутации конкурентов.

5. Субъектами преступления являются рекламодатели, рекламопроизводители, рекламораспространители.

Статья 250. Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну

(1) Собираение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, путём похищения документов, подкупа или угроз в отношении лиц, владеющих коммерческой или банковской тайной, либо их близких, перехвата в средствах связи, а равно иным способом с целью разглашения либо незаконного использования этих сведений,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Незаконное разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, без согласия их владельца, совершённое из корыстной или иной личной заинтересованности и причинившее ущерб в крупном размере,

наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Непосредственным объектом преступлений, предусмотренных в частях 1 и 2 коммент. статьи, является обеспечение режима коммерческой или банковской тайны как условия добросовестной экономической деятельности. Предметом данных преступлений являются сведения, составляющие коммерческую или банковскую тайну.

2. Коммерческая тайна регламентируется п. 12 ч. 2 ст. 1052 ГК Туркменистана, в которой секреты производства (ноу-хау) являются результатом интеллектуальной деятельности и относятся к объектам права интеллектуальной собственности. Закон Туркменистана от 19 декабря 2000 года № 53-II «О коммерческой тайне» определяет коммерческую тайну как информацию, не являющуюся государственным секретом, связанную с экономической, финансовой, производственной, технологической и иной деятельностью предприятия, организации, учреждения или индивидуального предпринимателя, разглашение (передача, утечка) которой может нанести ущерб их деятельности и интересам (ст. 1). Информация может составлять коммерческую тайну, если она имеет действительную или потенциальную ценность для ее обладателей в силу неизвестности ее третьим лицам; не является общеизвестной или общедоступной по законодательству Туркменистана; обеспечиваться соответствующими мерами защиты ее конфиденциальности (ст. 4).

3. Банковская тайна основана на ст. 902 ГК Туркменистана, в соответствии с которой кредитное учреждение обязано хранить тайну связанных со счетом и иных фактов, ставших ему известными при деловых отношениях с владельцем счета, кроме случаев, предусмотренных законом, или если дело касается обычной банковской информации, не ущемляющей интересов владельца счета.

Согласно ст. 34 Закона Туркменистана от 25 марта 2011 года №168-IV «О кредитных учреждениях и банковской деятельности»¹⁰⁰, под банковской тайной понимается не подлежащая разглашению информация о банковских счетах, операциях и вкладах клиентов и корреспондентов кредитных учреждений; к банковской тайне

¹⁰⁰ См.: Сайт Интернет-газеты «Туркменистан: золотой век». Режим доступа: http://www.turkmenistan.gov.tm/_ru/laws/?laws=01hv [дата обращения 02.09.2012].

относятся сведения о клиентах и корреспондентах кредитного учреждения, их банковских счетах и операциях по ним; вкладах, привлечённых и размещённых денежных средствах; денежных переводах физических лиц, осуществлённых через кредитные учреждения без открытия счёта; денежных средствах и других ценностях клиента, находящихся на хранении в кредитном учреждении.

4. В части 1 ст. 250 предусмотрена ответственность за соби́рание сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, путём похищения документов, подкупа или угроз в отношении лиц, владеющих коммерческой или банковской тайной, либо их близких, перехвата в средствах связи, а равно иным способом. При этом следует учитывать, что сведения, составляющие коммерческую тайну, могут содержаться в других предметах: чертеж, модель, флеш-накопитель, промышленный образец, формула изобретения и др.

Иными способами соби́рания сведений могут быть незаконное ознакомление с документацией или ее копирование иными способами, использование подслушивающих приборов и иных специальных технических средств, проникновение в компьютерную систему и т.д.

5. Состав преступления формальный: наказуемы сами действия по соби́ранию сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, независимо от наступления каких-либо последствий этих действий.

6. Преступление совершается с прямым умыслом и обязательной целью в виде разглашения либо незаконного использования секретных сведений.

Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет, которое не являлось владельцем коммерческой или банковской тайны и не было к ней допущено по профессиональной или служебной деятельности.

7. Часть 2 ст. 250 регламентирует ответственность за незаконное разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, без согласия их владельца.

Данное преступление, по смыслу закона, может быть совершено теми лицами, на которых лежит обязанность сохранения секретной информации. Это могут быть рядовые работники и руководители организаций, должностные лица и служащие государственных органов, т.е. субъект данного преступления является специальным.

Закон Туркменистана от 19 декабря 2000 года № 53-II «О коммерческой тайне» определяет разглашение коммерческой тайны как умышленные действия лица (лиц), имеющего допуск к информации, составляющей коммерческую тайну, повлекшие за собой ее преждевременное открытие или бесконтрольное использование, либо распространение такой информации, в результате чего нанесен или может быть нанесен ущерб интересам предприятия, организации, учреждения или индивидуального предпринимателя.

Согласно ч. 1-6 ст. 34 Закона Туркменистана «О кредитных учреждениях и банковской деятельности» государственные органы, осуществляющие контрольные и надзорные функции и имеющие в соответствии с их компетенцией право получения информации, относящейся к банковской тайне, и доступ к ней, обеспечивают её защиту от разглашения третьим лицам. Работники кредитного учреждения не имеют права разглашать банковскую тайну и иную служебную информацию, которая стала им известна в связи с выполнением служебных обязанностей, а также использовать её в личных интересах. Лица, виновные в разглашении банковской тайны и иной служебной информации, несут ответственность в соответствии с законодательством Туркменистана.

8. Способы разглашения или использования коммерческой или банковской тайны различны, но во всех случаях лицо, совершающее эти действия, знает, что разглашаемые или используемые им сведения являются тайной.

Незаконное использование сведений, являющихся чужой коммерческой, или банковской тайной, будет иметь место, в частности, при применении этих сведений в экономической деятельности без разрешения владельца лицом, которому эта тайна стала известна в связи с профессиональной или служебной деятельностью.

Незаконное использование может выразиться и в совершении с такой информацией любых сделок.

9. Состав преступлений, предусмотренный ч. 2 ст. 250, сконструирован по типу материального. В объективную сторону включаются последствия в виде причинения ущерба в крупном размере, состоящего в причинной связи с незаконным разглашением или использованием тайны. Это могут быть большие материальные убытки, понесенные хозяйствующим субъектом в конкурентной борьбе, вызванные спадом производства, необходимостью его переориентации, уменьшением клиентуры, потерей рынков сбыта продукции и т.д.

Поскольку в комментируемой норме не указан размер причиняемого ущерба, что затрудняет отграничение данного преступления от малозначительного деяния, которое может повлечь не уголовную, а административную или гражданско-правовую ответственность, постольку для правильного применения ч. 2 ст. 250 УК, как представляется, следовало бы ориентироваться на примечания к статьям 239 и 240 УК.

10. Субъективную сторону преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 250 УК, составляет умышленная вина и корыстная или иная личная заинтересованность. Корыстная заинтересованность связана со стремлением виновного получить в результате совершаемых им действий материальную выгоду для себя или для близких ему лиц.

Виновное лицо, разглашая или используя чужую коммерческую или банковскую тайну, понимает, что это повлечет или может повлечь причинение крупного ущерба владельцу тайны, желает этого или сознательно допускает либо безразлично относится к такому последствию.

Статья 250-1. Инсайдерские сделки на рынке ценных бумаг

(1) Проведение инсайдерских сделок на рынке ценных бумаг, то есть осуществление сделок или операций с использованием инсайдерской информации без согласия эмитента, если эти действия совершены из корыстной или иной личной заинтересованности,

наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года.

(2) Те же деяния:

а) совершённые группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

б) сопряжённые с извлечением дохода в особо крупном размере, наказываются лишением свободы на срок до трёх лет с конфискацией имущества или без таковой.

Примечание

Под инсайдерской информацией понимается информация, которая не является общедоступной, в том числе в определённый период времени, а также об эмитенте или ценных бумагах, эмиссированных им, если эта информация ставит лиц, обладающих ею в силу служебного положения, трудовых обязанностей или заключённых договоров, в преимущественное положение по сравнению с другими участниками рынка ценных бумаг.

1. Непосредственным основным объектом данного преступления является нормальная экономическая деятельность эмитента ценных бумаг (юридического лица, выпускающего (эмитирующего) ценные бумаги и несущего от своего имени

обязательство по ним перед владельцами ценных бумаг¹⁰¹), дополнительным – функционирование рынка ценных бумаг и экономические интересы его участников.

2. *О рынке ценных бумаг, видах ценных бумаг, сделках на данном рынке см. коммент. к ст. 245-1 и 251 УК.*

3. Объективную сторону данного преступления составляет совершение сделок или операций (не являющихся сделками) с использованием инсайдерской информации без согласия эмитента. Состав преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 250-1 УК, сконструирован как формальный, т.е. вредные последствия деяния для квалификации значения не имеют.

4. Преступление совершается с прямым умыслом и специальным субъектом – лицом, обладающим инсайдерской информацией в силу своего служебного положения, трудовых обязанностей или заключённых договоров.

5. Преступление в виде инсайдерских сделок на рынке ценных бумаг отличается от сходного с ним манипулирования рынком ценных бумаг (ст. 245-1 УК) по объектам (первое посягает на права эмитента, а второе на условия заключения сделок, т.е. весь рынок ценных бумаг, соответственно отличает круг потерпевших), по объективной стороне (первое ограничивается совершением сделок и операций с ценными бумагами, а второе может иметь иные формы манипулирования рынком, например, распространение информации. Кроме того, при манипулировании рынком сделки совершаются по цене, имеющей существенное отклонение от цены, действовавшей на такие же ценные бумаги на торгах, организованных в тот же день, в то время как при инсайдерских сделках цена может не иметь таких отклонений); по конструкции состава (первый может иметь формальный состав, а второй – материальный). Следовательно, данные составы не соотносятся как общая и специальная нормы и в некоторых случаях могут образовывать совокупность преступлений.

В то же время представляется, что преступление, предусмотренное ст. 245-1 УК является более опасным, чем предусмотренное коммент. статьей, однако санкция ч. 1 ст. 250-1 УК является более строгой.

6. *О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.*

При установлении квалифицирующего признака, предусмотренного п. "б" ч. 2 коммент. статьи, в виде извлечения дохода в особо крупном размере, следует ориентироваться на примечание к ст. 239 УК, т.е. на доход, сумма которого превышает двести среднемесячных размеров оплаты труда.

Статья 251. Злоупотребление при выпуске ценных бумаг (эмиссии)

Внесение в проспект эмиссии ценных бумаг заведомо недостоверной информации, а равно утверждение проспекта эмиссии, содержащего заведомо недостоверную информацию, или утверждение заведомо недостоверных результатов эмиссии, если эти действия повлекли причинение ущерба инвестору в крупном размере,

наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Общественная опасность рассматриваемого преступления заключается в причинении вреда рынку ценных бумаг, гражданам, организациям или государству путем посягательства на законный порядок эмиссии ценных бумаг, установленный ст. 6 Закона Туркменистана от 28 октября 1993 года № 914-XII «О ценных бумагах и фондовых биржах в Туркменистане»¹⁰².

¹⁰¹ См.: Пункт 5 ст. 1 Закона Туркменистана от 28 октября 1993 года № 914-XII «О ценных бумагах и фондовых биржах в Туркменистане».

¹⁰² Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1993 г., №11-12, ст.108. Режим доступа: <http://www.turkmenbusiness.org/content/zakon-turkmenistana-ob-aktsionernykh-obshchestvakh>

Эмиссия ценных бумаг регламентируется также разделом IV "Ценные бумаги общества и порядок их размещения" Закона Туркменистана от 23 ноября 1999 года № 400-I «Об акционерных обществах», Законом Туркменистана от 25 марта 2011 года №168-IV «О кредитных учреждениях и банковской деятельности»¹⁰³. В соответствии со ст. 4 последнего закона кредитное учреждение правомочно осуществлять выпуск, покупку, продажу, учёт, хранение и иные операции с ценными бумагами, а также вправе осуществлять доверительное управление ими по договору с юридическими и физическими лицами.

Центральный банк Туркменистана регистрирует эмиссию ценных бумаг кредитными учреждениями в соответствии с законодательством Туркменистана (п. 22 ст. 6 Закона Туркменистана "О Центральном банке Туркменистана"¹⁰⁴).

2. Ценная бумага – имущественное право, удостоверяемое определенным документом и осуществляемое в порядке, указанном в таком документе. Данное преступление обычно совершается при выпуске акций – ценных бумаг, подтверждающих право акционера участвовать в управлении акционерным обществом, распределении его доходов, а при ликвидации акционерного общества – также и в распределении его имущества (ст. 1 Закона Туркменистана «О ценных бумагах и фондовых биржах в Туркменистане»).

3. Объективная сторона преступления может выражаться в любом из трех действий: а) внесении в проспект эмиссии ценных бумаг заведомо недостоверной информации; б) утверждении содержащего заведомо недостоверную информацию проспекта; в) утверждении заведомо недостоверных результатов эмиссии.

В соответствии с Законом Туркменистана «О ценных бумагах и фондовых биржах в Туркменистане» (ст. 6) проспект эмиссии содержит данные о самом эмитенте, предлагаемых к продаже ценных бумагах, процедуре и порядке их выпуска и другую информацию, влияющую на решение о покупке этих ценных бумаг или об отказе от такой покупки. Порядок выпуска проспекта эмиссии, его регистрации, а также перечень сведений, обязательных для публикации в проспекте эмиссии, устанавливаются Министерством финансов Туркменистана. Для эмитентов-банков перечень сведений, содержащихся в их проспектах эмиссии, определяется Министерством финансов Туркменистана совместно с Центральным банком Туркменистана. Эмитент и гаранты выпуска (если таковые имеются), а также инвестиционные институты, производящие по соглашению с эмитентом продажу ценных бумаг их первым владельцам, несут ответственность за достоверность информации, сообщаемой в проспекте эмиссии (ст. 7 указанного Закона).

По буквальному смыслу коммент. статьи, она не охватывает такие случаи злоупотребления выпуском ценных бумаг, которые состоят в размещении (отчуждении ценных бумаг эмитентом первым владельцам путем заключения гражданско-правовых сделок), рекламировании бумаг, выпуск которых не прошел требуемую по закону государственную регистрацию.

4. Состав преступления является материальным. Преступление признается оконченным с момента причинения ущерба в крупном размере инвестору - физическому или юридическому лицу, приобретающему ценные бумаги от своего имени и за свой счет.

При определении крупного размера представляется целесообразным ориентироваться на примечание к ст. 239 УК.

Между данным последствием и деяниями, указанными в ст. 251 УК, должна быть причинная связь.

5. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Мотив и цель преступления для его квалификации по коммент. статье значения не имеют.

¹⁰³ См.: Сайт Интернет-газеты «Туркменистан: золотой век». Режим доступа: http://www.turkmenistan.gov.tm/_ru/laws/?laws=01hv [дата обращения 02.09.2012].

¹⁰⁴ см.: <http://www.parahat.info/law/2011-04-04-zakon-turkmenistana-o-centralnom-banke-turkmenistana>

6. Субъект преступления специальный: подписавшие проспект эмиссии ценных бумаг, утвердившие такой проспект или результаты эмиссии лица, выполняющие управленческие функции в организации-эмитенте, должностные лица органов исполнительной власти, а также иные лица, ответственные за достоверность включенной в проспект ценных бумаг информации и подписавшие этот проспект; утвердившие содержание указанных проспекта или результатов эмиссии.

Статья 252. Изготовление с целью сбыта или сбыт поддельных денег или ценных бумаг

(1) Изготовление с целью сбыта или сбыт поддельных банковских билетов Центрального банка Туркменистана, металлических монет, государственных ценных бумаг или других ценных бумаг в национальной валюте Туркменистана, либо иностранной валюты или ценных бумаг в иностранной валюте,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до десяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

(2) Те же деяния, совершённые:

а) повторно;

б) в крупном размере;

в) организованной группой,

наказываются лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Непосредственным объектом данного преступления является стабильность денежного обращения и национальной валюты, дополнительным объектом могут выступать имущественные интересы потерпевших, получивших при заключении сделок поддельные средства платежа (однако последствия в виде утраты чужого имущества данным преступлением не охватываются).

Предметом преступления являются:

а) банковские билеты Центрального банка Туркменистана и металлические монеты, включая те из них, которые изъяты или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену. Не подлежащие обмену ценные бумаги, имеющие коллекционную ценность могут быть предметом хищения;

б) государственные ценные бумаги и иные ценные бумаги в валюте Туркменистана. *О видах ценных бумаг см. коммент. к ст. 245-1 УК.* При этом следует иметь в виду, что лотерейный билет не является ценной бумагой, поэтому изготовление поддельного лотерейного билета и сбыт квалифицируется как мошенничество;

в) иностранная валюта и ценные бумаги в иностранной валюте. О понятии иностранной валюты см.: Закон Туркменистана от 1 октября 2011 года № 230-IV "О валютном регулировании и валютном контроле во внешнеэкономических отношениях"¹⁰⁵.

2. Объективная сторона преступления может быть выражена любым из двух возможных действий или их сочетанием: изготовление в целях сбыта поддельных денег или ценных бумаг или сбыт таких денег или ценных бумаг.

Состав преступления образует как частичная подделка денежных знаков или ценных бумаг (подделка номинала или других отдельных реквизитов денег и ценных бумаг), так и полное их изготовление.

Под сбытом поддельных денег и ценных бумаг понимается их использование в качестве средства платежа при оплате товаров и услуг, размен, дарение, дача взаймы, продажа и иные возможные действия, связанные с выпуском этих подделок в обращение.

¹⁰⁵ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 2011. № 4.

При решении вопроса о наличии либо отсутствии в действиях лица состава преступления, предусмотренного ст. 252 УК, необходимо установить, являются ли денежные купюры, монеты или ценные бумаги поддельными и имеют ли они существенное сходство по форме, размеру, цвету и другим основным реквизитам с находящимися в обращении подлинными денежными знаками или ценными бумагами. В тех случаях, когда явное несоответствие фальшивой купюры подлинной, исключаящее ее участие в денежном обращении, а также иные обстоятельства дела свидетельствуют о направленности умысла виновного на грубый обман ограниченного числа лиц, такие действия могут быть квалифицированы как мошенничество.

В судебной практике для установления факта подделки денежного знака или ценной бумаги обычно проводится судебная экспертиза.

Состав преступления, предусмотренный ч. 1 коммент. статьи, является формальным, т.е. фактические последствия деяния для квалификации значения не имеют.

3. Для наличия состава преступления достаточно одного факта изготовления с целью сбыта поддельного денежного знака или ценной бумаги (или) одного факта их сбыта. Однако если виновный имел конкретизированный умысел на изготовление с целью сбыта или сбыт фальшивых денежных знаков или ценных бумаг в крупном размере (п. "б" ч. 2 ст. 252 УК), но по не зависящим от него причинам смог реализовать данный умысел лишь частично, то содеянное следует квалифицировать как покушение на изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг в крупном размере.

Приобретение заведомо поддельных денег или ценных бумаг в целях их последующего сбыта образует для приобретателя приготовление к сбыту поддельных денег или ценных бумаг. Уголовной ответственности за сбыт поддельных денег, ценных бумаг и иностранной валюты подлежат и лица, случайно ставшие обладателем фальшивок, осознавшие это и тем не менее использовавшие их как подлинные, т.е. сбывшие их.

4. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом, виновный осознает факт изготовления или сбыта поддельной бумаги и желает совершить эти действия. Обязательным признаком субъективной стороны преступления в форме изготовления поддельных денег или ценных бумаг является наличие цели их сбыта.

Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. При квалификации действий виновного по ч. 2 коммент. статьи следует учитывать, что признак повторности имеется, если ранее виновный совершил преступление, предусмотренной ч. 1 или ч. 2 этой же статьи. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

6. Совершение изготовления или сбыта поддельных денег или ценных бумаг в крупном размере определяется исходя из номиналов, обозначенных на фальшивых денежных знаках и ценных бумагах. Однако конкретная сумма, составляющая крупный размер, в комментируемой статье не указана. В связи с этим целесообразно ориентироваться на примечание к ст. 242 УК, т.е. на 100 среднемесячных размеров оплаты труда.

7. *Об организованной группе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.*

8. Представляется, что незаконное приобретение чужого имущества лицом в результате проделанных им операций с фальшивыми деньгами или ценными бумагами не охватывается коммент. статьей и требует дополнительной квалификации по соответствующим статьям, предусматривающим ответственность за хищение.

Статья 253. Изготовление с целью сбыта или сбыт поддельных кредитных или расчётных карт и иных платёжных документов

(1) Изготовление с целью сбыта или сбыт поддельных кредитных или расчётных карт, а также иных платёжных документов, не являющихся ценными бумагами,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

(2) Те же деяния, совершённые повторно или группой лиц по предварительному сговору либо организованной группой, наказываются лишением свободы на срок от четырёх до семи лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Данное преступление так же как преступление, предусмотренное ст. 252 УК, посягает на денежное обращение, однако не связанное с подделкой денег или ценных бумаг. Предметом данного преступления являются кредитные или расчётные карты, а также иных платёжные документы, не являющиеся ценными бумагами.

2. В соответствии со ст. 7 Закона Туркменистана от 28 октября 1993 года № 914-XII «О ценных бумагах и фондовых биржах в Туркменистане»¹⁰⁶ условия и порядок выпуска и обращения платёжных документов устанавливаются Центральным банком Туркменистана, а выпуск в обращение банковских пластиковых карточек относится к банковским операциям (п. 11. ч. 1 ст. 3 Закона Туркменистана "О кредитных учреждениях и банковской деятельности").

Кредитные организации в установленном законом порядке осуществляет выпуск банковских кредитных и расчётных карт. Кредитная карта предназначена для совершения ее держателем операций, расчеты по которым осуществляются за счет денежных средств, предоставленных кредитной организацией-эмитентом клиенту в пределах установленного лимита в соответствии с условиями кредитного договора.

Расчетная карта предназначена для совершения операций ее держателем в пределах установленной кредитной организацией-эмитентом суммы денежных средств (расходного лимита), расчеты по которым осуществляются за счет денежных средств клиента, находящихся на его банковском счете, или кредита, предоставляемого кредитной организацией- эмитентом клиенту в соответствии с договором банковского счета при недостаточности или отсутствии на банковском счете денежных средств (овердрафт).

Дисконтная карта, дающая владельцу право на дисконтную льготу или скидку при покупке товаров или пользовании услугами определенной фирмы; электронная телефонная карта, с помощью которой оплачиваются телефонные переговоры в пределах ранее внесенной суммы; электронная проездная карта для расчета за проезд в пределах ранее оплаченного лимита, также являются разновидностями расчетных карт.

Иными платёжными документами, не являющимися ценными бумагами, являются различные документы, обеспечивающие безналичную форму расчета (платёжные поручения, представляющие собой поручение клиента обслуживающему его банку о перечислении определенной суммы со своего счета; аккредитивы, платёжные требования, инкассовые поручения).

3. Состав преступления является формальным и состоит в действиях по изготовлению и (или) сбыту предмета преступления. Изготовление имеет место как при частичной подделке, так и при полном изготовлении предмета преступления. Под сбытом поддельных карт и также иных платёжных документов понимается их использование в качестве средства платежа при оплате товаров и услуг, размен, дарение, дача взаймы, продажа и иные возможные действия, связанные с выпуском этих подделок в обращение.

4. Использование поддельных карт для оплаты товаров и услуг, а также получение по ним денег в банкоматах не являются сбытом и не преследуются по ст. 253 УК. Поддельные пластиковые карты, использованные при расчетах или в банкоматах, остаются у преступника, а поддельные иные платёжные документы, не являющиеся ценными бумагами, - в организации, осуществившей по ним платежи. Поэтому использование поддельных карт для расчета за товар или получения наличных денег,

¹⁰⁶ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1993 г., №11-12, ст.108. Режим доступа: <http://www.turkmenbusiness.org/content/zakon-turkmenistana-ob-aktsionernykh-obshchestvakh>

так же как и использование поддельных иных платежных документов для завладения денежными средствами, является покушением на хищение чужого имущества путем мошенничества или оконченным мошенничеством, если завладение фактически состоялось. При использовании поддельных карт для оплаты оказанной услуги возможно привлечение к ответственности за причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием.

5. Преступление совершается с прямым умыслом. Для привлечения к ответственности за изготовление поддельных карт или иных платежных документов необходимо установление цели сбыта, имевшейся у виновного лица уже в момент изготовления подделки.

Уголовной ответственности подлежат лица, достигшие возраста 16 лет.

6. При квалификации действий виновного по ч. 2 коммент. статьи следует учитывать, что признак повторности имеется, если ранее виновный совершил преступление, предусмотренной ч. 1 или ч. 2 этой же статьи. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

7. *Об организованной группе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.*

Статья 254. Контрабанда

(1) Контрабанда, то есть перемещение в крупном размере через таможенную границу Туркменистана товаров или иных предметов, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Туркменистана, за исключением товаров и предметов, указанных в части третьей настоящей статьи, совершённое помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации либо сопряжённое с недекларированием или недостоверным декларированием,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с конфискацией имущества или без таковой или исправительными работами на срок до двух лет с конфискацией имущества или без таковой или лишением свободы на срок до трёх лет с конфискацией имущества или без таковой.

(2) Деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, совершённое:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) должностным лицом с использованием своего служебного положения или лицом, освобождённым от таможенного контроля;

г) с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль,

наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с конфискацией имущества или без таковой или лишением свободы на срок от двух до пяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

(3) Перемещение через таможенную границу Туркменистана наркотических средств, психотропных, сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, радиоактивных или взрывчатых веществ, вооружения, взрывных устройств, огнестрельного оружия или боеприпасов, ядерного, химического, биологического и других видов оружия массового поражения, материалов и оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Туркменистана, стратегически важных сырьевых товаров, культурных ценностей, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Туркменистана,

если это деяние совершено помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, либо сопряжено с недекларированием или недостоверным декларированием,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с конфискацией имущества или без таковой.

(4) Деяние, предусмотренное частью третьей настоящей статьи, совершённое:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) должностным лицом с использованием своего служебного положения или лицом, освобождённым от таможенного контроля;

г) с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль,

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

Примечание

Деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, признаётся совершённым в крупном размере, если стоимость перемещённых товаров превышает тридцать среднемесячных размеров оплаты труда.

1. Комментарий. статья обеспечивает уголовно-правовую охрану предусмотренного законом порядка и условий перемещения через таможенную границу Туркменистана товаров и иных объектов и связанных с этим законных прав и интересов государства, юридических и физических лиц. Предметом контрабанды могут быть любые объекты, которые по действующим нормативно-правовым актам подлежат таможенному контролю, таможенной идентификации или декларированию.

2. Положения ч. 1 и 2 ст. 254 УК предусматривают так называемую "товарную контрабанду", объектом посягательства которой выступают экономические отношения, а предметом – "обычные" товары, вещи предметы, находящиеся в свободном гражданском обороте, разрешенные для перемещения через таможенную границу по специальным правилам.

В соответствии со ст. 4 Таможенного Кодекса Туркменистана (ТК), товары – это предметы, находящиеся во владении граждан, предприятий, организаций, а также иных субъектов внешнеэкономических связей, перемещаемые через таможенную границу Туркменистана как предмет купли-продажи, обмена, найма или иной экономической сделки; вещи — перемещаемые через таможенную границу Туркменистана предметы личного пользования граждан, включая транспортные средства индивидуального пользования.

3. Объективная сторона данных преступлений состоит в перемещении в крупном размере через таможенную границу Туркменистана предмета преступления совершённое: а) помимо таможенного контроля, б) с сокрытием от таможенного контроля, в) с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, г) сопряжённое с недекларированием или недостоверным декларированием. Наступления преступных последствий не требуется.

Перемещение через таможенную границу Туркменистана - это ввоз на таможенную территорию Туркменистана, вывоз с этой территории или транзит через территорию Туркменистана товаров или других предметов (ст. 4 ТК).

Таможенный контроль – это совокупность мер, осуществляемых таможенными органами Туркменистана в целях обеспечения соблюдения законодательства Туркменистана о таможенном деле и международных договоров с участием Туркменистана, контроль за исполнением которых возложен на таможенные органы Туркменистана (ст. 4 ТК). Перемещение, помимо таможенного контроля, может быть

осуществлено вне определенных таможенными органами мест или вне установленного времени производства таможенного оформления. Под сокрытием от таможенного контроля понимается использование для перемещения объектов таможенного контроля тайников или других способов, затрудняющих обнаружение предметов, либо придание одним предметам вида других.

Таможенное декларирование – представление таможенному органу сведений о товарах и иных предметах, перемещаемых через таможенную границу Туркменистана.

Средства таможенной идентификации представляют собой наложение пломб, печатей, нанесение цифровой, буквенной и иной маркировки, идентификационных знаков, проставление штампов, взятие проб и образцов, описание товаров и транспортных средств и т.д.

Обманным использованием документов признается представление таможенному контролю поддельных документов, документов с заведомо искаженными данными, а также документов, полученных, составленных либо заверенных без законных на то оснований в целях введения таможенных органов в заблуждение для принятия ими неправомερных решений, связанных с перемещением объектов таможенного контроля через таможенную границу. Обманным использованием средств таможенной идентификации признается подделка печатей, буквенной и иной маркировки, нанесение сходных знаков, выдаваемых за законные, совершаемые в тех же целях, что и обманное использование документов.

Недекларирование или недостоверное декларирование товаров, перемещаемых через таможенную границу, - это незаявление по установленной форме достоверных сведений либо заявление недостоверных сведений, которые необходимы для исчисления и взимания таможенных платежей.

Преступление считается оконченным в момент совершения общественно опасных действий (использование тайников, перемещение вне зоны таможенного контроля и т.д.).

4. Субъектом контрабанды может быть лицо, достигшее возраста 16 лет, непосредственно участвовавшее в выполнении объективной стороны преступления либо выполнившее объективную сторону контрабанды путем использования лица, неосведомленного о незаконности совершаемых действий (посредственный исполнитель).

Контрабанда совершается с прямым умыслом. Виновное лицо осознает, что незаконно перемещает товары через таможенную границу одним из указанных в законе запрещенных способов, и желает этого.

5. Часть вторая коммент. статьи предусматривает ответственность за квалифицированную "товарную контрабанду".

При этом признак повторности имеет место, если ранее виновный совершил преступление, предусмотренной любой частью статьи 254 УК. См. ст. 17 УК и коммент. к ней.

О группе лиц по предварительному сговору и организованной группе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

О должностном лице см. коммент. к ст. 181.

Таможенным кодексом Туркменистана определен круг лиц, освобожденных от таможенного контроля. В него включаются лица, освобожденные от таможенного досмотра – в том числе, члены Кабинета министров, халк векиллери, депутаты Меджлиса Туркменистана, а также должностные лица государственных органов Туркменистана, перечень которых устанавливается Кабинетом министров Туркменистана (ст. 42), экипаж военных кораблей, боевых и военно-транспортных воздушных судов (ст. 44).

Причинение тяжкого, средней тяжести вреда здоровью лицу, осуществляющему таможенный контроль, как представляется, требует дополнительной квалификации по соответствующим статьям УК, предусматривающим ответственность за преступления против жизни и здоровья.

6. Положения частей 3 и 4 ст. 254 УК предусматривают ответственность за контрабанду предметов, свободный оборот которых запрещен или ограничен.

Перемещаемые предметы признаются подпадающими под перечень данной статьи на основании законодательных актов, устанавливающих специальные правила их перемещения в различных таможенных режимах и при специальных условиях.

Определение понятий "наркотические средства", "психотропные", "сильнодействующие", "ядовитые", "отравляющие", "радиоактивные" или "взрывчатые вещества", "вооружение", "взрывные устройства", "огнестрельное оружие" или "боеприпасы", других объектов, перечисленных в ч. 3 данной статьи, см. в комментарии к ст. 292, 283, 284, 286, 287, 288, 290, 302 данного Кодекса.

Под культурными ценностями понимаются имеющие историко-культурную значимость движимые объекты (материальные ценности) как явления современной культуры (созданные менее 50-лет назад и представляющие большую культурную ценность), так и составляющие культурное наследие туркменского народа с исторической, археологической и иных точек зрения и национальное культурное достояние Туркменистана, исходя из их особого значения для истории и культуры страны¹⁰⁷. Принадлежность объектов к таким ценностям может устанавливаться историко-культурной экспертизой.

Для вменения контрабанды, предусмотренной ч. 3 ст. 254, необходимо, чтобы сознанием виновного охватывались те характеристики предметов контрабанды, которые повышают ответственность за содеянное. Крупный размер предметов контрабанды по ч. 3 ст. 254 не требуется.

При этом признаки совершения деяния помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, либо сопряжено с недекларированием или недостоверным декларированием, по буквальному смыслу ч. 3 коммент. статьи, относятся лишь к перемещению через таможенную границу стратегически важных сырьевых товаров, культурных ценностей, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Туркменистана.

Статья 255. Незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга

(1) Совершение сделки, связанной с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями либо с жемчугом, в нарушение правил, установленных законодательством Туркменистана, а равно их незаконная перевозка или пересылка в любом виде, состоянии, за исключением ювелирных и бытовых изделий и лома таких изделий,

наказываются штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, совершённые:

а) повторно;

б) в крупном размере;

в) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой,

наказываются штрафом в размере от семидесяти пяти до ста пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с конфискацией имущества или без

¹⁰⁷ См.: Главу II "Культурные ценности и национальное культурное достояние Туркменистана" Закон Туркменистана от 12 марта 2010 г. № 92-IV "О культуре"; Закон Туркменистана от 19 октября 2012 года "Об охране объектов национального историко-культурного наследия"; Закон Туркменистана от 15 сентября 1998 г. № 313-I "Об охране, вывозе и ввозе движимых ценностей культуры" // Ведомости Меджлиса Туркменистана. 1998. № 3. ст. 54. Закон Туркменистана от 19 февраля 1992 года № 661-XII "Об охране памятников истории и культуры" // Ведомости Меджлиса Туркменистана. 1992. № 16. ст. 12.

таковой, или лишением свободы на срок от двух до пяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

Примечание

Деяния, предусмотренные настоящей статьей, признаются совершёнными в крупном размере, если стоимость драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга, в отношении которых совершён незаконный оборот, превышает сто среднемесячных размеров оплаты труда.

1. Непосредственным объектом преступного посягательства является установленный законодательством Туркменистана правовой режим драгоценных металлов и драгоценных камней, нарушение законного оборота которых может влиять на состояние не только валютного рынка, но и финансовой системы государства.

2. Правила совершения сделок с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями и жемчугом устанавливаются нормативно-правовыми актами Туркменистана, в частности, Законом Туркменистана "О кредитных учреждениях и банковской деятельности" (в соответствии с п. 4 ч. 3 ст. 3 которого кредитные учреждения в соответствии с законодательством Туркменистана вправе осуществлять операции и сделки по купле-продаже драгоценных металлов и (или) драгоценных камней), Постановлением Президента Туркменистана от 18 апреля 2000 г. № 4643 "О государственном фонде драгоценных металлов и драгоценных камней Туркменистана"¹⁰⁸, Постановлением Президента Туркменистана от 18 апреля 2002 г. № 5657 "Об упорядочении ввоза ювелирных изделий из драгоценных металлов с использованием или без использования драгоценных камней на территорию Туркменистана и их реализации"¹⁰⁹.

3. Предметом преступления являются драгоценные металлы (золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений, осмий), а также драгоценные камни (природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты, а также жемчуг в сыром (естественном) и обработанном виде и уникальные янтарные образования).

Драгоценные металлы и природные драгоценные камни могут быть в виде добытого из недр минерального сырья, самородных минералов, слитков аффинированных драгоценных металлов, монет, содержащих драгоценные металлы, сырья, полуфабрикатов, не завершенной производством готовой продукции (включая ювелирные и бытовые изделия), готовой продукции, не относящейся к ювелирным и другим бытовым изделиям, материалов, инструментов, оборудования, установок, приборов, деталей, узлов, содержащих в своем составе драгоценные металлы и драгоценные камни, а также в виде лома и отходов, их содержащих (например, стружка драгоценных металлов, их опилки, сколы драгоценных камней и др.).

Не являются предметом преступления, предусмотренного ст. 255 УК, ювелирные и бытовые изделия из драгоценных металлов и камней и лом таких изделий (ювелирные украшения, предметы сервировки стола, предметы украшения помещений и культа, часы, портсигары, табакерки, чернильные приборы и т.д.)¹¹⁰.

4. Объективная сторона преступления состоит в совершении одного из трех возможных действий с предметом преступления: а) совершение сделки с нарушением законных правил; б) незаконная перевозка; в) незаконная пересылка. Наступление преступных последствий для наличия состава преступления, предусмотренного ст. 255 УК, не требуется.

Нарушение правил сделки состоит в ее совершении ненадлежащим лицом, т.е. лицом, не имеющим на то законного основания и разрешения (лицензии), если оно

¹⁰⁸ Собрание актов Президента Туркменистана и решений правительства Туркменистана. 2000. № 4.

¹⁰⁹ Собрание актов Президента Туркменистана и решений Правительства Туркменистана. 2002. № 4.

¹¹⁰ См.: Постановление Президента Туркменистана от 18 апреля 2002 г. № 5657 "Об упорядочении ввоза ювелирных изделий из драгоценных металлов с использованием или без использования драгоценных камней на территорию Туркменистана и их реализации".

необходимо для совершения любой подобной сделки или сделки с конкретным объектом, являющимся драгоценным металлом, природным драгоценным камнем или жемчугом, либо с нарушением порядка расчетов по данной сделке, либо в совершении иной недействительной сделки. Например, нарушением правил сделки будет совершение действий в отношении объекта, который не может быть и не является собственностью лица, либо в отношении этого объекта с контрагентом, неправомочным совершать такие сделки.

Перевозка – любые умышленные действия по незаконному перемещению драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга из одного места в другое с применением любого транспортного средства.

Пересылкой признается незаконное перемещение предмета преступления в виде почтовых, багажных отправок (посылка, бандероль, багаж и т.п.), когда их транспортировка осуществляется без участия отправителя. Незаконная пересылка считается оконченным преступлением с момента сдачи соответствующего предмета для отправления.

Признак незаконности перевозки или пересылки состоит в том, что виновный не имеет права на совершение указанных действий в связи с отсутствием необходимого нормативно-правового основания либо разрешения (лицензии).

Незаконная сделка с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями или жемчугом признается оконченным преступлением, когда выполнены все действия, составляющие суть соответствующей сделки (купли-продажи, мены, дарения, использования в качестве средства платежа и др.). Если незаконная сделка была двусторонней или многосторонней, то ответственности подлежат все участвующие в ней стороны.

5. Преступление совершается с прямым умыслом. Виновный знает, что он нарушает правила совершения сделок с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями или жемчугом либо незаконно хранит, перевозит или пересылает указанные ценности.

6. Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста.

7. Признак повторности имеет место, если ранее виновный совершил преступление, предусмотренной статьей 255 УК. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

О группе лиц по предварительному сговору и организованной группе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Крупный размер определяется в примечании к данной статье превышением 100 среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года данный размер определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

8. Хищение драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга и последующее совершение с ними незаконной сделки квалифицируется по совокупности ст.ст. 227-322 УК (в зависимости от способа хищения) и ст. 255, даже если эти предметы похищены у лица, владевшего ими незаконно.

Статья 256. Нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней

Уклонение от обязательной сдачи государству добытых из недр, полученных из вторичного сырья, а также ископаемых и найденных драгоценных металлов и драгоценных камней, совершённое в крупном размере, наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года.

Примечание

Нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней признаётся совершённым в крупном размере, если стоимость указанных в настоящей статье предметов, не сданных государству, превышает пятьдесят среднемесячных размеров оплаты труда.

1. Статья 256 УК направлена на уголовно-правовую охрану установленного в законе порядка оборота драгоценных металлов и драгоценных камней.

Деятельность по совершению операций с драгоценными металлами и драгоценными камнями регулируется Постановлением Президента Туркменистана от 18 апреля 2000 г. № 4643 "О государственном фонде драгоценных металлов и драгоценных камней Туркменистана"¹¹¹, Постановлением Президента Туркменистана от 18 апреля 2002 г. № 5657 "Об упорядочении ввоза ювелирных изделий из драгоценных металлов с использованием или без использования драгоценных камней на территорию Туркменистана и их реализации"¹¹² и другими нормативными актами.

В соответствии с Законом Туркменистана от 14 декабря 1992 г. № 779-XII "О недрах"¹¹³ недрами признается часть земной коры, расположенная ниже почвенного слоя и дна водоемов, доступная для геологического изучения и освоения. Ресурсы недр – невозполнимое национальное богатство, рациональное использование и охрана которого в интересах настоящего и будущего поколений - первоочередная задача государства и общества (ст. 1).

О предмете преступления - драгоценных металлах и драгоценных камнях см. коммент. к ст. 255 УК.

2. Объективная сторона преступления состоит в бездействии, приобретающем общественно опасный характер после истечения срока исполнения установленной законодательством обязанности сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней. Уклонение также может сопровождаться активными действиями, например, по аффинажу драгоценных металлов или дополнительной обработке драгоценных камней либо выполнению каких-либо работ с драгоценными металлами или драгоценными камнями, либо заведомое сокрытие драгоценных металлов или драгоценных камней, не образующее их хищение, особенно если в нормативно-правовом порядке не установлены сроки сдачи этих объектов государству.

Крупный размер стоимости предмета преступления определен в примечании к статье в виде денежной суммы, исчисляемой в количестве среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года размер данный определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

3. Преступление совершается умышленно.

4. Субъектом могут быть физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации (см. коммент. к ст. 267 УК), а также должностные лица (см. примечание к ст. 181 УК).

5. Лицо, уклонившееся от обязательной сдачи государству добытых из недр, полученных из вторичного сырья, а также ископаемых и найденных драгоценных металлов и драгоценных камней, и совершившее с ними сделку в нарушение правил, установленных законодательством, либо осуществившее их перевозку или пересылку, подлежит ответственности по совокупности совершенных преступлений (ст. 255 и 256 УК).

6. Лица, незаконно, без лицензии осуществляющие добычу либо производство драгоценных металлов или драгоценных камней и нарушающие требование ст. 256 УК, несут ответственность за незаконное предпринимательство (ст. 239 УК) и за

¹¹¹ Собрание актов Президента Туркменистана и решений правительства Туркменистана. 2000. № 4.

¹¹² Собрание актов Президента Туркменистана и решений Правительства Туркменистана. 2002. № 4.

¹¹³ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 1992., № 12. Ст. 115.

последующие незаконные сделки с драгоценными металлами и природными драгоценными камнями.

Статья 257. Неправомерные действия при банкротстве

(1) Соккрытие имущества или имущественных обязательств, сведений об имуществе, о его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе, передача имущества в иное владение, отчуждение или уничтожение имущества, а равно соккрытие, уничтожение, фальсификация бухгалтерских и иных учётных документов, отражающих экономическую деятельность, если эти действия совершены руководителем или собственником организации-должника либо индивидуальным предпринимателем при банкротстве или в предвидении банкротства, причинившие ущерб в крупном размере,

наказываются штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Неправомерное удовлетворение имущественных требований отдельных кредиторов руководителем или собственником организации-должника или индивидуальным предпринимателем, знающим о своей фактической несостоятельности (банкротстве), заведомо в ущерб другим кредиторам, а равно принятие такого удовлетворения кредитором, знающим об отданном ему предпочтении несостоятельным должником в ущерб другим кредиторам, если эти действия причинили ущерб в крупном размере, наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. Непосредственным объектом преступления является установленный порядок осуществления банкротства, а также защита прав и законных интересов собственников предприятий, должников и кредиторов. Дополнительным объектом преступления являются имущественные интересы участников процедуры банкротства.

Комментируемая статья предусматривает две разновидности состава преступления в виде неправомерных действий при банкротстве: в части 1 - соккрытие информации или имущества, подлежащего включению в ликвидационную массу; в части 2 – неправомерное удовлетворение (принятие такого удовлетворения) имущественных требований отдельных кредиторов.

2. Закон Туркменистана от 1 октября 1993 г. № 861-XII "О банкротстве"¹¹⁴ регламентирует условия и порядок объявления субъектов, занимающихся предпринимательской и иной хозяйственной деятельностью, банкротами, регулирует их имущественное положение, предусматривает гарантии обеспечения прав и интересов кредиторов и должника, создает правовую основу для принудительной или добровольной ликвидации предприятий несостоятельных субъектов хозяйствования, если проведение мероприятий по их санации (финансовой помощи предприятию – должнику) признано экономически нецелесообразным

Под банкротством – согласно ст. 1 Закона Туркменистана "О банкротстве" – понимается устойчивая неспособность должника удовлетворить в срок, установленный указанным Законом, требования кредиторов и выполнить обязательства перед бюджетом. Признаком банкротства является приостановление текущих платежей, связанное с превышением обязательств должника над его имуществом (пассивов над активами). Банкротство считается имеющим место после добровольного объявления должника о своем банкротстве или признания факта несостоятельности его хозяйственным судом.

¹¹⁴ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 1993. № 9-10. ст. 56.

Субъектами банкротства (банкротами) являются признанные в установленном порядке хозяйственным судом или добровольно признавшие себя таковыми несостоятельные должники (ст. 2 Закона).

В соответствии со ст. 11 указанного Закона основанием для возбуждения дела о банкротстве в хозяйственном суде является заявление должника или кредитора. Дело о банкротстве может быть возбуждено в случаях: а) неспособности или отказа должника своевременно и по всем пунктам выполнить условия долгового обязательства; б) если должник не смог уплатить в течение двух месяцев после предъявления требований об уплате; в) если размер долговых обязательств превысил стоимость имущества должника.

3. Объективная сторона состава неправомерных действий при банкротстве, предусмотренного ч. 1 данной статьи, включает: неправомерные действия, направленные на невключение имущества должника в ликвидационную массу, преступные последствия в виде крупного ущерба и причинную связь между действиями и последствиями.

Соккрытие имущества или имущественных обязательств, сведений об имуществе и его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе может осуществляться любым способом и часто представляет собой снятие имущества с учета, перемещение из мест обычного хранения (нахождения), передачу на хранение иному лицу, а также искажение сведений об имуществе, отраженных в обязательной для ведения документации.

Передача имущества в иное владение, отчуждение или уничтожение имущества представляют собой неправомерное уменьшение имущества должника путем продажи, сдачи в аренду, поставки в кредит, передачи для ремонта, разборки на запасные части и т.п.

Соккрытие, уничтожение, фальсификация бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность, совершаются в части, относящейся к погашению задолженности, и могут распространяться на данные о размере задолженности, величине и стоимости имущества, возможности оплаты задолженности.

Ущерб, как правило, причиняется кредиторам, в том числе государству по уплате обязательных платежей и сборов, в некоторых случаях ущерб может быть причинен и самому должнику. Признание ущерба крупным осуществляется судом в зависимости от обстоятельств дела и имущественного положения потерпевшего.

Совершение неправомерных действий в предвидении банкротства означает осознание виновным угрозы несостоятельности и возможности скорой процедуры банкротства, что выражено в наличии объективных признаков – приостановления текущих платежей, связанного с превышением обязательств должника над его имуществом, т.е. пассивов над активами (что в соответствии со ст. 1 Закона Туркменистана "О банкротстве" является признаками банкротства), когда имеются основания для использования несудебных процедур в делах о банкротстве (Раздел II указанного Закона).

4. Субъектом преступления могут быть руководители или собственники организации-должника либо индивидуальный предприниматель.

5. Преступление совершается умышленно. Виновное лицо осознает, что неправомерно совершает действия, указанные в ч. 1 ст. 257 (скрывает имущество, имущественные права или обязанности, сведения об имуществе и т.д.), при наличии признаков банкротства, т.е. зная о своей как индивидуального предпринимателя или организации несостоятельности, предвидит возможность причинения этими действиями крупного ущерба и желает либо сознательно допускает (безразлично относится) к соответствующим последствиям.

Целью преступления является уменьшение ликвидационной массы, подлежащей распределению между кредиторами, либо сокрытие ее фактического размера. Отсутствие такой цели может свидетельствовать о наличии в действиях виновного другого состава преступления (хищение имущества, подделка документов).

6. Часть 2 коммент. статьи направлена на защиту законного порядка и очередности распределения ликвидационной массы должника в пользу кредиторов.

Статья 34 Закона Туркменистана "О банкротстве" предусматривает поочередное удовлетворение требований кредиторов: в первую очередь граждан в связи с ответственностью должника за причинение вреда их жизни или здоровью; во вторую очередь - работников предприятия-банкрота; в третью очередь - государственного бюджета; в четвертую очередь удовлетворяются претензии кредиторов, не имеющих преимущества при распределении ликвидационной массы; в пятую очередь подлежат удовлетворению требования владельцев акций трудового коллектива; в шестую очередь погашаются все остальные требования. В седьмую очередь удовлетворяются имущественные права банкрота. Требования каждой очереди удовлетворяются после полного погашения претензий предыдущей очереди. При недостаточности взысканной суммы для полного удовлетворения всех требований кредиторов соответствующей очереди эти требования удовлетворяются пропорционально причитающейся каждому взыскателю сумме.

Вне очереди покрываются расходы, связанные с ликвидационным производством, выполнением функций управляющего, а также расходы, вытекающие из продолжения деятельности предприятия.

7. Объективную сторону преступления составляют 1) либо действия по неправомерному удовлетворению имущественных требований отдельных кредиторов заведомо в ущерб другим кредиторам, 2) либо принятие такого удовлетворения кредитором, знающим об отданном ему предпочтении несостоятельным должником в ущерб другим кредиторам; а также преступные последствия в виде крупного ущерба и причинную связь между действиями и последствиями.

Неправомерность действий означает нарушение требований Закона Туркменистана "О банкротстве", в том числе его статьи 34.

Принятием неправомерного удовлетворения имущественных требований кредитором признается совершение действий, необходимых для исполнения обязательства должником, в частности при приеме имущества, товаров, либо путем составления документов, требующихся для получения денег.

Преступные действия могут быть совершены не только после добровольного объявления должника о своем банкротстве или признания факта несостоятельности его хозяйственным судом, но и в предвидении банкротства. *О нем см. коммент. к ч. 1 ст. 257 УК.*

8. Субъектами преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 257 УК, являются либо руководитель, собственник организации-должника, должник –индивидуальный предприниматель (при неправомерном удовлетворении имущественных требований отдельных кредиторов), либо руководитель, собственник организации-кредитора, кредитор – индивидуальный предприниматель, или кредитор – физическое лицо (при принятии неправомерного удовлетворения его имущественных требований).

9. Преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 257 УК, совершается с прямым или косвенным умыслом. Виновный должен осознавать как фактическую несостоятельность должника или его правовой режим банкротства, так и незаконность (нарушение очередности) удовлетворения требований отдельного кредитора (закон специально указывает признак заведомости); предвидеть причинение ущерба другим кредиторам и желать причинения такого ущерба или сознательно его допускать. Целями преступления могут быть как выполнение обязательств перед отдельным кредитором (получение им возмещения) в нарушение законной очередности, так и лишение других кредиторов законного возмещения.

Статья 258. Преднамеренное банкротство

Преднамеренное банкротство, то есть умышленное создание или увеличение неплатёжеспособности, совершённое руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным

**предпринимателем в личных интересах или интересах иных лиц, причинившее ущерб в крупном размере или иные тяжкие последствия,
наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до двух лет.**

1. Уголовно-правовой запрет преднамеренного банкротства обеспечивает охрану интересов государства, законных прав и интересов собственников коммерческих организаций и их кредиторов, обеспечение стабильности и добросовестности предпринимательских отношений, а также защиту работников коммерческих организаций от незаконного лишения рабочих мест.

Согласно ст. 5 Закона Туркменистана от 1 октября 1993 г. № 861-XII "О банкротстве"¹¹⁵ за совершение умышленных действий, повлекших за собой банкротство, виновные лица несут уголовную ответственность в соответствии с действующим законодательством.

В отличие от преступления, предусмотренного ст. 257 УК, здесь признаки банкротства создаются преднамеренно и целенаправленно.

2. *О понятии банкротства и признаках банкротства см. коммент. к ст. 257.*

3. Объективная сторона преступления может осуществляться различными действиями (бездействием): путем заключения заведомо невыгодных, не соответствующих нормальной практике сделок, принятия на себя чужих долгов в качестве поручителя, уменьшения активов, фиктивного отчуждения имущества, заведомо невыгодного использования кредитов; предоставление кредитов или имущества в аренду лицам, которые не собираются их возвращать; отказа от заключения выгодной сделки; невзыскания кредиторской задолженности и т.д.

Обязательным элементом объективной стороны является причинение такими действиями (бездействием) крупного ущерба, или иных тяжких последствий (например, увольнение значительного количества работников, невыплата значительной суммы налогов).

Под личными интересами или интересами других лиц понимаются возможность приобретения предприятия, получение имущественной выгоды, отказ от уплаты долгов, устранение конкурента, продвижение по должности.

4. Преступление совершается с прямым умыслом. Мотивы преступления для квалификации значения не имеют.

5. Субъектами данного преступления могут быть руководитель или собственник коммерческой организации либо индивидуальный предприниматель.

Управляющий по административному управлению имуществом должника или в ликвидационном производстве не может совершить этого преступления, так как к моменту наделения его полномочиями признаки банкротства уже имели место.

Статья 259. Фиктивное банкротство

Фиктивное банкротство, то есть заведомо ложное объявление руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности с целью введения в заблуждение кредиторов для получения отсрочки или рассрочки причитающихся кредиторам платежей или уменьшения размера долгов, а равно для неуплаты долгов, причинившее ущерб в крупном размере,

наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Преступление посягает на нормальную экономическую деятельность созданием угрозы невыполнения должником своих обязательств в полном объеме, который обладает достаточными активами для удовлетворения требований кредиторов по

¹¹⁵ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 1993. № 9-10. ст. 56.

денежным обязательствам и исполнения обязанности по уплате обязательных платежей, однако заведомо ложно объявляет о своей несостоятельности.

2. Объективная сторона преступления включает действия, которые официально (в порядке, предусмотренном Законом Туркменистана от 1 октября 1993 г. № 861-XII "О банкротстве"¹¹⁶) ставят в известность кредиторов о якобы имеющих место признаках банкротства должника (о них см. комментарий к ст. 257 УК). Преступление может иметь место уже при несудебной процедуре по закону о банкротстве, согласно которой при возникновении угрозы несостоятельности должник вправе, не подавая заявления в хозяйственный суд, пытаться устранить такую угрозу путем переговоров с кредиторами (ст. 8 указанного Закона).

Объявление о несостоятельности может быть также реализовано в заявлении о несостоятельности должника, которое подается в хозяйственный суд в письменной форме руководителем предприятия или другим правомочным лицом, либо гражданином, осуществляющим предпринимательскую деятельность или иную хозяйственную деятельность (ст. 12 указанного Закона).

Сообщение о своей несостоятельности, сделанное вне предусмотренной законом о банкротстве процедуры, может образовывать мошенничество, но не фиктивное банкротство.

Заведомо ложным является объявление о несостоятельности, сделанное на основе информации, недостоверность которой была предварительно известна виновному. Информация может быть о платежеспособности данного хозяйствующего субъекта и других факторах, влияющих на признание несостоятельным.

3. Обязательным условием уголовной ответственности является причинение действиями виновного крупного ущерба, определяемого прежде исходя из объема деятельности предприятия, потерь кредиторов виде реального ущерба и упущенной выгоды, а также других обстоятельств.

4. Преступление совершается с прямым умыслом и целями, указанными в статье. Лицо, осознающее общественную опасность своих действий, желает ввести кредиторов в заблуждение, преследует цель невыполнения или несвоевременного выполнения денежных обязательств.

Статья 260. Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте

Невозвращение в крупном размере из-за границы руководителем организации средств в иностранной валюте, подлежащих в соответствии с законодательством Туркменистана обязательному перечислению на счета в уполномоченном банке Туркменистана,

наказывается штрафом в размере от ста до двухсот среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

Примечание

Деяние, предусмотренное настоящей статьей, признаётся совершённым в крупном размере, если сумма невозвращённых средств в иностранной валюте превышает три тысячи среднемесячных размеров оплаты труда.

1. Статья обеспечивает выполнение руководителем организации предусмотренной законодательством Туркменистана обязанности перечислить часть валютной выручки от экспорта товаров (работ, услуг) в уполномоченный банк Туркменистана. Данная обязанность основана на Законе Туркменистана от 1 октября 2011 года № 230-IV "О валютном регулировании и валютном контроле во внешнеэкономических отношениях"¹¹⁷ и других нормативных актах. Устраняется обязанность перевести

¹¹⁶ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 1993. № 9-10. ст. 56.

¹¹⁷ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 2011. № 4.

валюту из-за границы при наличии исключений из этой обязанности, сделанных уполномоченными государственными органами в соответствии с законом.

2. Объективная сторона данного преступления состоит в бездействии, т.е. невозвращении валютных средств при наличии обязанности выполнить действия по возвращению средств в иностранной валюте и в крупном размере невозвращенных (невозвращаемых) средств.

3. Невозвращение состоит в невыполнении обязанности перевести средства в иностранной валюте в уполномоченный банк или иному уполномоченному субъекту путем обычного бездействия, невыдачи распоряжения о переводе, отказе от подписи банковских документов и т.п. Невозвращение может быть подкреплено действиями по укрытию валюты, однако их совершение не является обязательным для наступления ответственности.

Крупный размер невозвращенной валюты определен в примечании к статье в виде денежной суммы, исчисляемой в количестве среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года размер данный определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

4. Преступление совершается с прямым умыслом. Лицо осознает общественную опасность своих действий и желает невозвращения из-за границы средств в иностранной валюте.

Отсутствует, в частности, умысел на невозвращение валюты в случаях уничтожения или утраты товаров вследствие аварии или непреодолимой силы, либо возврат валюты оказался невозможным из-за неправомерных действий органов или должностных лиц иностранного государства.

5. Субъектом преступления могут быть только руководители организации (предприятия), обязанные перечислять (контролировать перечисление) валютные средства из-за границы.

6. Преступление является оконченным в момент невозвращения средств в иностранной валюте из-за границы.

Статья 261. Уклонение от уплаты таможенных платежей

Уклонение от уплаты таможенных платежей в крупном размере, наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

Примечание

Уклонение от уплаты таможенных платежей признается совершённым в крупном размере, если стоимость неуплаченных таможенных платежей превышает пятьдесят среднемесячных размеров оплаты труда.

1. Непосредственным объектом преступного посягательства являются отношения, связанные с порядком уплаты таможенных платежей, а также финансовые интересы государства. Согласно ст. 42 Конституции Туркменистана каждый человек обязан платить государственные налоги и иные платежи в порядке и размерах, установленными законом.

2. Предметом преступления являются таможенные платежи. Согласно разделу VII Таможенного кодекса Туркменистана (далее – ТК) таможенные платежи исчисляются на основе таможенной стоимости товаров и иных предметов и включают в себя таможенную пошлину и таможенные сборы.

Таможенной пошлиной облагаются товары и иные предметы, перемещаемые через таможенную границу Туркменистана (ст. 22 ТК).

Таможенные сборы, в соответствии со ст. 23 ТК, взимаются за таможенное оформление транспортных средств, товаров и иных предметов наследственного имущества, а также вещей, перемещаемых через таможенную границу Туркменистана

в несопровожаемом багаже, международных почтовых отправлениях или с грузом, а также за хранение товаров и иных предметов в таможенном органе, их таможенное оформление вне места расположения таможенного органа, и вне установленного для него рабочего времени. Размеры таможенных сборов устанавливаются Кабинетом министров Туркменистана. Порядок взимания таможенных сборов определяется Государственной таможней Туркменистана.

3. Таможенные платежи уплачиваются до или в момент принятия таможенной декларации таможенному органу Туркменистана, а за товары и иные предметы, пересылаемые в международных почтовых отправлениях, - предприятию связи, которое перечисляет указанные платежи на счета таможенных органов Туркменистана. Если таможенная декларация не была подана в установленные сроки, то сроки уплаты таможенных платежей исчисляются со дня истечения сроков на подачу таможенной декларации. В исключительных случаях таможенным органом плательщику может быть в пределах одного месяца предоставлена отсрочка или рассрочка уплаты таможенных платежей.

4. Деяние, составляющее объективную сторону состава преступления, сформулировано в уголовном законе в виде бездействия. Однако это невыполнение обязанности по уплате таможенных платежей может сопровождаться и активными действиями по укрытию перемещаемого товара, занижению его стоимости, предоставлению неверной информации о его принадлежности или назначении.

5. Размер уклонения от уплаты таможенных платежей определяется по сумме взысканных, либо подлежащих взысканию таможенных платежей и относящихся к определенной операции по перемещению товаров.

Крупный размер неуплаченных платежей определен в примечании к статье в виде денежной суммы, исчисляемой в количестве среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года размер данный определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

6. Преступление совершается с прямым умыслом. Лицо осознает общественную опасность своих действий (бездействия) и желает уклониться от уплаты таможенных платежей, т.е. не выплачивает их. Неуплата платежей вследствие совершенной бухгалтерской или иной ошибки, в том числе официально опубликованной неверной информации о размере платежей, исключает ответственность по ст. 261 УК.

7. Субъектом является лицо, обязанное уплатить таможенные платежи. В соответствии со ст. 25 ТК таможенные платежи обязан уплатить как декларант (лицо, представляющие сведения о товарах и иных предметах, перемещаемых через таможенную границу Туркменистана), так и лицо, незаконно перемещающее товары и иные предметы через таможенную границу; лицо, участвующее в незаконном перемещении (если оно знало или должно было знать о незаконности такого перемещения), а при ввозе также лицо, которое приобрело в собственность или во владение незаконно ввезенные товары и иные предметы, если в момент приобретения оно знало или должно было знать о незаконности ввоза.

8. Преступление является оконченным в момент истечения срока, в течение которого должны были быть уплачены таможенные платежи. Совершение активных действий по укрытию перемещаемого товара, занижению его стоимости, предоставлению неверной информации о его принадлежности или назначении до истечения указанного срока может составлять покушение на совершение данного преступления.

Добровольная уплата таможенных платежей до истечение срока платежа является добровольным отказом от преступления (см. *коммент. к ст. 70 УК*), а после истечения этого срока может рассматриваться как чистосердечное раскаяние (см. *коммент. к ст. 71 УК*).

Статья 262. Уклонение физических лиц от уплаты налогов

(1) Умышленное сокрытие или занижение физическим лицом доходов или других объектов налогообложения, а равно включение в налоговую декларацию, расчётные документы заведомо искажённых данных, повлёкших неуплату налогов в крупном размере,

наказывается штрафом в размере от тридцати до ста среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года шести месяцев.

(2) То же деяние, если оно совершено:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору;

в) в особо крупном размере,

наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

Примечание

1. Уклонение от уплаты налогов физическим лицом признается совершённым в крупном размере, если сумма неуплаченного налога превышает шестьдесят среднемесячных размеров оплаты труда.

2. Уклонение от уплаты налогов физическим лицом признается совершённым в особо крупном размере, если сумма неуплаченного налога превышает двести среднемесячных размеров оплаты труда.

3. Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьёй, освобождается от наказания в виде лишения свободы, если оно способствовало раскрытию преступления и полностью возместило причинённый ущерб.

1. Согласно ст. 42 Конституции Туркменистана каждый человек обязан платить государственные налоги в порядке и размерах, установленными законом. Таким законом является Налоговый кодекс Туркменистана (далее - НК). Выполнение этой обязанности обеспечивается, в том числе, комментируемой нормой. Уклонение от уплаты налогов причиняет вред не только финансовым интересам государства, нарушая функционирование его налоговой системы, но и всей экономической деятельности.

2. В соответствии со ст. 7 НК налог – это обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, устанавливаемый и взимаемый государством с физических и юридических лиц в целях финансового обеспечения деятельности государства, поступающий в Государственный бюджет Туркменистана. Налог определяется наличием следующих признаков: категория налогоплательщиков; объект налогообложения; налоговая база; налоговая ставка (ставки); сроки и порядок исчисления и уплаты налога. Пошлины и сборы признаются как особый вид налогов и могут не обладать отдельными признаками налога. При установлении налога могут определяться отчетный (налоговый) период, а также предусматриваться налоговые льготы и основания для использования их налогоплательщиком.

3. Предметом преступления, предусмотренного ст. 262 УК, в соответствии с НК являются, прежде всего, налог на доходы физических лиц (ст. 182) и акциз (ст. 114); налоги, которые обязано платить физическое лицо – индивидуальный предприниматель (на добавленную стоимость – ст. 95, за пользование недрами – ст. 129), а также местные сборы за рекламу, на обустройство территории городов, поселков и сельских населенных пунктов, с владельцев автостоянок, с реализации автомобилей, с владельцев собак (глава 7).

4. Объективная сторона преступления отражает его материальный состав, предусматривающий деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Название статьи – "Уклонение физических лиц от уплаты налогов" – создает неверное впечатление, что данное преступление совершается путем бездействия. В

действительности, уклонение от уплаты налогов (т.е. фактическая их неуплата) является преступным последствием, а деяние совершается исчерпывающе указанными в диспозиции нормы активными действиями в виде а) сокрытия, б) занижения доходов или других объектов налогообложения, в) включения в налоговую декларацию, расчётные документы заведомо искажённых данных.

Соответственно, совершение любого из указанных действий, не повлекших последствий в виде неуплаты налогов в крупном (особо крупном) размере, не влечет уголовной ответственности. Точно так же неуплата налога наступившая без указанных в законе действий считается не налоговым преступлением, а правонарушением (Раздел VIII, ст. 88 НК).

Материальный характер данного состава преступления подтверждается и тем, что может отсутствовать причинная связь между, например, сокрытием объекта налогообложения, и неуплатой налогов в общественно-опасном размере (которая может быть вызвана ошибочными действиями налогового органа).

Объекты налогообложения определены в НК применительно к каждому виду налога. Например, объектом налогообложения налога на доходы физических лиц признаются доходы, полученные налогоплательщиком: вне зависимости от их источников - для физических лиц, являющихся резидентами Туркменистана; из источников в Туркменистане – для физических лиц, не являющихся резидентами Туркменистана (ст. 183 НК).

Налоговая декларация – как указано в ст. 30 НК – является формой налоговой отчетности, представляемой налогоплательщиком и необходимой для исчисления и (или) уплаты налога. Налоговая декларация представляется каждым налогоплательщиком по каждому налогу, подлежащему уплате этим налогоплательщиком, если иное не предусмотрено НК. Формы, порядок представления и заполнения налоговой декларации разрабатываются и утверждаются Главной Государственной налоговой службой Туркменистана совместно с Министерством финансов Туркменистана.

Согласно ст. 197 НК, в налоговой декларации для уплаты налога на доходы физических лиц налогоплательщики указывают все полученные ими в отчетном (налоговом) периоде доходы, источники их выплаты, налоговые вычеты, суммы налога, удержанные налоговыми агентами, суммы налога фактически уплаченные в течение отчетного (налогового) периода, суммы налога, подлежащие уплате (доплате) или возврату по итогам отчетного (налогового) периода.

Под включением в декларацию заведомо искаженных данных понимается т.н. интеллектуальный подлог, когда в ней умышленно приводятся не соответствующие действительности сведения, влияющие на размер исчисляемого налога. Заведомое искажение данных, включенных в декларацию, может выражаться в неотражении в ней каких-либо источников получения доходов или уменьшении размеров доходов, полученных из этих источников, завышении размеров налоговых вычетов, которые должны быть произведены из облагаемого налогом дохода или вообще их необоснованном применении, увеличении суммы расходов, произведенных при получении в отчетном году доходов, и др.

Крупный и особо крупный размер неуплаченных налогов определен в примечании к статье в виде денежной суммы, исчисляемой в количестве среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года размер данный определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

5. Уклонение от уплаты налогов считается окончанным преступлением с момента фактической неуплаты налога за соответствующий налогооблагаемый период в срок, установленный налоговым законодательством.

6. Субъектом преступления является физическое лицо (гражданин Туркменистана, гражданин иностранного государства, лицо без гражданства – ст. 14 НК), достигшее возраста 16 лет и обязанное в соответствии с законодательством платить налоги (сборы).

Согласно Налоговому кодексу Туркменистана, обязанность платить налоги может возлагаться на следующих физических лиц (которые соответственно могут быть субъектом рассматриваемого преступления): законный представитель налогоплательщика – физического лица (ч. 1 ст. 20); правопреемника, принявший наследуемое имущество в случае смерти налогоплательщика – физического лица (ч. 1 ст. 52); лицо, уполномоченное распоряжаться имуществом безвестно отсутствующего или недееспособного налогоплательщика – физического лица (ч. 1 ст. 53).

По смыслу ст. 262, 263 УК и ст. 15, 189 НК, индивидуальный предприниматель также является субъектом преступления, предусмотренного ст. 262 УК. При этом следует иметь в виду, что индивидуальный предприниматель может использовать упрощенную систему налогообложения, предусматривающую уплату фиксированной величины налога на доход, а также налога, исчисляемого с валового дохода от предпринимательской деятельности (ст. 200 НК).

Субъектом преступления может быть также физическое лицо, фактически осуществляющее предпринимательскую деятельность через подставное лицо.

7. Преступление совершается с прямым умыслом, при котором лицо осознает общественную опасность своих действий и желает наступления последствий в виде неуплаты налогов в крупном (особо крупном) размере. Цель неуплаты налогов обычно представляет собой обязательный элемент субъективной стороны.

Используемая законодателем формулировка статьи допускает совершение данного преступления и с косвенным умыслом, когда виновный, сокрывший или заниживший свои доходы, действует с иной – помимо уклонения от уплаты налогов целью (например, получения большей части имущества при его разделе или уклонения от выплат партнерам по бизнесу), сознательно допуская и последствия в виде неуплаты налогов.

Отсутствие предвидения возможности или неизбежности наступления общественно опасных последствий – неуплаты налогов в крупном (особо крупном) размере – исключает наступление уголовной ответственности. Искажение данных о фактически полученных доходах или понесенных при этом расходах, происшедшее по ошибке, также не влекут уголовной ответственности. Совершение данного преступления по неосторожности законом не предусмотрено.

Сопоставление коммент. нормы с положениями законодательства, предусматривающего финансовые санкции за налоговые правонарушения (ст. 88 НК), позволяет заключить, что в случаях, когда виновный освобождается от налоговой ответственности, он не должен нести и уголовную ответственность за налоговые преступления. Так, ответственность исключается, если налоговое правонарушение, допущено вследствие неправомерных действий (бездействия), письменных указаний, решений и разъяснений уполномоченных органов, участвующих в налоговых правоотношениях – в пределах их полномочий, а также в случаях неуплаты налога налогоплательщиком при неправильном исчислении налога уполномоченным органом, участвующим в налоговых правоотношениях (ч. 5 ст. 88 НК). Согласно ст. 32 НК налогоплательщик освобождается от ответственности и в случаях, корректировки налогоплательщиком налоговой базы (при изменении обстоятельств совершения сделки; полной или частичной отмены сделки; изменения суммы сделки в результате изменения цен или тарифов; признания сделки недействительной; выявления сделки, неучтенной в прошлых налоговых периодах – ч. 2 ст. 35 НК) при обнаружении допущенной ошибки (искажения) и (или) выявлении сделки, не учтенных в прошлых налоговых (отчетных) периодах. Эти ситуации доказывают факт неосознания субъектом противоправности деяния (выступая исключением из презумпции знания закона) и свидетельствуют об отсутствии умышленной вины.

8. Признак повторности присутствует, когда ранее виновный совершил преступление, предусмотренной статьей 262 УК. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

О группе лиц по предварительному сговору и организованной группе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

9. Пункт 3 примечания к ст. 262 УК предусматривает специальный случай чистосердечного раскаяния, применимый к деяниям, квалифицированным по ч. 2 этой статьи. Полное возмещение вреда предполагает выплату как неуплаченных налогов, так и начисленных пеней, штрафов и т.д.

При этом преступление, предусмотренное ч. 1 данной статьи, относится к преступлениям небольшой тяжести, поэтому освобождение от уголовной ответственности возможно при условиях, указанных в ч. 1 ст. 71 УК, т.е. теоретически возможны иные формы заглаживания нанесённого преступлением вреда помимо полной выплаты налогов (изобличение других участников преступления, розыск имущества, приобретённого в результате преступления и т.д.). *Подробнее см. коммент. к ст. 71 УК.*

Добровольная уплата налогов до истечения срока платежа, а также до момента, когда в соответствии со ст. 32 НК налогоплательщик был оповещён налоговым органом о назначении документальной налоговой проверки, является добровольным отказом от преступления (*см. коммент. к ст. 70 УК*).

Статья 263. Уклонение от уплаты налогов с организаций

(1) Уклонение от уплаты налогов с организаций путём включения в финансовые документы заведомо искажённых данных о доходах или расходах, посредством уничтожения финансовых документов и путём сокрытия других объектов налогообложения или иным способом, совершённое в крупных размерах,

наказывается штрафом в размере от пятидесяти до двухсот среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, если оно совершено:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору;

в) в особо крупном размере,

наказывается штрафом в размере от ста до двухсот среднемесячных размеров оплаты труда с конфискацией имущества или без таковой и с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового, или лишением свободы на срок от трёх до пяти лет с конфискацией имущества или без таковой и с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет.

Примечание

1. Уклонение от уплаты налогов с организаций признаётся совершённым в крупном размере, если сумма неуплаченного налога превышает сто пятьдесят среднемесячных размеров оплаты труда.

2. Уклонение от уплаты налогов с организаций признаётся совершённым в особо крупном размере, если сумма неуплаченного налога превышает пятьсот среднемесячных размеров оплаты труда.

3. Должностное лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьёй, освобождается от наказания в виде лишения свободы, если оно способствовало раскрытию преступления и полностью возместило причинённый ущерб.

1. Об объекте налогового преступления и понятии налога см. коммент. к ст. 262.

2. Налоговый кодекс Туркменистана (далее – НК) предусматривает обязанность юридических лиц – резидентов и нерезидентов – по уплате налогов (ст. 17). К организациям, о которых говорится в ст. 263, в соответствии со ст. 50 и 51 ГК относятся предпринимательские юридические лица (государственное предприятие; индивидуальное предприятие; кооперативное предприятие; предприятие общественной организации; хозяйственное общество; акционерное общество – ст. 24 Закона Туркменистана от 15 июня 2000 г. «О предприятиях»¹¹⁸) и непредпринимательские юридические лица (общественные организации и фонды).

3. Предметом преступления, предусмотренного ст. 263 УК, в соответствии с НК являются следующие налоги: на добавленную стоимость (ст. 111), акциз (ст. 114), за пользование недрами (ст. 129), на имущество (ст. 138), на прибыль – доход (ст. 147), а также некоторые местные сборы (глава 7).

4. Состав преступления сформулирован в закона как формальный, однако может рассматриваться как материальный, объективная сторона которого включает в себя общественно-опасное деяние, преступные последствия в виде неуплаты налогов в крупном или особо крупном размерах и причинную связь между ними. *Об этом см. коммент. к ст. 262 УК.*

Способами совершения деяния могут быть а) включение в финансовые документы заведомо искаженных данных о доходах или расходах, б) уничтожение финансовых документов, в) сокрытие других объектов налогообложения, г) иные способы.

Основным финансовым документом, представляемым налоговому органу, является налоговая декларация. *О ней и о включении заведомо искаженных данных см. коммент. к ст. 262 УК.* Искаженные данные могут также вноситься в бухгалтерские документы организации, которые должны представляться налоговому органу.

Сокрытие объектов налогообложения может выражаться как во включении в бухгалтерские документы и налоговую отчетность заведомо искаженных сведений, относящихся к этим объектам, так и в умышленном непредставлении в налоговые органы отчетной документации о таких объектах. Объекты налогообложения определены в НК применительно к каждому виду налога.

Иным способом уклонения от уплаты налогов с организаций могут быть умышленные действия или бездействия, имеющие целью неуплату налогов в установленные законом сроки и размеры, например, путем непредставления налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с законодательством является обязательным.

Крупный и особо крупный размер неуплаченных налогов определен в примечании к статье в виде денежной суммы, исчисляемой в количестве среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года размер данный определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

5. Уклонение от уплаты налогов считается оконченным преступлением с момента фактической неуплаты налога за соответствующий налогооблагаемый период в срок, установленный налоговым законодательством.

6. Субъектом преступления является физическое лицо, которое в соответствии с нормативно-правовыми актами или учредительными документами организации обязано обеспечивать правильность данных, определяющих исчисление налогов, а также лицо, обязанное утверждать документы, представляемые в налоговые органы в соответствии с действующим законодательством.

К ответственности по ст. 263 УК согласно ст. 20 НК могут быть привлечены законный представитель налогоплательщика-юридического лица (физическое лицо, уполномоченное представлять юридическое лицо на основании его учредительных документов или законодательства Туркменистана), а также главный (старший)

¹¹⁸ См.: Сайт Посольства Туркменистана в Российской Федерации. Режим доступа: <http://www.turkmenembassy.ru/sites/default/files/O%20ПРЕДПРИЯТИЯХ%202000.doc> [дата обращения 29.08.2012]

бухгалтер, лица, фактически выполняющие обязанности руководителя и главного (старшего) бухгалтера, а также иные служащие организации-налогоплательщика, включившие в финансовые документы заведомо искаженные данные о доходах или расходах либо скрывшие другие объекты налогообложения.

По смыслу ст. 262, 263 УК и ст. 15, 189 НК, индивидуальный предприниматель не является субъектом преступления, предусмотренного ст. 263 УК, отвечая за свои действия по ст. 262 УК.

Лица, организовавшие совершение преступления, предусмотренного ст. 263 УК, или руководившие этим преступлением, либо склонившие к его совершению руководителя, главного (старшего) бухгалтера организации - налогоплательщика или иных служащих этой организации, или содействовавшие совершению преступления своими указаниями и т.п., несут ответственность как организаторы, подстрекатели или пособники по ст. 33 УК и соответствующей части ст. 263 УК.

Действия должностных лиц органов государственной власти, умышленно содействовавших уклонению от уплаты налогов, квалифицируются как соучастие в совершении преступления, т.е. по ст. 33 УК и соответствующей части ст. 262 или ст. 263 УК, а если при этом они действовали из корыстной или иной личной заинтересованности, - то и по соответствующим статьям УК, предусматривающим ответственность за совершение преступлений против интересов государственной службы (глава 23 УК).

7. Признак повторности присутствует, когда ранее виновный совершил преступление, предусмотренной статьей 263 УК. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

О группе лиц по предварительному сговору и организованной группе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

8. Пункт 3 примечания к ст. 263 УК предусматривает специальный случай чистосердечного раскаяния в совершении рассматриваемого преступления (*см. коммент. к ст. 71 УК*), который влечет не освобождение от уголовной ответственности, а освобождение от наказания в виде лишения свободы.

Под должностным лицом в данном примечании понимается не только должностное лицо, выполняющее функции представителя власти, или обладающее соответствующими полномочиями в государственных органах, органах местного самоуправления, на государственных предприятиях, в учреждениях или организациях, Вооружённых Силах, других войсках и воинских формированиях (*см. примечание к ст. 181 УК*), но и лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации в соответствии с примечанием к ст. 267 УК.

Полное возмещение вреда предполагает выплату как неуплаченных налогов, так и начисленных пеней, штрафов и т.д.

Статья 264. Обман потребителей

(1) Обмеривание, обвешивание, обсчёт, введение в заблуждение относительно потребительских свойств или качества товара (услуги) потребителей в организациях, осуществляющих реализацию товаров или оказывающих услуги населению, а равно гражданами, зарегистрированными в качестве индивидуальных предпринимателей в сфере торговли (услуг),

наказываются штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, совершённые:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору;

в) в крупном размере,

наказываются штрафом в размере от двадцати до семидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с конфискацией имущества или без таковой и с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или лишением

свободы на срок до двух лет с конфискацией имущества или без таковой и с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

Примечание

Обманом потребителей в крупном размере признаётся обман, причинивший потребителям ущерб в сумме, превышающей пять среднемесячных размеров оплаты труда.

1. Непосредственным объектом преступления являются интересы потребителя - гражданина, использующего, приобретающего, заказывающего либо имеющего намерение приобрести, заказать товары (работы, услуги) для личных нужд (преамбула Закона Туркменистана от 1 октября 1993 года № 870-XII «О защите прав потребителей»¹¹⁹).

Указанный закон определяет обязанности изготовителя, продавца, исполнителя по информированию потребителя, обеспечению качества товаров, работ, услуг, создает правовую основу для регламентации потребительских свойств и качеств товара или услуги, которые определяются стандартом, образцом, описанием, установленным сроком годности и представляют собой нормативно-определенную характеристику товара (услуги), конкретизирующуюся при необходимости в договоре.

2. Объективная сторона преступления состоит из обманных действий, совершаемых при заключении договоров купли-продажи либо оказании услуг в процессе предпринимательской деятельности, в виде: а) обмеривания, б) обвешивания, в) обсчёта, г) введения в заблуждение относительно потребительских свойств или качества товара (услуги).

Не образует состава обмана потребителей совершение обманных действий в процессе рекламной кампании либо иного обслуживания, не связанного с заключением договоров между предпринимателем и потребителем.

Обмеривание и обвешивание (недолив, недовес, недовложение и т.п.) представляет собой передачу товаров в размере, не соответствующем заключенному договору и установленным стандартам либо иным условиям, определяющим вес, объем и иные количественные параметры передаваемого товара. При этом не имеет значения способ, которым изменены с отступлением от стандарта или договора количественные параметры товара, например в случае предварительного расфасовывания.

Обсчет (завышение денежной суммы, которая должна быть уплачена потребителем, уменьшение причитающейся ему сдачи) представляет собой отступление продавцом или лицом, оказывающим услугу, от заранее условленной либо объявленной цены без ведома потребителя. Обсчетом может быть также заведомо неправильное указание цены, если ее размер определен нормативно-правовыми актами и не устанавливается по соглашению с потребителем.

Введение в заблуждение относительно потребительских свойств или качества товара есть передача заведомо искаженной информации в целях воздействия на принятие решения покупателем. Искажением является несоответствие информации, которую должен получить потребитель, реальным свойствам и качеству реализуемого товара или оказываемой услуги. Объективно такая информация является искаженной уже в момент ее передачи.

Иной обман потребителя, по смыслу коммент. статьи, не образует состава данного преступления. Например, действия работников торговых и неторговых заготовительных организаций, пунктов по закупке товаров, продукции, тары и сырья, выразившиеся в недоплате фактической стоимости за эти товары подлежат квалификации по ст. 158 УК, как мошенничество, то есть завладения личным имуществом граждан или приобретение права на имущество путем обмана или

¹¹⁹ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 1993. № 9-10. ст. 66.

злоупотребление доверием, если сдатчик во время сдачи товара был введен в заблуждение о его фактической цене (Постановление Пленума Верховного суда Туркменистана от 20 октября 1995 года «О правильной квалификации преступлений совершаемых работниками, осуществляющими закупку товаров продукции и тары у населения»).

3. Преступление окончено в момент совершения обмана при заключении сделки. Уменьшение веса товара при его предварительной расфасовке в подсобном помещении магазина, настройка на обвес (обмер) измерительных приборов, вывешивание ценников с указанием завышенных цен могут образовывать покушение на совершение данного преступления.

4. Состав преступления сформулирован в ч. 1 ст. 264 как формальный, т.е. причинение определенного размера ущерба потребителям не охватывается его объективной стороной. Не предусматривает данный состав и так называемую административную преюдицию (необходимость предварительного привлечения виновного к административной ответственности за обман потребителей). Это весьма затрудняет отграничение данного преступления от малозначительных деяний. При решении этого вопроса следует руководствоваться примечанием к ст. 313 КоАП Туркменистана (вступающего в силу с 1 января 2014 года), в соответствии с которым административная ответственность за обман потребителей по данной статье наступает, если сумма обмана потребителей не превышает 12 среднемесячных размеров оплаты труда. Согласно общим положениям об общественной опасности деяния (ст. 10 УК), ее отсутствие исключает привлечение к уголовной ответственности лица, совершившего малозначительное противоправное деяние, т.е. лишь формально подпадающее под определение преступления, но фактически не представляющее общественной опасности. Соответственно, уголовная ответственность за обман потребителя может наступать лишь при превышении ущерба потребителям свыше 12 среднемесячных размеров оплаты труда.

Однако указанные предписания КоАП вступают в противоречие с примечанием к ст. 264 УК, в соответствии с которым причинение потребителю ущерба свыше 5 среднемесячных размеров оплаты труда квалифицируется по п. «в» ч. 2 этой статьи как обман потребителей, совершенный в крупном размере. Представляется, что данное противоречие до 1 января 2014 года должно быть устранено законодателем.

5. Субъект преступления – специальный. Это управомоченные на совершение соответствующих сделок полностью или частично работники организаций, осуществляющих реализацию товаров или оказывающих услуги населению, а также граждане - зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей в сфере торговли (услуг). Лица, реализующие товары или оказывающие услуги без соответствующего разрешения (лицензии), или не являющиеся работником уполномоченной организации не могут нести ответственность по данной статье. В их действиях может быть состав мошенничества.

6. Преступление совершается с прямым умыслом. Лицо осознает общественную опасность действий, желает их совершить и достичь цели, которой является обман потребителя. Корыстный мотив обычно присутствует, но не является обязательным признаком состава преступления.

7. Признак повторности присутствует, когда ранее виновный совершил преступление, предусмотренной статьей 265 УК. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

О группе лиц по предварительному сговору и организованной группе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

8. Обман в крупном размере определен в примечании к статье в виде ущерба потребителям в сумме, исчисляемой в количестве среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года размер данный определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

Статья 265. Нарушение правил торговли

(1) Продажа товаров со складов, баз, магазинов и подсобных помещений предприятий (организаций) государственной торговли (общественного питания) в нарушение установленных правил, а равно сокрытие товаров от покупателей, наказываются штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет, или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, совершённые:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) в крупном размере,

наказываются штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или лишением свободы на срок от двух до пяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые в особо крупном размере,

наказываются штрафом в размере от пятидесяти до ста пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с конфискацией имущества или без таковой или лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с конфискацией имущества или без таковой.

Примечание

1. Часть первая настоящей статьи применяется, если размер продажи или сокрытия товаров составляет по продуктам питания более десяти среднемесячных размеров оплаты труда, а по другим товарам - более тридцати среднемесячных размеров оплаты труда.

2. Крупным размером продажи или сокрытия товаров следует считать продажу или сокрытие продуктов питания на сумму не менее двадцати среднемесячных размеров оплаты труда, других товаров - не менее пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда.

3. Особо крупным размером продажи или сокрытия товаров следует считать продажу или сокрытие продуктов питания на сумму не менее пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда, других товаров - не менее ста среднемесячных размеров оплаты труда.

1. Преступление посягает на общественные отношения в сфере государственной торговли, в том числе – государственное регулирование в сфере торговли (общественного питания), порядок которой основан на Законе Туркменистана от 5 июля 2002 года «О торговле»¹²⁰, Законе Туркменистана от 1 октября 1993 года № 870-XII «О защите прав потребителей»¹²¹ и их конкретизирующих Правил торговли, которые утверждаются в порядке, определяемом Кабинетом министров Туркменистана (ст. 8 Закона Туркменистана «О торговле»), и иных нормативных правовых актах Туркменистана, регламентирующих отношения в сфере торговли.

¹²⁰ См.: Сайт Посольства Туркменистана в Российской Федерации. Режим доступа:

<http://www.turkmenembassy.ru/sites/default/files/O%20ТОРГОВЛЕ%202002.doc> [дата обращения 29.08.2012]

¹²¹ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 1993. № 9-10. ст. 66.

Дополнительным объектом преступления выступают имущественные интересы юридического лица – продавца (укрытые товары которого не продаются) и покупателя (который вынужден приобретать товар, аналогичный укрытому, по более высокой цене).

Торговля в соответствии со ст. 3 Закона Туркменистана «О торговле» подразделяется на розничную (мелкорозничную) торговлю, оптовую (мелкооптовую) торговлю и общественное питание. Торговая деятельность может осуществляться в форме аукционной, ярмарочной, электронной торговли, порядок организации и проведения которых устанавливается Правилами торговли. Статья 37 указанного Закона определяет перечень обязанностей субъекта торговли (лица, осуществляющего торговую деятельность).

Предметом преступления является товар или услуга, продаваемый или оказываемая в сфере государственной торговли.

2. Комментируемая статья, по своему буквальному смыслу, распространяется только на отношения в сфере государственной торговли, т.е. на торговлю в государственных предприятиях, организаций (ст. 25 Закона Туркменистана от 15 июня 2000 г. «О предприятиях»¹²²).

Такая сфера действия нормы объясняется тем, что согласно ст. 10 Конституции Туркменистана экономика Туркменистана основывается на принципах рыночных отношений; государство поощряет и поддерживает предпринимательство, способствует развитию малого и среднего бизнеса. Соответственно, государственная торговля и административное регулирование торговых отношений являются исключением из общего правила.

Нарушение правил торговли в негосударственном секторе может образовывать состав преступления, предусмотренный ст. 239 УК (незаконная предпринимательская деятельность).

3. По буквальному смыслу нормы, нарушение правил торговли относится к формальным составам преступления. Однако учитывая примечание № 1 к ст. 265, имеются основания утверждать о наличии признаков материального состава. В этом случае деяние будет составлять нарушение правил торговли, повлекшее причинение ущерба в виде продажи или сокрытия товаров на определенную законом сумму денежных средств. Соответственно, преступление считается оконченным лишь когда размер продажи или сокрытия товаров составит по продуктам питания более десяти среднемесячных размеров оплаты труда, а по другим товарам - более тридцати среднемесячных размеров оплаты труда (по ч. 1 ст. 265 УК). Нарушение правил торговли, повлекшее меньший ущерб, преследуется в административном порядке по ст. 312 КоАП Туркменистана (вступающего в силу с 1 января 2014 года).

При этом следует учитывать, что не все продовольственные товары относятся к продуктам питания (например, спиртные напитки, табачные изделия и т.д.), которые при определении размера квалифицируются как товары (п. 2 Постановления Пленума Верховного суда Туркменистана от 19 Битараплык 1991 года № 8 «О практике применения судами Туркменистана законодательства об уголовной ответственности за нарушение правил торговли»).

Незаконная продажа может состоять в отпуске товаров, свободная реализация которых ограничена (например, продажа алкогольных напитков, табачных изделий, игральные карты лицам, не достигшим 18-летнего возраста или находящимся в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения, что запрещено ст. 33 Закона Туркменистана «О торговле»); товаров, не соответствующих требованиям стандартов, технических условий и образцам (эталонам) по качеству, комплектности и упаковке (что может иметь место и без обмана потребителя, т.е. с его согласия), если при этом нет состава преступления, предусмотренного ст. 310 «Выпуск

¹²² См.: Сайт Посольства Туркменистана в Российской Федерации. Режим доступа: <http://www.turkmenembassy.ru/sites/default/files/O%20ПРЕДПРИЯТИЯХ%202000.doc> [дата обращения 29.08.2012].

или продажа товаров, оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности» УК; в нарушение санитарных правил; продажа товаров без необходимых документов; не по установленной цене (когда в отношении определенных товаров в соответствии со ст. 28 Закона Туркменистана «О торговле» применяется государственное регулирование цен). При этом введение покупателя в заблуждение о фактической цене товара является признаком мошенничества (Постановление Пленума Верховного суда Туркменистана от 20 октября 1995 года «О правильной квалификации преступлений совершаемых работниками, осуществляющими закупку товаров продукции и тары у населения»).

Соккрытие товаров состоит в утаивании от любых или некоторых покупателей (например, тех, которым законодательством на основании ст. 32 Закона Туркменистана «О торговле» предоставляются преимущества и льготы в торговом обслуживании) информации хотя бы части ассортимента перечня товаров (ст. 25 указанного Закона) или предоставление покупателю недостоверной информации об этом перечне.

Преступный размер продажи или сокрытия товаров определен в примечании к статье в виде суммы товаров (продуктов питания), исчисляемой в количестве среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года размер данный определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

Обязательным признаком объективной стороны состава является место совершения преступления: склад, база, магазин, подсобное помещение государственных предприятий (организаций), осуществляющих торговлю, в том числе оказывающих услуги в сфере общественного питания.

4. Субъектом преступления могут быть как руководители государственных торговых предприятий и другие лица, выполняющие управленческие функции в нем, так и служащие в сфере государственной торговли (например, продавцы, кассиры), под которыми в соответствии со ст. 34 Закона Туркменистана «О торговле» понимаются наемные работники, работа которых непосредственно связана с покупкой, хранением, продажей товаров и учетом этих операций. К служащим не относятся подсобные работники.

Лица, реализующие товары с нарушением правил, или скрывающие их от покупателей, и не являющиеся руководителями, служащими государственного предприятия в сфере торговли, не могут нести ответственность по данной статье.

5. Преступление совершается с прямым умыслом. Лицо осознает общественную опасность действий, желает их совершить и достичь цели, которой является продажа или сокрытие в нарушение установленных правил определенного объема товаров.

6. Признак повторности присутствует, когда ранее виновный совершил перечисленные в диспозиции ст. 265 УК действия два или более раза в любом сочетании и одновременном сокрытии товаров, полученных со склада (базы) по двум и более накладным, или в незаконной продаже в одно время и сокрытии товаров впоследствии, а также в продаже товаров с нарушением правил торговли в разное время хотя бы одному и тому же лицу (п. 3 Постановления Пленума Верховного суда Туркменистана от 19 декабря 1991 года № 8 «О практике применения судами Туркменистана законодательства об уголовной ответственности за нарушение правил торговли»). *О повторности см. также ст. 17 УК и коммент. к ней.*

7. *О группе лиц по предварительному сговору и организованной группе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.*

8. Назначение виновному дополнительного наказания в виде лишения прав занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью является обязательным и неприменение его допускается только при наличии условий, предусмотренных ст. 59 УК и приведением в приговоре мотивов принятого решения (п. 4 Постановления Пленума Верховного суда Туркменистана от 19 декабря 1991 года № 8 «О практике применения судами Туркменистана законодательства об уголовной ответственности за нарушение правил торговли»).

Статья 266. Подделка знаков почтовой оплаты и проездных документов

Изготовление с целью сбыта или сбыт заведомо поддельных знаков почтовой оплаты, международных ответных купонов, оттисков маркировальных машин либо штемпелей, а равно билетов и иных документов на проезд пассажиров или провоз грузов железнодорожным, водным, воздушным либо автомобильным транспортом,

наказывается штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Преступление посягает на экономические отношения, связанные с оплатой почтовой связи, проезда пассажиров и провоза багажа железнодорожным, водным, воздушным либо автомобильным транспортом.

Комментируемая статья предусматривает два различных предмета преступления: знаки почтовой оплаты и перевозочные документы.

2. Знаки почтовой оплаты и необходимость ответственности за их подделку предусмотрены ст. 11 Всемирной почтовой конвенцией стран-членов Всемирного почтового Союза (Заключена в г. Женеве 12 августа 2008 г.), участником которой является Туркменистан. Согласно этой Конвенции страны-члены обязуются принимать все необходимые меры для предотвращения, подавления и наказания правонарушений в области средств почтовой оплаты, а именно: почтовые марки, находящиеся в обращении или изъятые из обращения; знаки почтовой оплаты; оттиски франкировальных машин или печатных станков; международные ответные купоны.

Должны наказываться фальсификация, имитация или подделка средств почтовой оплаты или же любые другие незаконные или преступные действия, связанные с их недозволенным изготовлением; использование, выпуск в обращение, коммерциализация, доставка, распространение, транспортировка, ввоз, вывоз, представление или экспонирование (также и в рекламных целях) фальсифицированных, имитированных или поддельных средств почтовой оплаты; использование или выпуск в обращение для почты уже использованных средств оплаты.

3. Закон Туркменистана от 12 марта 2010 г. № 93 "О связи" регламентирует услуги в области почтовой связи (глава VI), ст. 31 данного Закона предусматривает государственные знаки почтовой оплаты, которые издаются исключительно государственными предприятиями почтовой связи Туркменистана и представляют собой почтовые марки и иные знаки, наносимые на почтовые отправления и подтверждающие оплату услуг почтовой связи.

Международный ответный купон - это купон, выпускаемый Международным бюро Всемирного почтового союза, печатаемый на бумаге с водяными знаками, изображающими крупным шрифтом аббревиатуру "UPU".

Внутренние и международные почтовые отправления могут оплачиваться путем нанесения на них оттиска клише маркировальных машин, на котором воспроизводятся календарный штемпель с наименованием предприятия связи и датой приема, полное наименование и почтовый адрес владельца машины с указанием почтового индекса, сумма платы за пересылку.

4. Перевозочный документ – это документ, подтверждающий заключение договора перевозки груза (транспортная накладная, товарно-транспортная накладная) или удостоверяющий заключение договора перевозки пассажира, багажа, грузобагажа (проездной документ, билет, багажная квитанция, грузобагажная квитанция).

Предметом преступления могут быть как разовые перевозочные документы, так и абонементные билеты, в том числе именные.

5. С объективной стороны преступление заключается в совершении в отношении предмета преступления одного из следующих действий: а) незаконное изготовление с

целью сбыта или б) сбыт заведомо поддельных знаков почтовой оплаты или перевозочных документов.

Незаконное изготовление может состоять как в полном создании поддельного знака почтовой оплаты или перевозочного документа, так и в частичной подделке подлинного знака или документа (изменение отдельных реквизитов, придание вида неиспользованных и т.д.).

Сбыт предмета преступления состоит в продаже или иной возмездной передаче другим лицам для его использования по прямому назначению.

Так, сбыт поддельной почтовой марки коллекционеру не образует состава данного преступления и может являться мошенничеством. Самостоятельное использование поддельного предмета преступления также не образует состава преступления. Сбыт заведомо непригодных к использованию по назначению знаков почтовой оплаты и перевозочных документов может образовывать мошенничество.

Изготовление поддельного перевозочного документа для получения груза, не принадлежащего виновному, дополнительно может квалифицироваться как способом подготовки к хищению.

6. Субъектом преступления может быть вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, так и должностное лицо, которое может нести ответственность по совокупности преступлений, предусмотренных коммент. статьей и ст. 181 УК.

7. С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что изготавливает или сбывает поддельный знак оплаты или перевозочный документ, и желает этого. Как правило преступление совершается в корыстных целях.

8. Формулировка ст. 266 УК затрудняет отграничение данного преступления от малозначительных деяний (в нем не конкретизирован масштаб незаконной деятельности, не предусмотрены преступные последствия, какие-либо дополнительные квалифицирующие признаки). При решении этого вопроса следует руководствоваться общими положениями об общественной опасности деяния (ст. 10 УК), отсутствие которой исключает привлечение к уголовной ответственности лица, совершившего малозначительное противоправное деяние, т.е. лишь формально подпадающее под определение преступления, но фактически не представляющее общественной опасности. Однако применение общих положений непосредственно правоприменителем повышает роль его усмотрения, может не обеспечить единство правоприменительной практики и в таком случае норма не будет отвечать общеправовому принципу равенства, исходя из которого юридическая норма должна обладать формальной определенностью, точностью, ясностью выражения.

ГЛАВА 28. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ИНТЕРЕСОВ СЛУЖБЫ В КОММЕРЧЕСКИХ И ИНЫХ ОРГАНИЗАЦИЯХ

Статья 267. Злоупотребление полномочиями

(1) Злоупотребление полномочиями, то есть использование лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, своих полномочий вопреки законным интересам этой организации и с целью извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесения вреда другим лицам, если это деяние повлекло причинение существенного вреда правам и законным интересам граждан, организаций или государства,

наказывается штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) То же деяние, повлекшее тяжкие последствия, наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до четырёх лет.

Примечание

1. Выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации в статьях настоящей главы признается лицо, постоянно, временно или по специальному полномочию выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности в коммерческой организации независимо от формы собственности, а также в некоммерческой организации, не являющейся органом государственной власти, органом местного самоуправления, государственным учреждением.

2. Если деяние, предусмотренное настоящей статьёй либо другими статьями настоящей главы, причинило вред интересам исключительно коммерческой организации, не являющейся государственным предприятием, уголовное преследование осуществляется по заявлению этой организации или с её письменного согласия.

3. Если деяние, предусмотренное настоящей статьёй либо другими статьями настоящей главы, причинило вред правам и законным интересам граждан, других организаций или государства, уголовное преследование осуществляется на общих основаниях.

1. Родовым объектом преступлений, предусмотренных главой 28 УК, являются отношения (в основном управленческие) между негосударственными организациями и ее служащими, а также между служащими этих организаций и иными лицами.

Преступления данной главы имеют сходство по объективной и субъективной стороне с общественно опасными деяниями, предусмотренными главой 23 УК, однако отличаются от них по объекту и субъекту преступления.

2. Под коммерческой организацией, согласно ст. 50 ГК Туркменистана, понимаются предпринимательские юридические лица, задачу которых составляет предпринимательская (коммерческая) деятельность с целью получения прибыли. Статья 1 Закона Туркменистана "О предпринимательской деятельности в Туркменистане" определяет предпринимательскую (коммерческую) деятельность как инициативную, самостоятельную деятельность граждан, направленную на получение прибыли или дохода, осуществляемую от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность или от имени и под имущественную ответственность юридического лица – предприятия.

Под иной организацией, в соответствии со ст. 51 ГК, понимаются непредпринимательские юридические лица (общественные организации и фонды), основную задачу которых не составляет предпринимательская (коммерческая) деятельность с целью получения прибыли. При этом предпринимательская деятельность, носящая вспомогательный характер, не меняет характера непредпринимательского юридического лица.

Общественная организация характеризуется тем, что она направлена на достижение общей цели несколькими лицами (ее членами), при этом изменений членов в ее составе не влияет на существование организации. Фонд как непредпринимательское юридическое лицо является независимым субъектом, не имеющим членов, учрежденный одним или несколькими лицами, передавшими специальное имущество в его собственность, для достижения общей общественно полезной цели.

В соответствии с объектом преступного посягательства, диспозицией нормы и буквальным смыслом примечания № 2 к ней можно сделать вывод о том, что оно, как и другие преступления, предусмотренной в главе 28 УК, на государственные предприятия не распространяются.

3. Объективная сторона злоупотребления полномочиями включает: а) использование лицом своих полномочий вопреки законным интересам своей организации; б) последствия в виде существенного вреда правам и законным

интересам граждан, организаций либо государства; 3) причинную связь между поведением служащего и этими последствиями.

Использование полномочий совершается как путем действий и принятия решений, так и путем бездействия, когда не совершаются необходимые действия и не принимаются необходимые решения управленческого характера, выполнить (принять) которые лицо было обязано по своему служебному положению.

Законными являются интересы, определяемые нормативно-правовыми актами, обычаями делового оборота, а также учредительными документами, либо не противоречащие им интересы коммерческой или иной организации. Обычно законные интересы организации связаны с реализацией ее целей деятельности, в том числе получения прибыли. К законным интересам относится и соблюдение порядка деятельности данной организации всеми субъектами отношений с ней, включая процедуры заключения сделок, предоставления услуг, поддержание расчетной дисциплины, соблюдение внутреннего трудового распорядка и т.д. При этом негосударственные организации вправе самостоятельно определять круг своих интересов, не выходя за рамки закона, при необходимости допуская временные убытки при распространении товаров (услуг) на рынке, инвестируя средства на повышение жизненного уровня работников или рационализацию рабочих мест, рекламу. Законные действия руководителей коммерческих и иных организаций, причинившие вред другим организациям в рамках допустимой рыночной конкуренции, не влекут никакой ответственности.

Например, лицо использует свои полномочия вопреки законным интересам организации, если оно скрывает личную заинтересованность в сделках, совершаемых организацией, принимает чужую сторону в конфликте интересов, специально нарушая правовой порядок и создавая тем самым основания для привлечения организации или ее должностных лиц к ответственности, подрывая репутацию организации.

Существенный вред от злоупотребления полномочиями может выражаться как в виде материального (имущественного) ущерба различным собственникам (включая организацию, где служит субъект), так и в виде причинения физического вреда, нарушения конституционных прав и законных интересов граждан, подрыве авторитета организаций, создании помех и сбоев в их работе, нарушении общественного порядка, сокрытии крупных хищений, других тяжких преступлений и т. п. (п. 6 и 7 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 20 октября 1995 г. «О судебной практике по некоторым категориям уголовных дел о должностных преступлениях»).

При решении вопроса о том, является ли причиненный вред существенным, следует учитывать степень отрицательного влияния злоупотребления полномочиями на нормальную работу организации, характер и размер понесенного ею либо другими организациями материального ущерба, число потерпевших граждан, тяжесть причиненного им материального, физического или морального вреда и т.п.

4. Субъектом преступления является лицо, выполняющее управленческие функции в организации и не являющееся должностным лицом органа государственной власти (см. примечания к ст. 181 и 267 УК), т.е. оно не является субъектом государственного управления.

Лицо наделяется управленческими функциями в коммерческой или иной организации в порядке, предусмотренным ГК, Законами Туркменистана "О предприятиях", "Об акционерных обществах" и другими нормативно-правовыми актами. Так, согласно ст. 54 ГК юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законодательством и учредительными документами. Порядок назначения или избрания органов юридического лица определяется законодательством и учредительными документами. Лицо, которое в силу закона или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно.

5. Пленум Верховного Суда Туркменистана (п. 2-5 Постановления от 20 октября 1995 г. «О судебной практике по некоторым категориям уголовных дел о должностных преступлениях») разъясняет, что под организационно-распорядительными обязанностями следует понимать функции по осуществлению руководства трудовым коллективом, участком работы, производственной деятельностью отдельных работников (подбор и расстановка кадров, планирование работы, организация труда подчиненных, поддержание трудовой дисциплины и т.п.).

Административно-хозяйственные обязанности данного лица – это его полномочия по управлению или распоряжению имуществом, установление порядка его хранения, переработки, реализации, обеспечение контроля за этими операциями, организация обслуживания населения и т.д. При этом заключение договора между работником и администрацией о полной материальной ответственности за сохранность вверенных ценностей само по себе не может служить основанием для признания этого работника субъектом преступления. Для этого необходимо также, чтобы наряду с обязанностями по непосредственному хранению имущества материально-ответственное лицо выполняло также функции по управлению или распоряжению им (организация доставки товаров, распределение их по другим снабженческим точкам и т. п.).

С учетом данных критериев лицами, выполняющими в коммерческих и некоммерческих организациях управленческие функции, можно, в частности, считать членов совета директоров (наблюдательных советов), директоров, управляющих, председателей правлений и других руководителей организаций, их заместителей и членов правлений, руководителей структурных подразделений (начальники цехов, начальники планово-хозяйственных, снабженческих, финансовых и других отделов и служб, заведующие лабораториями, магазинами, ателье, ресторанами, пунктами проката и т.д. и их заместители), бухгалтеров, руководителей участков работ (мастера, прорабы, бригадиры), а также поверенные, представляющие в соответствии с договором интересы государства в органах управления акционерных обществ (хозяйственных товариществ), часть акций (долги, вклады) которых закреплена (находится) в федеральной собственности.

Управленческие функции могут выполняться постоянно, временно или по специальному полномочию (руководители зарегистрированных в установленном порядке самостоятельных туристических и экскурсионных групп, тренеры спортивных обществ и команд и др.). При этом нужно иметь в виду, что лицо, временно или по специальному полномочию исполняющее обязанности организационно-распорядительного или административно-хозяйственного характера, может быть признано субъектом преступлений, предусмотренных гл. 28 УК, при условии, если эти обязанности были возложены на него в установленном порядке. Лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой организации, может быть признан управляющий в ликвидационном производстве при банкротстве (ст. 29 Закона Туркменистана от 1 октября 1993 г. № 861-XII "О банкротстве"¹²³). Не являются субъектом преступления работники, выполняющие сугубо профессиональные или технические обязанности.

6. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом и целью извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесения вреда другим лицам. Виновное лицо осознает общественно опасный характер своего поведения, понимает, что оно использует свои полномочия с нарушением закона, что это повлечет (может повлечь) существенный вред либо тяжкие последствия, и желает (сознательно допускает) наступления таких последствий.

При этом цель извлечения выгод и преимуществ должна находиться в противоречии с законными интересами организации и может сопровождаться корыстным мотивом, побуждениями усилить свое влияние или положение в организации.

¹²³ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 1993. № 9-10. ст. 56.

Наличие цели в виде умышленного совершения иного преступления, в частности уничтожения или повреждения имущества, хищения чужого имущества, предполагает дополнительную квалификацию по соответствующим статьям УК.

7. Под тяжкими последствиями, предусмотренными в ч. 2 коммент. статьи, понимаются крупные аварии, длительная остановка транспорта или производственного процесса, дезорганизация работы предприятия или предприятий - контрагентов, нанесение материального ущерба в особо крупных размерах или значительному числу потерпевших, потерю рабочих мест, последующее банкротство предприятия, влекущее невозможность уплаты долгов в крупных размерах, причинение смерти или тяжких телесных повреждений хотя бы одному человеку и другие обстоятельства, которые подлежат оценке судом с учетом всех данных уголовного дела (п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 20 октября 1995 г. «О судебной практике по некоторым категориям уголовных дел о должностных преступлениях»).

Если при злоупотреблении полномочиями умышленно причиняются смерть или тяжкий вред здоровью, содеянное квалифицируется по совокупности с соответствующими статьями УК.

8. Приложение № 2 к ст. 267 УК содержит норму уголовно-процессуального характера, определяющую порядок осуществления уголовного преследования - по заявлению этой организации или с её письменного согласия. Данная норма не согласуется с соответствующими положениями УПК Туркменистана, в частности, его статьей 213, которая определяет дела, возбуждаемые по жалобе потерпевшего. Данная коллизия, как представляется, должна разрешаться в пользу обвиняемого в соответствии с прямым предписанием ч. 2 ст. 18 УПК: «в пользу обвиняемого должны разрешаться также и сомнения, возникающие при применении уголовного и уголовно-процессуального законов».

9. Злоупотребление полномочиями является общим составом преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях по отношению к общественно опасным деяниям, связанным со злоупотреблениями управленческими работниками коммерческих и иных организаций своими полномочиями (ст. 242 "Легализация денежных средств или имущества, приобретенных преступным путем", ст. 243 "Незаконное получение кредита", ст. 247 "Незаконное использование товарного знака" и др.). При конкуренции общей и специальной нормы предпочтение отдается специальной норме.

10. При наличии условий, указанных в ст. 48 УК Туркменистана, суду следует обязательно обсуждать вопрос о необходимости назначения виновному должностному лицу дополнительного наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, имея в виду, что такая мера может быть применена независимо от того, предусмотрена ли она санкцией уголовного закона, по которому квалифицированы действия осужденного (п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 20 октября 1995 г. «О судебной практике по некоторым категориям уголовных дел о должностных преступлениях»).

Статья 268. Подкуп

(1) Подкуп, то есть незаконная передача лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно незаконное оказание ему услуг имущественного характера за выполнение или невыполнение в интересах дающего определённого действия, которое указанное лицо должно было или могло совершить с использованием своего служебного положения,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года.

(2) То же деяние, совершённое:

- а) повторно;
 - б) группой лиц по предварительному сговору,
- наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до трёх лет.

Примечание

Лицо, виновное в совершении преступления, предусмотренного настоящей статьёй, освобождается от уголовной ответственности, если в отношении него имело место вымогательство или если это лицо добровольно заявило о подкупе органу, имеющему право возбудить уголовное дело.

1. Общественная опасность преступления состоит в посягательстве на порядок деятельности коммерческих и иных негосударственных организаций, а также интересов, связанных с данной деятельностью физических и юридических лиц, а также государства.

Предметом преступления могут быть банковские билеты Центрального банка Туркменистана и металлические монеты, государственные ценные бумаги и иные ценные бумаги в валюте Туркменистана (*О видах ценных бумаг см. коммент. к ст. 245-1 УК*); иностранная валюта и ценные бумаги в иностранной валюте (*О понятии иностранной валюты см.: Закон Туркменистана от 1 октября 2011 года № 230-IV "О валютном регулировании и валютном контроле во внешнеэкономических отношениях"¹²⁴*), любое иное имущество (промышленные и продовольственные товары, недвижимое имущество и др.), а равно выгоды или услуги имущественного характера (оплаченная туристическая путевка, гостиничные услуги, ремонт квартиры, строительство дома и т.п.). Под услугами имущественного характера и предоставлением иных имущественных прав следует понимать, в частности, занижение стоимости передаваемого имущества, уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование банковскими ссудами. Выгода не материального характера не является предметом преступления. В частности не может квалифицироваться подкуп опубликование в печати хвалебного отзыва о подкупаемом лице или его работе, явно не соответствующего истине.

Для определения предмета преступления (и, соответственно, наличия его состава) важно, чтобы вознаграждение лицу, выполняющему управленческие функции, имело имущественный характер и было незаконным, т.е. не было предусмотрено условиями трудового договора (контракта).

2. Объективная сторона состава преступления включает: а) передачу денег, ценных бумаг, иного имущества либо оказание услуг за совершение действий (бездействия) в интересах дающего; б) условие незаконности передачи имущества и (или) оказания услуг; в) связь действий (бездействия), ожидаемых от подкупаемого лица, с его служебным положением.

Передачей имущества или оказанием услуг является любое вручение предмета преступления как лично, так и через посредника. При этом материальные ценности и услуги могут предоставляться не только самому лицу, выполняющему управленческие функции, но и членам его семьи и другим близким ему лицам, при условии что это делается с ведома самого управленческого работника. Возможно осуществление передачи незаконного вознаграждения и путем, например, перечисления денежных сумм на счет в банке, открытия счета на имя этого лица и т.п.

Незаконными передача и (или) оказание услуг являются в случае, когда такого рода действия прямо запрещены действующими законодательством, учредительными документами или осуществляются с их очевидным нарушением (тайно, либо под прикрытием совершения иных законных действий), либо направлены против законных интересов коммерческой или иной организации.

¹²⁴ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 2011. № 4.

Не является незаконной передача ценностей или оказание услуг, которые рассматриваются как составная часть обязательства по сделке, либо задаток, либо иное вознаграждение, направленное на достижение соглашения или ускорение его выполнения и (или) получение иных не противоречащих закону выгод и преимуществ.

Для квалификации содеянного не имеет значения, когда материальные ценности были переданы или услуги оказаны лицу, выполняющему управленческие функции, - до или после совершения им действий (бездействия) в интересах дающего. Однако в последнем случае необходимо, чтобы договоренность о материальном вознаграждении предшествовала действию (бездействию) субъекта.

В интересах дающего действия совершаются, если они: 1) удовлетворяют потребности, приносят выгоды и преимущества как лицу, осуществляющему подкуп, так и другим лицам по его указанию; 2) противоречат интересам коммерческой или иной организации, в которой подкупаемое лицо выполняет управленческие функции. Ценности и услуги имущественного характера могут предоставляться в качестве стимула к заключению делового соглашения или, наоборот, чтобы сделка не состоялась.

О наличии связи действий (бездействия), ожидаемых от подкупаемого лица, с его служебным положением, кругом осуществляемых прав и выполняемых обязанностей может свидетельствовать использование лицом служебной информации, полномочий, в частности, разглашение коммерческой тайны, каких-либо секретов коммерческой или некоммерческой организации, сообщение о готовящейся или заключенной сделке, ходе деловых переговоров, намерении сторон, заключение контракта, выдача льготного кредита и т.д.

3. Подкуп признается оконченным преступлением с момента передачи предмета подкупа либо оказания услуги имущественного характера. В случаях, когда предмет подкупа не принят, действия подкупающего следует квалифицировать как покушение на подкуп.

Несмотря на то, что состав подкупа сконструирован как формальный (наступление каких-либо вредных последствий не установлено в качестве обязательного условия привлечения к уголовной ответственности), необходимо иметь в виду, что в соответствии с примечанием № 2 к ст. 267 УК, если деяние причинило вред исключительно коммерческой организации, не являющейся государственным предприятием, уголовное преследование по ст. 268 осуществляется только по заявлению этой организации или с ее письменного согласия.

4. Субъектом передачи имущества или незаконного оказания услуг может быть любое лицо, достигшее 16-летнего возраста, частное или должностное, действующее как в своих личных интересах, так и в интересах представляемой им организации, так или иначе заинтересованное в соответствующем поведении лица, выполняющего управленческие функции.

5. Подкуп является умышленным преступлением. Виновный осознает, что вознаграждение передается незаконно за совершение действия (бездействие) в интересах дающего в связи с занимаемым субъектом получения служебным положением. Мотивы незаконной передачи вознаграждения могут быть различными. Цель - побудить лицо, выполняющее управленческие функции, совершить действие (бездействие) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением.

6. Признак повторности присутствует, когда ранее виновный совершил преступление, предусмотренной статьей 268 УК. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

О группе лиц по предварительному сговору и организованной группе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Действия лиц, только способствовавших совершению подкупа, например, познакомивших виновного с лицом, выполняющим управленческие функции в организации, подстрекавших к преступлению, оказывавших посреднические услуги и т.п., квалифицируются как соучастие в преступлении.

7. В примечании к ст. 268 УК законодатель установил два основания освобождения от уголовной ответственности для лиц, осуществивших незаконную передачу вознаграждения управленческому работнику коммерческой или иной организации: 1) вымогательство этого вознаграждения, 2) добровольное сообщение о состоявшемся подкупе органу, имеющему право возбудить уголовное дело.

Под вымогательством понимается требование со стороны лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, передачи ему материальных ценностей или оказания безвозмездной услуги имущественного характера под угрозой нарушения законных интересов дающего (близких ему лиц, организации, интересы которой он представляет) или умышленное поставление последнего в такие условия, при которых он вынужден передать вознаграждение для обеспечения своих правоохраняемых, законных интересов.

Добровольным признается сообщение, сделанное не вынужденно, а по собственному желанию лица при сознании им того обстоятельства, что о данном им вознаграждении органам уголовного преследования еще не известно. Например, сообщение о передаче вознаграждения должно быть признано добровольным, когда субъект сообщил об этом, поскольку управленческий работник, получивший вознаграждение, не выполнил обещанного, если заявитель обоснованно полагает, что органы расследования информацией о преступлении не располагают.

По смыслу закона при добровольном заявлении о совершении преступления от уголовной ответственности освобождаются не только лица, передававшие подкуп, но и их соучастники.

Освобождение лиц, виновных в подкупе, от уголовной ответственности по мотивам его вымогательства или добровольного заявления о подкупе, не означает отсутствия в действиях этих лиц состава преступления. Поэтому они не могут признаваться потерпевшими и не вправе претендовать на возвращение им ценностей, переданных в виде подкупа. Эти ценности подлежат обращению в доход государства. Когда же в отношении виновного в подкупе имело место вымогательство и он добровольно заявил об этом до передачи подкупа, деньги и иные ценности, переданные в виде подкупа, возвращаются владельцу.

Статья 269. Получение незаконного вознаграждения

(1) Незаконное получение лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно незаконное пользование услугами имущественного характера за выполнение или невыполнение в интересах дающего определённого действия, которое указанное лицо должно было или могло совершить с использованием своего служебного положения,

наказывается штрафом в размере от ста до двухсот среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет с конфискацией имущества или без таковой.

(2) Те же деяния, совершённые повторно или группой лиц по предварительному сговору либо сопряжённые с вымогательством,

наказываются лишением свободы на срок до пяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. *Об объекте и предмете преступного посягательства см. коммент. к ст. 268 УК.*

2. Объективная сторона преступления включает: а) незаконное получение имущества либо незаконное пользование услугами имущественного характера за совершение действий (бездействия) в интересах дающего; б) связь ожидаемых действий со служебным положением лица, получившего незаконное вознаграждение.

Получением является принятие предмета преступления независимо от способа (лично или через посредника, банковский счет и т.п.) и момента такого принятия. Если получение вознаграждения состоялось после совершения действий (бездействия) в интересах дающего, то необходимо, чтобы договоренность о вознаграждении предшествовала действию (бездействию) субъекта.

О наличии связи ожидаемых действий (бездействия) со служебным положением лица, получившего незаконное вознаграждение, кругом его прав и выполняемых обязанностей может свидетельствовать использование лицом служебной информации, полномочий, в частности, разглашение коммерческой тайны, каких-либо секретов коммерческой или некоммерческой организации, сообщение о готовящейся или заключенной сделке, ходе деловых переговоров, намерении сторон, заключение контракта, выдача льготного кредита и т.д.

Преступление окончено в момент принятия незаконного вознаграждения лицом, выполняющим управленческие функции, или с его ведома членами семьи и иными близкими. Если же обусловленное вознаграждение не было получено по обстоятельствам, не зависящим от воли получателя, содеянное им должно квалифицироваться как покушение на получение незаконного вознаграждения.

Несмотря на то, что состав получения незаконного вознаграждения сконструирован как формальный (наступление каких-либо вредных последствий не установлено в качестве обязательного условия привлечения к уголовной ответственности), необходимо иметь в виду, что в соответствии с примечанием № 2 к ст. 267 УК, если деяние причинило вред исключительно коммерческой организации, не являющейся государственным предприятием, уголовное преследование по ст. 269 осуществляется только по заявлению этой организации или с ее письменного согласия.

3. Субъектом ответственности за получение незаконного имущественного вознаграждения является лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации (*см. примечание № 1 к ст. 267 и коммент. к ней*).

4. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной и корыстным мотивом. Лицо осознает факт незаконного принятия имущества, услуг, его общественную опасность и цели совершения своих действий в интересах дающего или третьих лиц по его указанию в связи с занимаемым им служебным положением.

5. Признак повторности присутствует, когда ранее виновный совершил преступление, предусмотренной статьей 269 УК. При этом получение вознаграждения в несколько приемов за выполнение или невыполнение действий обеспечивающих наступление желаемого результата не может рассматриваться как преступление, совершенное неоднократно. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней*.

О группе лиц по предварительному сговору и организованной группе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Незаконное вознаграждение считается полученным по предварительному сговору группой лиц, если в нем участвовало два и более лица, заранее договорившихся о совместном совершении данного преступления. Преступление должно признаваться оконченным с момента принятия взятки хотя бы одним из этих лиц. При этом не имеет значения, сознавало ли подкупающее лицо, что в получении вознаграждения участвует несколько лиц.

Действия лиц, только способствовавших незаконному получению вознаграждения квалифицируются как соучастие в преступлении.

О вымогательстве подкупа см. коммент. к ст. 269 УК.

6. Если лицо получает деньги или иные ценности якобы для передачи лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, в качестве незаконного вознаграждения и, не намереваясь этого сделать, присваивает их, содеянное должно квалифицироваться как мошенничество. Когда же в целях завладения ценностями потерпевший склоняется им к даче незаконного вознаграждения, то действия виновного помимо мошенничества должны дополнительно квалифицироваться как подстрекательство к подкупу (ст. 268 УК).

Действия получателя незаконного вознаграждения в таких случаях подлежат квалификации как покушение на подкуп.

Статья 270. Злоупотребление правомочиями аудитором, третейским судьей или адвокатом

Использование аудитором, третейским судьей или адвокатом имеющих у них правомочий вопреки задачам своей деятельности с целью извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесения вреда другим лицам, если это деяние причинило существенный вред правам или законным интересам граждан, организаций или государства,

наказывается штрафом в размере от пятидесяти до ста пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Преступление посягает сразу на три непосредственных объекта преступления: отношения, связанные с деятельностью аудитора, третейского судьи, адвоката, находящиеся в сфере деятельности по оказанию правовых услуг, юридическому обслуживанию населения и юридических лиц некоммерческими организациями.

2. Аудитор, в соответствии со ст. 3 Закона Туркменистана от 18 июня 1996 года №123-1 "Об аудиторской деятельности", – это физическое лицо, имеющее квалификационный аттестат, лицензию на право осуществления аудиторской деятельности и зарегистрированное в государственном реестре аудиторов. Аудитор имеет право заниматься аудиторской деятельностью индивидуально (после государственной регистрации в качестве субъекта предпринимательской деятельности), либо создав аудиторскую организацию, либо работая в ней на основе трудового соглашения.

Под аудиторской деятельностью понимается проведение независимых аудиторских проверок и предоставление иных услуг, относящихся к аудиторской деятельности, а также их организационное и методическое обеспечение (ст. 1 указанного Закона). Аудиторская проверка (аудит) - независимая проверка правильности постановки бухгалтерского учета и ведения финансовой отчетности, их соответствия требованиям законодательства Туркменистана, с целью дачи заключения о достоверности, полноте и точности отражения аудируемым субъектом активов, обязательств, капитала и финансовых результатов в отчетном году. Аудиторские услуги включают в себя: постановку, восстановление и ведение бухгалтерского учета, составление финансовой отчетности, анализ финансово-хозяйственной деятельности, оценку активов и пассивов хозяйствующих субъектов; оценку финансового обеспечения эмитентов ценных бумаг; оценку стоимости имущества хозяйствующих субъектов; консультирование по различным аспектам деятельности и информационному обслуживанию хозяйствующих субъектов; иные услуги, относящиеся к аудиторской деятельности.

3. Правовой статус третейского судьи регламентируется Положением «О третейском суде», являющимся приложением № 3 к действующему ГПК Туркменской ССР 1963 г. В соответствии с данным Положением третейский суд организуется по особому всякий раз письменному соглашению всех участников гражданско-правового спора. Третейский суд образуется по усмотрению сторон в составе одного судьи либо в составе нескольких судей, избранных в одинаковом числе каждой стороной, и одного по общему избранию судей. Договор о передаче спора на рассмотрение третейского суда (третейская запись) включает наименование избранных судей. Третейский суд действует бесплатно и не связан правилами судопроизводства, изложенными в ГПК, однако он не может решать дела, не заслушав объяснений сторон, кроме случаев, когда сторона уклоняется от явки в суд для дачи объяснений.

4. По смыслу статей 1, 8 и 9 Закона Туркменистана от 10 мая 2010 года №105-IV "Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Туркменистане", адвокат – это гражданин Туркменистана, постоянно проживающий в Туркменистане, имеющий высшее юридическое образование, обладающий статусом адвоката (получивший лицензию на оказание юридической помощи, выданную Лицензирующим органом и вступивший в члены коллегии адвокатов) и осуществляющий адвокатскую деятельность. Адвокатской деятельностью является профессиональная юридическая помощь адвоката, оказываемая в порядке, установленном законом, в целях защиты прав и свобод человека, законных интересов юридических лиц, содействия обеспечению и укреплению законности в обществе.

5. Объективная сторона злоупотребления полномочиями аудитором третейским судьей или адвокатом включает в себя: а) совершение вопреки задачам своей деятельности действий, состоящих в использовании правомочий, определенных в законодательном порядке; б) причинение существенного вреда; в) причинную связь между действиями и последствиями.

Использование субъектами преступления своих полномочий, по смыслу настоящей статьи, состоит в совершении ими вопреки задачам своей деятельности (которые определены, соответственно, Законом Туркменистана "Об аудиторской деятельности", Положением «О третейском суде» и Законом Туркменистана "Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Туркменистане") действий, как формально входящих в их компетенцию, так и выходящих за ее пределы, но основанных на их юридических и фактических возможностях.

Аудитор может совершать различного рода действия, включая дачу заключений, консультаций, проведение проверок, посредничество в переговорах, на основе своих правовых и фактических возможностей (ст. 12 указанного Закона), в частности доступа к информации, потенциального правового значения совершаемых действий, авторитета, имеющихся связей, профессиональных познаний.

Вопреки задачам своей деятельности полномочия аудитора используются, если он: нарушает (умышленно скрывает от аудируемого субъекта) установленные ст. 11 указанного Закона ограничения при назначении аудитора или аудиторской организации; искажает содержание бухгалтерской (финансовой) отчетности экономических субъектов; дает заведомо неверную правовую оценку совершенных ими финансовых и хозяйственных операций; совершает действия и оказывает услуги ненадлежащего характера и ненадлежащим организациям.

Третейский судья может использовать свои правомочия при разрешении спора, переговорах со сторонами и их представителями, навязывании им определенной точки зрения, путем разглашения конфиденциальной информации посторонним лицам. Об использовании своих полномочий вопреки задачам деятельности третейского судьи может свидетельствовать нарушение им требований ст. 4 Положения «О третейском суде» (в соответствии с которым членами третейского суда не могут быть лица: не достигшие совершеннолетия; состоящие под опекой или попечительством; лишенные по приговору суда права занимать должности в органах суда и прокуратуры или заниматься адвокатской деятельностью; привлеченные к уголовной ответственности); неправомерное требование оплаты своего участия в деле; сокрытие своей личной, прямой или косвенной заинтересованности в исходе дела; другие умышленные нарушения указанного Положения и иных нормативно-правовых актов.

Адвокат использует свои полномочия при оказании юридической помощи, в том числе при даче консультации, представительстве интересов доверителя, составлении документов. Права адвоката закреплены ст. 14 Закона Туркменистана "Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Туркменистане". На использование полномочий вопреки задачам адвокатской деятельности (которыми являются защита прав и свобод человека, законных интересов юридических лиц, содействие обеспечению и укреплению законности в обществе) могут указывать нарушение принципов адвокатской деятельности (ст. 3 указанного Закона), нарушение договора об оказании юридической помощи, нарушение прямых запретов, установленных в ч. 3 ст. 13

указанного Закона (в том числе сокрытие своей личной заинтересованности в деле, не соответствующей интересам доверителя; разглашение адвокатской тайны); грубое нарушение своих обязанностей, установленных ч. 2 ст. 14 Закона) и т.д.

Существенным является вред, выразившийся в привлечении к уголовной ответственности отдельных лиц, либо в незаконном привлечении этих лиц к юридической ответственности, возникновении крупных убытков, широкое распространение конфиденциальной информации, разглашающей факты из частной жизни, причиняющее вред деловой репутации, в том числе репутации адвокатских образований, аудиторской организации, и другое.

Преступление считается оконченным с момента наступления преступных последствий.

6. Субъектами преступления являются аудитор, третейский судья или адвокат. *О них см. п. 2 коммент. к настоящей статье.*

7. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и целями в виде извлечения выгод и преимуществ для себя или для других лиц либо нанесения вреда другим лицам. Субъект осознает общественную опасность своих действий и их последствий и желает их наступления, достижения противоправных целей.

Извлечение выгод и преимуществ для себя или других лиц соответственно может состоять в получении повышенного гонорара, улучшении положения на рынке того или иного хозяйствующего субъекта, повышении собственной деловой репутации или репутации иных физических и юридических лиц, препятствовании осуществлению следственно-судебной деятельности либо применению иных мер государственного воздействия, неправомерном содействии в получении долга и т.п.

Нанесение вреда другим лицам может состоять в причинении имущественного ущерба либо ущерба деловой репутации.

РАЗДЕЛ XII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ И ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ

ГЛАВА 29. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ И ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА

Статья 271. Терроризм

(1) Терроризм, то есть совершение взрыва, поджога или иных действий, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий, если эти действия совершены в целях нарушения общественной безопасности, устрашения населения либо оказания воздействия на принятие решений органами власти, а также угроза совершения указанных действий в тех же целях,

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

(2) То же деяние, совершённое:

а) повторно;

б) с применением огнестрельного оружия;

в) группой лиц по предварительному сговору,

наказывается лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, повлёкшие смерть человека или совершённые организованной группой или преступным сообществом,

наказываются лишением свободы на срок от десяти до двадцати пяти лет.

Примечание

Лицо, участвовавшее в подготовке акта терроризма, освобождается от уголовной ответственности, если оно своевременным предупреждением органов власти или иным способом способствовало предотвращению акта терроризма и если в действиях этого лица не содержится иного состава преступления.

1. Терроризм посягает на общественную безопасность, нормальное функционирование органов власти, а также жизнь и здоровье граждан. Своим устрашающим воздействием терроризм обращен как к широкому кругу граждан, так и к конкретным должностным лицам и органам власти, наделенным правом принимать организационно-управленческие решения.

В целях борьбы с терроризмом, обладающим чрезвычайно высокой степенью общественной опасности, принято значительное количество международно-правовых соглашений. Среди них Конвенция о преступлениях и некоторых других актах, совершаемых на борту воздушных судов, подписанная в Токио 14 сентября 1963 года, Конвенция о борьбе с незаконным захватом воздушных судов, подписанная в Гааге 16 декабря 1970 года, Конвенция о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации, заключенная в Монреале 23 сентября 1971 года, Конвенция о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов, принятая в Нью-Йорке 14 декабря 1973 года, Международная конвенция о борьбе с захватом заложников, принятая в Нью-Йорке 17 декабря 1979 года, Конвенция о физической защите ядерного материала, принятая в Вене 3 марта 1980 года, Протокол о борьбе с незаконными актами насилия в аэропортах, обслуживающих международную гражданскую авиацию, дополняющий Конвенцию о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации, подписанный в Монреале 24 февраля 1988 года, Конвенция о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности морского судоходства, заключенная в Риме 10 марта 1988 года, Протокол о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности стационарных платформ, расположенных на континентальном шельфе, подписанный в Риме 10 марта 1988 года, Международная конвенция о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников, подписанная в Нью-Йорке 4 декабря 1989 года, Конвенция о маркировке пластических взрывчатых веществ в целях их обнаружения, заключенная в Монреале 1 марта 1991 года, Декларация о мерах по ликвидации международного терроризма", принятая 9 декабря 1994 года и некоторые другие.

В частности, Туркменистан, будучи независимым государством, стал участником Международной конвенции о борьбе с бомбовым терроризмом (Нью-Йорк, 15 декабря 1997 года), Международной конвенции о борьбе с финансированием терроризма (Нью-Йорк, 9 декабря 1999 года), Международной конвенцией о борьбе с актами ядерного терроризма (Нью-Йорк, 13 апреля 2005 года).

Туркменистан, 26 декабря 1991 г. ратифицировавший Соглашение о создании Содружества независимых государств (СНГ) от 8 декабря 1991 г. и Протокол к Соглашению о создании СНГ, однако не подписавший Устав СНГ (и участвующий в СНГ в организации в качестве ассоциированного члена¹²⁵) официально не присоединился к Договору о сотрудничестве государств - участников Содружества Независимых Государств в борьбе с терроризмом" (Подписан в г. Минске 04.06.1999 г.), Договору государств-участников Содружества Независимых Государств о противодействии легализации (отмыванию) преступных доходов и финансированию терроризма" (Подписан в г. Душанбе 05.10.2007 г.). Также Туркменистан не является

¹²⁵ См.: Решение Совета глав государств СНГ "Об Основных принципах участия нейтрального Туркменистана в Содружестве Независимых Государств" (Принято в г. Казани 26.08.2005 г.).

участником Конвенции Шанхайской организации сотрудничества против терроризма" (Заклучена в г. Екатеринбургe 16.06.2009 г.) и Конвенции Совета Европы о предупреждении терроризма (заклучена в г. Варшаве 16.05.2005 г.).

Однако Туркменистан, опираясь на свой статус постоянного нейтралитета, объявил о присоединении ко всем основополагающим международным конвенциям, договорам и соглашениям и стром их выполнении, вытекающим из особой значимости укрепления международного мира и безопасности, и взятых Туркменистаном на себя обязательств не иметь, не производить и не распространять ядерное, химическое, бактериологическое и иные виды оружия массового поражения¹²⁶. Таким образом, основополагающие международные акты, связанные с противодействием терроризму, совершаемому с использованием оружия массового поражения, имеют юридическую силу для Туркменистана.

2. Согласно международным стандартам, терроризм ни при каких обстоятельствах не может быть оправдан соображениями политического, философского, идеологического, расового, этнического, религиозного или иного характера, а лица, виновные в совершении актов терроризма и других предусмотренных указанными конвенциями преступлений, должны привлекаться к ответственности в соответствии с законом, и им следует назначать наказание с учетом тяжести совершенных преступлений. Наряду с этим, меры по предупреждению или пресечению таких преступлений должны приниматься при соблюдении верховенства закона и демократических ценностей, прав человека и основных свобод, а также других положений международного права.

3. Правовую основу для борьбы с терроризмом в Туркменистане составляют Закон Туркменистана от 15 августа 2003 года "О борьбе с терроризмом"¹²⁷, Закон Туркменистана от 28 мая 2009 года №41-IV "О противодействии легализации доходов, полученных преступным путём, и финансированию терроризма"¹²⁸, а также ст. 271, 271-1, 277, 277-1, 278 УК.

В Законе Туркменистана "О борьбе с терроризмом" понятие терроризма определяется как политика и тактика действий, имеющих целью захват власти и насильственное изменение конституционного строя страны, нарушение общественной безопасности, устрашение населения, создание обстановки хаоса или оказание воздействия на принятие органами власти решений, выгодных террористам, или удовлетворение их неправомерных имущественных и (или) иных интересов. В комментируемой статье под терроризмом понимается достаточно узкое понятие, более соответствующее используемому в вышеуказанном законе и в примечании к ст. 271 УК понятию "террористический акт".

4. Объективная сторона преступления выражается в действиях, выраженных в виде либо: а) совершение взрыва, поджога или иных действий, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий; либо б) угрозы совершения таких действий.

Взрыв – это воспламенение чего-нибудь вследствие мгновенного химического разложения вещества и образования сильно нагретых газов, сопровождающееся сильным звуком.

Поджог – намеренное, с преступным умыслом вызывание пожара, т.е. неконтролируемого горения, причиняющего материальный ущерб, вред жизни и здоровью граждан, интересам общества и государства.

Иные действия - это различные по характеру действия, способные повлечь за собой такие же последствия, как и при взрыве или поджоге.

Согласно п. 4 ст. 1 Закона Туркменистана "О борьбе с терроризмом" под иными действиями, составляющими террористический акт, следует понимать применение

¹²⁶ См.: Решение Совета глав государств СНГ "Об Основных принципах участия нейтрального Туркменистана в Содружестве Независимых Государств" (Принято в г. Казани 26.08.2005 г.).

¹²⁷ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 2003. № 3. Ст. 28.

¹²⁸ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 2009. 1 апреля - 30 июня. №2 (996). Часть 4. Ст. 42.

ядерных взрывных устройств, радиоактивных, химических, биологических, бактериологических, взрывчатых, токсических, отравляющих, сильнодействующих, ядовитых веществ; уничтожение, повреждение или захват транспортных средств, материальных и других объектов (если эти действия не образуют специальных составов преступления, предусмотренных в том числе ст. 277, 277-1 УК); посягательства на жизнь государственного или общественного деятеля, представителя национальных, этнических, религиозных или иных групп населения, представителей иностранных государств и сотрудников международных организаций, пользующихся международной правовой защитой или дипломатическим иммунитетом, а равно на служебные помещения либо транспортные средства этих лиц, захвата заложников, похищения людей; создания опасности причинения вреда жизни, здоровью или имуществу неопределенного круга лиц путем создания условий для аварий и катастроф техногенного характера либо реальной угрозы создания такой опасности; распространения угроз в любой форме и любыми средствами; иных действий, создающих опасность для жизни и здоровья человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий.

Общим свойством всех действий, в которых может выразиться террористический акт, является то, что они устрашают население и создают опасность причинения указанных в законе последствий.

Под угрозой совершения указанных действий следует понимать высказывание намерения совершить взрыв, поджог или иные подобные действия для достижения целей террориста. Именно реальность намерения, отличает угрозу от обнаружения умысла и от заведомо ложного сообщения об акте терроризма. При этом свойством реальности угрозы (даже при ее заведомой ложности для виновного) является осознаваемая угрожающим способность такой угрозы вызвать опасения именно у лица, уполномоченного на принятие решения, на котором настаивает террорист, либо, скажем, у лица, имеющего служебные возможности по воздействию на подчиненных с целью принятия ими соответствующего решения.

5. Состав преступления сформулирован в законе как формальный. Последствия в виде гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба и иные общественно опасные последствия сами по себе не входят в объективную сторону; имеет значение опасность их наступления, что характеризует само деяние.

Терроризм считается оконченным преступлением с момента совершения взрыва, поджога или иных подобных действий либо с момента создания угрозы совершения указанных действий. Фактическое причинение перечисленных выше последствий выходит за рамки состава, предусмотренного ч. 1 ст. 271 УК, и образует либо квалифицированный вид терроризма (предусмотренный ч. 3 этой статьи), либо квалифицируется по совокупности с соответствующими статьями УК, предусматривающими ответственность за эти деяния.

Иные общественно опасные последствия – это сопоставимые с гибелью людей или значительным имущественным ущербом последствия (причинение лицу тяжкого вреда здоровью; серьезное нарушение деятельности транспорта; дезорганизация нормальной деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, служб жизнеобеспечения, организаций, предприятий и учреждений; нарушение работы связи; иная дестабилизация обстановки в регионе и т.п.).

6. Субъект преступления, согласно ст. 21 УК, это лицо, достигшее возраста 16 лет.

7. Субъективная сторона терроризма определяется прямым умыслом и целью нарушения общественной безопасности, устрашения населения, оказания воздействия на принятие решений органами власти.

Оказание воздействия на принятие решений выражается в побуждении соответствующих субъектов к совершению действий, нужных или выгодных для террористов, в создании такой ситуации, когда органы власти оказываются перед необходимостью вынужденно принимать незаконные или неоправданные решения ради обеспечения безопасности граждан и общества.

Мотивы могут быть политическими, националистическими, религиозными, корыстными и др., однако они не являются обязательным признаком терроризма и на квалификацию содеянного не влияют.

8. Часть вторая статьи 271 УК предусматривает квалифицированные признаки терроризма: повторность, применение огнестрельного оружия, совершение его группой лиц по предварительному сговору.

По буквальному смыслу комментируемой нормы в ее взаимосвязи со ст. 17 УК, признак повторности присутствует, когда ранее виновный совершил преступление, предусмотренной лишь любой частью статьи 271 УК. *См. коммент. к ст. 17.*

Однако совершение терроризма в будущем – согласно примечанию к ст. 285 УК – образует повторность при квалификации действий виновного по ст.ст. 285 "Хищение либо вымогательство радиоактивных или ядерных материалов", 291 "Хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств", 294 "Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ" УК.

Представляется, что законодателю было бы логичным установить и обратную связь данных норм, признавая признак повторности при совершении данных преступлений в любой временной последовательности.

Об огнестрельном оружии см. коммент. к ст. 287 УК. Применением огнестрельного оружия, по смыслу данной статьи, может быть не только стрельба из него, но и иное его использование (например, демонстрация потерпевшим в качестве угрозы).

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней. Соглашение между соучастниками на совершение террористического акта должно состояться до совершения действий, составляющих его объективную сторону. При этом соучастники действуют в качестве исполнителей. Если же в группе выделяются организаторы, пособники и подстрекатели, которые не принимают непосредственного участия в совершении актов терроризма, то согласно п. 3 ст. 35 УК содеянное ими квалифицируется со ссылкой на ст. 33 УК. Если же преступление совершено организованной группой, то их действия квалифицируются по ч. 2 ст. 271 УК независимо от того, какую роль выполняло то или иное лицо.

9. Причинение смерти человека по ч. 3 ст. 271 УК может быть совершено как по неосторожности, так и умышленно и дополнительной квалификации по преступлениям главы 16 УК не требует.

О организованной группе и преступном сообществе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

10. Примечание к ст. 271 УК предусматривает специальный случай освобождения от уголовной ответственности лица, участвовавшего в подготовке акта терроризма, в связи с его чистосердечным раскаянием (ч. 2 ст. 71 УК), применяемый при одновременном наличии двух условий: а) своевременного содействия предотвращению осуществления террористического акта и б) отсутствия в действиях лица иного состава преступления.

Статья 271-1. Финансирование терроризма

(1) Финансирование терроризма, то есть сбор или предоставление денежных, материально-технических и иных средств или оказание финансовых услуг с осознанием того, что они предназначены для финансирования организации или совершения терроризма, а равно действие (бездействие) для обеспечения деятельности, связанной или не связанной с террористическим актом террориста, террористической группы, террористической организации или организованной группы, незаконного вооружённого формирования или преступного сообщества, созданных для достижения этих целей,

наказывается лишением свободы на срок от четырёх до десяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

2) То же деяние, совершённое:
а) повторно;
б) группой лиц по предварительному сговору;
в) с использованием служебных полномочий,
наказывается лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с конфискацией имущества.

Примечание

Если лицо, совершившее преступление, указанное в данной статье, содействовало предотвращению акта терроризма путём предупреждения об этом органов власти или другим способом и если в действиях этого лица отсутствует иной состав преступления, то оно освобождается от уголовной ответственности.

1. Непосредственным объектом посягательства являются отношения по противодействию терроризму. *О понятии терроризма см. ст. 271 и коммент. к ней.*

2. Предотвращение, обнаружение деятельности, связанной с финансированием терроризма обеспечивается, в том числе, Законом Туркменистана от 28 мая 2009 года №41-IV "О противодействии легализации доходов, полученных преступным путём, и финансированию терроризма". Согласно пункту 6 ст. 1 указанного Закона, финансирование терроризма – это общественно опасное преступное деяние, направленное на обеспечение террористических действий финансовыми, материально-техническими и другими ресурсами.

Обязанность противодействия финансированию терроризма и другим способам содействия террористической деятельности вытекает также из ряда международно-правовых документов: Международной конвенции о борьбе с финансированием терроризма (Нью-Йорк, 9 декабря 1999 года), Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (Палермо, 15.11.2000 г.), Международной конвенции о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников (Нью-Йорк, 4 декабря 1989 года, рекомендаций Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег¹²⁹ (ФАТФ - межправительственного органа, созданного в 1989 г. по решению стран «Большой семерки»; 40 Рекомендаций в области борьбы с отмыванием денег и 9 Специальных рекомендаций, направленных на противодействие финансированию терроризма, разработанных после 11 сентября 2001 г. признаны более чем 180 странами в качестве международных стандартов по противодействию отмыванию денег и финансированию терроризма и являются обязательными для исполнения государствами-членами ООН); актами Евразийской группы по противодействию легализации преступных доходов и финансированию терроризма (ЕАГ), участником которой с июня 2010 года является Туркменистан; Соглашения между Федеральной службой по финансовому мониторингу Российской Федерации и Министерством финансов Туркменистана о взаимодействии в сфере противодействия (отмывания) легализации доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма" (Заключено в г. Москве 16.06.2011 г.) и других.

В правовом регулировании борьбы с финансированием терроризма, принимая во внимание транснациональный характер данного преступления, следует учитывать и те международные стандарты, которые формально юридически не распространяются на Туркменистан, но имеют значение для его зарубежных партнеров. Прежде всего, среди них следует отметить европейские акты (Конвенция Совета Европы об отмывании, выявлении, изъятии, конфискации доходов от преступной деятельности и финансировании терроризма (Варшава, 16 мая 2005 года), участниками которой кроме государств-членов Совета Европы, стали Канада, Марокко, Мексика, США, Япония, а также Договор государств-участников СНГ о противодействии легализации

¹²⁹ Официальный сайт Евразийской группы по противодействию легализации преступных доходов и финансированию терроризма (ЕАГ). Режим доступа: http://eurasiangroup.org/Rekomendatcii_FATF.pdf

(отмыванию) преступных доходов и финансированию терроризма (Душанбе, 5 октября 2007 года). *О значении актов СНГ для Туркменистана см. коммент. к ст. 271 УК.*

3. Объективная сторона преступления может состоять из двух действий: а) финансирования терроризма и б) иное обеспечение террористической деятельности.

Финансирование терроризма определено в законе как сбор или предоставление денежных, материально-технических и иных средств или оказание финансовых услуг с осознанием того, что они предназначены для финансирования организации или совершения терроризма.

При этом под средствами следует понимать активы любого рода, осязаемые или неосязаемые, движимые или недвижимые, независимо от способа их приобретения, а также юридические документы или акты в любой форме, в том числе в электронной или цифровой, удостоверяющие право на такие активы или участие в них, включая банковские кредиты, дорожные чеки, банковские чеки, почтовые переводы, акции, ценные бумаги, облигации, векселя, аккредитивы, но не ограничиваясь ими.

Финансовые услуги – это услуги финансового посредничества, в том числе банковские, инвестиционные, страховые, лизинговые, факторинговые услуги и различные формы кредитования.

Преступление может совершаться как при полном, так и при частичном предоставлении средств, оказании финансовых услуг для террористической деятельности.

В соответствии с международными стандартами, странам следует признать уголовным преступлением не только финансирование террористических актов, но также финансирование террористических организаций и отдельных террористов даже при отсутствии связи их действий с конкретным террористическим актом или актами. Странам следует обеспечить, чтобы такие преступления были установлены как предикатные преступления к отмыванию денег.

4. Обеспечение террористической деятельности – это действие (бездействие) для обеспечения деятельности, связанной или не связанной с террористическим актом террориста, террористической группы, террористической организации или организованной группы, незаконного вооружённого формирования или преступного сообщества, созданных для достижения террористических целей.

Террористической группой (организацией) является группа лиц (организация), созданная в целях осуществления террористической деятельности (подготовка и реализация террористических актов, подстрекательство к насилию над физическими лицами или организациями, к уничтожению материальных объектов в террористических целях и т.д.).

О понятии организованной группы, преступного сообщества см. коммент. к ст. 34, 275 УК.

О незаконном вооружённом формировании см. коммент. к ст. 273 УК.

Обеспечение террористической деятельности, образуя самостоятельное преступление, может состоять в подстрекательстве или пособничестве терроризму или организации террористического характера.

Деяние может быть выражено в различных формах вовлечения лица в совершение акта терроризма, склонения лица к участию в деятельности террористической организации (уговоры, подкуп, вербовка, угрозы и др.); вооружении, обучении лица в целях совершения указанного преступления, а также в умышленном содействии совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления либо устранением препятствий к его совершению, а также обещание скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно обещание приобрести или сбыть такие предметы.

Бездействие как разновидность преступного деяния состоит в невыполнении виновным своих обязанностей, что облегчает совершение преступления, сокрытие его следов и др.

5. Преступление окончено с момента совершения деяния.

6. Субъект преступления, согласно ст. 21 УК, это лицо, достигшее возраста 16 лет.

7. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо должно осознавать предназначение средств, финансовых услуг или своих действий (бездействия) для обеспечения подготовки, совершения терроризма, функционирования террористической группы, террористической организации или организованной группы, незаконного вооружённого формирования или преступного сообщества террористического характера. Мотивы преступления для квалификации значения не имеют.

8. Часть вторая статьи 271-1 УК предусматривает квалифицированные признаки финансирования терроризма.

Признак повторности присутствует, когда ранее виновный совершил преступление, предусмотренной любой частью статьи 271-1 УК. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

Однако совершение данного преступления в будущем – согласно примечанию к ст. 285 УК – образует повторность при квалификации действий виновного по ст.ст. 285 "Хищение либо вымогательство радиоактивных или ядерных материалов", 291 "Хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств", 294 "Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ" УК. Представляется, что законодателю было бы логичным установить и обратную связь данных норм, признавая признак повторности при совершении данных преступлений в любой временной последовательности.

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Под лицом, использующим свое служебное положение при финансировании терроризма как должностное лицо (о нем см. коммент. к ст. 181 УК), так и лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации (о нем см. коммент. к ст. 267 УК).

9. Примечание к ст. 271-1 УК предусматривает специальный случай освобождения от уголовной ответственности в связи с чистосердечным раскаянием (ч. 2 ст. 71 УК), применяемый при одновременном наличии двух условий: а) своевременного содействия предотвращению осуществления террористического акта и б) отсутствия в действиях лица иного состава преступления.

10. Преступление в виде финансирования терроризма (ст. 271-1 УК) необходимо отграничивать от легализации денежных средств или иного имущества, приобретённых незаконным путем (ст. 242 УК). Последнее посягает на порядок экономической деятельности и не обусловлено предоставлению финансовых услуг именно для террористической деятельности.

Статья 272. Заведомо ложное сообщение об акте терроризма

Заведомо ложное сообщение о готовящихся взрыве, поджоге или иных действиях, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Непосредственным объектом посягательства является обеспечение общественной безопасности и общественного порядка, дополнительным объектом могут выступать экономические интересы организаций, предприятий, граждан, а также иные права и интересы граждан (например, право свободного передвижения).

2. Объективная сторона преступления выражается в доведении до сведения определенных лиц или организаций заведомо ложных сведений о якобы готовящихся взрыве, поджоге или иных действиях, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий (т.е. о признаках терроризма, предусмотренных ст. 271 УК (*см. коммент. к ней*)).

Адресатом ложного сообщения могут выступать органы государственной власти и управления, правоохранительные органы, должностные лица учреждений, организаций и предприятий. Информация может доводиться также до тех физических и юридических лиц, которые обязаны или вынуждены на нее реагировать. Например, если поступившее сообщение затрагивает интересы частных лиц, (пассажиры самолета, жильцы дома).

Формы заведомо ложного сообщения (по телефону, в виде письма, через средства массовой информации, компьютерную связь и т.д.) на квалификацию не влияют.

В заведомо ложном сообщении может содержаться информация как о готовящемся, так и о совершаемом акте терроризма, о конкретных исполнителях акции, месте и времени совершения акта терроризма, но оно может быть и более общего характера.

3. Преступление является оконченным с момента получения заведомо ложного сообщения адресатом. Действия лица, пресеченные на стадии отправки сообщения, образуют покушение на преступление.

4. Субъектом преступления, согласно ст. 21 УК, это лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Заведомая ложность сообщения означает, что и до, и в момент совершения деяния лицо сознает, что сведения, передаваемые им адресату, не соответствуют действительности. Если же имеет место ошибка, заблуждение относительно оценки смысла происходящего, то признаки данного преступления отсутствуют.

Цель преступления состоит во введении в заблуждение адресатов сообщения. Мотивы могут быть самыми разнообразными (месть, корысть, озорство, желание отомстить администрации учебного заведения, сорвать родительское собрание и т.д.). Если же при заведомо ложном сообщении о готовящемся акте терроризма виновный преследует цель нарушения общественной безопасности, устрашения населения либо оказания воздействия на принятие решения органами власти, то его действия квалифицируются как угроза совершения терроризма по ст. 271 УК.

Например, сообщение в полицию заведомо ложной информации о возможном взрыве отделения полиции, с требованием выпустить из него задержанных, если сотрудники полиции воспринимают угрозу как реальную, квалифицируются не по ст. 272, а по ст. 271 УК.

6. Преступление относится к категории небольшой тяжести (ч. 2 ст. 11 УК).

7. Заведомо ложное сообщение об акте терроризма, предусмотренное коммент. статьей, на наш взгляд, не требует дополнительной квалификации по ст. "Заведомо ложный донос" 200 УК.

Статья 273. Организация незаконного вооружённого формирования или участие в нём

(1) Создание вооружённого формирования, не предусмотренного законодательством Туркменистана, а равно руководство таким формированием, наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

(2) Участие в незаконном вооружённом формировании, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

Примечание

Лицо, добровольно прекратившее участие в незаконном вооружённом формировании и сдавшее оружие, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

1. Попытки создания незаконных вооруженных формирований, в соответствии с п. 5 Военной доктрины независимого, постоянно нейтрального Туркменистана, являются одной из основных внутренних угроз военной безопасности Туркменистана.

2. Формирование (отряд, дружина, объединение или иная группа) - это организованное объединение с внутренней дисциплиной, управлением, распределением обязанностей, субординацией, установленными нормами поведения, формализованными отношениями и общими отличительными признаками (формой, опознавательными знаками и т.д.).

Вооруженность как обязательный признак незаконного формирования означает наличие в нем оружия в соответствии со штатным расписанием и установленными для него нормами. Формирование может иметь любые виды оружия, при этом вооружены могут быть не все его участники. *О признаке вооруженности см. коммент. к ст. 274 УК.*

Незаконность формирования означает, что оно не предусмотрено законодательством Туркменистана.

3. Объективная сторона преступления выражается в одном из трех действий: а) создание незаконного вооруженного формирования, б) руководство им, в) участие в таком формировании (ч. 2 коммент. статьи).

Создание формирования означает деятельность по разработке его структуры, функциональной направленности, системы подчиненности и управления, комплектованию и материально-техническому обеспечению, а также по привлечении к участию в нем людей, распределение между ними полномочий, разработке внутренних правил поведения и т.д.

Руководство формированием – это управление деятельностью уже созданного формирования, т.е. выполнение функций по обеспечению его жизнедеятельности (постановка задач, издание приказов и распоряжений по текущим вопросам, контроль за их исполнением, руководство военной операцией, обучением участников).

Участие в незаконном вооруженном формировании выражается во вступлении в него и в совершении исполнительских действий в соответствии с целями и планами вооруженного формирования, выполнении заданий руководителя (несение службы, выполнение разовых поручений или каких-либо работ, участие в выполнении боевого задания и т.п.).

4. Преступление окончено: для организатора формирования – с момента создания незаконного вооруженного формирования, для руководителя – с момента начала выполнения действий по руководству таким формированием, для участника формирования – с момента фактического вступления в него. Действия, направленные на создание незаконного вооруженного формирования, но не завершившиеся его созданием по причинам, не зависящим от виновного, должны квалифицироваться как покушение на создание незаконного вооруженного формирования.

5. Субъектом может быть любое вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста.

6. Субъективная сторона характеризуется наличием прямого умысла. Мотивы и цели могут быть различными: корыстные, политические, националистические и т.д.

7. Примечание к коммент. статье предусматривает специальный случай освобождения от уголовной ответственности участника незаконного вооруженного формирования в связи с чистосердечным раскаянием (ч. 2 ст. 71 УК), применяемый при одновременном наличии двух условий: а) добровольном прекращении участия в незаконном вооруженном формировании и сдаче оружия; б) отсутствие в его действиях иного состава преступления.

Добровольность означает, что в момент прекращения участия в вооруженном формировании лицо сознает возможность своего дальнейшего пребывания и участия в нем.

Сдача оружия обязательная тогда, когда участник этим оружием обладает.

По буквальному смыслу, примечание распространяется только на рядовых участников незаконного вооруженного формирования.

8. Создание незаконного вооруженного формирования, руководство им, а равно участие в таком формировании образует оконченное преступление, поэтому совершение в составе данного формирования каких-либо иных преступлений (против личности, общественной безопасности, порядка управления и т.д.) требует дополнительной квалификации по соответствующим статьям УК.

В отличие от действий (бездействия) для обеспечения деятельности незаконного вооруженного формирования (квалифицируемых по ст. 271-1 УК), создание незаконного вооруженного формирования, руководство им, а равно участие в таком формировании не преследует террористических целей.

Статья 274. Бандитизм

(1) Создание устойчивой организованной вооруженной группы (банды) с целью нападения на граждан или организации, руководство такой группой (бандой), а равно участие в совершаемых бандой нападениях, наказываются лишением свободы на срок от десяти до двадцати пяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

(2) Участие в вооруженной группе (банде), наказывается лишением свободы на срок от пяти до пятнадцати лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Бандитизм является одним из наиболее опасных преступлений, посягающих на общественную безопасность и общественный порядок.

2. Под бандой понимается организованная устойчивая вооруженная группа из двух или более лиц, заранее объединившихся для совершения нападений на граждан или организации. Банда также может быть создана и для совершения одного, но требующего тщательной подготовки нападения.

Об устойчивости банды могут свидетельствовать, в частности, такие признаки, как стабильность ее состава, тесная взаимосвязь между ее членами, согласованность их действий, постоянство форм и методов преступной деятельности, длительность ее существования и количество совершенных преступлений.

Вооруженность группы предполагает наличие у участников банды огнестрельного или холодного оружия, различных взрывных устройств, а также газового и пневматического оружия. Под оружием следует понимать предметы и устройства, специально предназначенные для поражения живой цели. Оружие может быть как заводского изготовления, так и самодельное. Наличие непригодного к использованию оружия, например пистолета со спиленным бойком или предметов, имитирующих оружие (модели автомата или пистолета из дерева), не может считаться вооруженностью. В этих случаях преступная группа может привлекаться к ответственности за разбой или иные преступления, но не за бандитизм.

Признак вооруженности банды имеет место, если оружие есть хотя бы у одного из членов банды при условии, что остальные соучастники знали об этом и допускали возможность его применения.

Целью банды является нападение на граждан или организации.

3. Объективную сторону преступления могут составлять в части 1 коммент. статьи: а) создание банды; б) руководство бандой; в) участие в банде; в части 2 коммент. статьи - г) участие в совершаемых бандой нападениях.

4. Создание банды – это любые действия, результатом которых стало создание устойчивой вооруженной группы в целях совершения нападений на граждан либо предприятия, учреждения, организации. Они могут выражаться в сговоре, подыскании соучастников, приобретении оружия, разработке планов и распределении ролей между членами банды и т.п.

5. Руководство бандой заключается в принятии решений, связанных как с планированием, материальным, кадровым обеспечением и организацией преступной деятельности банды, так и с совершением ею конкретных нападений. Руководство

бандой может осуществляться как единолично, так и несколькими лицами. При этом руководитель банды может не принимать личное участие в нападениях.

6. Участие в совершаемых бандой нападениях заключается в непосредственном участии хотя бы в одном нападении вооруженной группы. Нападением следует считать действия, направленные на достижение преступного результата путем применения насилия над потерпевшим либо создания реальной угрозы его немедленного применения. Нападение вооруженной банды считается состоявшимся и в тех случаях, когда имевшееся у членов банды оружие не применялось, а цель преступления была достигнута за счет высказанной или очевидной для потерпевшего угрозы его применения.

Участие в совершаемых бандой нападениях квалифицируется по ч. 1 коммент. статьи и рассматривается законодателем как особо тяжкое преступление (ч. 5 ст. 11 УК), т.е. приравнивается к созданию и руководству бандой. Вместе с тем при назначении наказания следует учитывать, что участие в нападении представляет меньшую опасность, чем создание и руководство бандой.

7. Участие в банде, по смыслу ч. 2 коммент. статьи, не предусматривает непосредственное участие в совершаемых бандой нападениях, а состоит в выполнении иных функций члена банды (финансирование, снабжение оружием, подыскание объектов для нападения (наводка), обеспечение транспортом, установление контактов с коррумпированными работниками правоохранительных органов и т.д.).

Участие в банде рассматривается как тяжкое преступление (ч. 4 ст. 11 УК), обладающей меньшей опасностью, чем Участие в совершаемых бандой нападениях.

Действия лиц, не входивших в состав банды и не участвовавших в совершенных бандой нападениях, но оказавших банде или отдельным ее членам содействие в преступной деятельности, должны рассматриваться и квалифицироваться как соучастие в преступлении. Так, с объективной стороны пособничество бандитизму может выразиться в продаже оружия, предоставлении транспорта, указании на объект нападения. Эти действия должны носить эпизодический характер, так как при систематическом их совершении лицо становится членом банды.

Подстрекательство к бандитизму может выразиться в склонении членов банды к нападению на конкретное учреждение или определенных лиц. С субъективной стороны соучастник в бандитизме должен сознавать, что оказывает содействие в совершении преступления именно банде.

8. Бандитизм считается оконченным с момента совершения действий, характеризующих любую из четырех указанных форм. Для организаторов и руководителей банды преступление окончено с момента создания вооруженной банды независимо от того, были ли совершены планировавшиеся ею преступления. Если действия, направленные на создание банды, в силу обстоятельств, не зависящих от воли виновного, не привели к возникновению банды, они должны квалифицироваться как покушение на создание банды.

Для члена банды преступление считается оконченным с момента вступления в банду. Для лица, принимающего участие в нападении, преступление признается оконченным с момента такого участия.

9. Субъектом бандитизма является лицо, достигшее возраста 16 лет.

Лица в возрасте от 14 до 16 лет, привлекаются к ответственности за совершенные в составе банды преступления, указанные в ч. 2 ст. 21 УК (умышленное убийство (ст. 101), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 107), умышленное причинение вреда здоровью средней тяжести (ст. 108), изнасилование (ст. 134), грабёж (ст. 230), разбой (ст. 231), вымогательство (ст. 232), неправомерное завладение чужим транспортным средством (ст. 234) и другие).

10. Субъективная сторона бандитизма характеризуется виной в виде прямого умысла и специальной цели – совершения нападений на граждан или организации. Субъект должен сознавать, что организует устойчивую вооруженную группу или

входит в состав такой группы и что эта группа создана для совершения вооруженных нападений на учреждения и граждан.

11. 8. Статья 274 УК, устанавливающая ответственность за создание банды, руководство и участие в ней или в совершаемых ею нападениях, не предусматривает ответственность за совершение членами банды в процессе нападения преступных действий, образующих самостоятельные составы преступлений, в связи с чем в этих случаях следует квалифицировать действия виновных по совокупности.

Например, разбой, совершенный организованной группой (п. "б" ч. 3 ст. 231 УК), или преступным сообществом (п. "б" ч. 4 ст. 231 УК) отличается от преступления в виде участия в совершаемых бандой нападениях (ч. 1 ст. 274 УК) и участия в банде (ч. 2 ст. 274 УК) различаются по объекту уголовно-правовой охраны, характеру посягательства, направленности умысла и степени опасности. Данные преступления имеют разные объекты (общественная безопасность в одном случае, собственность и здоровье - в другом), цели преступления (участие в банде не предусматривает в качестве обязательного элемента состава бандитизма каких-либо конкретных целей осуществляемых вооруженной бандой нападений, а разбой осуществляется только в целях хищения), объективную сторону (участие в банде может иметь формы финансирования, обеспечения ее оружием, транспортом, а разбой состоит в нападении на потерпевшего, сопряженном с применением насилия или с угрозой его применения). Иными словами, данные нормы регламентируют разные преступления, которые могут иметь общий признак - совершение нападений, и не соотносятся между собой как часть и целое и как общая и специальная нормы.

Статья 275. Организация преступного сообщества либо участие в преступном сообществе

(1) Создание преступного сообщества для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, а равно руководство преступным сообществом, наказываются лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с конфискацией имущества или без таковой.

(2) Участие в преступном сообществе, наказывается лишением свободы на срок от трёх до десяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Преступным сообществом называют устойчивую, сплочённую, управляемую организацию, созданную для совершения тяжких и особо тяжких преступлений. Это еще более организованная форма соучастия, чем просто организованная группа (см. *коммент. к ч. 2 и 3 ст. 34 УК*).

Преступное сообщество обычно имеет сложную иерархическую структуру и внешние коммуникации, что выражается в наличии руководства сообществом, системы управления, единых правил поведения и системы наказаний за их нарушение, специализированных структур, отвечающих за те или иные участки деятельности (например, руководители, «бригадиры», боевики, консультанты, финансисты, «контрразведка» и т.д.), устоявшиеся коррумпированные связи, финансовые резервы, что придает преступному сообществу сплоченность членов, устойчивость и высокую общественную опасность. Нередко преступные сообщества имеют межрегиональный характер.

2. Определение сообщества через родовый признак организации (ч. 3 ст. 34 УК) означает, что оно имеет внутреннюю упорядоченность, согласованность и взаимодействие нескольких составных частей – структурных подразделений.

Об устойчивости организации могут свидетельствовать, в частности, такие признаки, как стабильность ее состава, тесная взаимосвязь между ее членами, согласованность их действий, постоянство форм и методов преступной деятельности, длительность ее существования и количество совершенных преступлений.

Сплоченность как признак преступного сообщества указывает на его социально-психологическую характеристику, означающую опосредованную совместной преступной деятельностью субъективную совместность и постоянный характер отношений между его членами.

Управляемость преступной организации означает наличие единого руководства, реализующего общие цели путем поддержания внутренней дисциплины, подчинения по вертикали, создание собственных правил и норм поведения, системы поощрения и наказания.

Признак преступного сообщества в виде наличия специальной цели – совершения тяжких (деяний, за совершение которых уголовным законом предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы на срок до 15 лет – ч. 4 ст. 11 УК) или особо тяжких преступлений (умышленных преступлений, за совершение которых уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до 25 лет – ч. 5 ст. 11 УК). Как правило, совершение таких преступлений превращается в "криминальный бизнес" (распространение наркотиков, оружия, контроль за проституцией и порнографией и др.).

3. Часть первая коммент. статьи предусматривает ответственность за преступление, объективная сторона которого может выражаться либо в создании преступного сообщества, либо в руководстве им.

4. Создание сообщества означает действия, в результате которых возникла преступная организация (определение целей деятельности сообщества, разработке планов, подбор членов, распределение обязанностей между ними, обеспечение оружием, финансовыми и иными необходимыми средствами, создание устойчивых связей между различными самостоятельно действующими организованными группами, раздел сфер преступного влияния и преступных доходов между ними, организация собраний руководителей (лидеров) или иных представителей организованных групп и др.).

Уголовная ответственность за создание преступного сообщества наступает в случаях, когда руководители (организаторы) и участники этого сообщества объединены умыслом на совершение тяжких или особо тяжких преступлений при осознании ими общих целей функционирования такого сообщества и своей принадлежности к нему.

Для организатора сообщества или объединения преступление окончено с момента создания последнего независимо от того, успело ли сообщество совершить какое-либо преступление, подготовлены ли какие-либо планы и созданы ли условия для совершения тяжких или особо тяжких преступлений. Действия, направленные на создание преступного сообщества, которые по не зависящим от лица причинам не завершились фактическим образованием такого сообщества, следует квалифицировать как покушение на его создание.

5. Руководство преступным сообществом означает осуществление организационных и управленческих функций (принятие решений и дача указаний участникам преступного сообщества) в отношении всего сообщества или его структурного подразделения, а также отдельных его участников как при совершении конкретных преступлений, так и при обеспечении деятельности преступного сообщества. Такое руководство может выражаться, в частности, в определении целей, в разработке общих планов деятельности преступного сообщества, в подготовке к совершению конкретных тяжких или особо тяжких преступлений, в совершении иных действий, направленных на достижение целей, поставленных преступным сообществом и входящими в его структуру подразделениями при их создании (например, в распределении ролей между членами сообщества, в организации материально-технического обеспечения, в разработке способов совершения и сокрытия совершенных преступлений, в принятии мер безопасности в отношении членов преступного сообщества, в конспирации и распределении средств, полученных от преступной деятельности).

Руководство может осуществляться как единолично руководителем преступного сообщества, так и несколькими лицами, объединившимися для совместного руководства, а также руководителем обособленного структурного подразделения сообщества, лидером организованной группы в составе сообщества.

Лицо, организовавшее преступное сообщество либо руководившее им, несёт ответственность за организацию и руководство преступным сообществом, а также за все совершённые сообществом преступления, если они охватывались его умыслом.

Для руководителя преступления окончено с момента реального осуществления руководящих функций.

6. Положения части 2 ст. 275 УК предусматривают ответственность за участие в преступном сообществе. Участие в структурном подразделении преступного сообщества влечет уголовную ответственность при условии, что его члены осознают свою принадлежность к преступному сообществу в целом или его подразделению, принимают на себя обязательства по выполнению задач преступного сообщества или подразделения и непосредственно совершают действия, отражающие характер деятельности этого сообщества, например финансирование, поддержание организационного единства, снабжение информацией, ведение документации.

Участники преступного сообщества несут ответственность за участие в нём и – по совокупности – за преступления, в совершении или подготовке которых они участвовали. Преступления, совершенные участниками преступного сообщества в его составе, надлежит квалифицировать в соответствии с нормами Особенной части УК как совершенные преступным сообществом, а если данного квалифицирующего признака не предусмотрено нормой Особенной части УК, то как совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Участие в преступном сообществе является окончанным преступлением с момента совершения любых действий в рамках деятельности преступного сообщества. Если лицо или группа лиц присоединились к уже созданному преступному сообществу в целях реализации преступных намерений, то их ответственность по ч. 2 ст. 275 УК наступает с момента вхождения их в сообщество в зависимости от фактически выполняемых ими действий.

7. Субъект преступления – любое вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста. Лица в возрасте от 14 до 16 лет подлежат ответственности только за те преступления, за которые в соответствии с ч. 2 ст. 21 УК ответственность предусмотрена с 14 лет (умышленное убийство (ст. 101), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 107), умышленное причинение вреда здоровью средней тяжести (ст. 108), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 291), незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка, пересылка наркотических средств или психотропных веществ с целью сбыта (ст. 292) и другие).

8. Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком является также специальная цель в виде совершения одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений.

9. Если участники структурного подразделения преступного сообщества наряду с участием в нем создали устойчивую вооруженную группу для нападения на граждан или организации, то содеянное ими образует совокупность преступлений, предусмотренных ст. ст. 274 и 275 УК.

Статья 276. Массовые беспорядки

(1) Организация массовых беспорядков, сопровождающихся насилием, погромами, поджогами, уничтожением имущества, применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств, а также оказанием вооружённого сопротивления представителю власти, наказывается лишением свободы на срок от пяти до пятнадцати лет.

(2) Участие в массовых беспорядках, предусмотренных частью первой настоящей статьи, наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

1. Непосредственным объектом массовых беспорядков является общественная безопасность и общественный порядок, а дополнительным – здоровье граждан, отношения собственности, государственное управление.

2. Массовые беспорядки состоят в таком нарушении множеством лиц (толпой) обычных норм поведения в публичных местах, которое сопровождается насилием, погромами, поджогами, уничтожением имущества, применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ и взрывных устройств, а также оказанием вооруженного сопротивления представителям власти. Последствием массовых беспорядков могут быть причинение вреда жизни и здоровью людей, собственности, дезорганизацией деятельности транспорта, работы органов государственной власти.

Насилие может быть психическим (угроза причинения вреда здоровью, уничтожения имущества и т.п.) и физическим (ограничение свободы, причинение физической боли, причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью). Представляется, что причинение смерти или тяжкого вреда здоровью выходит за пределы насилия, предусматриваемого массовыми беспорядками, и требует дополнительной квалификации по соответствующим ст. УК.

Погром означает массовые насильственные действия, направленные против какой-либо группы населения по религиозному, национальному или расовому признаку и характеризуется нападениями на граждан, разрушением домов, предприятий, религиозных зданий, транспортных средств, коммуникационных узлов.

Поджог – намеренное, с преступным умыслом вызывание пожара, т.е. неконтролируемого горения, причиняющего материальный ущерб, вред жизни и здоровью граждан, интересам общества и государства.

Под уничтожением имущества понимается приведение в полную негодность любого имущества независимо от его стоимости и формы собственности.

Под применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств следует понимать использование поражающих свойств названных предметов и веществ для причинения физического вреда или разрушения различных материальных объектов. *Об огнестрельном оружии, взрывчатых веществах и взрывных устройствах см. коммент. к ст. 287 УК.*

Оказание вооруженного сопротивления представителю власти означает активное противодействие правомерным действиям представителей власти по поддержанию общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, совершаемое с применением оружия, когда создается угроза их жизни или здоровью.

3. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 276 УК – организация массовых беспорядков – выражается в подготовке к массовым беспорядкам и (или) в непосредственном руководстве массовыми беспорядками в период их совершения.

Подготовка массовых беспорядков может состоять в разработке планов, подборе наиболее активных участников, распределение обязанностей между ними, обеспечение оружием, финансовыми и иными необходимыми средствами.

Непосредственное руководство массовыми беспорядками в период их совершения может состоять в осуществлении управленческих функций наиболее активными членами группы, находящейся в толпе, определении последовательности действий, перераспределении сил и средств участников беспорядков.

Организация массовых беспорядков является тяжким преступлением (наказуемым лишением свободы на срок до пятнадцати лет – ч. 4 ст. 11 УК).

Данное преступление окончено с момента организации беспорядков.

4. Участием в массовых беспорядках, квалифицируемом по ч. 2 ст. 276 УК, является непосредственное совершение участниками толпы актов насилия, погромов, поджогов, уничтожения имущества, применения оружия, взрывчатых веществ или

взрывных устройств, а также оказание вооруженного сопротивления представителям власти.

Участие в массовых беспорядках относится к преступлению средней тяжести (наказуемому лишением свободы на срок до восьми лет – ч. 3 ст. 11 УК).

Данное преступление окончено с момента совершения указанных в законе действий – применения насилия, совершения погромов, поджогов и т.д.

5. Субъект массовых беспорядков – лицо, достигшее возраста 16 лет. Участники конкретных актов насилия, погромов, поджогов и т.д. могут привлекаться к ответственности с 14 лет, если в соответствии с ч. 2 ст. 21 УК ответственность за эти конкретные преступления установлена с этого возраста.

6. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом, который может быть заранее возникшим (при подготовке массовых беспорядков) или внезапно возникшим (для участников беспорядков).

Цели и мотивы могут быть различными (национальная ненависть, хулиганские побуждения, недовольство социально-экономическими, политическими условиями жизни и т.п.) и на квалификацию преступления не влияют.

Статья 277. Угон или захват воздушного судна, водного судна либо железнодорожного подвижного состава

(1) Угон воздушного или водного судна либо железнодорожного подвижного состава, а равно захват такого судна либо состава с целью угона, наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

(2) Те же деяния, совершённые:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) повторно;

в) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия;

г) с применением огнестрельного оружия,

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, если они совершены организованной группой либо повлекли по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия, наказываются лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет.

1. Непосредственным объектом посягательства выступает общественный порядок и безопасность на воздушном, морском и железнодорожном транспорте, а дополнительным – жизнь и здоровье людей, право пользования и владения объектами транспорта.

Повышенная общественная опасность подобных преступлений признается в международном сообществе (Конвенция о преступлениях и некоторых других актах, совершаемых на борту воздушных судов, подписанная в Токио 14 сентября 1963 года, Конвенция о борьбе с незаконным захватом воздушных судов, подписанная в Гааге 16 декабря 1970 года, Конвенция о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации, заключенная в Монреале 23 сентября 1971 года, Протокол о борьбе с незаконными актами насилия в аэропортах, обслуживающих международную гражданскую авиацию, дополняющий Конвенцию о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации, подписанный в Монреале 24 февраля 1988 года, Конвенция о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности морского судоходства, заключенная в Риме 10 марта 1988 года, Протокол о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности стационарных платформ, расположенных на континентальном шельфе, подписанный в Риме 10 марта 1988 года).

2. Предметами преступления являются воздушное, водное судно, а также железнодорожный подвижной состав.

Воздушное судно, в соответствии со ст. 23 Воздушного кодекса Туркменистана от 10 января 2012 года, - это летательный аппарат, поддерживаемый в атмосфере за счёт его взаимодействия с воздухом, в отличие от взаимодействия с воздухом, отражённым от земной (водной) поверхности. К воздушным судам могут быть отнесены аэростат, вертолёт, дирижабль, планёр, самолёт. Соответственно, к воздушным судам не относятся летательные аппараты и транспортные средства, использующие лишь экранный эффект или предназначенные для полётов в космическом пространстве (ракеты, суда на воздушной подушке). Согласно ст. 24 Воздушного кодекса Туркменистана все воздушные суда государственной и гражданской авиации подлежат обязательной регистрации.

По смыслу коммент. статьи, водное судно, по с учетом норм ст. 1 Конвенции о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности морского судоходства" (SUA) (Заключена в г. Риме 10.03.1988 г.) и п. 24 ст. 1 и ст. 3 Кодекса торгового мореплавания Туркменистана от 23 октября 2008 года, - это самоходное или несамоходное плавучее сооружение, используемое в целях торгового мореплавания или передвижения по воде (под водой) по морским или внутренним водным путям (за исключением плавучей или стационарной платформы, ответственность за захват которых предусмотрена ст. 277-1 УК).

Под железнодорожным подвижным составом, по смыслу норм Закона Туркменистана от 15 сентября 1998 года № 309-1 "О железнодорожном транспорте"¹³⁰, понимаются локомотивы, грузовые вагоны, пассажирские вагоны, а также иной предназначенный для обеспечения осуществления перевозок и функционирования инфраструктуры железнодорожный подвижной состав.

3. Объективная сторона преступления выражается в деянии в виде действий по а) угону соответствующего судна или подвижного состава; б) в их захвате с целью угона.

Под угоном следует понимать самовольные ненасильственные действия по перемещению судна (состава) с места его нахождения. Угон состоит в установлении контроля со стороны виновных лиц над транспортным средством и его последующим перемещении с того места, где оно находилось, в другое место. Местонахождение судна или состава на момент угона для квалификации значения не имеет.

Захват судна (подвижного состава) – это насильственное установление контроля над ним с целью угона. Основной состав преступления характеризуется применением насилия, не опасного для жизни или здоровья либо угрозой применения такого насилия. Насилие может применяться к членам экипажа, обслуживающему персоналу, охране, пассажирам либо любым иным лицам, которые по тем или иным причинам оказались на транспортном средстве или вблизи от него.

Статья 70 Воздушного кодекса Туркменистана обобщает захват и угон воздушного судна (наряду с блокированием воздушных судов, авиационных объектов) как вмешательство в деятельность авиации, посягающее на авиационную безопасность.

Угон является оконченным преступлением с момента изменения местонахождения транспортного средства (с началом полета воздушного судна или движения подвижного состава, водного судна либо изменения курса судна), а захват - с момента установления над ним неправомерного контроля со стороны угонщиков. Неудачная попытка угона или захвата транспортного средства квалифицируется как покушение на преступление.

4. Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет, в том числе ими могут быть должностные лица и сотрудники, имеющие доступ к транспортному средству в связи с выполнением своих служебных обязанностей.

5. Субъективная сторона преступления определяется прямым умыслом. Специальная цель – угон судна – необходима для квалификации по ст. 277 УК действий по захвату судна или железнодорожного подвижного состава.

6. Части вторая и третья коммент. статьи предусматривает квалифицирующие признаки данного преступления.

¹³⁰ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1998 г., № 3, ст. 50.

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Признак повторности присутствует, когда ранее виновный совершил преступление, предусмотренной любой частью статьи 277 УК. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

О насилии, опасном для жизни или здоровья, и об угрозе применения такого насилия, см. коммент. к ст. 231 УК.

Об огнестрельном оружии см. коммент. к ст. 287 УК. Применением огнестрельного оружия, по смыслу данной статьи, может быть не только стрельба из него, но и иное его использование (например, демонстрация потерпевшим в качестве угрозы).

О организованной группе и преступном сообществе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Причинение смерти человека по ч. 3 ст. 277 УК может быть совершено лишь по неосторожности, умышленное причинение смерти требует дополнительной квалификации по преступлениям главы 16 УК. Иные тяжкие последствия могут состоять в причинении крупного материального ущерба, длительной задержке в работе транспорта. При этом причинение вреда собственнику судна, железнодорожного подвижного состава, груза или багажа, если действия виновных квалифицированы по ч. 1 или 2 ст. 277 УК, требует самостоятельной оценки по соответствующим статьям УК.

Статья 277-1. Незаконный захват платформы

(1) Незаконный захват плавучей или стационарной платформы с целью осуществления контроля над ней, а равно установка или размещение на ней взрывных или других устройств, создающих угрозу для ее безопасного плавания, влекущих повреждение или разрушение платформы, а также действие (бездействие) для достижения этих целей,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с конфискацией имущества или без таковой.

(2) Те же деяния, совершённые:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) повторно;

с) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия,

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

(3) Деяния, указанные в частях первой и второй настоящей статьи, если они совершены организованной группой либо повлекли по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия,

наказываются лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с конфискацией имущества.

1. В Конвенции о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности морского судоходства и Протоколе к ней о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности стационарных платформ, расположенных на континентальном шельфе, (подписанными в Риме 10 марта 1988 года, участником которых является Туркменистан) отмечена обязанность государств-участников выполнять необходимые действия, в том числе:

- предусматривать соответствующие наказания за указанные в них преступления с учетом тяжкого характера этих преступлений;

- принимать такие меры, которые могут оказаться необходимыми для установления его юрисдикции в отношении указанных преступлений;

- включать такие преступления в качестве преступлений, влекущих выдачу, во все договоры о выдаче, которые будут заключаться между ними;

- принимать все практически осуществимые меры по предотвращению подготовки в пределах их соответствующих территорий к совершению этих преступлений в пределах или за пределами их территорий;

- обмениваться информацией в соответствии с их национальным законодательством и координировать административные и другие меры, принимаемые, когда необходимо, в целях предотвращения совершения этих преступлений.

2. Под платформой в коммент. статье понимается искусственное сооружение, эксплуатируемое в водной среде, в том числе в морской, предназначенные как правило для добычи нефти или газа. Различают плавучие и стационарные платформы.

Плавучая платформа – это несамоходное водное средство, движение которого возможно только при помощи его буксировки. Закон Туркменистана "Об углеводородных ресурсах" использует понятие буровой платформы (баржи). Это плавучая буровая платформа - несамоходное плавучее сооружение с оборудованием для бурения скважин в морском дне. Данная платформа может быть самоподъемная с опорой на дно и полупогруженная с якорным или динамическим способом удержания над скважиной.

Стационарная платформа означает искусственный остров, установку или сооружение, постоянно закрепленные на морском дне для разведки или разработки ресурсов или для других экономических целей (ч. 3 ст. 1 Протокола о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности стационарных платформ, расположенных на континентальном шельфе). Стационарная платформа состоит из верхнего строения и опорного основания, зафиксированного на все время использования на грунте.

3. Объективная сторона преступления определяется тремя альтернативными деяниями: а) незаконный захват платформы; б) установка или размещение на ней взрывных или других устройств, создающих угрозу для ее безопасного плавания, влекущих повреждение или разрушение платформы; в) иные действия (бездействие) для достижения этих целей.

Захват платформы – это насильственные действия по завладению ей. По буквальному смыслу ч. 1 коммент. статьи, незаконный захват должен происходить исключительно с целью осуществления контроля над ней. Между тем согласно ст. 2 (пункт "а") вышеуказанного Протокола о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности стационарных платформ, расположенных на континентальном шельфе, любое лицо совершает преступление, если оно незаконно и преднамеренно либо захватывает стационарную платформу или осуществляет контроль над ней силой или угрозой силы или путем любой другой формы запугивания. Иными словами, захват и установление контроля над платформой не разделяются с точки зрения объективной стороны деяния.

Взрывные или иные устройства должны быть направлены на разрушение или повреждение платформы или создавать угрозу для ее безопасного плавания. Если же данные устройства кроме того создают реальную опасность для жизни или здоровья людей, то действия виновного квалифицируются по п. "с" ч. 2 ст. 277-1 УК.

Иные действия, направленные на достижение целей в виде установления незаконного контроля над платформой, ее разрушения или существенного повреждения или создающие угрозу для ее безопасного плавания могут состоять в применении насилия, не опасного для жизни или здоровья (если это насилие может угрожать безопасности платформы). Насилие может применяться к обслуживающему персоналу, охране либо любым иным лицам, которые по тем или иным причинам оказались на платформе или вблизи от него. Такие иные действия могут заключаться и в непосредственном разрушении, повреждении конструктивных частей платформы, как путем применения физической силы, так и использованием разрушающих веществ (агрессивных химических соединений).

Бездействие, направленное на установление незаконного контроля над платформой, ее повреждения, разрушения, или создающее угрозу для ее безопасного

плавания может осуществляться лицом, в круг служебных обязанностей которого входит обеспечение безопасности или надлежащего функционирования платформы.

4. Состав преступления является формальным и фактическое наступление последствий в него не входит. Преступление является оконченным с момента совершения деяния, т.е. захвата платформы, установки устройств и приспособлений, создающих угрозу для ее безопасного плавания, влекущих повреждение или разрушение платформы, совершения иных деяний в указанных целях.

5. Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет, в том числе ими могут быть должностные лица и сотрудники, имеющие доступ к платформе в связи с выполнением своих служебных обязанностей.

6. Субъективная сторона преступления определяется прямым умыслом. Специальная цель – осуществления контроля над платформой – необходима для квалификации по ст. 277-1 УК действий по захвату платформы.

7. Части вторая и третья коммент. статьи предусматривает квалифицирующие признаки данного преступления.

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Признак повторности присутствует, когда ранее виновный совершил преступление, предусмотренной любой частью статьи 277-1 УК. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

О насилии, опасном для жизни или здоровья, и об угрозе применения такого насилия, см. коммент. к ст. 231 УК.

Об организованной группе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Причинение смерти человека по ч. 3 ст. 277-1 УК может быть совершено лишь по неосторожности, умышленное причинение смерти требует дополнительной квалификации по преступлениям главы 16 УК. Иные тяжкие последствия могут состоять в причинении крупного ущерба экологии, материального вреда. При этом причинение вреда собственнику платформы, если действия виновных квалифицированы по ч. 1 или 2 ст. 277-1 УК, требует самостоятельной оценки по соответствующим статьям УК.

Статья 278. Блокирование транспортных коммуникаций

(1) Умышленное блокирование железнодорожных, водных, воздушных или автомобильных транспортных коммуникаций, а также магистрального трубопроводного транспорта путём устройства препятствий либо иным способом, повлёкшее перерыв движения или иное нарушение деятельности транспорта,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) То же деяние, если оно совершено с созданием угрозы для жизни и здоровья людей либо группой лиц по предварительному сговору,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, если они повлекли несчастные случаи с людьми или иные тяжкие последствия,

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

1. Основным объектом блокирования транспортных коммуникаций, по замыслу законодателя, является общественная безопасность и общественный порядок. Данное преступление, по указанным в части первой ст. 278 УК последствиям, к тому же обязательно посягает на нормальную деятельность транспорта. Дополнительными объектами преступления, предусмотренного ст. 278 УК, могут быть также здоровье, жизнь граждан, собственность, интересы государства, предприятий, учреждений, организаций и граждан в сфере перевозок.

2. Предметом преступления выступают транспортные коммуникации и магистральный трубопроводный транспорт.

Транспортные коммуникации включают в себя пути сообщения, сооружения и технические системы на них, средства связи и сигнализации и другое оборудование. К сооружениям на указанных путях сообщения относятся мосты, путепроводы, различные транспортные узлы, средства сигнализации и связи – это светофоры, дорожные знаки, сигналы и другое оборудование.

Магистральный трубопроводный транспорт - вид транспорта, предназначенный для транспортировки по специальным трубопроводам газообразных и жидких веществ, а также твёрдого топлива и иных твёрдых веществ в виде раствора под воздействием разницы давлений в поперечных сечениях трубы. Магистральный трубопровод – единый имущественный производственный транспортный комплекс, состоящий из подземных, подводных, наземных и надземных трубопроводов иных технологических объектов и предназначенный для транспортировки продукции от пунктов ее приемки до пунктов сдачи, технологического хранения или перевалки (передачи) на другой вид транспорта.

3. Объективная сторона преступления выражается в деянии в виде блокирования транспортных коммуникаций или магистрального трубопроводного транспорта, последствиях в виде перерыва в движении транспорта или ином нарушении его деятельности, а также – причинной связи между деянием и последствием.

Блокирование (воспрепятствование работе транспорта) может осуществляться следующими способами: устройством препятствий (из транспортных средств, шлагбаумов, тросов, завалов, заслонок в трубопроводе); иным перекрытием путей сообщения; отключением транспорта, транспортных предприятий, сигнальных устройств и др. от энергоносителей; отключение средств сигнализации и связи, установление препятствий для понимания знаков, сигналов и иной информации.

Преступление признается оконченным при условии, если указанные действия повлекли за собой нарушение нормальной работы указанных в статье видов транспорта.

4. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины.

5. Субъект преступления - физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Части вторая и третья коммент. статьи предусматривают квалифицирующие признаки данного преступления.

Об угрозе применения насилия, опасного для жизни или здоровья см. коммент. к ст. 231 УК.

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Несчастный случай с людьми (причинение смерти, тяжкого вреда здоровью) или иные тяжкие последствия (крупный материальный ущерб, экологическая катастрофа, чрезмерно длительный перерыв в работе транспорта), предусмотренные ч. 3 ст. 278 УК, для того, чтобы они были квалифицированы по данной норме, должны наступить по неосторожности. Умышленное причинение подобных последствий охватывается другими статьями УК.

Используемый законодателем термин "несчастный случай" в отличие от термина в диспозиции ч. 3 ст. 277-1 УК (причинение смерти) указывает на специфический характер причинной связи в составе преступления, предусмотренном ч. 3 коммент. статьи. Такая причинная связь может состоять в том, что деяние виновного было лишь условием несчастного случая, но не единственной его непосредственной причиной (например, в результате блокирования автомагистрали скорая медицинская помощь не успела вовремя доставить больного в больницу, и из-за несвоевременного неоказания медицинской помощи он умер).

7. Предусмотренные коммент. статьей преступления довольно трудно отграничить от общественно опасных деяний, описанных в ст. 328 "Приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения" УК. Представляется, что они как конкурирующие составы не могут образовывать идеальной совокупности. Иное

нарушало бы международно-правовой принцип non bis in idem (лат., "нельзя дважды за одно и то же"), предусмотренный в ч. 7 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах и ч. 8 ст. 3 УК Туркменистана.

Данные составы различаются по объекту (основным объектом блокирования транспортных коммуникаций является общественная безопасность и общественный порядок и нормальная деятельность транспорта, в то время как ст. 328 УК направлена на обеспечение безопасности движения и эксплуатации транспорта, которая может быть и не связана с задержками перемещения пассажиров и грузов); по предмету (в первом случае речь может идти о трубопроводах, а во втором – о транспортных средствах); по объективной стороне (ст. 278 говорит о блокировании коммуникаций, а ст. 328 – о повреждении транспортных средств и коммуникаций). Вместе с тем мыслимы ряд ситуаций, когда все указанные признаки могут совпадать (например, повреждение транспортного оборудования, которое умышленно влечет как задержку движения транспорта, так и безопасность его эксплуатации). В таких ситуациях, как нам представляется, надлежит руководствоваться общеправовыми принципами, в частности, - принципом презумпции невиновности, в соответствии с которым в пользу обвиняемого должны разрешаться сомнения, возникающие при применении уголовного закона (ч. 2 ст. 18 УПК). Соответственно, действия виновного должны быть квалифицированы по преступлению, за которое предусмотрена более мягкая ответственность.

Согласно предусмотренным данными статьями санкциям, более благоприятной для обвиняемого является ст. 278 УК. Исключение составляет ее часть третья, которая при несчастных случаях с людьми или иных тяжких последствиях – в сравнении с ч. 4 ст. 328 УК – явно несоразмерно предусматривает максимальное наказание в виде лишения свободы на срок до 10 лет. Часть же 4 ст. 328 УК при смерти двух или более лиц (при том, что согласно ст. 3 Конституции Туркменистана высшей ценностью общества и государства является человек, т.е. не может быть более тяжких последствий, чем гибель людей) ограничена санкцией в виде лишения свободы до 8 лет.

Статья 279. Хулиганство

(1) Хулиганство, то есть грубое нарушение общественного порядка, выражающееся в явном неуважении к обществу, сопровождающееся применением насилия к гражданам либо угрозой его применения, а равно уничтожением или повреждением чужого имущества,

наказывается штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года или лишением свободы на срок до одного года.

(2) То же деяние, если оно:

а) совершено двумя и более лицами без предварительного сговора или группой лиц по предварительному сговору;

б) связано с сопротивлением представителю власти либо иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка;

в) совершено повторно, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

(3) Хулиганство, совершённое с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия,

наказывается лишением свободы на срок от двух до семи лет.

1. Высокая общественная опасность хулиганства объясняется не только тем, что оно является типичным и распространенным посягательством на общественный порядок и спокойствие граждан, но и тем, что оно приводит виновных к совершению

других более тяжких преступлений (п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 3 ноября 2000 г. № 3 "О судебной практике по делам о хулиганстве").

2. Объективная сторона преступления характеризуется таким грубым нарушением общественного порядка, выражающим явное неуважение к обществу, когда действия виновного сопровождаются с применением насилия к гражданам либо угрозой его применения, а равно уничтожением или повреждением чужого имущества.

Под грубым нарушением общественного порядка с явным неуважением общества следует понимать умышленное нарушение общепризнанных норм поведения в обществе (вызывающе неприличное поведение в общественном месте, скандал с сопровождением нецензурными словами, нанесение кому-либо оскорбления, проявления исключительного цинизма, публичное уничтожение чужого имущества). Хулиганство могут составлять также действия, совершаемые не в общественном месте, но являющиеся продолжительным и упорным нарушением общественного порядка, либо совершаемые ночью, с особым цинизмом, непристойные действия в отношении больных, престарелых или беспомощных людей. При разрешении вопроса о том, являются ли действия виновного грубым нарушением общественного порядка (или же они составляют мелкое хулиганство¹³¹) следует учитывать место и время их совершения, продолжительности таких действий, личности зачинщика, потерпевшего и т.п. и конкретные обстоятельства дела (п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 3 ноября 2000 г. № 3 "О судебной практике по делам о хулиганстве").

Хулиганство может совершаться как в общественном месте (улица, парк, кинотеатр, общественный транспорт), так и в безлюдном (в пустыне или отдельной квартире). В последнем случае важно, чтобы виновный причинил потерпевшему моральный, физический или материальный вред именно из хулиганских побуждений, и нарушил общепринятый порядок взаимоотношений между ним и потерпевшим, выражая явное неуважение к обществу.

3. Под насилием, предусмотренном в ч. 1 ст. 279 УК Туркменистана, следует понимать умышленное причинение вреда здоровью, побоев или иных насильственных действий, причинивших физическую боль. Такого рода вред полностью охватывается рассматриваемым составом преступления. Причинение здоровью вреда средней тяжести или тяжкого вреда требует квалификации деяния по совокупности ст.ст. 279 и 107 – 108 или 101 УК.

При этом причинение побоев, вреда здоровью различной тяжести, либо убийство человека, совершенные без видимых причин и хулиганских побуждений, если эти действия совершены без проявления явного неуважения к общественному порядку, в соответствии с указанием Пленума Верховного Суда Туркменистана в п.п. 8, 12 Постановления "О судебной практике по делам о хулиганстве", квалифицируются только по признаку совершения преступления против личности и здоровья из хулиганских побуждений (если такое квалифицирующее обстоятельство предусмотрено нормой Особенной части УК).

4. Угроза заключается в выраженном словесно или действиями намерении применить физическое насилие, когда она реально воспринимается потерпевшим.

5. Умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества, причинившее значительный ущерб или совершенное путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом при хулиганстве, должно квалифицироваться по совокупности ст. 279 и ст. 235 УК. *Об уничтожении или повреждении имущества см. коммент. к ст. 235 УК.*

6. Состав преступления является оконченным в момент совершения действий, нарушающих общественный порядок.

7. Субъектом преступления является вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

¹³¹ Действующий Кодекс Туркменской ССР об административных правонарушениях в ст. 168 предусматривает административную ответственность за мелкое хулиганство - нецензурную брань в общественных местах, оскорбительное приставание к гражданам и другие подобные действия, нарушающие общественный порядок и спокойствие граждан.

8. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что он грубо нарушает общественный порядок и своими действиями выражает явное неуважение к обществу, и желает совершить эти действия.

9. Части вторая и третья коммент. статьи предусматривают квалифицированные виды хулиганства.

Совершение двумя и более лицами без предварительного сговора или группой лиц по предварительному сговору. Хулиганство признается совершенным группой лиц без предварительного сговора, когда два или более лица, действуя совместно с умыслом, возникшим во время совершения хулиганства (так называемый внезапно-возникший умысел), непосредственно участвовали в процессе хулиганства или когда в процессе совершения одним лицом действий, направленных на совершение хулиганства, к нему с той же целью присоединился другое лицо (другие лица). О группе лиц по предварительному сговору см. коммент. к ст. 34 УК.

10. Признак сопротивления представителю власти либо иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пересекавшему нарушение общественного порядка, выражается в активном противодействии этим лицам путем физического вмешательства в процесс пресечения хулиганских действий, в том числе с применением силы, в угрозах или применении физического насилия, например, в нанесении ударов, повреждении одежды и т.п.

При оказании сопротивления с применением не опасного для жизни или здоровья насилия в отношении работника правоохранительного органа или военнослужащего, являющегося представителем власти, действия виновного полностью охватываются пунктом «б» ч. 2 ст. 279 УК и дополнительной квалификации по ст. 211 УК не требуют. Если же насилие было применено уже после окончания хулиганских действий с целью избежать задержания, то действия виновного составляют реальную совокупность преступлений и квалифицируются по совокупности по ст.ст. 279 и 211 УК (см. п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана "О судебной практике по делам о хулиганстве").

Также по совокупности ст. 279 и ч. 2 ст. 211 УК Туркменистана должно квалифицироваться сопротивление в процессе хулиганских действий в отношении работника правоохранительного органа или военнослужащего, являющегося представителем власти, соединенное с насилием, опасным для жизни или здоровья потерпевшего. *О насилии, опасном для жизни или здоровья, см. коммент. к ст. 231 УК.*

Применение насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего, не являющегося работником правоохранительного органа или военнослужащим, но пересекавшего хулиганские действия, следует квалифицировать по совокупности по ст. 279 и ст.ст. 107, 108 УК, в зависимости от характера вреда, причиненного личности.

Не должно квалифицироваться по п. «б» ч. 2 ст. 279 УК мелкое хулиганство, влекущее административную ответственность, связанное с сопротивлением лицам, в связи с их участием в пресечении мелкого хулиганства. Такие действия, в зависимости от характера оказанного сопротивления, надлежит квалифицировать по соответствующей статье УК.

10. Признак повторности присутствует, когда ранее виновный совершил преступление, предусмотренной любой частью статьи 279 УК. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

11. *Об огнестрельном и холодном оружии см. коммент. к ст. 287 УК.* Предметы, используемые в качестве оружия – это любые предметы, которыми можно причинить телесные повреждения, независимо от того, что эти предметы были заранее специально приготовлены или случайно подобраны на месте совершения преступления.

Применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, является нанесение (попытка нанесения) телесных повреждений, создание реальной угрозы для жизни или здоровья граждан, их использование, направленное на уничтожение или повреждение чужого имущества.

Если огнестрельное или холодное оружие, которое применило лицо при совершении хулиганских действий, находилось у него незаконно, все содеянное следует квалифицировать по совокупности по ч. 3 ст. 279 и соответствующей части ст. 287 УК.

Статья 280. Нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ

(1) Нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ, если это повлекло по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(2) То же деяние, если оно повлекло по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия,

наказывается лишением свободы на срок от двух до семи лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Комментируемая норма направлена на обеспечение общественной безопасности при ведении горных, строительных или иных работ. Дополнительным объектом выступают здоровье, а в отдельных случаях и жизнь людей, отношения собственности. Соответственно, потерпевшим от данного преступления может быть любое лицо, как связанное, так и не связанное трудовыми отношениями с данным производством.

2. Горные работы – это работы, связанные с добычей полезных ископаемых с поверхности земли, в том числе по выемке горных пород, проходке, проведению и поддержанию выработок. К горным работам относятся строительство, реконструкция, эксплуатация и ремонт буровых установок, шахт, подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, например тоннелей.

Под строительными работами понимают деятельность по возведению (сносу) зданий и сооружений, а также их ремонт, реконструкцию, реставрацию и реновацию. Это могут быть земляные, каменные, бетонные, монтажные, отделочные, погрузочно-разгрузочные и иные строительные-монтажные и пусконаладочные работы, связанные с созданием, изменением или сносом объекта как на специальной строительной площадке, так и вне строительной площадки, но связанные с ремонтом и прокладкой различных инженерных сетей, коммуникаций тепло-, водоснабжения и т.д.

Под иными работами понимают специфические работы всех видов (кроме упомянутых горных и строительных), обладающие таким же высоким уровнем возможности производственного травматизма. Например, по производству, хранению, использованию и транспортировке опасных химикатов (см. Закон Туркменистана "О химической безопасности" от 25 марта 2011 года №165-IV¹³²).

3. Правила безопасности при ведении горных, строительных или иных работ состоят как из общих правил охраны труда, так и специальных правил, касающихся предприятий определенного вида. При этом нарушение общих правил охраны труда квалифицируется по ст. 151 УК как преступление против конституционных прав и свобод человека и гражданина, а нарушение специальных правил – по ст. 280 УК. Если же одновременно нарушены общие и специальные правила, то имеет место совокупность данных преступлений.

4. Гипотеза комментируемой нормы (которую также называют диспозицией статьи Особенной части УК) сформулирована как бланкетная, т.е. выражающая нарушаемые правила в общей форме, отсылая к другим нормативным актам без указания на эти

¹³² Ведомости Меджлиса Туркменистана. 2011. №1.

акты. Бланкетный способ изложения нормы предоставляет правоприменителю значительное усмотрение и тем самым может породить неопределенность в правоприменении, которая способна нарушить общеправовые принципы законности и равенства (требующие точности, ясности и формальной определенности правовых предписаний).

Соответственно, необходимой гарантией соблюдения указанных принципов для признания наличия состава преступления является указание конкретного пункта правил, который был нарушен виновным.

5. Состав преступления является материальным и его объективная сторона включает деяние, последствия и причинную связь между ними. Деяние может выражаться как в действиях (отдача распоряжений), так и в бездействии (невыполнение определенных требований правил).

О тяжком вреде здоровью см. коммент. к ст. 107 УК.

О вреде здоровью средней тяжести см. коммент. к ст. 108.

Преступление следует считать оконченным с момента наступления указанных в ч. 1 или 2 коммент. статьи последствий.

6. Субъектом данного преступления могут быть любые лица, достигшие шестнадцатилетнего возраста и обязанные соблюдать или обеспечивать соблюдение названных правил, в том числе работники горнодобывающих, строительных и тому подобных предприятий.

7. Субъективная сторона характеризуется неосторожным (самонадеянным или небрежным) отношением к наступившему вреду здоровью людей. Лицо либо предвидит наступление таких последствий своего деяния, но без достаточных к тому оснований легкомысленно рассчитывает на предотвращение этих последствий, либо не предвидит возможности наступления таких последствий своего деяния, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия (ст. 28 УК).

При этом субъект должен быть ознакомлен с соответствующими правилами, нарушение которых ему вменяется в вину.

Если же виновный действовал умышленно, желая или сознательно допуская наступление последствий, то его действия квалифицируются по более тяжкому преступлению, например, против личности.

8. Под иными тяжкими последствиями, предусмотренными ч. 2 коммент. статьи, следует понимать причинение крупного материального ущерба, значительного вреда окружающей среде и т.д.

Статья 281. Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах

(1) Нарушение правил, обеспечивающих безопасность на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах, если это нарушение могло повлечь смерть человека или иные тяжкие последствия,

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) То же деяние, если оно повлекло по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия,

наказывается лишением свободы на срок от двух до семи лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Непосредственным объектом преступного посягательства является общественная безопасность на взрывоопасных объектах, а дополнительным - жизнь и здоровье граждан, а в некоторых случаях – собственность.

2. Взрывоопасные объекты – это цеха, иные помещения, здания, сооружения, по условиям технологического процесса в которых могут присутствовать вещества (ацетон, бензин, метан, спирты, эфиры, коксовый газ и т.п. взрывчатые вещества), способные при достижении уровня определенной концентрации под воздействием внешних факторов (например, удара, искры, повышенной температуры) к самопроизвольному взрыву.

3. Правила безопасности на взрывоопасных объектах состоят как из общих правил охраны труда, так и специальных правил, касающихся предприятий определенного вида. При этом нарушение общих правил охраны труда квалифицируется по ст. 151 УК как преступление против конституционных прав и свобод человека и гражданина, а нарушение специальных правил – по ст. 281 УК. Если же одновременно нарушены общие и специальные правила, то имеет место совокупность данных преступлений.

Коммент. норма сформулирована как бланкетная (*об этом см. коммент. к ст. 280 УК*), соответственно, для признания наличия состава преступления является указание конкретного пункта правил, который был нарушен виновным.

4. Состав преступления, предусмотренный ч.1 коммент. статьи, является формальным, т.е. его объективная сторона характеризуется общественно-опасным деянием и не предусматривает наступления опасных последствий. Деяние может выражаться как в действиях (отдача распоряжений), так и в бездействии (невыполнение определенных требований правил).

Деяние должно быть таким, чтобы оно могло повлечь взрыв, создающий реальную угрозу жизни человека или наступления иных тяжких последствий (причинения существенного вреда здоровью людей, крупного материального ущерба, значительного вреда окружающей среде и т.д.). Незначительные нарушения правил, не ставящие под угрозу жизнь человека и приравненные к ней ценности, составляют дисциплинарный проступок или должностное преступление.

Потерпевшим может быть любое лицо – как работник взрывоопасного предприятия или цеха, так и постороннее лицо.

Преступление окончено с момента совершения деяния.

5. Субъектом данного преступления могут быть любые лица, достигшие шестнадцатилетнего возраста и обязанные соблюдать или обеспечивать соблюдение названных правил.

6. Субъективная сторона характеризуется двойной формой вины. Нарушение правил на взрывоопасных объектах осуществляется умышленно (лицо предварительно знакомо с данными правилами и осознает факт их нарушения). Для привлечения к уголовной ответственности необходимо установить, какой именно пункт правил нарушил обвиняемый.

Вместе с тем отношение виновного к возможным последствиям неосторожное. Он предвидит возможность наступления тяжких последствий и не желает их наступления либо не предвидит, хотя может и должен был предвидеть. При умысле на причинение таких последствий содеянное следует квалифицировать как умышленное преступление (покушение на его совершение) против личности, собственности, общественной безопасности и др.

7. Часть вторая ст. 281 УК предусматривает квалифицированное нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах как материальный состав преступления, объективная сторона которого включает деяние, последствия в виде смерти человека или иных тяжких последствий и причинную связь между ними.

Данное преступление считается оконченным с момента наступления указанных последствий.

Субъективная сторона этого преступления характеризуется неосторожным (самонадеянным или небрежным) отношением к наступившей смерти человека или иному тяжкому вреду. Лицо либо предвидит наступление таких последствий своего деяния, но без достаточных к тому оснований легкомысленно рассчитывает на предотвращение этих последствий, либо не предвидит возможности наступления таких

последствий своего деяния, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия (ст. 28 УК).

Если же виновный действовал умышленно, желая или сознательно допуская наступление последствий, то его действия квалифицируются по более тяжкому преступлению, например, против личности.

Статья 282. Нарушение правил пожарной безопасности

(1) Нарушение правил пожарной безопасности, совершённое лицом, на котором лежала обязанность по их соблюдению, если это повлекло по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(2) То же деяние, если оно повлекло по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Преступление посягает на пожарную безопасность – состояние защищённости личности, имущества, общества и государства от пожаров (п. 2 ст. 1 Закона Туркменистана от 10 октября 2004 года "О пожарной безопасности"¹³³). Дополнительным объектом могут выступать жизнь и здоровье граждан, собственность, экологическая безопасность.

2. Под правилами пожарной безопасности подразумеваются требования пожарной безопасности – специальные условия социального и (или) технического характера, установленные в целях обеспечения пожарной безопасности законодательством Туркменистана, нормативными документами или уполномоченным государственным органом (п. 3 ст. 1 указанного Закона).

Коммент. норма сформулирована как бланкетная (*об этом см. коммент. к ст. 280 УК*), Согласно ст. 21 указанного Закона "О пожарной безопасности" уполномоченными государственными органами самостоятельно и по согласованию с Управлением государственной пожарной безопасности Туркменистана устанавливаются требования пожарной безопасности в локальных нормативно-правовых актах (стандарты, нормы и правила пожарной безопасности, инструкции и иные документы). Порядок разработки, введения в действие и применения некоторых нормативных документов по пожарной безопасности устанавливается Управлением государственной пожарной безопасности по согласованию с Национальным центром профсоюзов Туркменистана, а также соответствующими министерствами и ведомствами

Соответственно, для признания наличия состава преступления является указание конкретного пункта действующих правил, который был нарушен виновным.

3. Состав преступления является материальным, объективная сторона которого включает деяние, последствия в виде тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека (ч. 1) или смерти человека, иных тяжких последствий (ч. 2), а также причинную связь между деянием и последствиями.

Деяние может выражаться как в действиях (отдача распоряжений), так и в бездействии (невыполнение определенных требований правил).

О тяжком вреде здоровью см. коммент. к ст. 107 УК.

О вреде здоровью средней тяжести см. коммент. к ст. 108.

¹³³ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2004. №4. ст. 29.

Под иными тяжкими последствиями, указанными в ч. 2 коммент. статьи, понимаются уничтожение пожаром значительных материальных ценностей, существенное нарушение работы предприятия или организации и т.п.

Преступление следует считать оконченным с момента наступления указанных в ч. 1 или 2 коммент. статьи последствий.

4. Субъектом преступления является вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, на котором по прямому указанию закона лежит обязанность по соблюдению правил пожарной безопасности.

К таким субъектам относятся лица, отвечающие за выполнение правил по своему должностному положению (руководители предприятий и организаций, их заместители по данному вопросу, руководители подразделений – цехов и т.п.), лица, в установленном порядке назначенные ответственными за обеспечение пожарной безопасности, а равно лица, производящие пожароопасные работы (электросварщики, газосварщики и т.д.) и возглавляющие такие работы.

К субъектам, согласно ст. 35 Закона Туркменистана "О пожарной безопасности", относятся также собственники имущества; лица, уполномоченные владеть, пользоваться или распоряжаться имуществом.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожным (самонадеянным или небрежным) отношением к наступившим последствиям. Лицо либо предвидит наступление таких последствий своего деяния, но без достаточных к тому оснований легкомысленно рассчитывает на предотвращение этих последствий, либо не предвидит возможности наступления таких последствий своего деяния, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия (ст. 28 УК).

Если же виновный действовал умышленно, желая или сознательно допуская наступление последствий, то его действия квалифицируются по более тяжкому преступлению, например, против личности, или по ч. 2 ст. 235 УК (умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества, совершённое путём поджога).

Следует также ограничивать преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 282 УК, от предусмотренного ч. 2 ст. 236 УК (уничтожение или повреждение имущества по неосторожности путём неосторожного обращения с огнём), которое совершается не в связи с нарушением правил пожарной безопасности ответственным за их соблюдение лицом).

Статья 283. Незаконное обращение с радиоактивными или ядерными материалами

(1) Незаконное приобретение, хранение, использование, передача, разрушение, промышленное обогащение, видоизменение, уничтожение или распыление радиоактивных или ядерных материалов, наказываются лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, если они по неосторожности повлекли смерть человека или иные тяжкие последствия, наказываются лишением свободы на срок до пяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Непосредственным объектом преступления является радиационная безопасность – состояние защищённости здоровья и жизни людей и будущих поколений, а также окружающей среды от вредного воздействия на них ионизирующего излучения (ст. 1 Закона Туркменистана от 15 августа 2009 года №56-IV "О радиационной безопасности")¹³⁴. Дополнительным объектом, охраняемым ч. 2 коммент. статьи, служит жизнь человека, собственность, экологическая безопасность и др.

¹³⁴ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 2009. 1 июля - 30 сентября. № 3. Ч. 2. Ст. 57.

2. Уголовно-правовой запрет на незаконное обращение с радиоактивными материалами направлен на выполнение Туркменистаном своих международно-правовых обязательств (Договор о нераспространении ядерного оружия, подписан в г. Москве, Вашингтоне, Лондоне 01.07.1968 г.; Конвенция о физической защите ядерного материала (вместе с "Уровнями физической защиты, применяемой при международной перевозке ядерного материала", "Классификацией ядерного материала"), подписанная в г. Вене 26.10.1979 г.; Договор о всеобъемлющем запрещении ядерных испытаний" (ДВЗЯИ/СТВТ), подписан в г. Нью-Йорке 24.09.1996 г.; Международная конвенция о борьбе с актами ядерного терроризма, заключенная в г. Нью-Йорке 13.04.2005 г.).

Так, в соответствии со ст. 7 Конвенции о физической защите ядерного материала преднамеренное совершение без разрешения компетентных органов действия, такого, как получение, владение, использование, передача, видоизменение, уничтожение или распыление ядерного материала, которое влечет за собой или может повлечь смерть любого лица или причинить ему серьезное увечье, или причинить существенный ущерб собственности является правонарушением, наказуемым каждым государством-участником в рамках своего национального законодательства.

3. Предметом преступления являются радиоактивные или ядерные материалы. По смыслу ст. 3 Закона Туркменистана "О радиационной безопасности", радиоактивные или ядерные материалы определяются как источники ионизирующего излучения.

Ядерные материалы содержат или способны воспроизвести делящиеся (расщепляющиеся) ядерные вещества (например, йод-131, цезий-137, оборудование, подвергшееся излучению, и т.д.). Радиоактивные материалы могут и не относиться к ядерным веществам, но испускать ионизирующее излучение (радий, уран, плутоний, кобальт-60, стронций).

Радиоактивные или ядерные материалы необходимо отличать от тех радиоактивных отходов, незаконное обращение с которыми посягает на экологическую безопасность и преследуется по соответствующим статьям главы 31 УК.

4. Часть первая коммент. статьи предусматривает формальный состав преступления, объективная сторона которого характеризуется активными действиями по незаконному обращению с предметом преступления.

Приобретение материалов и веществ – это установление владения любым способом (покупка, обмен, получение в дар и т.п.), кроме хищения или вымогательства, повышенная ответственность за которые предусмотрена ст. 285 УК.

Хранение – это фактическое владение материалами и веществами, их сбережение в течение какого-то отрезка времени.

Использование означает извлечение полезных свойств из ядерных или радиоактивных материалов, применение их как источника ионизирующего облучения.

Под передачей следует понимать возмездное или безвозмездное отчуждение материалов или веществ или переход в чужое владение без приобретения права собственности (например, на хранение).

Разрушение – это нарушение физической целостности источников ионизирующего излучения, которое может повлечь высвобождение радиоактивного материала.

Промышленное обогащение радиоактивных материалов – технологическое повышение концентрации в них активного вещества. Обычно осуществляется обогащение урана – искусственное повышение в нем урана-235 до 4–5% по отношению к урану-238.

Видоизменение – это перевод радиоактивных материалов из одного вида в другой, т.е. изменение агрегатного состояния (из твердого в жидкое или газообразное), изменение химического состава путем химической или ядерной реакции, изменение концентрации (непромышленное обогащение).

Уничтожение – приведение до такого состояния радиоактивных материалов, когда они не могут быть использованы по целевому назначению (химические реакции, механические повреждения, физические изменения).

Распыление радиоактивных материалов – это их распределение мелкими долями по многих местах путем выпуска газов в атмосферу, слив жидкости в водные объекты, рассыпания порошка над поверхностью, смешения с другими веществами (отходами, сырьем).

Преступление следует признавать оконченным с момента совершения любого из рассмотренных действий.

5. Субъект преступления – любое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста (в том числе лицо, которому ядерные материалы или радиоактивные вещества вверены по службе).

6. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной. Лицо сознает, что незаконно совершает вышеуказанные действия и желает этого.

7. Часть вторая коммент. статьи предусматривает квалифицированное незаконное обращение с радиоактивными материалами в качестве материального состава преступления, объективная сторона которого включает деяние, последствия в виде смерти человека или иных тяжких последствий и причинную связь между ними.

Под иными тяжкими последствиями понимают причинение вреда здоровью людей, окружающей среде, значительного материального ущерба, в том числе затрат на ликвидацию последствий преступления и т.д.

Данное преступление считается оконченным с момента наступления указанных последствий.

Субъективная сторона этого преступления характеризуется неосторожным (самонадеянным или небрежным) отношением к наступившей смерти человека или иному тяжкому вреду. Лицо либо предвидит наступление таких последствий своего деяния, но без достаточных к тому оснований легкомысленно рассчитывает на предотвращение этих последствий, либо не предвидит возможности наступления таких последствий своего деяния, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия (ст. 28 УК).

Если же виновный действовал умышленно, желая или сознательно допуская наступление последствий, то его действия квалифицируются по более тяжкому преступлению, например, против личности или как терроризм.

Статья 284. Нарушение правил обращения с радиоактивными или ядерными материалами

Нарушение правил хранения, передачи, использования, учёта, перевозки радиоактивных или ядерных материалов и других правил обращения с ними, если эти действия привели к разрушению физической защиты радиоактивных или ядерных материалов или повлекли иные тяжкие последствия,

наказывается лишением свободы на срок от двух до семи лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. *Об объекте преступления, понятии радиоактивных или ядерных материалов, а также о международно-правовых обязательствах Туркменистана в этой сфере см. коммент. к ст. 283 УК.*

2. Коммент. норма сформулирована как бланкетная (об этом см. коммент. к ст. 280 УК). Правила обращения с радиоактивными материалами утверждаются Кабинетом Министров Туркменистана в части правил радиационной безопасности, а также иными государственными органами исполнительной власти – в части санитарных правил, нормы, гигиенических нормативов по обеспечению радиационной безопасности, государственных стандартов, строительных норм и правил, правил охраны труда и иных документов, регулирующих вопросы радиационной безопасности (ст. 6 и 7 Закона Туркменистана от 15 августа 2009 года №56-IV "О радиационной безопасности")¹³⁵. Правила, регламентирующие требования по обеспечению

¹³⁵ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 2009. 1 июля - 30 сентября. № 3. Ч. 2. Ст. 57.

радиационной безопасности при работах с радиоактивными веществами и другими источниками ионизирующего излучения, определяются для каждого пользователя с учетом особенностей и условий выполняемых им работ, согласовываются с уполномоченным государственным органом по санитарно-эпидемиологическому надзору и утверждаются Кабинетом Министров Туркменистана.

Соответственно, для признания наличия состава преступления является указание конкретного пункта действующих правил, который был нарушен виновным.

3. Состав преступления является материальным, его объективная сторона включает деяние, последствия в виде разрушения физической защиты радиоактивных или ядерных материалов или иные тяжкие последствия, а также причинную связь между деянием и последствиями.

Деяние может выражаться как в действиях (отдача распоряжений), так и в бездействии (невыполнение определенных требований правил).

Физическая защита – по смыслу Конвенции о физической защите ядерного материала (Заключена в г. Вене 26.10.1979 г.) и рекомендаций Международного агентства по атомной энергии – это комплекс мероприятий, призванных воспрепятствовать, в том числе и правовыми средствами, несанкционированному использованию, обращению с ядерными материалами и установками либо захвату, хищению, разрушению, диверсии в отношении ядерного материала или ядерных установок. Соответственно, разрушение физической защиты радиоактивных или ядерных материалов – это обеспечение к ним несанкционированного доступа.

Под иными тяжкими последствиями понимают причинение вреда здоровью людей, окружающей среде, значительного материального ущерба, в том числе затрат на ликвидацию последствий преступления и т.д.

Данное преступление считается оконченным с момента наступления указанных последствий.

4. Субъект преступления – специальный – вменяемое физическое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста, которое было обязано соблюдать правила обращения с радиоактивными или ядерными материалами.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожным (самонадеянным или небрежным) отношением к наступившим последствиям. Лицо либо предвидит наступление таких последствий своего деяния, но без достаточных к тому оснований легкомысленно рассчитывает на предотвращение этих последствий, либо не предвидит возможности наступления таких последствий своего деяния, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия (ст. 28 УК).

Если же виновный действовал умышленно, желая или сознательно допуская наступление последствий, то его действия квалифицируются по более тяжкому преступлению, например, против личности.

6. Преступление, предусмотренное ст. 284, по своему субъекту, форме вины и последствиям, как представляется, является менее тяжким, чем преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 283 УК. Так, последнее деяние характеризуется умыслом по отношению к деянию (заведомо незаконные действия с радиоактивными материалами) и причинением смерти человеку. при том, что согласно ст. 3 Конституции Туркменистана высшей ценностью общества и государства является человек, т.е. по Конституции не может быть более тяжких последствий, чем гибель людей.

Между тем установленная законом санкция за совершение преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 283 УК - лишение свободы на срок до пяти лет -меньшая, чем за совершение преступления, предусмотренного ст. 284 УК - лишение свободы на срок от двух до семи лет. Это несоразмерно отражает общественную опасность данных преступлений. Представляется, что до внесения в УК соответствующих изменений, суды не должны назначать лицам, осуждаемым по ст. 284 УК наказания, превышающего пять лет лишения свободы.

7. Преступление следует отличать от деяний, предусмотренных ст. 311 и 312 УК и других деяний, запрещенных главой 31 УК, в том числе по деянию, объекту, предмету посягательства и характеру причиненного вреда. *См. коммент. к ст. 312 УК.*

Статья 285. Хищение либо вымогательство радиоактивных или ядерных материалов

(1) Хищение либо вымогательство радиоактивных или ядерных материалов,
наказывается лишением свободы на срок от двух до семи лет с конфискацией имущества или без таковой.

(2) Те же деяния, совершённые:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору;

з) с использованием служебного положения;

д) с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до десяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

(3) Хищение либо вымогательство радиоактивных или ядерных материалов, совершённое с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, либо организованной группой или преступным сообществом,

наказывается лишением свободы на срок от шести до пятнадцати лет с конфискацией имущества.

Примечание

Повторным в настоящей статье, а также в статьях 291 и 294 настоящего Кодекса признаётся совершение преступления, если ему предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных этими статьями, а также статьями 227-233 и 271-274 настоящего Кодекса.

1. Объектом данного преступления является общественная безопасность. Дополнительным объектом выступает собственность. В некоторых квалифицированных разновидностях этого преступления (совершенных с насилием) дополнительный объект - жизнь и здоровье человека.

2. *О понятии радиоактивных или ядерных материалов, а также о международно-правовых обязательствах Туркменистана в этой сфере см. коммент. к ст. 283 УК.*

3. Объективная сторона характеризуется или хищением (*см. коммент. к ст. ст. 227-231 УК*), или вымогательством (*см. коммент. к ст. 232 УК*) ядерных материалов или радиоактивных веществ.

Хищение является окончанным с момента завладения ядерными материалами или радиоактивными веществами, а вымогательство – с момента предъявления незаконного требования о передаче радиоактивных материалов под угрозой совершения определенных действий.

Для квалификации хищения необходимо установить последствия в виде завладения имуществом, а равно причинную связь между действиями виновного и такими последствиями.

4. Субъект преступления – любое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста, в том числе лицо, которому ядерные материалы или радиоактивные вещества вверены по службе.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что похищает или вымогает ядерные материалы или радиоактивные вещества, и желает этого. Корыстная цель в данном составе не является обязательным признаком.

6. Согласно взаимосвязанным положениям ст. 17 УК и примечания к ст. 285 УК, действия виновного квалифицируются по п. "а" ч. 2 ст. 285 УК (совершенные повторно), если им предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных этой статьей, а также статьями 227-233 и 271-274 УК.

7. *О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.*

8. Под использованием своего служебного положения понимается как использование полномочий должностного лица (о нем см. коммент. к ст. 181 УК), так и управленческих функций в коммерческой или иной организации (о них см. коммент. к ст. 267 УК).

9. *О применении насилия, не опасного для жизни или здоровья, и об угрозе применения такого насилия, см. коммент. к ст. 108 УК.*

10. *О применении насилия, опасного для жизни или здоровья, либо об угрозе применения такого насилия см. коммент. к ст. 107 УК.*

11. *О организованной группе и преступном сообществе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.*

Статья 286. Нарушение правил обращения с взрывчатыми, легковоспламеняющимися веществами или пиротехническими изделиями

Нарушение правил хранения, учёта, использования и провоза взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ или пиротехнических изделий, а также незаконная пересылка этих веществ и изделий по почте или багажом, если эти действия повлекли по неосторожности тяжкие последствия, наказываются лишением свободы на срок от двух до семи лет.

1. Преступление посягает на общественную безопасность в области обращения взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий. В отдельных случаях дополнительным объектом выступают жизнь и здоровье людей, собственность.

2. Предметом данного преступления выступают взрывчатые и легковоспламеняющиеся вещества, а равно пиротехнические изделия.

Под взрывчатыми веществами понимают такие соединения или смеси веществ, которые обладают способностью к быстрому самораспространяющемуся химическому превращению (взрыву), выделяющему большую кинетическую энергию, например: тротил, порох, динамит, смеси водорода с кислородом, метана с воздухом и т.д.

Легковоспламеняющимися являются вещества, способные возгораться от соприкосновения с воздухом, водой или при воздействии иных факторов, а также вещества, отличающиеся низкой температурой вспышки (селитра, ацетон, бензин, спирты, эфиры, керосин, фосфор и т.п.).

Пиротехническими изделиями признаются осветительные, зажигательные и дымовые устройства военного и мирного назначения, действующие на основе пороховых зарядов, например сигнальные устройства, устройства фейерверков и т.д.

3. Состав преступления является материальным, его объективная сторона включает деяние, последствия, а также причинную связь между ними.

Деяние состоит в нарушении правил: 1) хранения, 2) учета, 3) использования, 4) провоза (перевозки), 5) пересылки предмета преступления. Нарушение правил может состоять как в активных действиях, так и в невыполнении предписанных ими требований.

Коммент. норма сформулирована как бланкетная (об этом см. коммент. к ст. 280 УК). Для привлечения к ответственности по ст. 286 УК необходимо установить, какой именно пункт правил нарушен, а также точно указать название нормативного акта, регламентирующего порядок учета, хранения, перевозки, использования или пересылки по почте рассматриваемых веществ.

Учет – это организация системы сбора, регистрации и обобщения информации о предмете преступления.

Хранение состоит в статическом содержании предмета преступления в определенном месте.

Провоз - это перемещение предметов данного преступления любым видом транспорта (грузовым, пассажирским, автомобильным, железнодорожным, воздушным).

Незаконная пересылка перечисленных предметов – это отправка их в посылках, бандеролях и т.п. либо в багажных отделениях с нарушением специально установленных правил.

Под тяжкими последствиями следует понимать взрыв, пожар, гибель одного или нескольких человек, причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью людей, причинение крупного материального ущерба, нарушение на длительное время графика работы транспорта, существенное нарушение работы организаций, предприятий и т.п.

4. Субъектом преступления является вменяемое лицо, достигшее 16 лет как тот, в чьи служебные обязанности входит соблюдение правил, так и тот, кто должен их соблюдать в силу договора или по иным причинам (пассажиры, стажеры, посетители склада и т.п.). Однако нарушение правил учета перечисленных веществ может быть совершено только лицами, в круг должностных или профессиональных обязанностей которых входит соблюдение таких правил.

5. С субъективной стороны отношение виновного к тяжким последствиям может быть только неосторожным (легкомысленным или небрежным). Само по себе нарушение правил может быть и умышленным, однако форма вины преступления в целом определяется в преступлениях с материальными составами по отношению к последствиям. Умышленное причинение тяжких последствий следует квалифицировать как умышленное преступление против личности или против собственности.

Статья 287. Незаконное приобретение, сбыт, хранение, провоз, пересылка или ношение оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств

(1) Незаконное приобретение, сбыт, хранение, провоз, пересылка или ношение огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств (за исключением гладкоствольного охотничьего ружья и боеприпасов к нему),

наказываются лишением свободы на срок до пяти лет.

(2) Те же деяния, совершённые группой лиц по предварительному сговору или повторно,

наказываются лишением свободы на срок от двух до семи лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые организованной группой или преступным сообществом,

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

(4) Незаконный сбыт или ношение кинжалов, финских ножей или иного холодного оружия, в том числе метательного оружия, а равно незаконный сбыт газовых пистолетов, баллончиков или иного газового оружия,

наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

Примечание

Лицо, добровольно сдавшее предметы, указанные в настоящей статье, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

1. Объектом преступления является общественная безопасность в области оборота оружия, его основных частей и компонентов, а также патронов к нему. По

таким оборотом понимается производство оружия, торговля, передача, приобретение, коллекционирование, экспонирование, учет, хранение, ношение, пересылка, перевозка, транспортирование, использование, ремонт, реконструкция, оборудование, изъятие, уничтожение, его ввоз на территорию Туркменистана, транзитный провоз по ней и вывоз из Туркменистана (ст. 3 Закона Туркменистана от 21 ноября 2009 года №75-IV "Об оружии"¹³⁶).

2. Предметами преступления по ч. 1 коммент. статьи являются огнестрельное оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества, взрывные устройства (за исключением гладкоствольного охотничьего ружья и боеприпасов к нему).

В соответствии со ст. 3 Закона Туркменистана "Об оружии", оружие – это устройства или предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой или иной цели, подачи сигналов.

Огнестрельное оружие – это любое носимое ствольное оружие, предназначенное для стрельбы на расстоянии пуль или снарядом, за счет энергии порохового или иного заряда.

Боеприпасы – предметы вооружения и метаемого снаряжения, предназначенные для поражения цели и содержащие разрывной, метательный, пиротехнический или вышибной заряды либо их сочетание, в том числе патрон. Патрон – устройство, предназначенное для выстрела из оружия, объединяющее в одно целое при помощи гильзы средства инициирования, метательный заряд и метаемое снаряжение.

О взрывчатых веществах см. коммент. к ст. 286 УК.

Взрывное устройство представляет собой промышленное или самодельное изделие, функционально объединяющее взрывчатое вещество и приспособление для инициирования взрыва (запал, взрыватель, детонатор и т.п.).

Гладкоствольное охотничье ружье – это огнестрельное орудие охоты с длиной нарезной части не более 140 мм (ст. 2 и 18 Закона Туркменистана от 15 сентября 1998 года №312-I "Об охоте и ведении охотничьего хозяйства"¹³⁷ и п. 2 ст. 5 Закона Туркменистана "Об оружии").

В тех случаях, когда для решения вопроса о том, являются ли оружием, боеприпасами, взрывчатыми веществами или взрывными устройствами те предметы, которые виновный незаконно приобрел, передал, сбыв, хранил, перевез или носил, требуются специальные познания, по делу необходимо проведение экспертизы.

3. Объективная сторона состоит в совершении любого из названных в диспозиции незаконных действий.

Приобретение означает получение оружия и других предметов в фактическое обладание.

Под сбытом следует понимать возмездное или безвозмездное отчуждение оружия, а также его передачу другому лицу во временное пользование. Однако передача оружия другому лицу во временное пользование для совершения им преступления следует рассматривать как пособничество в совершении преступления.

Хранение состоит в статическом содержании оружия в определенном месте.

Перевозка – это перемещение оружия с помощью транспортного средства из одного места в другое.

Ношение означает перемещение в пространстве оружия, которое виновный имеет при себе (в одежде или непосредственно на теле, а равно переноску их в сумке, портфеле и тому подобных предметах).

Преступление окончено в момент совершения перечисленных действий. Хранение и ношение оружия являются длящимися преступлениями, поэтому они фактически продолжают продолжаться на стадии оконченого преступления. Наступления последствий для привлечения к уголовной ответственности не требуется, однако они могут быть учтены при индивидуализации ответственности.

4. Субъект – вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

¹³⁶ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 2009. 1 октября - 31 декабря. № 4. Ст. 78.

¹³⁷ Ведомости Меджлиса Туркменистана 1998 г., №3, ст.54

5. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает качества предмета преступления и желает совершить с ним предусмотренные коммент. статьей действия.

Заблуждение лица относительно предмета преступления исключает умышленную вину и ответственность по данной статье.

6. Части 2 и 3 коммент. статьи предусматривают квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки.

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Признак повторности присутствует, когда ранее виновный совершил преступление, предусмотренной любой частью статьи 287 УК. *См. ст. 17 УК и коммент. к ней.*

Об организованной группе и преступном сообществе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

7. Положения ч. 4 коммент. статьи устанавливают уголовную ответственность за незаконный сбыт или ношение кинжалов, финских ножей или иного холодного оружия, в том числе метательного оружия, а равно незаконный сбыт газовых пистолетов, баллончиков или иного газового оружия.

Предметом данного преступления, согласно ст. 3 Закона Туркменистана "Об оружии", являются:

холодное оружие – оружие, предназначенное для поражения цели, её расчленения и нанесения удара по ней с помощью мускульной силы человека при непосредственном контакте с объектом поражения. Разновидностью холодного оружия являются кинжал (контактное, клинковое, колюще-режущее оружие с коротким или средним прямым или изогнутым дулезвийным клинком) и финский нож (типа ножа, получивший широкое распространение в Российской империи и Советском Союзе в первой половине XX в. Финским также называют любой нож, с прямым клинком и скосом обуха);

метательное оружие - оружие, предназначенное для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение с помощью мускульной силы человека либо механического устройства;

газовое оружие - оружие, предназначенное для временного поражения живой цели или ослабления ее способности двигаться путем применения слезоточивых или раздражающих веществ. Газовый пистолет и револьвер предназначены для стрельбы газовыми (снаряженными раздражающим или слезоточивым ирритантом) и холостыми патронами. Газовый баллончик - аэрозольное устройство, снаряженное слезоточивыми или раздражающими веществами.

При этом состав преступления образуют лишь незаконный сбыт газового оружия.

8. Примечание к ст. 287 УК предусматривает случай добровольного отказа от преступления, применимый к деяниям, квалифицированным по любой части этой статьи (*см. коммент. к ст. 70 УК*).

Под добровольной сдачей огнестрельного оружия и других предметов преступления следует понимать сдачу лицом указанных предметов по своей воле независимо от мотивов. О добровольности сдачи огнестрельного оружия и других предметов может свидетельствовать факт их выдачи или сообщение об их местонахождении органам власти при реальной возможности их дальнейшего хранения.

9. Представляется, что совершение виновным преступления с применением оружия, например разбоя с применением оружия или других предметов, используемых в качестве оружия (п. "в" ч. 2 ст. 231 УК) квалифицируется самостоятельно и дополнительной квалификации по ст. 287 УК не требует.

При этом незаконные приобретение, ношение и тому подобные действия с оружием и иными предметами данного преступления с целью совершения другого преступления оцениваются по совокупности как оконченное преступление по ст. 287 УК и приготовление к совершению иного преступления.

Применение оружия при необходимой обороне не исключает ответственности за незаконное его приобретение, ношение по ст. 287 УК.

Статья 288. Незаконное изготовление оружия

(1) Незаконное изготовление или ремонт огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, а равно незаконное изготовление боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств,

наказываются лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) Те же деяния, совершённые группой лиц по предварительному сговору или повторно,

наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

(3) Незаконное изготовление газового оружия, кинжалов, финских ножей или иного холодного оружия, в том числе метательного оружия,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

Примечание

Лицо, добровольно сдавшее предметы, указанные в настоящей статье, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

1. Объект и предмет данного преступления аналогичен рассмотренным в коммент. к ст. 287 УК.

2. Объективная сторона данного преступления выражается в незаконном изготовлении или ремонте огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, а равно в незаконном изготовлении боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств.

Под комплектующими деталями к огнестрельному оружию следует понимать его составные части и компоненты - любые элементы или запасные детали, специально предназначенные для огнестрельного оружия и необходимые для его действия, в том числе ствол, корпус или ствольная коробка, затвор, барабан, ось затвора или казенник, а также любая деталь, предназначенная или приспособленная для заглушения шума при стрельбе (п. 3 ст. 3 Закона Туркменистана от 21 ноября 2009 года №75-IV "Об оружии"¹³⁸).

Изготовление соответствующих предметов означает их создание без лицензии, а также переделку каких-либо предметов (например, ракетниц, газовых, пневматических, стартовых и строительно-монтажных пистолетов), в результате чего они приобретают свойства огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств.

Ремонт - это восстановление утраченных поражающих свойств оружия или комплектующих деталей к нему.

Преступление считается оконченным при изготовлении - в момент создания предмета преступления в готовом виде, а при ремонте - момент окончания процесса восстановления их поражающих свойств.

Приобретение негодных комплектующих деталей с целью их последующего ремонта необходимо рассматривать как приготовление к совершению преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 288 УК.

3. Субъект данного преступления - любое вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста.

4. Субъективная сторона выражается в прямом умысле. Лицо осознает, что незаконно изготавливает или ремонтирует перечисленные предметы, и желает совершить именно эти действия.

5. *О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.*

¹³⁸ Ведомости Меджлиса Туркменистана. 2009. 1 октября - 31 декабря. № 4. Ст. 78.

Признак повторности присутствует, когда ранее виновный совершил преступление, предусмотренной любой частью статьи 288 УК. См. ст. 17 УК и комментарий к ней.

Об организованной группе и преступном сообществе см. ст. 34 УК и комментарий к ней.

6. О газовом оружии, кинжалах, финских ножах и ином холодном оружии, в том числе метательном, см. комментарий к ч. 4 ст. 287 УК.

При этом незаконный ремонт газового, холодного, в том числе метательного, оружия уголовной ответственности не влечет.

7. Примечание к ст. 288 УК предусматривает случай добровольного отказа от преступления, применимый к деяниям, квалифицированным по любой части этой статьи (см. комментарий к ст. 70 УК).

Под добровольной сдачей огнестрельного оружия и других предметов преступления следует понимать сдачу лицом указанных предметов по своей воле независимо от мотивов. О добровольности сдачи огнестрельного оружия и других предметов может свидетельствовать факт их выдачи или сообщение об их местонахождении органам власти при реальной возможности их дальнейшего хранения.

8. Незаконное изготовление или ремонт оружия и других предметов с целью совершения другого преступления является совокупностью оконченного преступления (по ст. 289) и приготовления к совершению иного преступления.

Изготовление (или ремонт) оружия и последующее его ношение, сбыт и тому подобные действия оцениваются по совокупности преступлений (ст. 288 и 289 УК).

Статья 289. Небрежное хранение огнестрельного оружия

Небрежное хранение огнестрельного оружия, создавшее условия для его использования другим лицом, если это повлекло тяжкие последствия, наказывается исправительными работами на срок до одного года или лишением свободы на срок до одного года.

1. Объект и предмет данного преступления аналогичен рассмотренным в коммент. к ст. 287 УК. Дополнительным объектом данного преступления выступают жизнь и здоровье людей, иногда – собственность. По смыслу статьи, гладкоствольные охотничьи ружья также являются предметом данного преступления.

2. Состав преступления является материальным, его объективная сторона включает деяние, последствия, а также причинную связь между ними.

Деяние состоит в бездействии - небрежном хранении оружия, т.е. несоблюдении его владельцем установленных нормативными актами и общепринятыми правилами мер предосторожности по сохранности оружия. Небрежное хранение может выражаться в различных формах бездействия, например, оставление оружия на виду, в столе, в шкафу, в других доступных местах и п.т. то есть когда допускается возможность завладения им. Ответственность по ст. 289 УК наступает и в том случае, если владелец незаконно передает оружие другому лицу (п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 20 октября 1995 года № 6 «О некоторых вопросах квалификации небрежного хранения огнестрельного оружия, хищения огнестрельного оружия, боевых припасов или взрывчатых веществ»).

3. Под тяжкими последствиями следует понимать причинение лицом, использовавшим оружие, смерти, тяжкого или средней тяжести вреда здоровью другого человека, совершение самоубийства, причинение пожара, повлекшего человеческие жертвы, и т.д. К тяжким последствиям относится также использование оружия другим лицом для совершения преступления.

При наступлении указанных в законе последствий ответственность за небрежное хранение огнестрельного оружия наряду с лицами правомерно владеющими им, подлежат так же лица неправоммерно владеющие гладкоствольными охотничьими ружьями.

Наличие состава преступления, предусмотренного ст. 289 УК не ставится в зависимость от того, умышленное или неосторожное преступление совершило лицо, получившее доступ к оружию.

Для квалификации преступления следует установить причинную связь между отдельными событиями: а) нарушение правил хранения огнестрельного оружия; б) использование этого оружия по прямому назначению другим лицом; в) причинение (другим лицом) тяжких последствий в процессе использования оружия. Если отсутствует причинная связь между нарушением правил хранения и использованием оружия либо между использованием оружия и тяжкими последствиями, уголовная ответственность по данной статье исключается.

4. Субъектом преступления является любое частное лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста, правомерно владеющее оружием. Лицо, которому поручена охрана оружия, ненадлежаще исполняющее свои обязанности, в случае наступления тяжких последствий несет ответственность по ст. 289, а не по ст. 288 УК.

5. Субъективная сторона характеризуется исключительно неосторожностью (самонадеянностью либо небрежностью). Самонадеянность субъекта преступления выражается в том, что он осознанно нарушает правила хранения оружия, предвидит возможность использования оружия третьими лицами и наступления тяжких последствий, однако без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этих последствий. Например, оставляя охотничье ружье в квартире, где находятся дети, в доступном для них месте, лицо рассчитывает на постоянный присмотр матери за детьми.

При небрежности лицо осознанно нарушает правила хранения оружия, не предвидит возможности использования оружия третьими лицами и наступления тяжких последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть такие последствия. Например, лицо оставляет ружье в закрытом гараже и проникшие с целью кражи в него подростки похищают ружье и используют его для разбойного нападения.

Если же владелец умышленно предоставляет оружие другому лицу для совершения умышленного преступления или предвидит и сознательно допускает такую возможность, то его действия следует рассматривать как соучастие в том преступлении, которое было совершено лицом, получившим от него оружие (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 20 октября 1995 года № 6 «О некоторых вопросах квалификации небрежного хранения огнестрельного оружия, хищения огнестрельного оружия, боевых припасов или взрывчатых веществ»).

Статья 290. Ненадлежащее выполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств

Ненадлежащее выполнение своих обязанностей лицом, которому была поручена охрана огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств, если это повлекло их хищение или уничтожение либо наступление иных тяжких последствий,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Объект и предмет данного преступления аналогичен рассмотренным в коммент. к ст. 287 УК. Дополнительным объектом данного преступления выступает собственность (интересы владельца оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств). По смыслу статьи, гладкоствольные охотничьи ружья также являются предметом данного преступления.

2. Состав преступления является материальным, его объективная сторона включает деяние, последствия, а также причинную связь между ними.

Деяние состоит в бездействии – ненадлежащем выполнении обязанностей по охране предмета преступления, что предполагает нарушение конкретных положений и

пунктов правил хранения оружия, устанавливаемых нормативными актами. Данное преступление совершается при охране как стационарных хранилищ (арсеналов, складов и т.п.), так и передвижных временных хранилищ (например, при транспортировке предмета преступления), а также при охране оружия, находящегося вне хранилища.

Последствиями преступления следует считать хищение, уничтожение огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств. Иными тяжкими последствиями могут быть наступление смерти, тяжкого или средней тяжести вреда здоровью другого человека, совершение самоубийства, причинение пожара, повлекшего человеческие жертвы в результате утраты оружия.

О понятии хищения оружия см. комментарий к ст. 291 УК.

Для привлечения к ответственности необходимо установить указанные последствия и причинную связь между нарушением обязанностей по охране оружия и похищением оружия другим лицом, его уничтожением и иными тяжкими последствиями.

3. Преступление совершается специальным субъектом – лицом, которому по договору, специальному распоряжению или служебным обязанностям была поручена охрана огнестрельного оружия боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

По субъекту данное преступление отграничивается от деяния, предусмотренного ст. 354 "Нарушение правил обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих" УК.

4. Субъективная сторона преступления определяется неосторожностью (самонадеянностью или небрежностью).

Самонадеянность выражается в том, что виновный осознает ненадлежащее исполнение своих обязанностей по охране оружия, предвидит возможность его хищения, уничтожения или наступления иных тяжких последствий, однако без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этих последствий. Например, лицо, рассчитывая на охранную сигнализацию, покидает своей пост.

При небрежности виновный осознает ненадлежащее исполнение своих обязанностей и, не предвидит возможности хищения оружия или наступления иных тяжких последствий, хотя при необходимой предусмотрительности должен был и мог предвидеть такие последствия. Например, лицо не соблюдает предписанный инструкцией порядок осмотра охраняемого объекта, полагая, что такое нарушение не повлечет хищения оружия, однако похитители используют это нарушение для кражи оружия.

Если доказано умышленное отношение виновного к последствиям, то он должен быть привлечен к ответственности по более тяжкому обвинению, например, как соучастник в хищении оружия (п. "а" ч. 2 ст. 291 УК). По этой же норме необходимо квалифицировать действия виновного, если он сам присвоил или растратил вверенное ему оружие боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства.

Статья 291. Хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств

(1) Хищение либо вымогательство огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

(2) Те же деяния, если они совершены:

а) лицом, которому оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества или взрывные устройства были вверены в связи с его служебным положением или под охрану;

б) повторно;

в) группой лиц по предварительному сговору;

г) с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, если они совершены с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, организованной группой либо преступным сообществом, наказываются лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет.

1. Объект и предмет данного преступления аналогичен рассмотренным в коммент. к ст. 287 УК. Дополнительным объектом данного преступления выступают жизнь и здоровье людей. По смыслу статьи, гладкоствольные охотничьи ружья также являются предметом данного преступления.

Понятие "комплектующие детали" к огнестрельному оружию дано в комментарии к ст. 288 УК.

2. Объективная сторона характеризуется общественно-опасными действиями в виде хищения (см. коммент. к ст. ст. 227-231 УК), или вымогательства (см. коммент. к ст. 232 УК) огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств.

Уголовная ответственность наступает за хищение оружия и других предметов как из государственных, частных или иных предприятий, так и у отдельных граждан, владевших ими правомерно либо незаконно. Для квалификации хищения необходимо установить последствие в виде завладения имуществом, а равно причинную связь между действиями виновного и таким последствием.

Хищение считается оконченным в момент завладения предметом хищения, а вымогательство – в момент предъявления требования о передаче имущества под угрозой совершения определенных действий.

3. Субъектом преступления, согласно ч. 2 ст. 21 УК, является вменяемое лицо, достигшее 14 лет, в том числе лицо, которому оружие и другие предметы данного преступления вверены в связи с его служебным положением или под охрану (п. "а" ч. 2 ст. 291 УК).

4. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что похищает или вымогает предмет преступления, и желает этого.

Если виновный похитил непригодные к использованию по назначению предметы преступления, заблуждаясь относительно их качества и полагая, что они исправны, содеянное следует квалифицировать как покушение на хищение таких предметов.

5. Совершение хищения либо вымогательства предметов преступления лицом, которому оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества или взрывные устройства были вверены в связи с его служебным положением или под охрану, означает, что этому лицу данные предметы были выданы персонально на определенное время для выполнения служебных обязанностей, или вверены под охрану, например, хищение оружия со склада или из другого места хранения лицом, выполняющим охранно-сторожевые функции, должностным и материально ответственным лицом, в ведении которого оружие и другие предметы находились в силу служебного положения.

6. Согласно статье 17 и примечанию к ст. 285 УК, признак повторности хищения либо вымогательства оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств образуется при предыдущем совершении одного или более преступлений, предусмотренных ст.ст. 227-233, 271-274, 285, 291 и 294 УК.

7. *О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.*

9. *О применении насилия, не опасного для жизни или здоровья, и об угрозе применения такого насилия, см. коммент. к ст. 108 УК.*

10. *О применении насилия, опасного для жизни или здоровья см. коммент. к ст. 107 УК.*

О организованной группе и преступном сообществе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

ГЛАВА 30. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ

Статья 292. Незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка, пересылка наркотических средств или психотропных веществ с целью сбыта

(1) Незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка или пересылка с целью сбыта, а равно незаконный сбыт наркотических средств или психотропных веществ,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до десяти лет с конфискацией имущества или без таковой и с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(2) Те же деяния, совершённые повторно или группой лиц по предварительному сговору, либо если предметом этих действий были наркотические средства или психотропные вещества в крупном размере,

наказываются лишением свободы на срок от шести до пятнадцати лет с конфискацией имущества или без таковой и с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые лицом, которому наркотические средства или психотропные вещества были вверены в связи с его служебным положением или под охрану, либо организованной группой или преступным сообществом, а равно если предметом этих действий были наркотические средства или психотропные вещества в особо крупном размере,

наказываются лишением свободы на срок от двенадцати до двадцати пяти лет с конфискацией имущества или без таковой и с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

Примечание

1. Лицо, добровольно сдавшее наркотические средства или психотропные вещества и активно способствовавшее раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств или психотропных веществ, изобличению лиц, их совершивших, обнаружению имущества, добытого преступным путём, освобождается от уголовной ответственности за деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи.

2. Повторным в статьях 292, 294, 295, 296, 297 настоящего Кодекса признаётся преступление, совершённое лицом, ранее совершившим какое-либо из преступлений, предусмотренных этими статьями.

3. Крупный и особо крупный размеры при незаконном обращении с наркотическими средствами или психотропными веществами определяются заключением соответствующего государственного органа.

1. Объектом преступления является здоровье населения. Незаконные действия с наркотическими средствами обладают повышенной общественной опасностью, причиняют вред здоровью людей, приводят к деградации личности, наносят серьёзный урон интересам общества и государства.

2. Противодействие незаконному обороту наркотических и психотропных веществ посвящен ряд международно-правовых договоров, участником которых является Туркменистан, и которые согласно ст. 6 Конституции Туркменистана пользуются приоритетом перед внутренним законодательством. Среди них Единая конвенция о наркотических средствах 1961 года с поправками, внесенными в нее в соответствии с

Протоколом 1972 года о поправках к Единой конвенции о наркотических средствах 1961 года" (Заключена в г. Нью-Йорке 30.03.1961, (с изм. и доп. от 25.03.1972); Конвенция Организации Объединенных Наций о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ (Заключена в г. Вене 20.12.1988 г.), Соглашение о незаконном обороте на море в осуществление статьи 17 Конвенции Организации Объединенных Наций о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ", (Заключено в г. Страсбурге 31.01.1995), Соглашение между Азербайджанской Республикой, Республикой Казахстан, Кыргызской Республикой, Российской Федерацией, Республикой Таджикистан, Туркменистаном и Республикой Узбекистан о создании Центральноазиатского регионального информационного координационного центра по борьбе с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров (Заключено в г. Астане 24.07.2006), Меморандум о взаимопонимании и сотрудничестве в области контроля за незаконным производством, оборотом, злоупотреблением наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров (Подписан в г. Ташкенте 04.05.1996), Соглашение о сотрудничестве между министерствами внутренних дел в борьбе с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ (Заключено в г. Киеве 21.10.1992), Соглашение между Министерством внутренних дел Российской Федерации и Министерством внутренних дел Туркменистана о сотрудничестве в борьбе с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ (Заключено в г. Москве 18.05.1995) и другие.

При применении Единой конвенции о наркотических средствах 1961 года и Конвенции ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ следует учитывать рекомендации правительствам, ООН, другим соответствующим международным и региональным организациям даваемые в ежегодном докладе (выпускаемом с 2005 г.) Международного комитета по контролю над наркотиками (International Narcotics Control Board). контроля над наркотиками¹³⁹.

3. Предмет преступления определяется на основе Закона Туркменистана от 9 октября 2004 года "О наркотических средствах, психотропных веществах, прекурсорах и мерах противодействия их незаконному обороту"¹⁴⁰.

Наркотические средства – вещества синтетического или естественного происхождения, их препараты, в том числе лекарственные, а также растения, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров, подлежащих контролю в соответствии с законодательством Туркменистана, международными договорами Туркменистана, в том числе Единой конвенцией ООН о наркотических средствах 1961 года, с поправками, внесенными в нее в соответствии с Протоколом 1972 года о поправках к Единой конвенции ООН о наркотических средствах 1961 года;

Психотропные вещества – вещества синтетического или естественного происхождения, их препараты, в том числе лекарственные, а также природные материалы, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров, подлежащих контролю в соответствии с законодательством Туркменистана, международными договорами Туркменистана, в том числе Конвенцией ООН о психотропных веществах 1971 года.

Прекурсоры – вещества, используемые при производстве, изготовлении, переработке наркотических средств и психотропных веществ, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров, подлежащих контролю в соответствии с законодательством Туркменистана, международными договорами

¹³⁹ Подробнее см.: Годсе Х., Янс Р., Лукас Д. Рекомендации правительствам, Организации Объединенных Наций и другим соответствующим международным и региональным организациям // Наркоконтроль. 2011. N 3. С. 34 - 40.

¹⁴⁰ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2004 г. №4, ст.28

Туркменистана, в том числе Конвенцией ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 года;

Аналоги наркотических средств и психотропных веществ - запрещенные для оборота в Туркменистане вещества синтетического или природного происхождения, не включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров, подлежащих контролю в Туркменистане, по химической структуре и свойствам сходные с наркотическими средствами и психотропными веществами, вызывающие аналогичное психоактивное действие.

Комментируемая норма не распространяется на те прекурсоры наркотических средств и психотропных веществ и их аналоги, которые не включены в вышеуказанный Перечень.

4. Как указано в Постановлении Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 апреля 1997 г. № 6 "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами" (п.3), при решении вопроса о том, совершено ли хищение, сбыт, незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка или пересылка с целью сбыта в крупных, особо крупных размерах, а также незаконное приобретение или хранение без цели сбыта наркотических средств в небольших размерах следует исходить от размеров наркотических средств, указанных в Перечне наркотических средств и психотропных веществ, обнаруженных при незаконном обращении, с отнесением их количества к небольшим, крупным и особо крупным размерам, утвержденным Постановлением Президента Туркменистана от 25 мая 1998 года № 3711 на основе результатов биологической или химической экспертизы.

Незаконное приобретение или хранение без цели сбыта наркотических средств в небольших размерах, а также потребление наркотических средств без назначения врача является административным правонарушением, предусмотренным ст. 43-1 Кодекса Туркменской ССР об административных правонарушениях.

5. Комментируемая норма предусматривает формальный состав преступления, объективную сторону которого составляет незаконное деяние в виде любого из действий по изготовлению, переработке, приобретению, хранению, перевозке, пересылке с целью сбыта, а также сам сбыт предмета преступления¹⁴¹.

Под изготовлением следует понимать любые действия, в результате которых были получены готовые к потреблению наркотические средства, под переработкой – их механическое или химическое очищение от посторонних примесей без соответствующего на то разрешения в целях повышения концентрации наркотика и его наркотического эффекта.

Приобретением наркотических средств надлежит считать покупку, получение в обмен на другие товары и вещи, в уплату долга, займы или в дар, присвоение найденного, сбор дикорастущих конопли и мака, а также остатков неохраняемых посевов растений содержащих наркотики.

Под хранением следует понимать любые умышленные действия связанные с нахождением наркотических средств во владении виновного: при себе, в помещении, в тайнике и в других местах. Ответственность за хранение наступает независимо от его продолжительности.

Под перевозкой следует понимать любые умышленные действия по перемещению наркотических средств независимо от способа транспортировки. При том незаконное перемещение наркотических средств через границу Туркменистана подлежит дополнительной квалификации по ст. 254 УК.

Под пересылкой следует понимать незаконное перемещение наркотических средств в виде почтовых, багажных отправок либо иным способом, когда транспортировка этих средств осуществляется без участия отправителя. Пересылка

¹⁴¹ См. п. 4-10 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 апреля 1997 г. № 6 "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами".

наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров в почтовых отправлениях, в том числе международных, запрещается (ст. 27 Закона Туркменистана "О наркотических средствах, психотропных веществах, прекурсорах и мерах противодействия их незаконному обороту").

Под незаконным сбытом наркотических средств, следует понимать любые способы их реализации (продажа, дарение, обмен, уплата, дача взаймы, введение инъекции владельцем наркотика другому лицу, угощение и т.п. Не могут признаваться незаконным сбытом действия лиц, угощающих друг друга наркотическими средствами, приобретенными для потребления на их общие средства или введение одним лицом другому лицу инъекций наркотического средства, если указанное средство принадлежит самому потребителю. Действия лиц, организовавших потребление наркотических средств при проведении семейных торжеств, празднеств, гуляний или иных массовых мероприятий граждан, должны квалифицироваться по совокупности преступлений по ст.ст. 301 и 292 УК, ибо они сопровождаются реализацией другим лицам наркотических средств путем угощения, что признается их сбытом.

В тех случаях, когда употребление наркотических средств повлекло смерть или причинило телесные повреждения, действия лица, предоставившего потерпевшему эти средства, должны дополнительно квалифицироваться в зависимости от обстоятельств дела по соответствующим статьям УК, предусматривающими ответственность за преступления против жизни и здоровья личности (п. 22 указанного Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 апреля 1997 г. № 6).

Ответственность по ст. 292 УК наступает независимо от того, одно или несколько и в какой последовательности были совершены противоправные действия, перечисленные в диспозиции статьи.

Преступление окончено в момент совершения самого деяния. Если умысел виновного направлен на совершение незаконных действий с предметом преступления в крупном или особо крупном размере, то они квалифицируются как покушение на совершение более тяжкого преступления, предусмотренного соответственно ч. 2 или 3 коммент. статьи.

6. Об умысле на сбыт могут свидетельствовать как наличие соответствующей договоренности с потребителями, так и другие обстоятельства дела; объем наркотических средств и их расфасовка, приобретение лицом, самим их не употребляющим и т.п. При этом для квалификации действий виновного не имеет значения, предназначались ли приобретенные или похищенные им наркотические средства для реализации на территории Туркменистана либо других государств.

Действия лица, сбывающего под видом наркотических средств, какие-либо иные вещества должны квалифицироваться как мошенничество, а действия приобретавшего – как покушение на незаконное приобретение наркотических средств.

Следует иметь в виду, что глава VI. Закона Туркменистана от 9 октября 2004 года "О наркотических средствах, психотропных веществах, прекурсорах и мерах противодействия их незаконному обороту" предусматривает использование наркотических средств и психотропных веществ в законных целях, что исключает уголовную ответственность. Например, физическим лицам ч. 5 ст. 26 данного Закона разрешает перевозить наркотические средства и психотропные вещества, только полученные ими в медицинских целях в соответствии со статьей 33 этого Закона.

7. Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 14 лет.

8. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом, при котором лицо осознает свойства предмета преступления и желает совершить с ним указанные в диспозиции ст. 292 УК действия. При этом цель сбыта является обязательной (при отсутствии такой цели деяние квалифицируется по ст. 293 УК). Мотивы преступления для квалификации значения не имеют.

9. При квалификации действий виновного по ч. 2 ст. 292 УК необходимо учитывать, что Повторным в статьях 292, 294, 295, 296, 297 УК признаётся преступление, совершённое лицом, ранее совершившим какое-либо из преступлений,

предусмотренных этими статьями (примечание № 2 к ст. 292). В соответствии со ст. 17 УК преступление не признается повторным, если за ранее совершенные преступления лицо, их совершившее, освобождено от уголовной ответственности или наказания, либо судимость за эти преступления была погашена или снята в установленном законом порядке.

Хищение наркотических средств и их последующее хранение, перевозка, пересылка с целью сбыта или без таковой, а равно сбыт, надлежит квалифицировать соответствующими частями статей 292, 293 и 294 УК по совокупности. Однако, незаконное изготовление, приобретение наркотических веществ с целью сбыта или без таковой и их последующая переработка, хранение, перевозка, пересылка, а равно сбыт один или несколько раз не образует признака повторности, предусмотренных частями 2 статей 292, 293 УК (п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 апреля 1997 г. № 6 "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами").

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Крупный размер предмета преступления определяется на основе заключения эксперта в соответствии с Перечнем наркотических средств и психотропных веществ, обнаруженных при незаконном обращении, с отнесением их количества к небольшим, крупным и особо крупным размерам, утвержденным Постановлением Президента Туркменистана от 25 мая 1998 года № 3711 (примечание № 3 к ст. 292 УК).

10. По части 3 ст. 292 УК действия виновного квалифицируются при наличии любого из признаков 1) совершения их лицом, которому наркотические средства или психотропные вещества были вверены в связи с его служебным положением или под охрану, 2) организованной группой или преступным сообществом, 3) предметом этих действий были наркотические средства или психотропные вещества в особо крупном размере.

Под лицом, которому предмет преступления был вверен в связи с его служебным положением или под охрану, понимается физическое лицо, которое в силу своих функциональных обязанностей располагало возможностью использовать наркотические или психотропные средства, имело к ним доступ при хранении или транспортировке, было материально ответственным за их сохранность (например, медицинский работник или фармацевт).

Об организованной группе и преступном сообществе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Особо крупный размер предмета преступления определяется на основе заключения эксперта в соответствии с Перечнем наркотических средств и психотропных веществ, обнаруженных при незаконном обращении, с отнесением их количества к небольшим, крупным и особо крупным размерам, утвержденным Постановлением Президента Туркменистана от 25 мая 1998 года № 3711 (примечание № 3 к ст. 292 УК).

11. Примечание № 1 к коммент. статье предусматривает специальный случай освобождения от уголовной ответственности за совершение деяний, предусмотренных ч. 1 и 2 этой статьи, в связи с чистосердечным раскаянием (ч. 2 ст. 71 УК), применяемый при одновременном наличии двух условий: а) добровольной сдаче наркотических средств или психотропных веществ и б) активная помощь в раскрытии или пресечении преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств или психотропных веществ, изобличении лиц, их совершивших, обнаружении имущества, добытого преступным путём.

Под добровольной сдачей предметов преступления следует понимать сдачу лицом указанных предметов по своей воле независимо от мотивов. О добровольности сдачи может свидетельствовать факт их выдачи или сообщение об их местонахождении органам власти при реальной возможности их дальнейшего хранения.

Статья 293. Незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка или пересылка наркотических средств или психотропных веществ без цели сбыта

(1) Незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка или пересылка без цели сбыта наркотических средств или психотропных веществ,

наказываются штрафом в размере от сорока до ста среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до пяти лет.

(2) Те же деяния, совершённые повторно или группой лиц по предварительному сговору,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до десяти лет.

Примечание

1. Лицо, добровольно сдавшее наркотические средства или психотропные вещества и активно способствовавшее раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств или психотропных веществ, изобличению лиц, их совершивших, обнаружению имущества, добытого преступным путём, освобождается от уголовной ответственности за данное преступление.

2. Повторным в настоящей статье признаётся преступление, совершённое лицом, ранее совершившим какое-либо из преступлений, предусмотренных статьями 292, 293, 294, 295, 296, 297 настоящего Кодекса.

1. Объект и предмет преступления аналогичен рассмотренным в коммент. к ст. 292 УК.

Незаконное приобретение или хранение без цели сбыта наркотических средств в небольших размерах, а также потребление наркотических средств без назначения врача является административным правонарушением, предусмотренным ст. 43-1 Кодекса Туркменской ССР об административных правонарушениях. Для ответа на вопрос о том, является ли размер наркотических средств или психотропных веществ небольшим или же он подпадает под действие коммент. статьи, следует исходить от размеров наркотических средств, указанных в Перечне наркотических средств и психотропных веществ, обнаруженных при незаконном обращении, с отнесением их количества к небольшим, крупным и особо крупным размерам, утвержденным Постановлением Президента Туркменистана от 25 мая 1998 года № 3711 на основе результатов биологической или химической экспертизы (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 апреля 1997 г. № 6 "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами").

2. Комментируемая норма предусматривает формальный состав преступления, объективную сторону которого составляет незаконное деяние в виде любого из действий по изготовлению, переработке, приобретению, хранению, перевозке, пересылке предмета преступления без цели сбыта.

О содержании указанных действий см. коммент. к ст. 292 УК.

Об отсутствии умысла на сбыт могут свидетельствовать объем наркотических средств и их расфасовка, приобретение лицом, самим их употребляющим и т.п. Следует иметь в виду, что глава VI. Закона Туркменистана от 9 октября 2004 года "О наркотических средствах, психотропных веществах, прекурсорах и мерах противодействия их незаконному обороту" предусматривает использование наркотических средств и психотропных веществ в законных целях, что исключает уголовную ответственность. Например, физическим лицам ч. 5 ст. 26 данного Закона разрешает перевозить наркотические средства и психотропные вещества, только полученные ими в медицинских целях в соответствии со статьей 33 этого Закона.

Преступление окончено в момент совершения самого деяния.

3. Субъектом преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

4. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и отсутствием цели сбыта наркотических средств или психотропных веществ. Как правило, данное преступление совершается в целях обеспечения личного употребления наркотиков или для их незаконного использования в ветеринарии, в научных целях и т.д.

5. При квалификации действий виновного по ч. 2 ст. 293 УК необходимо учитывать, что повторным в статьях 292, 293, 294, 295, 296, 297 УК признаётся преступление, совершённое лицом, ранее совершившим какое-либо из преступлений, предусмотренных этими статьями (примечание № 2 к ст. 293). В соответствии со ст. 17 УК преступление не признаётся повторным, если за ранее совершенные преступления лицо, их совершившее, освобождено от уголовной ответственности или наказания, либо судимость за эти преступления была погашена или снята в установленном законом порядке.

Хищение наркотических средств и их последующее хранение, перевозка, пересылка с целью сбыта или без таковой, а равно сбыт, надлежит квалифицировать соответствующими частями статей 292, 293 и 294 УК по совокупности. Однако, незаконное изготовление, приобретение наркотических веществ с целью сбыта или без таковой и их последующая переработка, хранение, перевозка, пересылка, а равно сбыт один или несколько раз не образует признака повторности, предусмотренных частями 2 статей 292, 293 УК (п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 апреля 1997 г. № 6 "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами").

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

6. Примечание № 1 к коммент. статье предусматривает специальный случай освобождения от уголовной ответственности в связи с чистосердечным раскаянием (ч. 2 ст. 71 УК), применяемый при одновременном наличии двух условий: а) добровольной сдаче наркотических средств или психотропных веществ и б) активная помощь в раскрытии или пресечении преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств или психотропных веществ, изобличении лиц, их совершивших, обнаружении имущества, добытого преступным путём.

О добровольной сдаче предмета преступления см. коммент. к ст. 292 УК.

Статья 294. Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ

(1) Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ,

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с конфискацией имущества или без таковой и с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(2) Те же деяния, если они совершены:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору;

в) лицом, которому наркотические средства или психотропные вещества были вверены в связи с его служебным положением или под охрану;

г) с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья,

наказываются лишением свободы на срок от шести до двенадцати лет с конфискацией имущества или без таковой и с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые организованной группой, а также с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо если предметом этих действий были наркотические средства или психотропные вещества в крупном размере,

наказываются лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с конфискацией имущества или без таковой и с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(4) Деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей настоящей статьи, совершённые преступным сообществом, либо если предметом этих деяний были наркотические средства или психотропные вещества в особо крупных размерах,

наказываются лишением свободы на срок от двенадцати до двадцати пяти лет с конфискацией имущества или без таковой и с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

1. Объект и предмет данного преступления аналогичен рассмотренным в коммент. к ст. 292 УК. Дополнительным объектом данного преступления могут быть жизнь и здоровье людей (п. "г" ч. 2 и ч. 3 ст. 294), интересы службы (п. "в" ч. 2 ст. 294), а также право собственности на наркотические и психотропные вещества, находящиеся у потерпевшего на законных основаниях.

2. Объективная сторона характеризуется общественно-опасными действиями в виде хищения (см. *коммент. к ст. ст. 227-231 УК*), или вымогательства (см. *коммент. к ст. 232 УК*) предмета преступления.

Уголовная ответственность наступает за хищение наркотических средств или психотропных веществ в случаях незаконного их изъятия из государственных или общественных организаций и учреждений, незаконного сбора наркосодержащих растений либо частей таких растений (коробочки, стебли мака, стебли конопли и т.п.) с охраняемых полей сельскохозяйственных предприятий и организаций, а также незаконного изъятия наркотических средств у граждан, владеющих ими правомерно либо незаконно (п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 апреля 1997 г. № 6 "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами").

Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ не утрачивает общественной опасности и в случае малозначительного имущественного ущерба либо его полного отсутствия. Предметом хищения либо вымогательства могут являться и наркотические средства, не имеющие официально определенной цены.

Для квалификации хищения необходимо установить последствие в виде завладения имуществом, а равно причинную связь между действиями виновного и таким последствием.

Хищение считается оконченным в момент завладения предметом хищения, а вымогательство – в момент предъявления требования о передаче имущества под угрозой совершения определенных действий.

3. Субъектом преступления, в соответствии с ч. 2 ст. 21 УК является вменяемое физическое лицо, достигшее 14 летнего возраста.

4. Субъективную сторону состава преступления характеризует прямой умысел. Виновный сознает, что незаконно завладевает наркотическими средствами или психотропными веществами либо вымогает их, и желает этого. При этом может присутствовать и корыстный мотив, но его отсутствие не исключает уголовной ответственности по ст. 294 УК.

5. Для квалификации действий виновного по ч. 2 ст. 294 УК необходимо учитывать, что повторным в статьях 292, 294, 295, 296, 297 УК признаётся преступление,

совершенное лицом, ранее совершившим какое-либо из преступлений, предусмотренных этими статьями (примечание № 2 к ст. 292).

Кроме того, в соответствии с примечанием к ст. 285 УК, повторность будет иметь место и при совершении преступлений, предусмотренных статьями 227-233, 271-274, 285 и 291 УК.

Согласно ст. 17 УК преступление не признается повторным, если за ранее совершенные преступления лицо, их совершившее, освобождено от уголовной ответственности или наказания, либо судимость за эти преступления была погашена или снята в установленном законом порядке.

Хищение наркотических средств и их последующее хранение, перевозка, пересылка с целью сбыта или без таковой, а равно сбыт, надлежит квалифицировать соответствующими частями статей 292, 293 и 294 УК по совокупности. Однако, незаконное изготовление, приобретение наркотических веществ с целью сбыта или без таковой и их последующая переработка, хранение, перевозка, пересылка, а равно сбыт один или несколько раз не образует признака повторности, предусмотренных частями 2 статей 292, 293 УК (п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 апреля 1997 г. № 6 "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами").

6. О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней. О лице, которому наркотические средства или психотропные вещества были вверены в связи с его служебным положением или под охрану, см. коммент. к ч. 3 ст. 292 УК.

О применении насилия, не опасного для жизни или здоровья, и об угрозе применения такого насилия, см. коммент. к ст. 108 УК.

7. Для квалификации действий виновного по ч. 3 коммент. статьи необходимо наличие любого из трех признаков: 1) совершение преступления организованной группой, 2) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, 3) в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере.

Об организованной группе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

О применении насилия, опасного для жизни или здоровья см. коммент. к ст. 107 УК.

При хищении наркотических средств путем разбойного нападения, ответственность наступает по ч. 3 ст. 294 УК, поскольку она предусматривает хищение наркотических средств с применением насилия, опасного для жизни или здоровья. При этом квалифицировать действие виновного по ст. 231 УК за разбой не требуется, поскольку согласно ч. 3 ст. 18 УК, если преступление предусмотрено общей и специальной нормой, совокупность отсутствует и ответственность наступает по специальной норме. Хищение наркотических средств следует считать оконченным с момента завладения этими средствами, даже в случаях, когда оно совершено путем разбойного нападения (п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 Гурбансолтан 1997 г. № 6 "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами").

О крупном размере наркотических средств и психотропных веществ см. коммент. к ч. 2 ст. 292 УК.

8. По части 4 ст. 294 УК действия виновного квалифицируются при наличии любого из признаков: 1) совершение преступления преступным сообществом, 2) в отношении наркотических средств или психотропных веществ в особо крупных размерах.

О преступном сообществе см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Об особо крупном размере наркотических средств и психотропных веществ см. коммент. к ч. 3 ст. 292 УК.

9. Хищение наркотических средств, совершенное вооруженной бандой, квалифицируются по совокупности ст.ст. 274 и 294 УК (п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 апреля 1997 г. № 6 "О судебной практике по

применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами").

Статья 295. Незаконное культивирование запрещённых к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества

(1) Посев или выращивание мака, конопли или других запрещённых к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества, а также культивирование сортов этих растений,

наказываются исправительными работами на срок до двух лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового или лишением свободы на срок до трёх лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(2) Те же деяния, если они совершены:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору;

в) в крупном размере,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

1. Объект данного преступления аналогичен рассмотренным в коммент. к ст. 292 УК. Культивирование запрещённых к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества, представляет повышенную общественную опасность, поскольку создает сырьё для деятельности наркомафии, стимулирует сотрудничество части населения с его скупщиками, способствует распространению наркомании.

2. Комментируемая статья направлена на реализацию положений Конвенции ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ (Заключена в г. Вене 20.12.1988 г.), которая обязывает государства принимать меры по искоренению незаконного культивирования наркотикосодержащих растений и по ликвидации незаконного спроса на наркотические средства и психотропные вещества. Согласно Конвенции, каждая ее Страна принимает надлежащие меры для предотвращения незаконного культивирования и для уничтожения растений, содержащих наркотические и психотропные вещества, таких как опийный мак, кокаиновый куст и растение каннабис, которые культивируются незаконно на их территории. При принятии этих мер соблюдаются основные права человека и должным образом учитываются традиционные формы законного использования таких растений, когда имеются исторические факты, подтверждающие такое использование, а также интересы защиты окружающей среды.

3. Предмет преступления определяется на основе Закона Туркменистана от 9 октября 2004 года "О наркотических средствах, психотропных веществах, прекурсорах и мерах противодействия их незаконному обороту"¹⁴², статья 24 которого запрещает культивирование растений, внесенных в Перечень наркотических средств и психотропных веществ, обнаруженных при незаконном обращении, с отнесением их количества к небольшим, крупным и особо крупным размерам, утвержденным Постановлением Президента Туркменистана от 25 мая 1998 года № 3711.

Запрещены к возделыванию наркотикосодержащие растения: опийный мак, индийская, южная маньчжурская, южная чуйская, южная архонская и южная краснодарская конопля и др. Культивирование этих культур допустимо вышеуказанным Законом лишь предприятиям (учреждениям) в объемах, не превышающих установленных государственных квот по государственным лицензиям исключительно для промышленных, медицинских и научных целей.

¹⁴² Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2004 г. №4, ст.28

Соответственно, незаконные посев или выращивание масличного мака, а также конопли, кроме запрещенной к возделыванию индийской, южной маньчжурской, южной чуйской, южной архонской и южной краснодарской, влечет лишь административную ответственность по ст. 102-2 Кодекса Туркменской ССР об административных правонарушениях. Такую же ответственность влечет непринятие мер к обеспечению охраны наркотикосодержащих посевов (ст. 102-1 данного Кодекса).

4. Объективная сторона преступления состоит в незаконном посеве или выращивании мака, конопли или других запрещённых к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества, а также культивировании сортов этих растений.

Под посевом запрещенных к возделыванию наркосодержащих культур следует понимать внесение семян или высадку рассады на почву с целью выращивания таких растений без надлежащего на то разрешения на любых земельных участках, в том числе на пустующих землях. Под выращиванием таких культур следует понимать уход (полив, прополка, внесение удобрений и т.д.) за посевами и всходами с целью доведения их до стадии созревания (п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 апреля 1997 г. № 6 "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами").

Культивирование растений – согласно п. 1 ст. 24 Закона Туркменистана "О наркотических средствах, психотропных веществах, прекурсорах и мерах противодействия их незаконному обороту" – это общее понятие, включающее их посев, выращивание, возделывание и разведение.

В узком смысле, используемом в ч. 1 коммент. статьи, культивирование понимается как совершенствование процесса их возделывания, включая селекцию семян, скрещивание различных сортов растений и повышение эффективности способов их выращивания.

Приобретение семян, их проращивание вне почвы или в небольшом количестве почвы, в котором растение не может достигнуть зрелости (выращивание рассады), следует рассматривать как подготовительные действия к совершению данного преступления.

Уголовная ответственность наступает вне зависимости от каких либо определенных последствий. Данное преступление признается оконченным с момента посева (внесения семян или рассады в почву) или работ по выращиванию (принятия мер по уходу) и культивированию.

На квалификацию деяния не и влияет место, использованное для посева и выращивания, будь то земли, отведенные для государственных, общественных, частных, смешанных организаций, предприятий, или приусадебный участок, пустующие земли и т.д.

5. Субъект преступления – вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет. Субъектом может быть как частное лицо, так и наделенное соответствующими служебными полномочиями.

6. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что осуществляет незаконный посев, выращивание или культивирование наркотикосодержащих растений, и желает совершить указанные действия.

Состав данного преступления имеет место при любой цели виновного. При этом наличие корыстных побуждений является отягчающим обстоятельством (п. "н" ч. 1 ст. 58 УК).

Посев или выращивание мака, конопли или других запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества или распространение их сортов, незаконное изготовление из них наркотических средств, а также их последующее хранение, перевозка, пересылка с целью сбыта или без таковой, а равно сбыт надлежит квалифицировать по совокупности статей 292, 293 и 295 УК Туркменистана. Когда же виновный не приступил к изготовлению наркотических средств и его действия были пресечены еще на стадии посева или выращивания растений, содержащих наркотические вещества, его действия следует квалифицировать только по статье 295

УК (п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами").

7. Для квалификации действий виновного по ч. 2 ст. 295 УК необходимо учитывать, что повторным в статьях 292, 294, 295, 296, 297 УК признаётся преступление, совершённое лицом, ранее совершившим какое-либо из преступлений, предусмотренных этими статьями (примечание № 2 к ст. 292).

Согласно ст. 17 УК преступление не признаётся повторным, если за ранее совершенные преступления лицо, их совершившее, освобождено от уголовной ответственности или наказания, либо судимость за эти преступления была погашена или снята в установленном законом порядке.

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

8. Согласно «Перечня наркотических средств и психотропных веществ, обнаруженных при незаконном обращении, с отнесением их количества к не большим, крупным и особо крупным размерам», утвержденного Постановлением Президента Туркменистана за № 3910 от 14 мая 1998 года судам следует иметь в виду, что посев и выращивание мака свыше 500 кустов и конопли свыше 10 кустов считается крупным размером.

Статья 296. Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ

(1) Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(2) То же деяние, если оно совершено:

а) повторно;

б) в отношении несовершеннолетнего либо двух или более лиц;

в) с применением физического насилия или угрозы его применения,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до десяти лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, если они по неосторожности повлекли смерть потерпевшего или причинили тяжкий вред его здоровью,

наказываются лишением свободы на срок от шести до двенадцати лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

1. Объект и предмет данного преступления аналогичен рассмотренным в коммент. к ст. 292 УК. Дополнительным объектом данного преступления является жизнь и здоровье потерпевших.

2. Объективная сторона преступления выражена в действиях по склонению к потреблению наркотических средств или психотропных веществ.

Под склонением к потреблению наркотических средств – согласно п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 апреля 1997 г. № 6 "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами" – в судебной практике понимаются любые умышленные действия, направленные на возбуждение у других лиц желания к их потреблению (уговоры, предложения, дачу совета и т.п.), а также обман, психическое или физическое насилие, ограничение свободы и т.п. с целью приема наркотических средств лицом, на которое оказывается воздействие.

Понятием "склонение" охватывается как единичное, так и неоднократное подстрекательство к потреблению наркотиков или психотропных веществ.

Потребление наркотических средств или психотропных веществ означает их прием внутрь, путем инъекций, вдыхания порошка через нос, курения, жевания растений, употребления настоя и другое.

Преступление (предусмотренное ч. 1 и 2 коммент. статьи) имеет формальный состав и является оконченным с момента воздействия на лицо с целью побудить его к потреблению наркотических средств или психотропных веществ независимо от того, приобщилось ли склоняемое лицо к потреблению данных средств и веществ или отказалось от этого либо это удалось предотвратить.

3. Субъектом преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет.

4. Субъективная сторона данного состава преступления характеризуется виной в виде прямого умысла, предполагающего осознание общественно опасного характера действий и наличия желания выполнять эти действия. Мотивом совершения преступления является стремление вовлечь потерпевшего в потребление этих средств и веществ.

5. Повторным в статьях 292, 294, 295, 296, 297 УК признаётся преступление, совершённое лицом, ранее совершившим какое-либо из преступлений, предусмотренных этими статьями (примечание № 2 к ст. 292). В соответствии со ст. 17 УК преступление не признаётся повторным, если за ранее совершенные преступления лицо, их совершившее, освобождено от уголовной ответственности или наказания, либо судимость за эти преступления была погашена или снята в установленном законом порядке.

6. Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ в отношении заведомо несовершеннолетнего (п. "б" ч. 2 ст. 296 УК) означает, что виновный сам достиг возраста 18 лет и достоверно знает, что совершает преступление в отношении лица, не достигшего 18-летнего возраста.

Действия виновного, направленные на возбуждение желания потреблять наркотические средства у двух или более лиц, надлежит квалифицировать по п. "б" ч. 2 ст. 296 УК независимо от того, совершены ли эти действия в отношении нескольких лиц одновременно или в разное время в отношении каждого из них (п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 апреля 1997 г. № 6 "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами").

В пункте "в" ч. 2 коммент. статьи, как представляется, предусматривается применение лишь насилия, не опасного для жизни или здоровья, и угроза применения такого насилия (о них см. коммент. к ст. 108 УК). Умышленное применение насилия опасного для жизни и здоровья требует дополнительной квалификации по ст. 107 УК.

7. О причинении по неосторожности смерти или тяжкого вреда здоровью потерпевшего см. коммент. к ст. 115 УК. При этом дополнительная квалификация по ст. 115 не требуется.

Статья 297. Организация или содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ

(1) Организация или содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(2) Те же деяния, совершённые повторно,

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с конфискацией имущества или без таковой и с возложением обязанности

проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

(3) Предоставление помещений для потребления наркотических средств или психотропных веществ,

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет с возложением обязанности проживания в определенной местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

1. Непосредственным объектом рассматриваемого преступления является безопасность здоровья населения. Дополнительными объектами могут выступать общественная безопасность, общественный порядок, общественная нравственность.

Предмет преступления – употребляемые посетителями притона наркотические средства и психотропные вещества. *О них см. коммент. к ст. 292.*

2. Комментируемая норма устанавливает ответственность за три самостоятельных преступления: 1) организация притонов для потребления наркотических средств; 2) содержание притонов и 3) предоставление помещений для таких целей (п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 апреля 1997 г. № 6 "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами").

Предмет преступления – употребляемые посетителями притона наркотические средства и психотропные вещества. Притоном следует признавать помещение или иное место, специально приспособленное или систематически используемое для потребления наркотических средств, что является его отличительной чертой от предоставления помещений для таких целей.

В качестве притонов могут использоваться жилые (дом, квартира, дача) и служебные помещения, специально оборудованные технические и подсобные помещения, подвалы и т.д.

Под организацией притона следует понимать действия, направленные на его создание, например, подыскание, наем помещения, его оборудование, а при наличии такового – привлечение лиц, желающих им воспользоваться для потребления наркотиков, сбор средств для этого, добывание наркотиков и т.п. Деяние считается оконченным уже в момент организации притона.

Содержание притона – это система действий, направленных на обеспечение деятельности притона (материальное обеспечение, охрана, производство ремонта, организация уборки помещения, обслуживание клиентуры и т.п.) и фактическое владение им.

Если организация или содержание притона осуществляется должностным лицом либо выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации со злоупотреблением этими лицами своими полномочиями, то такие деяния следует квалифицировать соответственно по статьям 297 и 181, либо по статьям 297 и 267 УК.

Извлечение дохода от организации и содержания таких притонов, либо осуществление ее по другим, не корыстным мотивам не влияет на квалификацию данного преступления.

Преступления имеют формальный состав и признаются оконченными с момента совершения действий, означающих организацию, содержание притонов или предоставление помещений для потребления наркотических средств или психотропных веществ.

3. Субъект преступления – лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста, являющееся организатором, держателем притона или предоставляющее помещение для потребления наркотических средств или психотропных веществ. Другие лица, способствовавшие организации или функционированию притона для наркоманов (охранники, обслуживающий клиентов персонал и проч.), несут ответственность как пособники.

4. Субъективная сторона преступления определяется прямым умыслом. Лицо осознает, что организует, содержит притон или предоставляет помещение для

потребления наркотических средств или психотропных веществ, и желает действовать таким образом. Обязательным признаком субъективной стороны деяния является специальная цель – обеспечение потребления наркотических средств или психотропных веществ. Корыстный мотив отягчает вину, но не влияет на квалификацию.

5. Повторным в статьях 292, 294, 295, 296, 297 УК признаётся преступление, совершённое лицом, ранее совершившим какое-либо из преступлений, предусмотренных этими статьями (примечание № 2 к ст. 292). В соответствии со ст. 17 УК преступление не признаётся повторным, если за ранее совершенные преступления лицо, их совершившее, освобождено от уголовной ответственности или наказания, либо судимость за эти преступления была погашена или снята в установленном законом порядке.

Статья 298 исключена

Статья 299. Нарушение правил производства, приобретения, хранения, учёта, отпуска, перевозки или пересылки наркотических средств или психотропных веществ

Нарушение правил производства, приобретения, хранения, учёта, отпуска, перевозки или пересылки наркотических средств или психотропных веществ, если это деяние совершено лицом, в обязанности которого входит соблюдение указанных правил,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или лишением свободы на срок до трёх лет.

1. Преступление посягает на законный порядок оборота наркотических средств или психотропных веществ, что в итоге причиняет вред здоровью населения.оборот наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров – это разрешенные и контролируемые в соответствии с законодательством Туркменистана виды деятельности, связанные с культивированием, сбором и заготовкой наркотикосодержащих растений, разработкой, производством, изготовлением, переработкой, хранением, отпуском, реализацией, распределением, приобретением, использованием, перевозкой, пересылкой, ввозом, вывозом и уничтожением наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров.

О предмете преступления см. коммент. к ст. 292 УК.

3. Состав преступления является формальным, его объективная сторона характеризуется общественно-опасным деянием.

Деяние состоит в нарушении правил: 1) производства, 2) приобретения, 3) хранения, 4) учёта, 5) отпуска, 6) перевозки, 7) пересылки предмета преступления. Нарушение правил может состоять как в активных действиях, так и в невыполнении предписанных ими требований.

Коммент. норма сформулирована как бланкетная (*об этом см. коммент. к ст. 280 УК*). Для привлечения к ответственности по ст. 299 УК необходимо установить, какой именно пункт правил нарушен, а также точно указать название нормативного акта, регламентирующего порядок производства, приобретения, хранения, учёта, отпуска, перевозки или пересылки наркотических средств или психотропных веществ. Такие правила принимаются на основе Закона Туркменистана от 9 октября 2004 года "О наркотических средствах, психотропных веществах, прекурсорах и мерах противодействия их незаконному обороту"¹⁴³.

¹⁴³ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2004 г. №4, ст.28

Производство наркотических средств и психотропных веществ – это их разработка, изготовление (действия, направленные на их серийное получение из растений, химических и (или) иных веществ готовых к использованию форм), переработка (действия, в результате которых происходят рафинирование, повышение в препарате концентрации наркотических средств или психотропных веществ, а также получение на их основе веществ, не являющихся наркотическими средствами или психотропными веществами), а также упаковка и маркировка (ст. 13, 15-17 указанного Закона).

Приобретение наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров – покупка, получение в обмен на другие товары или вещи, займы или в дар, в уплату долга, а также присвоение найденных наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров, сбор растений, содержащих наркотические вещества (опийного мака и конопли (каннабиса), других наркотикосодержащих растений или их частей), если лицо сознавало, что они являются наркотическими средствами, психотропными веществами, либо прекурсорами (ст. 1 указанного Закона).

Хранение наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров – любые сознательные действия, связанные с нахождением наркотических средств, психотропных веществ или прекурсоров во владении у лица при себе, в помещениях, на земельном участке, в тайнике и других местах (ст. 1 указанного Закона).

Учет – это организация системы сбора, регистрации и обобщения информации о наркотических и психотропных средствах (ст. 41 указанного Закона).

Отпуск наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров включает в себя их передачу, реализацию и распределение предприятиями (учреждениями) с нарушением порядка, установленного Кабинетом Министров Туркменистана или без лицензий на эти виды деятельности, включая отпуск физическим лицам в медицинских целях по рецептам, выписанным на специальных бланках, в аптечных учреждениях государственной системы здравоохранения при отсутствии у них соответствующих лицензий на указанный вид деятельности (ст. 28 и 33 указанного Закона). При этом незаконная выдача рецепта квалифицируется по специальной норме ст. 300 УК.

Перевозка наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров - любые действия по их перемещению, независимо от способа транспортировки (ст. 26 указанного Закона).

Пересылка наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров - их перемещение в виде почтовых, багажных отправок либо иным способом, когда транспортировка осуществляется без участия отправителя (ст. 27 указанного Закона).

Преступление окончено в момент совершения указанных незаконных действий.

4. Субъектом преступления является вменяемое лицо, достигшее 16 лет в чьи служебные или профессиональные обязанности входит соблюдение правил.

За нарушение установленных правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки наркотических средств (ст. 299 УК) несут ответственность как должностные так и иные лица, которые в силу порученной им работы обязаны соблюдать указанные правила. При наличии в действиях лица, допустившего нарушения этих правил, признаков должностного преступления (злоупотребление, взяточничество и др.) содеянное следует дополнительно квалифицировать по статьям УК, предусматривающими ответственность за должностное преступление (п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 апреля 1997 г. № 6 "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами").

5. С субъективной стороны преступление характеризуется умышленной виной, при которой виновный сознательно нарушает установленные правила.

Формулировка комментируемой нормы, по своему буквальному смыслу, не исключает нарушения правил по неосторожности. Однако в этом случае будет чрезвычайно сложно отграничить данное преступление от малозначительных деяний (в нем не конкретизирован масштаб нарушений, не предусмотрены преступные последствия, какие-либо дополнительные квалифицирующие признаки). При решении

этого вопроса следует руководствоваться общими положениями об общественной опасности деяния (ст. 10 УК), отсутствие которой исключает привлечение к уголовной ответственности лица, совершившего малозначительное противоправное деяние, т.е. лишь формально подпадающее под определение преступления, но фактически не представляющее общественной опасности. Однако применение общих положений непосредственно правоприменителем повышает роль его усмотрения, может не обеспечить единство правоприменительной практики и в таком случае норма не будет отвечать общеправовому принципу равенства, исходя из которого юридическая норма должна обладать формальной определенностью, точностью, ясностью выражения.

Таким образом, на основе общих правовых принципов можно сделать вывод о том, что ответственность по ст. 299 УК может наступать только при умышленной вине.

Статья 300. Незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ

Незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Непосредственным объектом преступления является безопасность здоровья населения, а дополнительным – интересы службы в той отрасли, где работает субъект (медицина, фармацевтическое производство).

2. Предметом преступления являются рецепты или иные документы, дающие право на получение наркотических средств или психотропных веществ.

О понятии наркотических средств или психотропных веществ см. коммент. к ст. 292 УК.

Под рецептом в данном случае понимается письменное предписание врача о составе и изготовлении лекарства, содержащего наркотические или психотропные вещества, и о способе его применения.

К иным документам, дающим право на получение наркотических средств или психотропных веществ, относятся история болезни, амбулаторная карта больного и другие документы, в которых отражаются сведения о заболеваниях, лечение которых возможно с помощью препаратов, содержащих наркотические или психотропные вещества. К числу таких документов следует также отнести лицензию на определённый вид деятельности, связанной с оборотом наркотических веществ и психотропных веществ, заявку медицинского учреждения на получение последних для использования в лечебной практике, товарно-транспортную накладную и т.п.

3. Объективная сторона преступления предусматривает два деяния: 1) незаконную выдачу рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ; 2) подделку рецептов или иных документов, дающих такое право.

Незаконная выдача рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, состоит в передаче их другому лицу, не имеющему права на их получение. Положения коммент. статьи, предусматривающие ответственность за незаконную выдачу рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, являются специальными по отношению к общим нарушениям правил отпуска таких препаратов, поэтому дополнительной квалификации по ст. 299 УК не требуют.

Подделка рецепта или иного документа, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, предусматривает как полное изготовление фальшивого документа, сходного с подлинным, так и внесение в

подлинный документ ложных сведений или изменение содержания документа путем подчистки, вытравливания и т.п.

Рассматриваемое деяние является преступлением с формальным составом. Оконченным оно признается с момента незаконной выдачи рецепта или документа либо с момента их подделки.

4. Субъект преступления при выдаче рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, - специальный, т.е. лицо, наделенное правом выдачи таких документов (например, врач). При подделке рецептов или иных документов субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста (как частное, так и должностное). Должностные лица, совершившие рассматриваемое деяние из корыстной или иной личной заинтересованности, подлежат также ответственности по ст. 181 УК.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что незаконно выдает другому лицу рецепты или иные документы, дающие право на получение наркотических средств или психотропных веществ, либо подделывает их, и желает действовать таким образом.

Статья 301. Организация потребления наркотических средств или психотропных веществ при проведении массовых мероприятий

Организация потребления наркотических средств или психотропных веществ при проведении семейных торжеств, празднеств, гуляний или иных массовых мероприятий,

наказывается штрафом в размере от ста до двухсот среднемесячных размеров оплаты труда с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового или лишением свободы на срок до пяти лет с возложением обязанности проживания в определённой местности на срок от двух до пяти лет или без такового.

1. Непосредственным объектом посягательства является здоровье населения, а дополнительным – общественный порядок и безопасность при проведении массовых мероприятий.

Предметом преступления являются наркотические средства или психотропные вещества. *О них см. коммент. к ст. 292 УК.*

2. Преступление имеет формальный состав, его объективная сторона состоит в деянии – деятельности одного или нескольких лиц, направленной на создание условий для потребления наркотических средств при проведении семейных торжеств, празднеств, гуляний или иных массовых мероприятий граждан (подбор помещения, приобретение наркотических средств, а также предоставление средств, обеспечивающих их приобретение)¹⁴⁴.

Преступление окончено в момент совершения указанных действий.

Действия лиц, организовавших потребление наркотических средств, должны квалифицироваться по совокупности преступлений по ст.ст. 301 и 292 УК, если они сопровождаются реализацией другим лицам наркотических средств путем угощения, что признается их сбытом.

3. Субъектом преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет.

4. Субъективная сторона преступления определяется умышленной виной. Лицо сознает общественную опасность организации потребления наркотических средств или психотропных веществ при проведении массовых мероприятий и желает

¹⁴⁴ См. Пункт 23 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 28 Гурбансолтан 1997 г. № 6 "О судебной практике по применению судами законодательства по борьбе с правонарушениями, связанными с наркотическими средствами".

совершить действия по этой организации. Цель преступления – потребление гражданами наркотических или психотропных средств.

Статья 302. Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ

(1) Незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка или пересылка с целью сбыта, а равно незаконный сбыт сильнодействующих и ядовитых веществ, не являющихся наркотическими средствами или психотропными веществами,

наказываются исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) Те же деяния, если они совершены:

а) повторно;

б) группой лиц по предварительному сговору,

наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

1. Непосредственным объектом преступления является здоровье населения, а дополнительным – законные экономические (производственные) интересы участников оборота сильнодействующих и ядовитых веществ, а также общественная безопасность.

Предметом преступления являются сильнодействующие и ядовитые вещества, не являющиеся наркотическими средствами или психотропными веществами.

Сильнодействующими называются вещества, оказывающие опасное для здоровья и жизни людей действие при приеме их в значительных дозах и при наличии медицинских противопоказаний к употреблению. Такие вещества способны вызывать состояние зависимости, оказывать стимулирующее или депрессивное воздействие на центральную нервную систему, вызывая галлюцинации или нарушения моторной функции или мышления, поведения, восприятия, изменения настроения, либо могут приводить к аналогичным вредным последствиям.

Ядовитыми называются вещества, оказывающие токсическое (отравляющее) воздействие на организм человека. Даже при употреблении малых доз они могут вызвать тяжелое отравление или причинить смерть.

Отнесение вещества к числу сильнодействующих или ядовитых требует обязательного производства экспертизы.

Список сильнодействующих и ядовитых веществ должен предусматриваться нормативными актами с учетом таблиц I и II Конвенции ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 года. См. *коммент. к ст. 292 УК.*

Существуют также Рекомендации ООН по перевозке опасных грузов, Соглашение о сотрудничестве министерств внутренних дел в борьбе с преступностью на транспорте (Заклучено в г. Ереване 25.10.1995 г.) и другие международно-правовые документы из которых вытекает обязанность государства криминализовать незаконный оборот таких веществ.

2. Преступление, предусмотренное ст. 302 УК, необходимо отличать от административного правонарушения, предусмотренного ст. 132 "Нарушение правил перевозки опасных веществ и предметов на железнодорожном, морском, речном и автомобильном транспорте и электротранспорте" Кодекса Туркменской ССР об административных правонарушениях. Согласно этой статье перечень опасных веществ или предметов, за нарушение правил перевозки которых настоящей статьей установлена административная ответственность, определяется правилами перевозки, действующими на соответствующих видах транспорта. Общественная опасность деяния, запрещенного ст. 302 УК определяется наличием цели сбыта таких веществ.

3. Объективная сторона преступления, имеющего формальный состав, выражается в незаконном изготовлении, переработке, приобретении, хранении, перевозке или пересылке с целью сбыта, а равно незаконном сбыте предмета преступления.

О содержание данных действий см. комментарий к ст. 292 УК.

Согласно Постановления Президента Туркменистана от 27 февраля 2009 года "О вопросах организации работы по лицензированию в Туркменистане" деятельность, связанная с производством ядов, их переработкой, транспортировкой, закупкой, хранением, реализацией, использованием и уничтожением не подлежит лицензированию и выполняется только уполномоченными государственными учреждениями.

Преступление признается оконченным с момента совершения хотя бы одного из перечисленных в ст. 302 УК действий.

4. Субъектом преступления может быть лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста, как частное, так и должностное.

5. С субъективной стороны данное преступление характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что незаконно изготавливает, перерабатывает, приобретает, хранит, перевозит, пересылает или сбывает сильнодействующие или ядовитые вещества, и желает так действовать. При этом наличие цели сбыта является обязательным, а корыстный мотив – факультативен.

Не подпадает под действие коммент. статьи использование свойств сильнодействующих веществ, содержащихся в газовых баллончиках, а также применение газовых пистолетов (револьверов), поскольку подобные действия невозможно признать сбытом.

6. Согласно положениям ст. 17 УК действия виновного квалифицируются как совершенные повторно, если им предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных этой статьей.

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

7. Если в результате использования сильнодействующего или ядовитого вещества был причинен тяжкий вред здоровью либо наступила смерть, содеянное помимо ст. 302 квалифицируется также по статьям УК, предусматривающим ответственность за преступления против жизни и здоровья.

Статья 303. Нарушение правил обращения с сильнодействующими или ядовитыми веществами

Нарушение правил производства, приобретения, хранения, учёта, отпуска, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ, не являющихся наркотическими средствами или психотропными веществами, если это повлекло их хищение либо причинение существенного вреда,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Объект и предмет преступления аналогичен рассмотренным в коммент. к ст. 302 УК.

2. Гипотеза комментируемой нормы (которую также называют диспозицией статьи Особенной части УК) сформулирована как бланкетная, т.е. выражающая нарушаемые правила в общей форме, отсылая к другим нормативным актам без указания на эти акты. Бланкетный способ изложения нормы предоставляет правоприменителю значительное усмотрение и тем самым может породить неопределенность в правоприменении, которая способна нарушить общеправовые принципы законности и равенства (требующие точности, ясности и формальной определенности правовых предписаний). Соответственно, необходимой гарантией соблюдения указанных принципов для признания наличия состава преступления является указание конкретного пункта правил, который был нарушен виновным.

3. Объективная сторона преступления, имеющего материальный состав, состоит из опасного деяния, преступных последствий и причинной связи между ними.

Деяние состоит в нарушении правил: 1) производства, 2) приобретения, 3) хранения, 4) учета, 5) отпуска, 6) перевозки, 7) пересылки предмета преступления. Нарушение правил может состоять как в активных действиях, так и в невыполнении предписанных ими требований. *О содержании данных действий см. коммент. к ст. 299 УК.*

В качестве последствий преступления указывается хищение предмета преступления или иные тяжкие последствия, которые могут состоять в наступлении смерти, тяжкого или средней тяжести вреда здоровью другого человека, экологической катастрофе, причинении пожара, заражения местности, совершение преступления.

О понятии хищения см. коммент. к ст. 294 УК.

Для привлечения к ответственности необходимо установить указанные последствия и причинную связь между нарушением правил обращения с сильнодействующими или ядовитыми веществами.

4. Преступление совершается специальным субъектом – лицом, которое по договору или служебным обязанностям было обязано соблюдать указанные правила.

5. Субъективная сторона преступления определяется неосторожностью (самонадеянностью или небрежностью) по отношению к последствиям.

Самонадеянность выражается в том, что виновный осознает нарушение им правил обращения с сильнодействующими или ядовитыми веществами, предвидит возможность их хищения или наступления иных тяжких последствий, однако без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этих последствий.

При небрежности виновный осознает ненадлежащее исполнение своих обязанностей и, не предвидит возможности хищения предмета преступления или наступления иных тяжких последствий, хотя при необходимой предусмотрительности должен был и мог предвидеть такие последствия.

Если доказано умышленное отношение виновного к последствиям, то он должен быть привлечен к ответственности за более тяжкое преступление (например, предусмотренное главой 26 УК, ст. 302 УК и др.)

Статья 304. Незаконное изготовление и сбыт крепких спиртных напитков домашней выработки

(1) Незаконное изготовление или хранение с целью сбыта крепких спиртных напитков домашней выработки, либо изготовление или хранение с целью сбыта аппаратов для их производства, а равно сбыт указанных спиртных напитков или аппаратов,

наказываются штрафом в размере от пятидесяти до ста пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до двух лет с конфискацией имущества или без таковой.

(2) Те же деяния, совершённые повторно или группой лиц по предварительному сговору,

наказываются штрафом в размере от семидесяти пяти до двухсот среднемесячных размеров оплаты труда с конфискацией имущества или без таковой или лишением свободы на срок от двух до пяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Непосредственным объектом преступления является здоровье населения, а дополнительным – экономические интересы участников законного оборота алкогольной продукции. Некачественная алкогольная продукция способна принести существенный вред здоровью и даже жизни граждан.

2. Предметом преступления являются крепкие спиртные напитки домашней выработки, а также аппаратов для их производства.

Крепкие спиртные напитки домашней выработки – это самогон, чача, арака, виноградная и тутовая водка, брага и другие спиртные напитки со сравнительно высоким содержанием алкоголя не менее 20 % объема готовой продукции, изготовленные в домашних (не промышленных) условиях.

Незаконное изготовление, хранение с целью сбыта, а также сбыт крепких спиртных напитков промышленным способом или в промышленных масштабах может влечь ответственность за незаконную предпринимательскую деятельность (ст. 239 УК), а также за выпуск или продажу товаров, оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности (ст. 310 УК).

Изготовление или хранение без цели сбыта крепких спиртных напитков домашней выработки, а также приобретение крепких спиртных напитков домашней выработки влекут административную ответственность по ст.ст. 171 и 171-2 Кодекса Туркменской ССР об административных правонарушениях.

Аппарат для производства крепких спиртных напитков домашней выработки – это специальное приспособление, обеспечивающее перегонку продуктов брожения (алкогольной массы, получаемой в результате брожения зерновых продуктов, сахара, картофеля, свеклы, фруктов и других продуктов, содержащих крахмальные вещества). Приспособления и устройства для изготовления спиртных напитков путем естественного брожения к таким аппаратам не относятся.

3. Состав преступления является формальным и его объективная сторона состоит из любого из незаконных действий: 1) изготовление, 2) хранение, 3) сбыт крепких спиртных напитков домашней выработки или аппаратов для их производства.

При этом уголовная ответственность наступает за изготовление и (или) хранение лишь в том случае, если установлена цель сбыта. Изготовление или хранение без цели сбыта крепких спиртных напитков домашней выработки или аппаратов для их выработки влекут административную ответственность по ст. 171-2 Кодекса Туркменской ССР об административных правонарушениях.

Под сбытом следует понимать продажу, обмен, передаче в счет долга, оплату услуг или другие формы получения каких либо выгод.

Состав преступления имеет место вне зависимости от того, какое использовалось сырье для изготовления и кем была изготовлена алкогольная масса, а также сам аппарат (в случае его сбыта).

Преступление окончено в момент изготовления, обнаружения хранения, сбыта предмета преступления.

4. Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

5. Субъектная сторона преступления определяется виной в форме прямого умысла.

6. При квалификации действий виновного по ч. 2 коммент. статьи, следует учитывать, что согласно положениям ст. 17 УК признак повторности имеет место, если им предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных статьей 304 УК.

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

7. В тех случаях, когда из приобретенного спирта незаконной домашней выработки частным лицом изготавливается и реализуется фальсифицированная «водка» или «коньяк» с наклейкой заводских этикеток, действия такого лица следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 237 (приобретение или сбыт имущества заведомо добытого преступным путем) и ст. 247 УК Туркменистана (незаконное пользование товарными знаками). В тех случаях, когда приобретение спирта, заведомо добытого преступным путем было связано с подстрекательством к его хищению, либо было обещано исполнителю до или во время совершения хищения, а также в силу систематического его приобретения от одного и

того же расхитителя, действия такого лица могут быть признаны соучастием в хищении¹⁴⁵.

Статья 305. Организация или содержание притонов для распития спиртных напитков

Организация или содержание притонов для распития спиртных напитков, а равно систематическое предоставление помещений для этих целей, наказывается штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. Объектом преступного посягательства является здоровье населения, дополнительным объектом может быть общественный порядок и общественная безопасность.

2. Предмет преступления – употребляемые посетителями притона спиртные напитки – напитки, содержащие этанол (этиловый спирт, алкоголь). Различаются напитки с низким содержанием алкоголя, изготовленные путём сбраживания сахаро- или крахмалосодержащих продуктов, и изделия с высоким содержанием алкоголя, изготавливаемые путём перегонки изделий с низким содержанием алкоголя (крепкие спиртные напитки). По смыслу коммент. статьи предметом преступления могут быть как спиртные напитки домашней выработки, так и промышленного изготовления.

3. Комментируемая норма устанавливает ответственность за три самостоятельных преступления: 1) организация притонов для распития спиртных напитков; 2) содержание притонов и 3) систематическое предоставление помещений для таких целей.

Притоном следует признавать помещение или иное место, специально приспособленное для употребления спиртных напитков, что является его отличительной чертой от систематического предоставления помещений для таких целей. В качестве притонов могут использоваться жилые (дом, квартира, дача) и служебные помещения, специально оборудованные технические и подсобные помещения, подвалы и т.д.

Под организацией притона следует понимать действия, направленные на его создание, например, подыскание, наем помещения, его оборудование, а при наличии такового – привлечение лиц, желающих им воспользоваться для распития спиртного, сбор средств для этого, поставку спиртных напитков и т.п. Деяние считается оконченным уже в момент организации притона.

Содержание притона – это система действий, направленных на обеспечение деятельности притона (материальное обеспечение, охрана, производство ремонта, организация уборки помещения, обслуживание клиентуры и т.п.) и фактическое владение им.

Если организация или содержание притона осуществляется должностным лицом либо выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации со злоупотреблением этими лицами своими полномочиями, то такие деяния следует квалифицировать соответственно по статьям 305 и 181, либо по статьям 305 и 267 УК.

Извлечение дохода от организации и содержания таких притонов, либо осуществление ее по другим, не корыстным мотивам не влияет на квалификацию данного преступления.

¹⁴⁵ См. Постановление Пленума Верховного Суда Туркменистана от 30 мая 1991 года № 5 "О некоторых вопросах квалификации преступлений, связанных с изготовлением напитков из спирта, заведомо добытого преступным путем", которое согласно Постановлению Пленума Верховного суда Туркменистана от 25 декабря 1997 г. № 13 «О порядке применения постановлений Пленума Верховного суда Туркменистана в связи с введением в действие нового Уголовного кодекса» применяется в той части, которая не противоречит новому Уголовному кодексу и с соблюдением требований принципа об обратной силе уголовного закона.

Преступления имеют формальный состав и признаются оконченными с момента совершения действий, означающих организацию, содержание притонов или предоставление помещений для распития спиртных напитков.

4. Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

5. Субъектная сторона преступления определяется виной в форме прямого умысла.

6. Преступление, предусмотренное ст. 306 УК, необходимо отличать от незаконной предпринимательской деятельности (ст. 239 УК), а также от административного правонарушения в виде нарушения правил торговли спиртными напитками (ст. 157 Кодекса Туркменской ССР об административных правонарушениях).

Статья 306. Незаконная добыча, приобретение, реализация змеиного яда

Незаконная добыча, приобретение или реализация змеиного яда, наказываются штрафом в размере от сорока до восьмидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет с конфискацией имущества или без таковой.

1. Непосредственным объектом данного преступления, как следует из месторасположения коммент. нормы, является здоровье населения (змеиный яд как ядовитое вещество может причинить вред жизни и здоровью), а также экономические интересы участников законного оборота такого яда. Между тем не менее, а скорее более важной является необходимость защиты экологических отношений при добыче змеиного яда, которые также охраняются данной статьей. Основная общественная опасность данного преступления состоит не в угрозе здоровью населения, а в сокращении численности змей в силу высокого спроса на змеиный яд.

В Постановлении Президента Туркменистана от 16 июня 1992 г. № VII-435 "О мерах по охране дикорастущей солодки, ядовитых змей и продуктов их жизнедеятельности" указывается, что ядовитые змеи и змеиный яд являются достоянием туркменского народа, и в целях сохранения чистоты популяции и численности змей, недопущения их хищнической добычи запрещено всем предприятиям и организациям, независимо от форм собственности, и гражданам заготовку и вывоз за пределы Туркменистана отлов и содержание в неволе ядовитых змей, отбор и реализацию змеиного яда, за исключением государственного научно – производственного объединения "Туркмендерман".

В этом смысле показательна конструкция сходного административного состава правонарушения – незаконная добыча, приобретение, реализация и вывоз змеиного яда (ст. 88-3 Кодекса Туркменской ССР об административных правонарушениях), который предусмотрен в главе административных правонарушений в области охраны окружающей природной среды, памятников природы истории и культуры.

В связи с этим коммент. статья конкурирует с более общей нормой статьи 318 "Незаконная добыча водных животных и растений" УК.

2. Предмет преступления – змеиный яд – это сложная смесь органических и неорганических веществ, вырабатываемая железами некоторых видов змей. В Туркменистане добывают змеиный яд гюрзы и кобры, причем яд среднеазиатской гюрзы является особо ценным в медицине продуктом.

3. Состав преступления сформулирован как формальный, т.е. его объективная сторона охватывается одним деянием, без учета преступных последствий.

Деяние состоит в незаконной добыче, приобретении или реализации змеиного яда. Добыча – это получение яда из желез змей. Приобретение – покупка или иной способ получения яда, реализация – продажа или отчуждение яда в иной форме.

Незаконность действий виновного предполагает нарушение им конкретных установленных правил, в том числе с учетом Закона Туркменистана от 12 июня 1997

года №230-I "Об охране и рациональном использовании животного мира" и Постановления Президента Туркменистана от 16 июня 1992 г. № VII-435 "О мерах по охране дикорастущей солодки, ядовитых змей и продуктов их жизнедеятельности".

4. Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

5. Субъектная сторона преступления определяется виной в форме прямого умысла.

6. Комментируемая норма по своей конструкции не позволяет четко отграничить предусмотренное ей преступление от административного правонарушения в виде незаконной добычи, приобретения, реализации и вывоза змеиного яда (ст. 88-3 Кодекса Туркменской ССР об административных правонарушениях), что не отвечает требованиям точности, ясности, формальной определенности правовой нормы и нарушает общеправовой принцип равенства (формальной определенности), т.е. позволяет толковать и применять данную норму произвольно.

Законодатель мог бы конкретизировать состав преступления дополнительными признаками (указав виды особо охраняемых змей, размер предмета преступления, преступные последствия, административная преюдиция и др.). При отсутствии таких признаков, как представляется, правоприменителю следует руководствоваться принципом презумпции конституционным невиновности (ч. 2 ст. 18 УПК), согласно которому в пользу обвиняемого должны разрешаться также и сомнения, возникающие при применении уголовного и уголовно-процессуального законов.

Статья 306.1. Изготовление, приобретение, хранение, перевозка, пересылка наса с целью сбыта

Изготовление, приобретение, хранение, перевозка или пересылка наса с целью сбыта, а равно сбыт наса, совершённые лицом, к которому дважды в течение одного года применялись меры административного взыскания за такие же нарушения,

наказываются штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года.

Примечание

Лицо, добровольно сдавшее имеющийся у него нас, освобождается от уголовной ответственности за данное преступление.

1. Объект преступления аналогичен рассмотренному в коммент. к ст. 292 УК.

2. Предметом преступления является нас (который также называют насвай, насыбай, нац, нос, айс, нацик) - смесь махорочного табака, золы, извести, хлопкового или кунжутного масла, жевание которого распространено как вредная привычка среди населения ряда стран Азии. Нас обладает онкогенными свойствами, его употребление также вызывает никотиновую зависимость и психологическую зависимость. Нас обычно формулируется в виде небольших «шариков» или «палочек», пластичной массы, порошка грязно-зелёного цвета.

3. Состав преступления сформулирован как формальный с так называемой административной преюдицией.

О понятиях незаконного изготовления, приобретения, хранения, перевозки, пересылки с целью сбыта, а также сбыта см. коммент. к ст. 292 УК.

Уголовной ответственности подлежит лицо, к которому дважды в течение одного года применялись меры административного взыскания за такие же нарушения.

Статья 42-2 Кодекса Туркменской ССР об административных правонарушениях (в ред. от 25 июня 2008 г.) предусматривает административную ответственность за изготовление, приобретение, хранение, перевозку, пересылку, с целью потребления, а также потребление наса (ч. 1), те же действия с целью сбыта, а также сбыт наса (ч. 2),

а также повторное в течение одного года совершение правонарушения, предусмотренного частью второй настоящей статьи (ч. 3).

4. Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

5. Субъектная сторона преступления определяется виной в форме прямого умысла.

6. Примечание к коммент. статье предусматривает специальный случай освобождения от уголовной ответственности в связи с добровольным отказом от преступления (см. коммент. к ст. 70 УК).

Под добровольной сдачей наса следует понимать сдачу лицом указанного предмета преступления по своей воле независимо от мотивов.

Статья 307. Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью

(1) Занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью лицом, не имеющим лицензии на избранный вид деятельности, если в результате такой деятельности был причинён по неосторожности легкий вред здоровью человека,

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью сроком до пяти лет или штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) То же деяние, причинившее тяжкий или средней тяжести вред здоровью человека,

наказывается штрафом в размере от сорока до ста среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или лишением свободы на срок до трёх лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, повлёкшие по неосторожности смерть потерпевшего,

наказываются лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Непосредственным объектом преступления является здоровье населения, соблюдение установленного законодательством порядка оказания медицинской и фармацевтической помощи. Дополнительный объект – жизнь и здоровье личности.

2. Состав преступления является материальным и включает в себя общественно-опасное деяние, последствия и причинную связь между ними.

Деяние состоит из действий по занятию медицинской или фармацевтической практикой, и бездействие в виде неполучения лицензии (что характеризует признак незаконности этих видов деятельности).

Занятием частной медицинской практикой является регулярное оказание медицинских услуг медицинскими работниками или иными лицами вне учреждений государственной системы здравоохранения. В соответствии с Законом Туркменистана от 14 декабря 2002 года №157-II "Об охране здоровья граждан" право на занятие частной медицинской практикой имеют лица, получившие диплом о высшем или среднем медицинском (фармацевтическом) образовании и лицензию на соответствующий вид деятельности (ч. 1 ст. 55). Контроль за качеством оказания медицинской помощи населению лицами, осуществляющими частную медицинскую практику, проводит Министерство здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана. Право на занятие медицинской и фармацевтической деятельностью в

Туркменистане имеют лица, получившие высшее или среднее медицинское и фармацевтическое образование, имеющие диплом и специальное звание, а на занятие определенными видами медицинской и фармацевтической деятельности, перечень которых устанавливается Министерством здравоохранения и медицинской промышленности Туркменистана, - имеющие, кроме указанных документов, лицензию (ст. 54).

Занятием фармацевтической деятельностью является изготовление лекарственных форм по рецептам врачей и требованиям лечебных учреждений; получение, хранение, организация, доставка, отпуск лекарственных средств и изделий медицинского назначения в аптечные и лечебные учреждения, реализация населению и учреждениям различных лекарственных средств.

Лицензия выдается на основании Закона Туркменистана от 25 июня 2008 года №202-III "О лицензировании отдельных видов деятельности", Закона Туркменистана от 14 декабря 2002 года №157-II "Об охране здоровья граждан", Закона Туркменистана "О фармацевтической деятельности и лекарственном обеспечении" от 5 июля 2002 года (с изменениями и дополнениями внесенным ЗТ от 18.04.2009 г. №32-IV), Постановления Президента Туркменистана от 27 февраля 2009 года "О вопросах организации работы по лицензированию в Туркменистане".

Не является занятием медицинской практикой и фармацевтической деятельностью оказание разовых услуг, хотя бы и за вознаграждение, которое осуществляется от случая к случаю по усмотрению данного лица, когда пациенту заранее не известно, может ли он получить услуги и на каких условиях.

6. Отсутствие лицензии - это и ее неполучение, и осуществление деятельности после окончания срока действия лицензии или за пределами лицензированных форм деятельности.

7. Последствиями преступления являются легкий вред здоровью человека (ч. 1), тяжкий или средней тяжести вред здоровью человека (ч. 2), смерть потерпевшего (ч. 3).

О легком вреде здоровью см. коммент. к ст. 111, о тяжком – к ст. 107, о средней тяжести – к ст. 108, о смерти – к ст. 105 УК.

Для привлечения к ответственности необходимо установить причинную связь между деянием и последствиями.

Преступление считается оконченным с момента наступления последствий.

8. Субъектом может быть любое вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет, независимо от наличия высшего медицинского образования или иных оснований возможного и требуемого получения лицензии.

9. Субъективная сторона характеризуется неосторожным (самонадеянным или небрежным) отношением к наступившему вреду здоровью людей. Лицо либо предвидит наступление таких последствий своего деяния, но без достаточных к тому оснований легкомысленно рассчитывает на предотвращение этих последствий, либо не предвидит возможности наступления таких последствий своего деяния, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия (ст. 28 УК). При этом субъект осознает незаконность своей деятельности.

Если же виновный действовал умышленно, желая или сознательно допуская наступление последствий, то его действия квалифицируются по более тяжкому преступлению против личности.

Статья 308. Нарушение санитарно-эпидемиологических правил

(1) Нарушение санитарно-эпидемиологических правил, повлекшее по неосторожности массовое заболевание или отравление людей, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) То же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Непосредственным объектом посягательства является санитарно-эпидемиологическая безопасность населения, т.е. такое состояние общественного здоровья и среды обитания людей, при котором отсутствует опасное и вредное влияние их факторов на организм человека и имеются благоприятные условия для его жизнедеятельности. Дополнительный объект – жизнь и здоровье людей.

2. Санитарно-эпидемиологические правила определяются нормативными актами Туркменистана на основе Санитарного кодекса Туркменистана (в действие с 1 января 2010 года). Согласно п. 13 ст. 1 этого Кодекса государственные санитарно-эпидемиологические правила и нормативы - нормативные правовые акты, устанавливающие санитарно-эпидемиологические требования (в том числе критерии безопасности и (или) безвредности факторов среды обитания человека, гигиенические и другие нормативы), несоблюдение которых создаёт угрозу жизни и здоровью человека, а также угрозу возникновения и распространения заболеваний.

3. Объективная сторона состоит в действиях (бездействии), которыми лицо нарушает предписания санитарно-эпидемиологических правил, а также в наступлении последствий массового заболевания или отравления людей, причинной связи между деянием и последствиями.

4. Действия могут состоять в использовании пищевых продуктов, не прошедших соответствующий контроль, употреблении для приготовления грязной воды и тому подобные. При этом такие действия должны противоречить правилам, которые установлены для выполнения тех или иных технологических операций либо регламентируют характер поведения в общественных местах, на транспорте. Бездействие состоит в невыполнении обязанностей, прямо предписанных правовыми нормами, если лицо имело возможности эти обязанности выполнить.

Массовым заболеванием может быть как инфекционное заболевание (возникновение и распространение которого обусловлено воздействием на человека биологических факторов среды обитания (возбудителей инфекционных заболеваний) и возможностью передачи болезни от заболевшего человека, животного к здоровому человеку, так и неинфекционным заболеванием – отравлением (возникновение которого обусловлено воздействием физических и (или) химических и (или) социальных факторов среды обитания).

Причинная связь существует, когда заболевание или массовое отравление вызвано факторами, возникшими в результате нарушения санитарно - эпидемиологических правил.

Преступление является оконченным в момент наступления преступных последствий.

5. Субъект преступления – вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет, на которое возложены обязанности соблюдения санитарно-эпидемиологических правил либо для которого эта обязанность вытекает из его правового статуса.

6. Субъективная сторона преступления состоит в неосторожности по отношению к последствиям. Лицо осознает общественную опасность нарушения правил, предвидит возможность наступления общественно опасных последствий, но без достаточных оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение либо, не предвидит, но при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

7. *О смерти человека см. комментарий к ст. 105 УК.*

Статья 309. Соккрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей

(1) Соккрытие или искажение информации об авариях с вредными экологическими последствиями, об уровнях загрязнения окружающей природной среды, а также о других событиях, фактах или явлениях, создающих

опасность для жизни или здоровья людей, совершённые лицом, обязанным обеспечивать население такой информацией,

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, причинившие вред здоровью людей либо повлёкшие иные тяжкие последствия,

наказываются штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до трёх лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Непосредственным объектом преступления является право граждан на получение информации о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для их жизни или здоровья.

Предметом преступного деяния является информация, т.е. сведения о предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах, действиях физических и юридических лиц, а также органов государственной власти и управления, создающих угрозу жизни и здоровью людей или окружающей среде, независимо от формы их представления.

2. Согласно ст. 15 Санитарного кодекса Туркменистана каждый гражданин Туркменистана имеет право на получение бесплатной объективной информации непосредственно или через своего представителя, общественные объединения, средства массовой информации в соответствии с законодательством Туркменистана: 1) о заболеваемости, эпидемиологической ситуации и радиационной обстановке, состоянии окружающей среды и её влиянии на здоровье населения; 2) о результатах проведённых санитарно-гигиенических и иных специальных экспертиз, санитарных нормах, правилах и гигиенических нормативах, за исключением случаев, когда такая информация отнесена законодательством Туркменистана к информации, содержащей государственную, служебную или коммерческую тайну.

Порядок, объем, задачи и ответственность за предоставление информации о процессах и явлениях, которые могут создавать опасность для здоровья человека и окружающей среды, регламентируются и другими нормативными актами Туркменистана (статья 28 Конституции Туркменистана, Закон Туркменистана от 22 декабря 2012 года "О средствах массовой информации", Закон Туркменистана "О химической безопасности" от 25 марта 2011 года № 165-IV, Закон Туркменистана от 15 августа 2009 года № 56-IV "О радиационной безопасности", Закон Туркменистана от 15 сентября 1998 года №308-I "О предупреждении и ликвидации чрезвычайных ситуаций" и другие).

3. Объективная сторона преступления включает действия или бездействие, состоящее в сокрытии или искажении информации об авариях с вредными экологическими последствиями, об уровнях загрязнения окружающей природной среды, а также о других событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей.

Сокрытием информации является ее недоведение до сведения лиц, имеющих право на ее получение или нуждающихся в ее получении, когда сообщение информации было обязательно с правовых позиций либо было необходимо для воздействия на события, факты или явления, создающие опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

Искажением информации является сообщение неполных или неверных данных, официальных прогнозов и оценок относительно фактов, событий или явлений, создающих опасность для защищаемых объектов.

К событиям, фактам или явлениям, создающим опасность, относятся природные, техногенные или иные процессы, которые могут при неблагоприятном развитии

событий или отсутствии надлежащих мер контроля и регулирования реально вызвать последствия для человека и окружающей среды.

Преступление является оконченным в момент сокрытия или искажения информации, т.е. когда лицо могло направить информацию надлежащему адресату, но не сделало этого, либо когда направило искаженную информацию.

4. Субъект преступления специальный – лицо, обязанное обеспечивать население такой информацией. К таким лицам относятся как должностные, так и не должностные лица, характер осуществляемой деятельности которых обязывает их направить соответствующую информацию для всеобщего сведения или лицам, обязанным и способным передать такую информацию по назначению.

5. Субъективная сторона определяется прямым умыслом.

6. Часть вторая коммент. статьи предусматривает материальные состав преступления, в объективную сторону которого помимо деяния входят преступные последствия и причинная связь между ними.

Вред здоровью людей может быть любой тяжести.

Под иными тяжкими последствиями понимаются экологическая катастрофа, причинение крупного материального ущерба, длительная задержка движения транспорта, нарушения в работе учреждений, предприятий и прочее.

Статья 310. Выпуск или продажа товаров, оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности

(1) Выпуск или продажа товаров, выполнение работ либо оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности для жизни или здоровья потребителей, а равно неправомерные выдача или использование официального документа, удостоверяющего соответствие указанных товаров, работ или услуг требованиям безопасности, если эти действия по неосторожности повлекли причинение вреда здоровью человека,

наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, если они повлекли по неосторожности смерть человека либо причинили по неосторожности вред здоровью двух или более лиц,

наказываются штрафом в размере от сорока до ста среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до пяти лет.

1. Непосредственным объектом преступления является здоровье населения в сфере оказания услуг, выпуска или продажи товаров, а дополнительным – жизнь и здоровье личности. Данная статья направлена на защиту интересов потребителя - гражданина, использующего, приобретающего, заказывающего либо имеющего намерение приобрести, заказать товары (работы, услуги) для личных нужд (преамбула Закона Туркменистана от 1 октября 1993 года №870-XII "О защите прав потребителей"¹⁴⁶). Поэтому в качестве дополнительного объекта присутствует и надлежащий порядок экономической деятельности.

2. Состав преступления является материальным, его объективная сторона включает общественно-опасное деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние состоит в любом из следующих действий: 1) выпуск товаров, 2) продажа товаров, 3) оказание услуг, если эти товары и услуги не отвечают требованиям безопасности для жизни или здоровья потребителей; 4) незаконные выдача или использование официального документа, удостоверяющего соответствие указанных товаров, работ или услуг требованиям безопасности.

¹⁴⁶ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1993 г., №9-10, ст.66.

Безопасность товара (работы, услуги) – это их свойство при обычных условиях их использования, хранения, транспортировки и утилизации, а также безопасность процесса выполнения работы (оказания услуги), не причинять вред жизни и здоровью потребителя, а также, окружающей среде и имуществу потребителя в течение установленного срока службы, а если срок службы на товары длительного пользования не установлен, в течение десяти лет. Обеспечение данных требований безопасности – согласно ч. 5 ст. 3 Закона Туркменистана "О защите прав потребителей" - возлагается на изготовителя (исполнителя). Изготовитель – это предприятие, организация, учреждение, колхозы, фермеры или граждане, производящие товары для реализации. Исполнитель - предприятие, организация, учреждение, колхозы, фермеры или граждане, выполняющие работы или оказывающие услуги. Продавец - предприятие, организация, учреждение, колхозы, фермеры или граждане, реализующие товары по договору купли-продажи.

Требования к безопасности пищевых продуктов установлены также в Законе Туркменистана от 18 апреля 2009 года №31-IV "О качестве и безопасности пищевых продуктов"¹⁴⁷.

3. Выпуск товара - это его изготовление и подготовка для передачи потребителю, т.е. приведение товара в состояние готовности к отправке (реализации) потребителю.

Продажа товаров - это заключение сделок купли-продажи в отношении товаров, предназначенных для использования потребителями, но не для предпринимательской деятельности, а для личного потребления.

Выполнение работ и возмездное оказание услуг регламентируются наряду с указанным Законом о защите прав потребителей Гражданским кодексом Туркменистана.

Выдача официального документа, подтверждающего соответствие товаров, работ или услуг требованиям безопасности, осуществляется в результате сертификации - обязательного подтверждения соответствия товара (работы, услуги) требованиям стандарта Главной государственной службой «Туркменстандартлары», который является государственным органом по сертификации товаров (работ, услуг) и осуществляет свои функции в соответствии с законодательством Туркменистана (ч. 3 ст. 33 указанного Закона).

Неправомерным использованием официального документа, удостоверяющего соответствие указанных товаров, работ или услуг требованиям безопасности, следует считать продажу товаров (выполнение работ, оказание услуг) по сертификату, выданному в отношении иного товара, либо сертификату или иному документу, выданному продавцу или изготовителю заведомо незаконно.

Причинение вреда здоровью в соответствии с ч. 1 коммент. статьи может состоять в любом негативном воздействии на здоровье независимо от степени его тяжести.

Преступление является оконченным с момента наступления указанных последствий.

4. Субъект - это физическое, вменяемое, достигшее 16 летнего возраста лицо, являющееся изготовителем товаров либо продавцом, ответственным за выполнение работ и оказание услуг. Субъектом неправомерной выдачи официального документа, подтверждающего соответствие товара требованиям безопасности, является должностное лицо, уполномоченное выдавать такие документы.

5. Субъективная сторона преступления состоит в неосторожности по отношению к последствиям. Лицо осознает общественную опасность нарушения правил, предвидит возможность наступления общественно опасных последствий, но без достаточных оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение либо, не предвидит, но при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

6. *О смерти человека см. коммент к ст. 105 УК.*

¹⁴⁷ Ведомости Меджлиса Туркменистана (1 апреля - 30 июня 2009 года) №2(996) часть 4, ст.32.

7. Преступление, предусмотренное ст. 310 УК, необходимо отличать от нарушения правил торговли (ст. 265 УК) и обмана потребителей (ст. 264 УК).

Действия виновного по продаже товаров, оказанию услуг, не отвечающих требованиям безопасности, формально являются нарушением правил торговли и могут быть связаны с обманом потребителя, однако при их квалификации по ст. 310 УК, как представляется, дополнительной квалификации по ст. 264 и 265 УК не требуют.

ГЛАВА 31. ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Статья 311. Нарушение правил экологической безопасности при производстве работ

Нарушение правил охраны окружающей среды при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию промышленных, сельскохозяйственных, научных и иных объектов лицами, ответственными за их соблюдение, если это деяние повлекло существенное изменение радиоактивного фона, причинение вреда здоровью людей, массовую гибель животных либо иные тяжкие последствия,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

1. Преступления, предусмотренные главой 31 УК, посягают на отношения по обеспечению экологической безопасности и охраны окружающей среды. Положения данной главы реализуют требования Конституции Туркменистана, которая предусматривает право каждого человека на благоприятную окружающую среду и соответствующую обязанность государства осуществлять контроль за рациональным использованием природных ресурсов в целях защиты и улучшения условий жизни, охраны и восстановления окружающей среды, обеспечивать сохранность природной среды (ст. 11 и 36).

Под экологической безопасностью понимают защищенность жизненно важных интересов личности, общества, природы, государства и всего человечества от реальных или потенциальных угроз, создаваемых антропогенным или естественным воздействием на окружающую среду.

Под окружающей средой понимается среда обитания человека - совокупность факторов, явлений и объектов окружающей (природной и искусственной) среды, определяющая условия жизнедеятельности человека (п. 6 ст. 1 Санитарного кодекса Туркменистана).

Природная среда – часть окружающей среды, не включающая антропогенные объекты (созданные человеком для обеспечения его социальных потребностей).

Экологическая безопасность имеет международно-правовое значение и проблемам экологической деградации уделяется все большее внимание¹⁴⁸.

2. Дополнительным объектом преступления, предусмотренного ст. 311 УК, является здоровье человека, а также интересы собственников поврежденных объектов (владельцев погибших животных).

3. Составы преступлений, предусмотренные в главе 31 УК, сформулированы как бланкетные, т.е. охранительные нормы данной главы выражают нарушаемые правила в общей форме, отсылая к другим нормативным актам без указания на эти акты.

¹⁴⁸ См.: Более безопасный мир: наша общая ответственность // Доклад Группы высокого уровня по угрозам, вызовам и переменам (Принят в г. Нью-Йорке 02.12.2004 на 59-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН); Декларация и программа действий форума тысячелетия "Мы, народы: укрепление Организации Объединенных Наций в двадцать первом веке" (Приняты в г. Нью-Йорке 26.05.2000 на 54-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН); Декларация министров по вопросам окружающей среды региона Европейской экономической комиссии Организации Объединенных Наций (ЕЭК/ООН) (Принята в г. Софии 25.10.1995)

Бланкетный способ изложения нормы предоставляет правоприменителю значительное усмотрение и тем самым может породить неопределенность в правоприменении, которая способна нарушить общеправовые принципы законности и равенства (требующие точности, ясности и формальной определенности правовых предписаний). Соответственно, необходимой гарантией соблюдения указанных принципов для признания наличия состава преступления является указание конкретного пункта правил, который был нарушен виновным.

Регулятивные нормы, обеспечивающие соблюдение правил экологической безопасности, содержатся в Законе Туркменистана от 12 ноября 1991 года №600-XII "Об охране природы", а также в издаваемых в соответствии с ним иными актами законодательства об охране природы, а также земельным, водным, лесным законодательством и законодательством о недрах, об охране атмосферного воздуха, растительного и животного мира и другим специальным законодательством Туркменистана.

В первую очередь, это следующие нормативные акты: Закон Туркменистана от 4 августа 2012 года "О растительном мире", Закон Туркменистана от 4 августа 2012 года "О санаторно-курортном деле", Закон Туркменистана от 31 марта 2012 года №286-IV "Об особо охраняемых природных территориях", Воздушный кодекс Туркменистана от 10 января 2012 года №255-IV, Закон Туркменистана от 21 мая 2011 года №197-IV "О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов", Лесной кодекс Туркменистана от 25 марта 2011 года № 166-IV, Закон Туркменистана "О химической безопасности" от 25 марта 2011 года №165-IV, Закон Туркменистана от 25 сентября 2010 года №136-IV "О питьевой воде", Закон Туркменистана от 10 мая 2010 года №107-IV "О туризме", Санитарный кодекс Туркменистана от 21 ноября 2009 года, Закон Туркменистана от 15 августа 2009 года №56-IV "О радиационной безопасности", Закон Туркменистана от 15 августа 2009 года №53-IV "Об охране озонового слоя", Закон Туркменистана от 20 августа 2008 года №208-III "Об углеводородных ресурсах", Кодекс Туркменистана "О земле" от 25 октября 2004 года, Кодекс Туркменистана "О воде" от 1 ноября 2004 года, Закон Туркменистана от 12 июня 1997 года №230-I "Об охране и рациональном использовании животного мира", Закон Туркменистана от 20 декабря 1996 года №182-I "Об охране атмосферного воздуха", Закон Туркменистана от 14 декабря 1992 года №779-XII "О недрах", Постановление Президента Туркменистана от 25 марта 1997 года № 3066 "О красной книге Туркменистана".

4. Состав преступления, предусмотренного ст. 311 УК, сформулирован как материальный, т.е. его объективная сторона включает в себя общественно-опасное деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил охраны окружающей среды при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию промышленных, сельскохозяйственных, научных и иных объектов. Нарушение правил охраны окружающей среды может быть совершено как путем действия, так и путем бездействия.

Общественно опасными последствиями преступления являются существенное изменение радиоактивного фона, причинение вреда здоровью людей, массовая гибель животных либо иные тяжкие последствия.

Существенное изменение радиоактивного фона означает его техногенное ухудшение по сравнению с естественным фоном (дозой излучения, создаваемой космическим излучением и излучением природных радионуклидов, естественно распределенных в земле, воде, воздухе, других элементах биосферы, пищевых продуктах и организме человека – ст. 3 Закона Туркменистана от 15 августа 2009 года №56-IV "О радиационной безопасности").

Если же действия виновных состояли в нарушении специальных правил обращения с радиоактивными или ядерными материалами лицами, обязанными соблюдать данные правила, и повлекли разрушение физической защиты радиоактивных или ядерных материалов или иные тяжкие последствия, то их действия квалифицируются

по ст. 284 "Нарушение правил обращения с радиоактивными или ядерными материалами" УК как более тяжкому преступлению. См. *коммент. к ст. 283 и 284 УК*.

Причинение вреда здоровью людей выражается в расстройстве здоровья, временной или постоянной утрате трудоспособности, причинении тяжкого, средней тяжести или легкого вреда одному или нескольким лицам.

Массовая гибель животных – одновременная гибель большого числа животных одного или нескольких видов на определенной территории или акватории, при которой уровень смертности превышает среднестатистический в несколько раз.

Иными тяжкими последствиями нарушения правил экологической безопасности при производстве могут быть существенное ухудшение качества окружающей среды или состояния ее объектов, устранение которого требует длительного времени и больших финансовых и материальных затрат; уничтожение отдельных объектов; деградацию земель и иные негативные изменения окружающей среды, препятствующие ее сохранению и планомерному использованию.

Преступление считается оконченным с момента наступления любого из указанных последствий

5. Наличие преступного деяния, преступных последствий и причинной связи между ними может подтверждаться несоблюдением требований законодательства о государственной экологической экспертизе и требований, вытекающих из заключения такой экспертизы (см. Закон Туркменистана от 15 июня 1995 года №54-1 "О государственной экологической экспертизе"¹⁴⁹ и Постановление Президента Туркменистана от 22 января 2003 года №6080 "Об утверждении Порядка проведения государственной экспертизы и утверждения инвестиционных и технологических проектов нефтегазового, энергетического и химического комплексов Туркменистана").

Государственная экологическая экспертиза - вид экспертной деятельности, осуществляемый специально уполномоченным государственным органом, экспертными формированиями и основанный на научном, социально-экологическом исследовании, анализе и оценке проектов, программ, проектно-сметной документации, экспертируемых объектов, а также действующих предприятий и направленный на обеспечение соответствия их нормам и правилам охраны окружающей среды, рационального природопользования и требованиям экологической безопасности населения. Государственная экологическая экспертиза является обязательной в процессе инвестиционной, хозяйственной и иной деятельности, осуществляемой на территории Туркменистана, связанной с преобразованием окружающей человека природной среды.

Комплексная оценка возможного влияния объектов окружающей среды на санитарно-гигиеническую и эпидемическую обстановку и здоровье населения, подтверждение причин и условий возникновения массовых или групповых заболеваний и отравлений людей, подтверждение причин вредного воздействия объектов окружающей среды на санитарно-гигиеническую и эпидемическую обстановку и здоровье населения, оценка соответствия нормативной проектной документации требованиям санитарного законодательства Туркменистана, санитарных норм, правил и гигиенических нормативов являются задачами санитарно-гигиенической экспертизы (ст. 60 Санитарного кодекса Туркменистана).

6. Субъект преступления специальный – лицо, ответственное за соблюдение правил охраны окружающей среды.

7. Субъективная сторона определяется неосторожной формой вины по отношению к последствиям. Лицо осознает общественную опасность нарушения правил, предвидит возможность наступления общественно опасных последствий, но без достаточных оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение либо, не предвидит, но при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

¹⁴⁹ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1995 г., № 1, ст. 15.

Статья 312. Нарушение правил транспортировки, хранения, захоронения и утилизации экологически опасных веществ и отходов

(1) Транспортировка, хранение, захоронение или утилизация с нарушением установленных правил веществ и отходов, опасных для жизни или вредных для здоровья людей, создавшие угрозу причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде,

наказываются штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, повлёкшие загрязнение, отравление или заражение окружающей среды, массовую гибель животных либо причинившие вред здоровью человека,

наказываются лишением свободы на срок до трёх лет.

(3) Деяния, предусмотренные частью первой настоящей статьи, повлёкшие по неосторожности массовое заболевание людей либо смерть человека,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 311 УК.* Непосредственным объектом посягательства является порядок обращения веществ и отходов, которые могут причинить вред окружающей среде. Дополнительными объектами преступления являются здоровье человека, интересы собственника погибших животных.

2. Предметом преступления являются вещества и отходы, опасные для жизни или вредных для здоровья людей (запрещенные виды опасных отходов, в том числе радиоактивные, бактериологические, химические вещества и отходы).

Запрещенные виды опасных отходов - отходы, которые содержат вредные вещества, обладающие опасными свойствами (токсичностью, взрыво-, пожароопасностью, высокой реакционной способностью) или содержащие возбудителей инфекционных болезней, либо которые могут представлять непосредственную или потенциальную опасность для окружающей природной среды и здоровья человека сами по себе или при вступлении в контакт с другими веществами.

Химически опасные вещества - объекты производства, хранения, использования и транспортировки опасных химикатов, при аварии на которых может произойти химическое заражение; опасные химикаты - химические вещества или совокупность химических веществ, способных нанести вред жизни и здоровью человека и окружающей среде; химически опасные отходы - отходы, которые в силу реакционной способности или токсичности самостоятельно или при вступлении в контакт с другими отходами и окружающей средой представляют непосредственную опасность для жизни и здоровья человека, состояния окружающей среды (ст. 1 Закона Туркменистана от 25 марта 2011 года №165-IV "О химической безопасности").

По смыслу коммент. статьи, предметом данного преступления могут быть и радиоактивные вещества - не относящиеся к ядерным материалам (т.е. к материалам, содержащим или способным воспроизвести делящиеся (расщепляющиеся) ядерные вещества) вещества, испускающие ионизирующее излучение (ст. 12. Закона Туркменистана от 15 августа 2009 года №56-IV "О радиационной безопасности" запрещает ввоз в Туркменистан радиоактивных отходов в целях хранения и захоронения). *Нарушение специальных правил обращения с радиоактивными или ядерными материалами лицами преследуются по ст. 283 и 284 УК.*

3. Объективная сторона преступления выражается в транспортировке, хранении, захоронении или утилизации с нарушением установленных правил веществ и отходов, опасных для жизни или вредных для здоровья людей.

Транспортировка - перемещение с мест производства, сбора, складирования, хранения к месту переработки, захоронения или уничтожения.

Хранение - помещение отходов в накопители с целью последующего повторного использования либо извлечения для захоронения.

Захоронение - постоянное размещение в специально оборудованных местах, контейнерах.

Утилизация – использование (извлечение полезных свойств) отходов после соответствующей и переработки и удаление оставшейся части отходов.

Коммент. норма сформулирована как бланкетная (*об этом см. коммент. к ст. 311 УК*), соответственно, для признания наличия состава преступления является необходимым указание конкретного пункта правил, который был нарушен виновным. Такие правила принимаются на основе Закона Туркменистана от 12 ноября 1991 года №600-XII "Об охране природы", Закона Туркменистана от 25 марта 2011 года №165-IV "О химической безопасности", Закона Туркменистана от 15 августа 2009 года №56-IV "О радиационной безопасности" и других.

4. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 коммент. статьи сформулирована как у формального состава преступления, поскольку наступление преступных последствий не предполагается. На самом деле данный состав имеет признаки материального, поскольку действия виновного должны создать угрозу причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде. Создание такой угрозы и есть преступное последствие. Законодатель тем самым как бы признает окончанным составом преступления уже покушение на причинение вреда здоровью человека или окружающей среде. Угроза предполагает наличие конкретной опасности реального причинения вреда здоровью человека или окружающей среде.

Соответственно, преступление считается окончанным с момента создания реальной угрозы наступления указанных в законе последствий, а между нарушением правил и созданием угрозы должна быть причинная связь.

О причинении вреда здоровью человека см. коммент. к ст. 311 УК.

Создание угрозы причинения существенного вреда окружающей среде подразумевает возникновение такой ситуации либо таких обстоятельств, которые повлекли бы предусмотренные законом вредные последствия, если бы не были прерваны вовремя принятыми мерами или иными обстоятельствами, не зависящими от воли причинителя вреда.

5. Субъект преступления специальный – вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет, на которое возложена обязанность по соблюдению правил транспортировки, хранения, захоронения и утилизации экологически опасных веществ и отходов.

7. Субъективная сторона предполагает неосторожную форму вины по отношению к последствиям – созданию угрозы причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде. Лицо осознает общественную опасность нарушения правил, предвидит возможность наступления общественно опасных последствий, но без достаточных оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение либо, не предвидит, но при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

Умышленное создание такой угрозы в результате нарушения правил – это покушение на совершение более тяжкого преступления, например, против личности.

8. Загрязнение, отравление или заражение – предусмотренные ч. 2 коммент. статьи, предполагают существенное ухудшение окружающей природной среды в связи с внесением в нее радиоактивных или химических веществ, в концентрациях или количествах, создающих угрозу для человека в течение определённого времени (значительно превышающих установленные предельно допустимые концентрации) или бактериологических веществ (паразитарных, инфекционных возбудителей заболеваний и проч.), устранение или нейтрализация воздействия которых требуют затраты значительных материальных средств или невозможны в обозримый период.

О массовой гибели животных и о причинении вреда здоровью человека см. коммент. к ст. 311 УК.

9. Массовое заболевание людей, предусмотренное ч. 3 коммент. статьи, - это либо эпидемия (значительное распространение какой-либо заразной болезни в населённом

пункте, регионе – п. 3 ст. 1 Санитарного кодекса Туркменистана), либо массовое неинфекционное заболевание (отравление) - заболевание человека, возникновение которых обусловлено воздействием физических и (или) химических и (или) социальных факторов среды обитания (п. 22 ст. 1 этого же Кодекса).

О смерти человека см. коммент. к ст. 105 УК.

10. Комплексная оценка возможного влияния объектов окружающей среды на санитарно-гигиеническую и эпидемическую обстановку и здоровье населения, подтверждение причин и условий возникновения массовых или групповых заболеваний и отравлений людей, подтверждение причин вредного воздействия объектов окружающей среды на санитарно-гигиеническую и эпидемическую обстановку и здоровье населения, оценка соответствия нормативной проектной документации требованиям санитарного законодательства Туркменистана, санитарных норм, правил и гигиенических нормативов являются задачами санитарно-гигиенической экспертизы (ст. 60 Санитарного кодекса Туркменистана).

Статья 313. Загрязнение вод

(1) Загрязнение, засорение, истощение поверхностных или подземных вод, источников питьевого водоснабжения либо иное изменение их природных свойств, если эти действия повлекли причинение существенного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству,

наказываются лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, повлёкшие по неосторожности причинение вреда здоровью человека или массовую гибель животных, а равно совершённые на территории заповедника или заказника либо в зоне чрезвычайной экологической ситуации,

наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или лишением свободы на срок до трёх лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, повлёкшие по неосторожности смерть человека,
наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 311 УК.* Непосредственным объектом посягательства является обеспечение сохранности нормального качества водных ресурсов как природного условия жизни и здоровья людей, функционирования сельскохозяйственного производства, лесоводства и рыболовства. Дополнительными объектами преступления являются здоровье человека, отношения собственности (например, права собственников систем питьевого водоснабжения).

2. Предметом преступления являются поверхностные или подземные воды, источники питьевого водоснабжения. Загрязнение морских вод преследуется по ст. 315 УК.

Поверхностными водами, по смыслу Кодекса Туркменистана "О воде" от 1 ноября 2004 года, признаются воды, постоянно или временно находящиеся на поверхностных водных объектах (реки, водохранилища, озера, межхозяйственные каналы и дренажные коллектора); подземными - пресные, минеральные, термальные воды, находящиеся в подземных водных объектах.

Источник питьевого водоснабжения – водный объект или его часть, которые содержат в необходимом количестве воду, отвечающую установленным нормативным

требованиям, и используются (либо могут быть использованы) для забора воды в системы питьевого водоснабжения с той или иной технологией её обработки (ст. 1 Закона Туркменистана от 25 сентября 2010 года №136-IV "О питьевой воде").

3. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает в себя общественно-опасное деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в загрязнении, засорении, истощении поверхностных или подземных вод, источников питьевого водоснабжения либо ином изменении их природных свойств.

Под загрязнением и засорением – по смыслу ст. 94 "Охрана вод от загрязнения и засорения" Кодекса Туркменистана "О воде" - понимаются сброс или поступление иным способом (путем смыва с поверхностей водосборов, ледяного покрова) в водные объекты, производственных, бытовых и других видов отходов, отбросов и вредных веществ, в том числе масел, химических, радиоактивных, нефтяных и иных продуктов, удобрений и ядохимикатов, влекущее ухудшение качества поверхностных и подземных вод.

Истощение вод, по смыслу ст. 95 "Мероприятия по охране вод от истощения" Кодекса Туркменистана "О воде", означает устойчивое сокращение запасов и ухудшение качества поверхностных и подземных вод, в том числе вследствие водной эрозии почв, заиления и зарастания водоемов.

Иным изменением природных свойств поверхностных или подземных вод является существенное изменение их биологического разнообразия либо ухудшение первоначального физического, химического или биологического состава.

Например, состав данного преступления могут образовывать эксплуатация промышленных, сельскохозяйственных, коммунальных и других объектов с неисправными очистными сооружениями и устройствами, отключение очистных сооружений и устройств, нарушение правил транспортировки, хранения, использования минеральных удобрений и препаратов, совершение иных действий.

4. Последствиями преступления являются причинение существенного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству.

Существенный вред характеризуется возникновением заболеваний и гибелью водных животных и растений, иных животных и растительности на берегах водных объектов, уничтожением рыбных запасов, мест нереста и нагула; массовой гибелью птиц и животных, в том числе водных, на определенной территории; экологической ценностью поврежденной территории или утраченного природного объекта, уничтоженных животных и древесно-кустарниковой растительности; изменением радиоактивного фона до величин, представляющих опасность для здоровья и жизни человека, генетического фонда животных и растений; уровнем деградации земель и т.п.

Например, в соответствии со ст. 13 Закона Туркменистана от 21 мая 2011 года №197-IV "О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов", существенным вредом для водных объектов рыбохозяйственного значения является превышение предельно допустимого объёма антропогенного влияния или превышения предельно допустимого количества вредных веществ, стекающих или поступающих в эти объекты или на их водосборный участок, приведшие путём к изменениям в экосистеме водных объектов.

Между наступившими последствиями и загрязнением вод должна существовать прямая причинная зависимость.

Преступление считается оконченным с момента наступления указанного в законе существенного вреда.

5. Субъект преступления – физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. Преступление может совершаться как умышленно, так и по неосторожности.

7. По части 2 коммент. статьи квалифицируются действия виновного, если они повлекли по неосторожности причинение вреда здоровью человека или массовую гибель животных, а равно совершённые на территории заповедника или заказника либо в зоне чрезвычайной экологической ситуации, а по ч. 3 – если они повлекли по неосторожности смерть человека.

О причинении вреда здоровью человека и массовой гибели животных см. коммент. к ст. 311 УК.

О территории заповедника или заказника см. коммент. к ст. 324.

О смерти человека см. коммент. к ст. 105 УК.

Чрезвычайная ситуация – обстановка, сложившаяся на определенной территории в результате аварии, катастрофы и иного бедствия, в том числе природного и экологического характера, которые повлекли или могут повлечь за собой гибель людей, причинить вред их здоровью или нарушить условия жизнедеятельности населения, нанести ущерб окружающей природной среде, объектам производственной и социальной инфраструктуры; зона чрезвычайной ситуации - территория, на которой сложилась (объявлена) чрезвычайная ситуация (ст. 1 Закона Туркменистана от 15 сентября 1998 года №308-I "О предупреждении и ликвидации чрезвычайных ситуаций").

8. В случаях, когда виновным в совершении рассматриваемого преступления признается должностное лицо, либо лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, при наличии в действиях признаков злоупотребления полномочиями, оно несет ответственность по совокупности ст. ст. 313 и 181 или ст. 267 УК.

Статья 313-1. Расхищение водных ресурсов

(1) Расхищение водных ресурсов путём прорыва берегов оросительных каналов, открытия шлюзов, применения специальных устройств, использование питьевой воды для орошения, а равно иные формы и способы расхищения воды,

наказываются штрафом в размере от пятидесяти до ста среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) Те же действия, соединённые с насилием или с угрозой применения насилия над лицом, охраняющим объект, либо повлёкшие повреждения ирригационных сооружений или человеческие жертвы, а также иные тяжкие последствия,

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

1. Объекты преступления аналогичны указанным в коммент. к ст. 313 УК.

Коммент. норма направлена на уголовно-правовое обеспечение реализации Конвенции ООН по борьбе с опустыниванием в тех странах, которые испытывают серьёзную засуху и/или опустынивание, особенно в Африке (Заключена в г. Париже 17.06.1994), участником которой является Туркменистан.

Согласно ст. 110 Кодекса Туркменистана «О воде» лица, виновные в расхищении водных ресурсов путём прорыва берегов оросительных каналов, открытия шлюзов, применения специальных устройств, использование питьевой воды для орошения, а равно иные формы и способы расхищения воды, привлекаются к уголовной ответственности.

2. В качестве предмета преступления коммент. статья указывает водные ресурсы, которые включают в себя все воды гидросферы, то есть воды рек, озёр, каналов, водохранилищ, морей и океанов, подземные воды, почвенная влага, вода (льды) горных и полярных ледников, водяные пары атмосферы. Однако фактически расхищены могут быть лишь поверхностные или подземные воды и источники питьевого водоснабжения, т.е. предмет преступления аналогичен указанному в ст. 313 УК.

3. Состав преступления является материальным, т.к. расхищение предполагает деяние, последствия – в виде незаконного изъятия воды, и причинную связь между ними.

Деяние выражается в действиях по прорытию берегов оросительных каналов, открытию шлюзов, применению специальных устройств, использования питьевой воды для орошения и иные формы и способы расхищения воды.

Деяние причиняет вред как первичным (осуществляющим забор из водоисточника и транспортирование воды по каналам и трубопроводам), так и вторичным (получающим воду от первичных) водопользователям. Вред состоит в изъятии воды у законных водопользователей и обращение в пользу виновного.

Формулировка части первой ст. 313-1 УК затрудняет отграничение данного преступления от малозначительных деяний, поскольку в нем не определен размер расхищенной воды (причиненный ущерб или какие-либо другие признаки). При решении этого вопроса следует руководствоваться общими положениями об общественной опасности деяния (ст. 10 УК), отсутствие которой исключает привлечение к уголовной ответственности лица, совершившего малозначительное противоправное деяние, т.е. лишь формально подпадающее под определение преступления, но фактически не представляющее общественной опасности. Однако применение общих положений непосредственно правоприменителем повышает роль его усмотрения, может не обеспечить единство правоприменительной практики и в таком случае норма не будет отвечать общеправовому принципу равенства, исходя из которого юридическая норма должна обладать формальной определенностью, точностью, ясностью выражения.

4. Субъект преступления общий – физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. Преступление характеризуется умышленной формой вины.

6. В ч. 2 коммент. статьи, как представляется, предусматривается применение лишь насилия, не опасного для жизни или здоровья, и угроза применения такого насилия (о них см. коммент. к ст. 108 УК). Умышленное применение насилия опасного для жизни и здоровья требует дополнительной квалификации по ст. 107 УК.

Повреждение ирригационных сооружений – это как полное, так и частичное разрушение, или нарушение нормальной работоспособности системы подвода воды для водоснабжения сельскохозяйственных угодий. Психическое отношение к повреждению ирригационных сооружений, как представляется, может быть неосторожное или с косвенным умыслом. Причинение таких повреждений с прямым умыслом требует дополнительной квалификации как преступления против общественной безопасности (например, как хулиганство).

Человеческие жертвы – это причинение по неосторожности смерти одному или более потерпевшим. *О причинении по неосторожности смерти потерпевшему см. коммент. к ст. 115 УК.* При этом дополнительная квалификация по ст. 115 не требуется. Умышленное причинение смерти дополнительно квалифицируется как преступление против личности.

Иными тяжкими последствиями могут быть экологическая катастрофа, большой ущерб сельскому или рыбному хозяйству и т.п.

Статья 314. Загрязнение атмосферы

(1) Загрязнение или иное изменение природных свойств воздуха с превышением установленных нормативов вследствие нарушения правил эксплуатации установок, сооружений или иных объектов, если эти действия повлекли причинение существенного вреда окружающей природной среде,

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, причинившие по неосторожности вред здоровью человека,

наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или лишением свободы на срок до трёх лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, повлёкшие по неосторожности смерть человека,

наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 311 УК.*

2. Непосредственным объектом преступления являются отношения в области охраны атмосферного воздуха от загрязнения (ст. 2 Закона Туркменистана от 20 декабря 1996 года №182-I "Об охране атмосферного воздуха").

Предметом преступления выступает атмосфера, воздух, его природные свойства. Атмосферный воздух – это природная смесь газов приземного слоя атмосферы, сложившаяся в ходе эволюции Земли, за пределами жилых, общественных и производственных помещений, а также производственных территорий.

Атмосфера – газообразная оболочка планеты, состоящая из нескольких слоев, нижний из которых - тропосфера содержит 80% атмосферного воздуха Земли и достигает над умеренными широтами 10 - 12 км.

3. Состав преступления, предусмотренного ст. 314 УК, сформулирован как материальный, т.е. его объективная сторона включает в себя общественно-опасное деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Объективная сторона выражается в нарушении правил эксплуатации установок, сооружений или иных объектов, повлекшее причинение существенного вреда окружающей природной среде в виде загрязнения или иного изменения природных свойств воздуха.

Нарушение правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ может характеризоваться совершением прямо запрещенных законом действий или несоблюдением оснований, порядка, объема, интенсивности, качественного состава и других условий выброса. Нарушение эксплуатации установок, сооружений и иных объектов состоит в несоблюдении соответствующих правил, регламентирующих их работу (например, в эксплуатации указанных объектов без фильтров либо при несвоевременной их замене, в отключении очистных сооружений и т.д.).

Для привлечения к ответственности необходимо указать, какие именно правила нарушены. *О бланкетном способе выражения нормы см. коммент. к ст. 311.*

Данные правила установлены на основе Закона Туркменистана от 20 декабря 1996 года №182-I "Об охране атмосферного воздуха" и Закона Туркменистана от 15 августа 2009 года №53-IV "Об охране озонового слоя". Так, глава IV Закона "Об охране атмосферного воздуха" устанавливает правила определения нормативов предельно допустимых концентрации и выбросов загрязняющих веществ в атмосферный воздух и уровней вредных физических воздействий на него.

Загрязнение - насыщение атмосферного воздуха загрязняющими веществами сверх установленных нормативов предельно допустимой концентрации.

Иное изменение природных свойств воздуха - это негативное отклонение от существовавшего ранее состояния атмосферы (повышение концентрации химических веществ или взвешенных частиц, влияющем на прозрачность, содержание озона, либо в изменении теплового режима, радиационных, электромагнитных и иных показателей).

Преступление признается оконченным с момента наступления последствий.

4. Субъект преступления общий – физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. Преступление характеризуется умышленной или неосторожной формой вины.

6. *О причинении вреда здоровью человека см. коммент к ст. ст. 311 УК.*

О причинении по неосторожности смерти человека см. коммент. к ст. 105 УК.

7. Загрязнение воздуха производственных помещений при наличии соответствующих признаков преступления влечет ответственность по ст. 151 "Нарушение правил охраны труда" УК

Статья 315. Загрязнение морской среды

(1) Загрязнение внутренних морских или территориальных вод Туркменистана, а равно вод открытого моря из находящихся на суше источников либо вследствие нарушения правил захоронения или сброса с транспортных средств или возведённых в море искусственных сооружений веществ, отходов и материалов, вредных для здоровья человека и живых ресурсов моря,

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) То же деяние, причинившее существенный вред здоровью человека, животному или растительному миру, рыбным запасам, окружающей среде, зонам отдыха либо другим охраняемым законом интересам,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или лишением свободы на срок до трёх лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, повлёкшие по неосторожности смерть человека,

наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

1. О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 311 УК.

2. Непосредственным объектом преступления являются отношения по обеспечению охраны морской среды от загрязнения и правомерности ее использования. Дополнительными объектами преступления могут быть здоровье человека, животный, растительный мир, иные охраняемые законом интересы.

Предмет преступления – морская среда, которая охватывает внутренние морские воды, территориальное море Туркменистана и воды открытого моря.

Согласно ст. 6 и 7 Закона Туркменистана "О Государственной границе Туркменистана"¹⁵⁰ к внутренним водам Туркменистана относятся: 1) воды заливов Кара-Богаз-Гол, Красноводского и Туркменского в Каспийском море; 2) воды портов Туркменистана, ограниченные прямой линией, проходящей через наиболее удаленные в сторону моря точки гидротехнических и других сооружений портов. К территориальному морю Туркменистана относятся прибрежные воды Каспийского моря шириной 12 морских миль, отсчитываемых от линии наибольшего отлива как на материке, так и на островах, принадлежащих Туркменистану, или от прямых исходных линий, соединяющих соответствующие точки. Внешние пределы морской экономической зоны Туркменистана определяются международными договорами и соглашениями Туркменистана

Открытое море - не относящееся к территориальному морю государств пространство морей или океанов, пользование которым регулируется международно-правовыми нормами.

3. Комментируемая норма реализует требования Конвенции ООН по морскому праву" (UNCLOS), Заключена в г. Монтего-Бее 10.12.1982 г., подписанной еще СССР.

4. Преступление, предусмотренное ч. 1 коммент. статьи представлено в виде формального состава, т.е. его объективная сторона ограничена общественно-опасным деянием. В действительности, данное преступление имеет признаки материального

¹⁵⁰ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1993 г., № 9-10, ст. 74; 1997 г., № 4, ст. 48; 1998 г., № 4, ст. 70; 2003 г., № 2, ст. 10, 2008 г., № 2, ст. 24; 2011 г., № 1, ч. II, ст. 18.

состава, так как загрязнение морской среды – это не только процесс, но и преступный результат нарушения экологических норм и правил.

В соответствии со ст. 1 Конвенции ООН по морскому праву" (UNCLOS) загрязнение морской среды означает привнесение человеком, прямо или косвенно, веществ или энергии в морскую среду, включая эстуарии, которое приводит или может привести к таким пагубным последствиям, как вред живым ресурсам и жизни в море, опасность для здоровья человека, создание помех для деятельности на море, в том числе для рыболовства и других правомерных видов использования моря, снижение качества используемой морской воды и ухудшение условий отдыха.

Захоронение веществ, отходов и материалов, вредных для здоровья человека и живых ресурсов моря означает любое преднамеренное удаление отходов или других материалов с судов, летательных аппаратов, платформ или других искусственно сооруженных в море конструкций; любое преднамеренное уничтожение судов, летательных аппаратов, платформ или других искусственно сооруженных в море конструкций.

Захоронением не считается удаление отходов или других материалов, присущих или являющихся результатом нормальной эксплуатации судов, летательных аппаратов, платформ или других искусственно сооруженных в море конструкций и их оборудования, кроме отходов или других материалов, транспортируемых судами, летательными аппаратами, платформами или другими искусственно сооруженными в море конструкциями, которые эксплуатируются в целях удаления таких материалов, или подвозимых к таким судам, летательным аппаратам, платформам или другим искусственно сооружаемым в море конструкциям, а также кроме тех, что являются результатом обработки таких отходов или других материалов на таких судах, летательных аппаратах, платформах или конструкциях; помещение материалов для целей иных, чем их простое удаление, при условии, что это не противоречит целям указанной Конвенции.

О содержании понятия загрязнения см. также коммент. к ст. ст. 313 и 314.

5. Из находящихся на суше источников, к которым можно отнести промышленные, сельскохозяйственные и иные предприятия, воздушный, железнодорожный, трубопроводный, автомобильный транспорт и другие объекты, загрязнение морской среды может произойти в результате сброса в море веществ и материалов, вредных для здоровья человека и живых ресурсов моря либо препятствующих их правомерному использованию.

Преступление считается оконченным с момента загрязнения морской среды.

6. Субъект преступления специальный - лицо, достигшее 16-летнего возраста, на которое возложена обязанность по соблюдению правил охраны морской среды.

7. С субъективной стороны преступление характеризуется умышленной формой вины.

8. Существенность вреда по ч. 2 коммент. статьи устанавливается с учетом фактических обстоятельств дела и предусмотренных нормативов. *О вреде см. коммент. к ст. 313 УК.*

О причинении смерти человека см. коммент. к ст. 105 УК.

Статья 316. Нарушение законодательства о континентальном шельфе

(1) Незаконное возведение сооружений и иных установок на континентальном шельфе Туркменистана, незаконное создание вокруг них или в исключительной экономической зоне Туркменистана зон безопасности, а равно нарушение правил строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации таких сооружений, установок и средств обеспечения безопасности морского судоходства,

наказываются штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Исследование, разведка, разработка естественных богатств континентального шельфа Туркменистана или исключительной экономической зоны Туркменистана, проводимые без соответствующего разрешения, наказываются штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или исправительными работами на срок до двух лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 311 УК.*

Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения по охране природных ресурсов континентального шельфа. Дополнительными объектами могут выступать суверенитет и экономические интересы Туркменистана.

Экологические ресурсы континентального шельфа находятся под международно-правовой защитой, в том числе в силу норм, вытекающих из Конвенции о континентальном шельфе (Заключена в г. Женеве 29.04.1958), Конвенции ООН по морскому праву (Заключена в г. Монтего-Бее 10.12.1982), Конвенции об охране подводного культурного наследия (Заключена в г. Париже 02.11.2001).

3. Состав преступления является формальным и его объективная сторона определяется общественно-опасным деянием вне зависимости от наступления преступных последствий.

Деяние может состоять в а) незаконном возведении сооружений и иных установок на континентальном шельфе Туркменистана; б) незаконном создании вокруг них или в исключительной экономической зоне Туркменистана зон безопасности; в) нарушении правил строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации таких сооружений, установок и средств обеспечения безопасности морского судоходства.

4. По смыслу Конвенции о континентальном шельфе (Заключена в г. Женеве 29.04.1958 г. и ратифицированная СССР), континентальный шельф – это поверхность и недра морского дна подводных районов, примыкающих к берегу, но находящихся вне зоны территориального моря, до глубины 200 метров, или, за этим пределом, до такого места, до которого глубина покрывающих вод позволяет разработку естественных богатств этих районов, а также поверхности и недра подобных подводных районов, примыкающих к берегам островов (ст. 1). Прибрежное государство осуществляет над континентальным шельфом суверенные права в целях разведки и разработки его естественных богатств: минеральных и прочих неживых ресурсов, а также живых организмов (ст. 2).

Понятие континентального шельфа определено также в ст. 76 Конвенции ООН по морскому праву (Заключена в г. Монтего-Бее 10.12.1982).

Исключительная экономическая зона — это район, находящийся за пределами территориального моря и прилегающий к нему, подпадающий под действие особого правового режима. Ширина его не может превышать 200 морских миль (370,4 км), отсчитываемых от исходных линий. Разграничение экономической зоны между государствами осуществляется путем соглашений на основе международно-правовых норм.

На континентальном шельфе Туркменистан осуществляет суверенные права в целях разведки и разработки его минеральных и живых ресурсов, обладает правом разрешать и регулировать буровые работы, сооружать, а также разрешать и регулировать создание, эксплуатацию и использование островов, установок и сооружений. Данные права являются исключительными и никто не может это делать без согласия Туркменистана.

Зоны безопасности вокруг искусственных островов, установок и сооружений устанавливаются для изучения, поиска, разведки или разработки минеральных ресурсов или промысла живых ресурсов и простираются не более чем на 500 м от каждой точки их внешнего края.

Возведение искусственных островов, установок или сооружений, прокладка подводных кабелей и трубопроводов на континентальном шельфе, создание вокруг них или в экономической зоне Туркменистана зон безопасности производятся по разрешению специально на то уполномоченного государственного органа. Совершение указанных действий без такого разрешения будет признаваться незаконным и влечь ответственность по ст. 316 УК.

Нарушение правил строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации возведенных искусственных островов, установок или сооружений и средств может выражаться в возведении указанных объектов с нарушением норм, закрепленных в выданном разрешении, с отступлением от предусмотренных стандартов; эксплуатации имеющихся сооружений, не обеспечивающей охрану морской среды, безопасность судоходства; ненадлежащей охране указанных объектов; ликвидации возведенных сооружений и средств обеспечения безопасности морского судоходства.

Преступление является оконченным с момента совершения хотя бы одного из указанных действий.

5. Субъект преступления – физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной.

7. Положения ч. 2 коммент. статьи криминализируют исследование, разведку, разработку естественных богатств континентального шельфа Туркменистана или исключительной экономической зоны Туркменистана, проводимые без соответствующего разрешения.

Естественными богатствами континентального шельфа Туркменистана или исключительной экономической зоны Туркменистана – согласно п. 4 ст. 2 Конвенции о континентальном шельфе (Заключена в г. Женеве 29.04.1958 г. и ратифицированная СССР) – являются минеральные и прочие неживые ресурсы поверхности и недр морского дна, а также живые организмы "сидячих" видов, т.е. организмы, которые в надлежащий, с промысловой точки зрения, период своего развития либо прикреплены к морскому дну или под ним, либо могут передвигаться только по морскому дну или же в его недрах.

Правила охраны недр устанавливаются на основе Закона Туркменистана от 14 декабря 1992 года №779-XII "О недрах", а живых организмов – Закона Туркменистана от 12 июня 1997 года №230-I "Об охране и рациональном использовании животного мира", в том числе его ст. 2, закрепляющей собственность государства на животный мир континентального шельфа и морской экономической зоны.

Статья 317. Порча земли

(1) Отравление, загрязнение или иная порча земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности вследствие нарушения правил обращения с ядохимикатами, удобрениями, стимуляторами роста растений и иными опасными химическими или биологическими веществами при их хранении, использовании и транспортировке, повлекшие причинение вреда окружающей природной среде или сельскому хозяйству,

наказываются штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, повлекшие по неосторожности причинение вреда здоровью человека, а равно совершённые в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации,

наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, повлекшие по неосторожности смерть человека,

наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

1. О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 311 УК. Непосредственный объект преступления – отношения по обеспечению охраны, рационального и эффективного использования земли, которая является достоянием туркменского народа (ст. 1 Кодекса Туркменистана "О земле" от 25 октября 2004 года¹⁵¹). Дополнительными объектами преступления являются жизнь и здоровье человека, а также экономические интересы сельского хозяйства.

2. Предметом преступления выступает земля как поверхностный почвенный слой, минерально-органическое образование, характеризующееся плодородием и выполняющее экологические, экономические, культурно-оздоровительные, рекреационные и иные функции.

При этом под предметом преступления могут быть земли любой категории (сельскохозяйственного назначения; лесного фонда; водного фонда; государственного запаса; населенных пунктов (городов, поселков и сельских населённых пунктов); промышленности, транспорта, связи, энергетики, обороны и иных отраслей; природоохранного, оздоровительного, рекреационного и историко-культурного назначения, а также земли специальных земельных фондов). Для квалификации преступления не имеет значения, ни степень освоенности земли человеком, ни форма собственности на землю и характер владения ею.

Регулятивные нормы об охране и пользовании земли, соблюдение которых обеспечивается комментируемой статьей, установлены Кодексом Туркменистана "О земле" от 25 октября 2004 года¹⁵² и издаваемыми на его основе нормативными такими актами, как: Постановление Президента Туркменистана от 15 октября 1997 года №3347 "О земельных отношениях в негосударственном секторе экономики"; Постановление Президента Туркменистана от 31 августа 2000 года № 4821 "О некоторых мерах по упорядочению земельных отношений в Туркменистане"; Постановление Президента Туркменистана от 20 ноября 2001 года № 5426 "Об упорядочении предоставления земельных участков иностранным юридическим и физическим лицам, а также совместным предприятиям"; Постановление Президента Туркменистана от 24 декабря 2001 года № 5476 "Об упорядочении использования земельных ресурсов г. Ашхабада, Гяверсского и Рухабатского этрапов"; Постановление Президента Туркменистана от 17 января 2005 года №7057 "О мерах по реализации Кодекса Туркменистана "О земле"; Постановление Президента Туркменистана от 8 сентября 2005 года №7517 "О государственном контроле за использованием и охраной земель в Туркменистане"¹⁵³ и другие.

В соответствии с Кодексом Туркменистана "О земле" на Службу по земельным ресурсам при Министерстве сельского хозяйства Туркменистана возложено осуществление государственного контроля за рациональным использованием и охраной земель, соблюдением всеми собственниками земель, землепользователями и арендаторами земель требований земельного законодательства Туркменистана.

3. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает в себя общественно-опасное деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил обращения с ядохимикатами, удобрениями, стимуляторами роста растений и иными опасными химическими или биологическими веществами при их хранении, использовании и транспортировке. О таких веществах см. коммент. к ст. 312 УК.

4. Коммент. норма сформулирована как бланкетная (об этом см. коммент. к ст. 311 УК), соответственно, для признания наличия состава преступления является необходимым указание конкретного пункта правил, который был нарушен виновным.

¹⁵¹ Ведомости Меджлиса Туркменистана (1 октября - 31 декабря 2004 года), №4(978), ст.33.

¹⁵² Ведомости Меджлиса Туркменистана (1 октября - 31 декабря 2004 года), №4(978), ст.33.

¹⁵³ Собрание актов Президента Туркменистана и решений Правительства Туркменистана, №9, 2005.

Такие правила принимаются на основе Закона Туркменистана от 12 ноября 1991 года №600-ХІІ "Об охране природы", Закона Туркменистана от 25 марта 2011 года №165-ІV "О химической безопасности", Закона Туркменистана от 15 августа 2009 года №56-ІV "О радиационной безопасности", и других.

5. Нарушение указанных правил должно повлечь первичный преступный результат - отравление, загрязнение или иную порчу земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности.

Отравление земли отражает крайнюю степень загрязнения земли и характеризуется насыщением почвы ядохимикатами или ядовитыми (токсичными) продуктами хозяйственной деятельности, доведением ее до такого состояния, когда она в результате антропогенной деятельности становится опасной для здоровья людей, животных, насекомых и иных организмов. Загрязнение - это физическое, химическое или биологическое изменение состава почвы, превышающее установленные предельные нормативы вредного воздействия и создающее угрозу здоровью человека, состоянию флоры и фауны. Иная порча земли - частичное или полное разрушение плодородного слоя почвы, повлекшее утрату ее плодородности, ухудшение состава, снижение в целом природно-хозяйственной ценности в результате нарушения правил обращения с опасными химическими или биологическими веществами.

6. Вторичным преступным результатом преступления, характеризующим характер и степень общественной опасности порчи земли, является причинение вреда окружающей природной среде или сельскому хозяйству. *О вреде окружающей природной среде см. коммент. к ст. 311 УК.* Вред сельскому хозяйству выражается в препятствиях для выполнения данной отраслью хозяйства его функций обеспечения населения продовольствием и получения сырья для ряда отраслей промышленности.

7. Преступление считается оконченным с момента наступления любого из названных в законе "вторичных" последствий.

8. Субъект преступления – физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, которое по роду своей профессиональной деятельности или в частном порядке хранит, использует или транспортирует ядохимикаты, удобрения, стимуляторы роста растений и иные опасные химические или биологические вещества.

9. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 коммент. статьи, может определяться как умышленной, так и неосторожной виной. Субъективное отношение к последствиям, предусмотренным ч. 2 и 3 коммент. статьи, может быть только неосторожным.

10. *О причинении вреда здоровью человека см. коммент к ст. ст. 311 УК.*

Чрезвычайная ситуация – обстановка, сложившаяся на определенной территории в результате аварии, катастрофы и иного бедствия, в том числе природного и экологического характера, которые повлекли или могут повлечь за собой гибель людей, причинить вред их здоровью или нарушить условия жизнедеятельности населения, нанести ущерб окружающей природной среде, объектам производственной и социальной инфраструктуры; зона чрезвычайной ситуации – территория, на которой сложилась (объявлена) чрезвычайная ситуация (ст. 1 Закона Туркменистана от 15 сентября 1998 года №308-І "О предупреждении и ликвидации чрезвычайных ситуаций").

О причинении по неосторожности смерти человека см. коммент. к ст. 105 УК.

Статья 317-1. Самовольный захват земель

Самовольный захват, распашка и засев земель, находящихся в пользовании крестьянских, других общественных объединений, а также государственных предприятий, учреждений, организаций,

наказываются штрафом в размере от двадцати до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с конфискацией урожая или лишением свободы на срок до трёх лет.

1. Родовым объектом данного преступления, как следует из месторасположения статьи в главе 31 УК, является экологическая безопасность. Однако данное преступление в первую очередь посягает на установленный законом порядок землепользования, т.е. порядок управления и порядок экономической и другой деятельности, а также на законные интересы землепользователя.

2. *О земле как предмете преступления см. коммент. к ст. 317 УК.*

3. Состав преступления является формальным, т.е. его объективная сторона ограничена общественно-опасным деянием и не включает в себя преступные последствия.

Деяние состоит в самовольном захвате, распашке и засеивании земель, находящихся в законном пользовании общественных объединений или государственных предприятий, учреждений, организаций. Не является захватом земли, имеющим уголовно-правовое значение, использование земли для прохода, проезда, складирования материалов, кошение сена, а также иные формы использования земли без надлежащего разрешения.

Самовольный захват характеризуется совершением указанных действий без наличия соответствующего разрешения, полученного с соблюдением регулятивных норм Кодекса Туркменистана "О земле" от 25 октября 2004 года¹⁵⁴ и издаваемых на его основе нормативных актов.

Так, правовая основа предоставления земельных участков физическим лицам, юридическим лицам Туркменистана и иностранных государств, а также иностранным государствам и международным организациям закреплена в главе IV Кодекса Туркменистана "О земле".

4. Формулировка ст. 317-1 УК затрудняет отграничение данного преступления от малозначительных деяний, поскольку в нем не определен размер самовольно захваченной земли, причиненный ущерб или какие-либо другие признаки. При решении этого вопроса следует руководствоваться общими положениями об общественной опасности деяния (ст. 10 УК), отсутствие которой исключает привлечение к уголовной ответственности лица, совершившего малозначительное противоправное деяние, т.е. лишь формально подпадающее под определение преступления, но фактически не представляющее общественной опасности. Однако применение общих положений непосредственно правоприменителем повышает роль его усмотрения, может не обеспечить единство правоприменительной практики и в таком случае норма не будет отвечать общеправовому принципу равенства, исходя из которого юридическая норма должна обладать формальной определенностью, точностью, ясностью выражения.

5. Субъект преступления общий – физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. Преступление характеризуется умышленной формой вины. Лицо осознает самовольный характер своих действий и желает их совершить.

7. Самовольный захват земли необходимо отличать от сходных составов преступлений, с которыми он не может составлять совокупность (предусмотренными ст. 181-1. "Незаконная передача земли", ст. 181-2. "Незаконная передача земли в аренду", ст. 221 "Самоуправство" УК), а также от административного правонарушения, предусмотренного ст. 52-1 "Незаконная передача и незаконное использование земли, полученной в аренду" Кодекса Туркменской ССР об административных правонарушениях.

¹⁵⁴ Ведомости Меджлиса Туркменистана (1 октября - 31 декабря 2004 года), №4(978), ст.33.

Статья 318. Незаконная добыча водных животных и растений

(1) Добыча рыбы, морского зверя и иных водных животных или промысловых морских растений, совершённая с нарушением установленных правил,

наказывается штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда.

(2) То же деяние, совершённое в местах нереста или на миграционных путях к ним либо с применением самоходных транспортных плавающих средств, взрывчатых и химических веществ, электротока или иных способов массового истребления,

наказывается штрафом в размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые группой лиц по предварительному сговору либо с использованием служебного положения, а равно причинившие ущерб в крупном размере,

наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 311 УК.*

Непосредственным объектом посягательства являются общественные отношения по рациональному использованию и охране водных биологических ресурсов.

2. Предметом преступления являются водные животные и растения (рыбы, водные беспозвоночные, водные млекопитающие, водоросли, другие водные животные и растения, находящиеся в состоянии естественной свободы. Водными животными признаются морские млекопитающие, ракообразные, моллюски, иглокожие, кишечно-полостные водные организмы. Промысловые морские растения – водные растения, способные к автотрофному питанию, т.е. к синтезу всех необходимых органических веществ из неорганических, являющиеся промысловыми в определенном месте и в определенный период времени либо имеющие специальный правовой статус).

Предметом преступления, предусмотренного ст. 318 УК, могут признаваться только водные животные, находящиеся в природной среде в естественном состоянии, т.е. не являющиеся объектом вещных прав какого-либо лица и не признаваемые товаром. Иначе преступление направлено против собственности и порядка экономической деятельности.

Водоплавающие птицы, а также водоплавающие пушные звери (выдра, ондатра, речной бобр, нутрия, выхухоль, белые медведи и др.) не относятся к предмету рассматриваемого преступления. В случае их незаконной добычи действия виновного надлежит квалифицировать как незаконную охоту (ст. 321 УК).

3. Состав преступления является формальным, т.е. его объективная сторона ограничена общественно-опасным деянием и не включает в себя преступные последствия.

Деяние состоит в добыче рыбы, водных животных или промысловых морских растений с нарушением законных правил. Такие правила устанавливаются на основе Закона Туркменистана от 21 мая 2011 года №197-IV "О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов", Закона Туркменистана от 12 июня 1997 года №230-I "Об охране и рациональном использовании животного мира", Закона Туркменистана от 4 августа 2012 года "О растительном мире" и других нормативных актов.

Норма сформулирована как бланкетная (см. об этом коммент. к ст. 311 УК), что предполагает при квалификации действий виновного обязательное указание тех правил, которые были нарушены.

Преступление окончено в момент добычи.

4. Субъект преступления общий – физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. Преступление характеризуется умышленной формой вины.

6. По ч. 2 коммент. статьи квалифицируются действия виновного, совершенные в местах нереста или на миграционных путях к ним либо с применением самоходных транспортных плавающих средств, взрывчатых и химических веществ, электрического тока или иных способов массового истребления.

Места нереста – это водоемы или части водного объекта, где рыба мечет икру и вылупляется потомство. Если водный объект имеет небольшие размеры (например, озеро, пруд, запруда) и нерест происходит по всему водоему, он с учетом установленных фактических обстоятельств может быть признан местом нереста.

Миграционные пути – водные объекты, по которым рыба идет к местам нереста, скапливаясь в больших количествах (рунный ход).

Квалификация незаконной добычи по признаку совершения деяния в местах нереста или на миграционных путях к ним возможна лишь при условии совершения этих действий в период нереста или миграции к местам нереста. Совершение такого деяния вне этих сроков или с помощью орудий лова, применение которых не причиняет вред нерестящимся особям, не подлежит признанию преступным по данному признаку.

Под применением самоходного транспортного плавающего средства (катера, моторной лодки и т.п., кроме весельной лодки) понимается его использование как орудия в процессе добычи водных животных и промысловых морских растений. Применение транспортного средства в иных целях (например, для доставки рыбаков к месту браконьерства, транспортировки незаконно добытого и др.) коммент. нормой не охватывается.

О взрывчатых и химических веществах см. коммент. к ст. 312 УК.

Под иными способами массового истребления водных животных и растений понимаются действия, связанные с применением таких незаконных орудий лова, которые повлекли либо могли повлечь массовую гибель водных биологических ресурсов, отрицательно повлиять на среду их обитания: прекращение доступа кислорода в водный объект посредством уничтожения или перекрытия источников его водоснабжения, спуск воды из водных объектов, перегораживание водоема (например, реки, озера), лов рыбы гоним, использование запруд и т.д.

7. О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Под использованием своего служебного положения понимается как использование полномочий должностного лица (о нем см. коммент. к ст. 181 УК), так и управленческих функций в коммерческой или иной организации (о них см. коммент. к ст. 267 УК).

Последствия в виде крупного ущерба оцениваются исходя из стоимости, распространенности, экологической ценности, количества добытого, поврежденного или уничтоженного, а также размера вреда, причиненного водным биологическим ресурсам. В денежном выражении это характеризуется установленной таксовой стоимостью добытого водного животного или растения.

Статья 319. Нарушение правил охраны и использования недр

Нарушение правил охраны и использования недр при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации горнодобывающих предприятий или подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, а равно самовольная застройка площадей залегания полезных ископаемых, если эти действия повлекли причинение значительного ущерба,

наказываются лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в

размере от десяти до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 311 УК.*

Коммент. норма направлена на уголовно-правовую охрану общественных отношений, обеспечивающих охрану недр и их рациональное использование, экологический правопорядок и экологическую безопасность.

Предметом преступления являются недра – часть земной коры, расположенная ниже почвенного слоя и дна водоемов, доступная для геологического изучения и освоения (ст. 1 Закона Туркменистана от 14 декабря 1992 года №779-ХII "О недрах"¹⁵⁵).

2. Состав преступления, предусмотренного ст. 319 УК, сформулирован как материальный, т.е. его объективная сторона включает в себя общественно-опасное деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил охраны и использования недр при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации горнодобывающих предприятий или подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, а также в самовольной застройке площадей залегания полезных ископаемых.

Норма сформулирована как бланкетная (*см. об этом коммент. к ст. 311 УК*), что предполагает при квалификации действий виновного обязательное указание тех правил, которые были нарушены. Данные правила устанавливаются нормативными актами на основе Закона Туркменистана от 14 декабря 1992 года №779-ХII "О недрах".

Нарушения правил охраны и использования недр могут выражаться в использовании выделенного участка в иных целях, чем указано в лицензии; в несоблюдении условий застройки площадей залегания полезных ископаемых; в внепроектной отработке месторождений, самовольном пользовании недрами; в необеспечении сохранности особо охраняемых территорий и объектов окружающей природной среды; в уничтожении или повреждении скважин, пройденных с целью наблюдения за режимом подземных вод, и т.д.

Преступным последствием деяния является причинение значительного ущерба. Для признания ущерба значительным в каждом конкретном случае берутся во внимание ценность используемого участка недр, вида природного ресурса, значимость и стоимость уничтоженного или поврежденного элемента окружающей природной среды, возможность дальнейшего использования недр и т.д.

Преступление считается оконченным с момента наступления указанных в законе последствий.

3. Субъект преступления – физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, осуществлявшее проектирование, размещение, строительство, ввод в эксплуатацию и эксплуатацию горнодобывающих предприятий или подземных сооружений.

4. Субъективная сторона характеризуется умышленной или неосторожной формой вины.

Статья 320. Нарушение правил охраны рыбных запасов

Строительство мостов, дамб, осуществление взрывных и иных работ, а равно эксплуатация водозаборных сооружений и перекачивающих механизмов с нарушением правил охраны рыбных запасов, если эти действия повлекли массовую гибель рыбы или других водных животных, уничтожение в значительных размерах кормовых запасов либо иные тяжкие последствия,

наказываются лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в

¹⁵⁵ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1992 г., № 12, ст. 115.

размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 311 УК.*

Непосредственным объектом посягательства являются отношения по охране рыбы и водных животных как компонента природной среды от их истребления в результате осуществления производственной и хозяйственной деятельности.

Предметом преступления признаются рыбы и водные животные. *О них см. коммент. к ст. 318 УК.*

2. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает в себя общественно-опасное деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Общественно-опасное деяние состоит в строительстве мостов, дамб, осуществлении взрывных и иных работ, а равно эксплуатации водозаборных сооружений и перекачивающих механизмов с нарушением правил охраны рыбных запасов. Такие правила устанавливаются на основе Закона Туркменистана от 21 мая 2011 года №197-IV "О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов", Закона Туркменистана от 12 июня 1997 года №230-I "Об охране и рациональном использовании животного мира" и других нормативных актов. Норма сформулирована как бланкетная (*см. об этом коммент. к ст. 311 УК*), что предполагает при квалификации действий виновного обязательное указание тех правил, которые были нарушены.

Последствиями преступления являются массовая гибель рыбы или других водных животных, уничтожение в значительных размерах кормовых запасов либо иные тяжкие последствия.

О массовой гибели рыбы и животных см. коммент. к ст. 313.

Размер уничтоженных кормовых запасов определяется на основе совокупности обстоятельств, оценки причиненного ущерба, с принятием во внимание как экономической, так и экологической ценности уничтоженных биоресурсов.

К иным тяжким последствиям можно отнести уничтожение мест размножения рыбы или иных водных животных, так называемых зимовальных ям, нарушение экологического равновесия биосистемы, значительное снижение продуктивности (возможности промышленного рыболовства), убытки в крупных размерах, связанные с восстановлением качества природной среды, т.е. такого ее состояния, которое обеспечивает устойчивое функционирование естественных экологических систем, и др. В соответствии со ст. 13 Закона Туркменистана от 21 мая 2011 года № 197-IV "О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов", существенным вредом для водных объектов рыбохозяйственного значения является превышение предельно допустимого объема антропогенного влияния или превышения предельно допустимого количества вредных веществ, стекающих или поступающих в эти объекты или на их водосборный участок, приведшие путём к изменениям в экосистеме водных объектов.

Преступление считается оконченным с момента наступления хотя бы одного из указанных последствий.

3. Субъект преступления – физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Им могут быть как руководители предприятий или предприниматели, занимающиеся осуществлением указанных видов работ, так и лица, фактически выполняющие эти работы без всякого разрешения.

4. С субъективной стороны преступление характеризуется как умышленной так и неосторожной формой вины.

Статья 321. Незаконная охота

(1) Охота на зверей и птиц, совершённая с нарушением установленных правил охоты,

наказывается штрафом в размере от пяти до десяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

(2) То же деяние, если оно совершено:

- а) с причинением крупного ущерба;
 - б) с применением механических транспортных средств, взрывчатых веществ, газов и иных способов массового истребления зверей и птиц;
 - в) на территории заповедника или заказника;
 - г) в отношении диких зверей и птиц, охотиться на которых полностью запрещено;
 - д) с использованием служебного положения;
 - е) группой лиц по предварительному сговору,
- наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 311 УК.

Коммент. норма обеспечивает уголовно-правовую охрану отношений по охране и рациональному использованию диких животных.

Предмет преступления составляют дикие звери и птицы, находящиеся в естественном состоянии, а также выпущенные на свободу в целях их разведения. Звери и птицы, содержащиеся в неволе, могут предметом преступлений против собственности.

2. Преступление, предусмотренное ч. 1 коммент. статьи, имеет формальный состав, т.е. его объективная сторона ограничена общественно-опасным деянием и не включает в себя преступные последствия.

Деяние состоит в незаконной охоте, т.е. выслеживании с целью добычи, преследовании и самой добыче (отлов, отстрел) диких зверей, птиц и водных позвоночных, отнесённых в установленном порядке к государственному охотничьему фонду (ст. 14 Закона Туркменистана от 15 сентября 1998 года № 312-І "Об охоте и ведении охотничьего хозяйства"¹⁵⁶), совершаемых с нарушением установленных правил. Норма сформулирована как бланкетная (см. об этом коммент. к ст. 311 УК), что предполагает при квалификации действий виновного обязательное указание тех правил, которые были нарушены.

Правила охоты – это совокупность нормативных правовых актов, установленных государственными органами Туркменистана, определяющих сроки, орудия, способы, порядок и иные условия осуществления охоты. Данные правила установлены на основе Закона Туркменистана "Об охоте и ведении охотничьего хозяйства".

Согласно ст. 22 указанного Закона, незаконной охотой (браконьерством), является: охота на виды охотничьих животных, добыча которых запрещена; охота вне установленных сроков охоты на определённый вид животного; охота в угодьях, на которых охота запрещена (заповедниках, охранных зонах заповедников, заказниках, зелёных зонах вокруг городов и других населённых пунктов, прилегающих к местам массового отдыха населения); охота на ценные (лицензионные) виды охотничьих животных без специального разрешения Министерства природопользования и охраны окружающей среды Туркменистана; добыча охотничьих животных сверх норм, установленных правилами охоты, охота с применением запрещённых орудий и способов охоты (настораживание ружей и луков-самострелов, устройство ловчих ям, установка петель, применение взрывчатых веществ, отравляющих приманок, ловушек, ядохимикатов, транквилизирующих препаратов и других средств), с применением нарезного оружия военного образца, мелкокалиберного и пневматического оружия с самодельно вмонтированными нарезными стволами, гладкоствольным оружием со стволами короче 50 см и обрезанными прикладами; добыча с применением огнестрельного оружия всех видов рыб, ондатры и нутрии; охота с применением

¹⁵⁶ Ведомости Меджлиса Туркменистана 1998 г., №3, ст.54.

механизированных средств передвижения: вертолётов, катеров и моторных лодок, автотранспортных средств (за исключением охоты на хищных зверей по специальным разрешениям Министерства природопользования и охраны окружающей среды Туркменистана); охота с применением прожекторов, рефлекторов и других осветительных приборов, а также приборов ночного видения (кроме ночной охоты на кабана и дикобраза с применением осветительных приборов, установленных на охотничьих ружьях и зарегистрированных в охотничьем билете); добыча охотничьих животных во время их переправы через водоёмы; добыча охотничьих животных, находящихся в бедственном и беспомощном состоянии (спасающихся от бури, пожара, снегопада, разлива, бескормицы, в гололёд), а также охота на нелётный молодняк и линяющих птиц; охота с собаками и ловчими птицами, не зарегистрированными в установленном порядке в Туркменском союзе обществ охотников и рыболовов; охота из укрытий (засидок) в местах водопоя и охота со щитами; стрельба по невидимой или неясно видимой цели, стрельба на шум и шорох, стрельба по цели ниже уровня 2 метров в зарослях, стрельба по дичи из гладкоствольных ружей далее 50 метров, пользование ружьём в нетрезвом состоянии.

3. Согласно ст. 14 Закона Туркменистана "Об охоте и ведении охотничьего хозяйства" нахождение лиц в пределах охотничьих угодий (вне дорог общего пользования) с ружьями, орудиями лова, охотничьими собаками, ловчими птицами, а равно с добытой охотничьей продукцией приравнивается к охоте.

Представляется, что использование этой нормы в доказывании состава преступления в виде незаконной охоты не в полной мере соответствует принципу презумпции невиновности (ст. 18 УПК). Нахождение лица в охотничьих угодьях с орудиями охоты является фактом (так называемым доказательственным фактом), косвенно указывающим на возможное существование главного факта – осуществление им выслеживания с целью добычи, преследование и саму добычу объектов охоты. Отождествление доказательственного и главного факта освобождает органы уголовного преследования от доказывания последнего на основе презумпции виновности (сомнения в том, осуществляло ли лицо охоту, толкуются против этого лица). Такое регулирование объясняется тем, что органам уголовного преследования чрезвычайно трудно доказать (задержать с поличным) браконьера, а бремя доказывания невиновности возлагается на самого подозреваемого (обвиняемого), который должен представить убедительное объяснение факта своего нахождения в охотничьих угодьях с орудиями охоты.

Ситуация усугубляется бланкетным способом изложения ст. 321 УК, что приводит к тому, что текст уголовного закона фактически подменяется нормой иного закона. В результате преступлением является уже не сама незаконная охота, а нахождение в пределах охотничьих угодий с ружьями, орудиями лова, охотничьими собаками, ловчими птицами, а равно с добытой охотничьей продукцией в нарушение установленных правил. Это нарушает общеправовой принцип законности и его выражающую статью 1 УК, согласно которой уголовное законодательство Туркменистана состоит из данного Кодекса, а отдельные законы, устанавливающие уголовную ответственность, подлежат включению в этот Кодекс.

4. Субъект преступления – физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. Субъективная сторона, как представляется, характеризуется лишь умышленной виной.

6. Крупный ущерб как последствие рассматриваемого преступления устанавливается судом по каждому конкретному делу исходя из стоимости, количества добытого, распространенности животных, их экологической ценности и т.д.

О применении механических транспортных средств, взрывчатых веществ, газов и иных способов массового истребления зверей см. коммент. к ст. 318 УК.

О территории заповедника см. коммент. к ст. 324 УК.

Заказником является охотничье угодье, государственного или местного значения, в которых охота запрещена на все или отдельные виды охотничьих животных на

определённый срок (ст. 12 Закона Туркменистана "Об охоте и ведении охотничьего хозяйства").

Перечень птиц и зверей, охота на которых полностью запрещена, содержится в нормативных правовых актах, в том числе в Постановлении Президента Туркменистана от 25 марта 1997 года № 3066 "О красной книге Туркменистана".

Под использованием своего служебного положения понимается как использование полномочий должностного лица (о нем см. коммент. к ст. 181 УК), так и управленческих функций в коммерческой или иной организации (о них см. коммент. к ст. 267 УК).

7. О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

8. Преступление в виде незаконной охоты следует отличать от незаконной добычи водных животных и растений (ст. 318 УК) и от административных правонарушений, предусмотренных ст. 201. "Уклонение от обязанностей сдачи государству добытых охотой шкурок ценных видов пушных зверей, незаконная продажа, скупка и переработка шкурок" и ст. 202 "Прием продукции незаконной охоты" Кодекса Туркменской ССР об административных правонарушениях.

Статья 322. Незаконная порубка деревьев и кустарников

(1) Незаконная порубка, а равно повреждение до степени прекращения роста деревьев и кустарников в лесах первой группы либо на особо охраняемых участках лесов всех групп, а также деревьев и кустарников, не входящих в государственный лесной фонд или запрещённых к порубке, если эти действия повлекли причинение значительного ущерба,

наказываются штрафом в размере от десяти до двадцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) Незаконная порубка, а равно повреждение до степени прекращения роста деревьев и кустарников в лесах всех групп, а также насаждений, не входящих в государственный лесной фонд, если эти действия совершены:

а) повторно;

б) лицом с использованием своего служебного положения;

в) в крупном размере,

наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

Примечание

Значительным размером в настоящей статье признаётся исчисленный по установленным таксам ущерб, в пять раз превышающий среднемесячный размер оплаты труда, установленный законодательством Туркменистана на момент совершения преступления, крупным размером - в двадцать пять раз.

1. О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 311 УК.

Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения по охране и рациональному использованию деревьев и кустарников.

2. Предметом преступления являются деревья и кустарники в лесах первой группы либо на особо охраняемых участках лесов всех групп, а также деревьев и кустарников, не входящих в государственный лесной фонд или запрещённых к порубке.

Согласно Лесному кодексу Туркменистана от 25 марта 2011 года № 166-IV¹⁵⁷ (ст. 5) в соответствии с народнохозяйственным значением, их местоположением и выполняемыми экологическими, социальными и сырьевыми функциями леса разделяются на три группы. К первой группе относятся леса следующих категорий защитности: водоохранные (запретные полосы по берегам рек, озёр, каналов,

¹⁵⁷ Ведомости Меджлиса Туркменистана №1 (1003).

водохранилищ); защитные леса (агролесомелиоративные полосы на орошаемых землях, леса противоэрозийные, защитные полосы вдоль железных и автомобильных дорог, пустынные и горные леса); санитарно – гигиенические и оздоровительные (лесопарки, леса вокруг санаториев, курортов и зон отдыха). К первой группе относятся также леса особо охраняемых природных территорий.

Ко второй группе относятся леса в районах с высокой плотностью населения, имеющие защитное и ограниченное эксплуатационное значение. К третьей группе относятся леса, преимущественно эксплуатационное значение и предназначенные для непрерывного удовлетворения потребностей народного хозяйства в древесине без ущерба для защитных свойств этих лесов.

В лесах всех групп могут быть выделены особо защитные участки с ограниченным режимом лесопользования.

Деревья и кустарники, не входящие в государственный лесной фонд или запрещённые к порубке, определены на основе Закона Туркменистана от 4 августа 2012 года "О растительном мире" (ст.ст. 29 и 31).

Использование таких деревьев и кустарников может быть ограничено либо полностью запрещено на определённой территории или на определённые сроки в порядке, устанавливаемом уполномоченным органом государственного управления в области охраны, рационального использования и воспроизводства растительного мира. Редкие и находящиеся под угрозой исчезновения виды растений и природные растительные сообщества заносятся в Красную книгу Туркменистана и подлежат особой охране¹⁵⁸. Заготовка и сбор таких растений (их плодов, частей, продуктов) запрещается, за исключением промысловых плантаций и лесных культур, созданных искусственным способом. В исключительных случаях для воспроизводства в естественных условиях добыча этих растений в научно-исследовательских и иных целях допускается по разрешению уполномоченного органа государственного управления в области охраны, рационального использования и воспроизводства растительного мира.

По буквальному смыслу коммент. статьи, повреждение иных растений, не являющихся деревьями и кустарниками, ответственность по ст. 322 УК не несет.

3. Состав преступления - материальный, т.е. его объективная сторона включает в себя общественно-опасное деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражено в незаконной порубке или повреждении до степени прекращения роста предмета преступления.

Под незаконной порубкой следует понимать рубку деревьев, кустарников без надлежащего разрешения. Таким разрешением, согласно ст. 22 Лесного кодекса, являются лесорубочный билет (ордер) или лесной билет. Лесорубочный билет (ордер) или лесной билет выдается предприятиями, учреждениями и организациями, во владении которых находятся участки лесного фонда, и дает право пользоваться участком лесного фонда, необходимым для осуществления лесного пользования. На соответствующих участках государственного лесного фонда могут осуществляться только те лесные пользования, на которые выдан лесорубочный билет (ордер) или лесной билет.

Незаконной является и рубка по лесорубочному билету, ордеру, выданным с нарушением действующих правил рубок, а также рубка, осуществляемая не на том участке или за его границами, сверх установленного количества, не тех пород или не подлежащих рубке деревьев и кустарников, как указано в лесорубочном билете, ордере, до или после установленных в лесорубочном билете или ордере сроков рубки, рубку деревьев, кустарников, запрещенных к рубке соответствующими нормативными правовыми актами, или после вынесения решения о приостановлении, ограничении

¹⁵⁸ См.: Постановление Президента Туркменистана от 25 марта 1997 года № 3066 "О красной книге Туркменистана".

или прекращении деятельности лесопользователя или права пользования участком лесного фонда.

Повреждение до степени прекращения роста может проявляться в раздроблении, уничтожении части растения (корневой системы, ветвей и пр.) и т.д., которое нарушает способность деревьев, кустарников к продолжению роста. Оно может быть при наезде транспортным средством на насаждения, рубке других деревьев, перемещении заготовленной древесины, устройстве стоянок и складов, возведении хозяйственных сооружений и т.п.

4. Последствием преступления, как это следует из формулировки ч. 1 коммент. статьи, является причинение значительного ущерба. Ущерб признается значительным, по примечанию к статье, если исчисленный по установленным таксам ущерб, в пять раз превышает среднемесячный размер оплаты труда, установленный законодательством Туркменистана на момент совершения преступления. В соответствии с Указом Президента Туркменистана (2010 ý. маý аýунуň № РР-5594) с 1 июля 2010 года данный размер определяется исходя из базовой суммы 300 манатов. При этом исчислению подлежит лишь прямой ущерб – стоимость срубленного или поврежденного предмета преступления.

Преступление считается оконченным с момента причинения значительного ущерба.

5. Субъект преступления – физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины.

7. При квалификации действий виновного по ч. 2 коммент. статьи, следует учитывать, что согласно положениям ст. 17 УК признак повторности имеет место, если им предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных статьей 322 УК.

Под использованием своего служебного положения понимается как использование полномочий должностного лица (о нем см. коммент. к ст. 181 УК), так и управленческих функций в коммерческой или иной организации (о них см. коммент. к ст. 267 УК).

Причиненный ущерб является крупным, если стоимость предмета преступления по установленным таксам в двадцать пять раз превысила среднемесячный размер оплаты труда, установленный законодательством Туркменистана на момент совершения преступления.

8. Завладение деревьями, срубленными и приготовленными к складированию, сбыту или вывозу другими лицами, причиняет вред не экологической безопасности, а собственности. Поэтому такие действия квалифицируются как хищение чужого имущества.

Статья 323. Уничтожение или повреждение лесных массивов

(1) Умышленное уничтожение или повреждение лесных массивов или иных объектов природы путем поджога либо иным общеопасным способом, наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

(2) Уничтожение или повреждение лесных массивов в результате неосторожного обращения с огнём или иным источником повышенной опасности,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 311 УК.

Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения по охране лесных массивов и иных объектов природы.

2. Предмет преступления – лесные массивы или иные объекты природы.

Лесной массив – это большой участок леса.

Объекты природы - по смыслу ст. 2 "Объекты природной среды, подлежащие охране" Закона Туркменистана от 12 ноября 1991 года №600-XII "Об охране природы" - это земли, недра, воды, леса, растительный и животный мир во всем их видовом многообразии как компоненты естественных экологических систем и биосферы.

3. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в поджоге либо совершении иных общеопасных действий, влекущих уничтожение или повреждение природных объектов (применение взрывчатых веществ, ядов, дефолиантов, бактериологических средств и т.д.).

Последствия состоят в уничтожении или повреждении предмета преступления. Уничтожение означает полное сгорание лесного массива или природного объекта или полную утрату ими своих свойств из-за воздействия загрязняющих и отравляющих веществ, отходов, выбросов и сбросов. Под повреждением понимается частичное сгорание, деградация предмета преступления, заражения болезнями, существенная утрата ее качества в связи с размножением вредителей и т.д.

Преступление считается оконченным с момента уничтожения или повреждения предмета преступления.

4. Субъект преступления – физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 коммент. статьи определяется умышленной формой вины.

6. Часть вторая коммент. статьи предусматривает ответственность за уничтожение или повреждение лесных массивов в результате неосторожного обращения с огнём или иным источником повышенной опасности.

Неосторожное обращение с огнем может выражаться в нарушении как общих мер предосторожности (непогашенный костер, выброшенный окурок), так и специальных правил противопожарной безопасности (например, при проведении взрывных работ). Источниками повышенной опасности могут признаваться транспортные средства, электрооборудование, легковоспламеняющиеся, взрывчатые вещества и т.д.

С субъективной стороны такое преступление характеризуется неосторожной формой вины.

Статья 324. Нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов

Нарушение режима заповедников, заказников, национальных парков, памятников природы и других особо охраняемых государством природных территорий, повлекшее причинение значительного ущерба,

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 311 УК.*

Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие охрану особо ценных в экологическом плане природных территорий и природных объектов.

2. Предмет преступления – заповедники, заказники, национальные парки, памятники природы и другие особо охраняемые государством природные территории.

Согласно Закону Туркменистана от 31 марта 2012 года № 286-IV "Об особо охраняемых природных территориях"¹⁵⁹ особо охраняемые природные территории – это участки окружающей природной среды (земель, лесов, вод, недр, воздушного

¹⁵⁹ "Нейтральный Туркменистан", № 103-104 (26592-26593) от 13 апреля 2012 г.

пространства), природные комплексы и отдельные объекты, имеющие особую природоохранную, научную, культурно-познавательную, рекреационно-оздоровительную, эстетическую ценность, взятые под особую охрану государства с целью сохранения и восстановления экологического равновесия, богатства и разнообразия природных ресурсов и полезных свойств природной среды (ст. 1).

Статья 5 указанного закона подразделяет особо охраняемые природные территории на 3 категории (по значимости и ценности природных комплексов и объектов) и 9 видов (по целям создания и вида режима охраны).

Категориями являются: 1) особо охраняемые природные территории международного значения, имеющие выдающуюся универсальную ценность с точки зрения экологии, науки, культуры, эстетики, рекреации, включённые и предполагаемые для включения в Список всемирного наследия ЮНЕСКО, в список Всемирной сети биосферных заповедников НЕСКО, в Международные списки Международного союза охраны природы; 2) особо охраняемые природные территории государственного значения, имеющие особое экологическое, научное, культурное, эстетическое, рекреационное значение в пределах Туркменистана; 3) особо охраняемые природные территории местного значения, имеющие экологическое, научное, культурное, эстетическое, рекреационное значение в пределах конкретной территории велаята, города с правами велаята, этрапа, города с правами этрапа, города в этрапе, посёлка, генгешлика.

Видами особо охраняемых природных территорий служат: 1) государственные природные заповедники; 2) государственные биосферные заповедники; 3) национальные природные парки; 4) государственные природные заказники; 5) государственные памятники природы; 6) природные территории оздоровительного назначения; 7) государственные ботанические сады; 8) государственные зоологические парки; иные виды особо охраняемых природных территорий.

3. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние в виде действий или бездействия состоит в нарушении режима особо охраняемых природных территорий. Режим заповедников, заказников, памятников природы и др. означает установленную нормативными правовыми актами совокупность правил их использования в соответствии с целями создания особо охраняемых природных объектов. Такие правила определены на основе Закона Туркменистана от 31 марта 2012 года № 286-IV "Об особо охраняемых природных территориях", Закона Туркменистана от 4 августа 2012 года "О растительном мире". Например, ст. 32 последнего регламентирует охрану объектов растительного мира на особо охраняемых природных территориях, на которых деятельность юридических и физических лиц допускается только в случае, если эта деятельность не противоречит режиму охраны и использования этих территорий. При этом пользователи *обязаны доказать* безопасность осуществления такой деятельности для объектов растительного мира и (или) среды их произрастания. Такая конструкция нормы подчеркивает умышленный характер нарушения режима, допускаемого специальными субъектами – осуществляющими профессиональную деятельность в особо охраняемых природных территориях.

Согласно ст. 7 Закона Туркменистана "Об особо охраняемых природных территориях" режим каждого вида особо охраняемых природных территорий регламентируется типовым положением, разрабатываемым уполномоченным органом государственного управления в области особо охраняемых природных территорий и утверждаемым Кабинетом Министров Туркменистана. На основе типового положения разрабатывается положение по каждой конкретной особо охраняемой природной территории, утверждаемое государственным органом, в ведении которого находится особо охраняемая природная территория.

Поскольку ст. 324 УК сформулирована как бланкетная (см. об этом коммент. к ст. 311 УК), постольку она предполагает при квалификации действий виновного обязательное указание тех правил, которые были нарушены.

Преступным последствием является значительный ущерб природной среде, причиненный нарушением режима территорий. Признание ущерба значительным зависит от конкретных обстоятельств дела и устанавливается с учетом категорий особо охраняемых территорий и объектов, их экономической и иной значимости, тяжести причиненного вреда, способности природного объекта к самовосстановлению и др.

4. Субъект преступления – физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. С субъективной стороны преступление характеризуется умышленной или неосторожной формой вины.

ГЛАВА 32. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ БЕЗОПАСНОСТИ ДВИЖЕНИЯ И ЭКСПЛУАТАЦИИ ТРАНСПОРТА

Статья 325. Нарушение правил безопасности движения или эксплуатации железнодорожного, водного или воздушного транспорта

(1) Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного, морского или речного транспорта лицом, обязанным в силу выполняемой работы или занимаемой должности соблюдать эти правила, повлекшее по неосторожности причинение ущерба в крупном размере,

наказывается лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до пяти лет или штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(2) То же деяние, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или лишением свободы на срок до трёх лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(3) Деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, по неосторожности повлекшее смерть человека,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(4) Деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, по неосторожности повлекшее смерть двух или более лиц,

наказывается лишением свободы на срок от шести до десяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

Примечание

Крупным размером ущерба в настоящей статье признаётся ущерб, причинённый на сумму, превышающую сто среднемесячных размеров оплаты труда.

1. Родовым объектом преступлений, предусмотренных главой 32 УК, является безопасность движения и эксплуатации транспорта. Безопасность движения - это состояние процесса перемещения людей и грузов, отражающее степень

защищенности его участников от аварий, происшествий и их последствий. Безопасность эксплуатации транспорта – это состояние защищенности в процессе использования устройств, предназначенных для перевозки людей, грузов или оборудования, установленного на них. Безопасность функционирования транспорта (безаварийность движения или эксплуатации) включает его комплексную характеристику, определяющую способность выполнять перевозки пассажиров и груза без угрозы для жизни или здоровья людей, уничтожения или повреждения имущества.

2. Составы преступлений, предусмотренные в главе 32 УК, сформулированы как бланкетные, т.е. охранительные нормы данной главы выражают нарушаемые правила в общей форме, отсылая к другим нормативным актам без указания на эти акты. Бланкетный способ изложения нормы предоставляет правоприменителю значительное усмотрение и тем самым может породить неопределенность в правоприменении, которая способна нарушить общеправовые принципы законности и равенства (требующие точности, ясности и формальной определенности правовых предписаний). Соответственно, необходимой гарантией соблюдения указанных принципов для признания наличия состава преступления является указание конкретного пункта правил, который был нарушен виновным.

Регулятивные нормы, обеспечивающие соблюдение правил безопасности движения и эксплуатации транспорта, сформулированы на основе Закона Туркменистана от 31 марта 2012 года № 284-IV №284-IV "О безопасности дорожного движения", Законе Туркменистана от 15 сентября 1998 года № 309-I "О железнодорожном транспорте", Кодекса торгового мореплавания Туркменистана от 23 октября 2008 года, Воздушного кодекса Туркменистана от 10 января 2012 года №255-IV и других нормативных актов.

Например, согласно ст. 5 Закона Туркменистана "О железнодорожном транспорте" порядок использования средств железнодорожного транспорта, условия перевозок грузов, пассажиров, почты и багажа, обеспечения безопасности движения, переезда и перехода через линии железных дорог, регулируются правилами на железнодорожном транспорте, разрабатываемыми и утверждаемыми в порядке, определяемой Кабинетом Министров Туркменистана. Часть 3 ст. 24 этого Закона возлагает правовое регулирование обеспечения безопасности движения на управление "Туркмендемиреллары".

3. Непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 325 УК, является безопасность движения или эксплуатации железнодорожного, воздушного, морского или речного транспорта. Дополнительными объектами преступления являются экономические интересы участников движения и владельцев транспорта, транспортных объектов (ч. 1 коммент. статьи), а также жизнь и здоровье человека (ч. 2, 3 и 4 коммент. статьи)

4. Предметом преступления выступают указанные в законе виды транспорта.

Под железнодорожным транспортом следует понимать вид транспорта, перевозка грузов и пассажиров на котором осуществляется по рельсовым путям. Шахтные, внутрицеховые (электровозы, вагонетки и т.п.) транспортные средства, выполняющие чисто производственные функции, связанные с технологическим процессом, не относятся к рассматриваемому виду транспорта.

Воздушный транспорт, по смыслу ст. 5 Воздушного кодекса Туркменистана, - это вся гражданская авиация (авиация, используемая для выполнения воздушных перевозок и авиационных работ в общественных целях, а также авиация общего назначения, используемая юридическими или физическими лицами для удовлетворения собственных потребностей в соответствии с установленными для неё правилами и нормами).

Морской транспорт – вид водного транспорта. К морскому транспорту относится любое судно, способное передвигаться по водной поверхности (морей, океанов и прилегающих акваторий), а также просто находиться на плаву и выполнять при этом определенные функции, связанные с перевозкой, перевалкой, хранением, обработкой различных грузов; перевозкой и обслуживанием пассажиров.

Речной транспорт (внутренний водный транспорт) – транспорт, осуществляющий перевозки грузов и пассажиров судами по внутренним водным путям, как по естественным (реки, озёра), так и по искусственным (каналы, водохранилища).

Автомобильный транспорт, а также военные транспортные машины, летательные аппараты и корабли не относятся к предмету преступления, предусмотренного ст. 325 УК. Нарушение правил вождения или эксплуатации таких машин, нарушение правил полётов или нарушение правил кораблевождения квалифицируется соответственно по ст. 326, 355, 356 или 357 УК.

5. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил безопасности движения и эксплуатации указанных видов транспорта. Под нарушением правил следует понимать виновное совершение действий, противоречащих правовой регламентации безопасности движения или эксплуатации железных дорог, авиации и водного транспорта, либо невыполнение или ненадлежащее выполнение правил безопасности их функционирования. Нарушения могут выражаться в форме как действия, так и бездействия. За бездействие лицо отвечает только в том случае, когда на нем в силу нормативных актов лежала обязанность совершить определенные действия.

Преступным последствием деяния является причинение им ущерба в крупном размере. Согласно примечанию к коммент. статье крупным размером ущерба признаётся ущерб, причинённый на сумму, превышающую сто среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года данный размер определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

Преступление окончено с момента причинения крупного ущерба.

6. Между деянием и наступившими последствиями должна быть установлена причинная связь. Причинная связь имеет место и тогда, когда последствия обусловлены не одним действием или бездействием, а несколькими деяниями, каждое из которых либо само по себе, либо во взаимодействии с другими способно вызвать предусмотренные в законе последствия.

7. Субъект преступления – специальный – физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, на которое нормативным актом была возложена обязанность в силу выполняемой работы или занимаемой должности соблюдать правила безопасности движения и эксплуатации указанных видов транспорта.

8. Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины.

9. *О причинении по неосторожности тяжкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего см. коммент. к ст. 115 УК.*

О причинении по неосторожности смерти см. коммент. к ст. 105 УК.

Если при нарушении правил безопасности движения или эксплуатации транспорта вред здоровью или смерть потерпевшего причинены лицом, не работающим на транспорте (либо зачисленным на работу, не связанную с движением или эксплуатацией транспорта), то его действия образуют преступление против личности, а не транспортное преступление.

10. Если нарушение работником транспорта своих обязанностей по выполняемой работе или занимаемой должности не было связано с безопасностью движения или эксплуатации транспорта, а касалось только безопасных условий труда, то его действия должны быть квалифицированы по ст. 151 УК.

Статья 326. Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств

(1) Нарушение лицом, управляющим автомобилем, мотоциклом либо другим механическим транспортным средством, правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств, повлёкшее по неосторожности причинение ущерба в крупном размере,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового, или исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

Примечание

1. Крупным размером ущерба в настоящей статье признается ущерб, причинённый на сумму, превышающую семьдесят пять среднемесячных размеров оплаты труда.
2. Лицо, добровольно возместившее причинённый ущерб в полном объёме, освобождается от уголовной ответственности, предусмотренной частью первой настоящей статьи.

(2) То же деяние, повлёкшее по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека,

наказывается штрафом в размере от сорока до ста среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(3) Деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, повлёкшее по неосторожности смерть человека,

наказывается лишением свободы на срок до семи лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(4) Деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, повлёкшее по неосторожности смерть двух или более лиц,

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

Примечание

Если лицо, совершившее деяние, предусмотренное частью второй, третьей или четвёртой настоящей статьи, приняло все возможные меры для оказания помощи потерпевшему, наказание не может превышать половины максимального размера, предусмотренного санкцией соответствующей части настоящей статьи.

1. О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 325 УК.

Непосредственным объектом преступления является безопасность дорожного движения и эксплуатации автотранспортных средств. Согласно Закону Туркменистана от 31 марта 2012 года №284-IV "О безопасности дорожного движения" (п. 11 ст. 1) 11) безопасность дорожного движения - состояние дорожного движения, отражающее степень защищённости его участников от дорожно-транспортных происшествий и их последствий.

2. Норма сформулирована как бланкетная (см. об этом коммент. к ст. 311 УК), что предполагает при квалификации действий виновного обязательное указание тех правил, которые были нарушены. Правила дорожного движения или эксплуатации транспортных средств закреплены в Конвенции о дорожном движении (Заключена в г. Вене 08.11.1968), а также на основе Закона Туркменистана "О безопасности дорожного

движения" разработаны в утвержденных постановлением Президента Туркменистана Правилах дорожного движения, вступивших в силу 1 декабря 2011 года.

Как указывает Пленум Верховного Суда Туркменистана в своем Постановлении от 1 сентября 2003 года № 3 «О судебной практике по делам о нарушении правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств» (п. 2) Суды в описательной части приговора не должны ограничиваться лишь общим указанием о том, что виновным нарушены пункты правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, а должны также указать в чем конкретно выразилось это нарушение. Дополнительно принятые к общим Правилам дорожного движения, инструкции или наставления, дополняющие их конкретными требованиями для отдельных видов транспорта и по специфике их управления, в любом случае должны соответствовать требованиям указанных Правил дорожного движения.

3. Предметом преступления являются автомобиль, мотоцикл либо другое механическое транспортное средство.

Согласно ст. 1 Конвенции о дорожном движении (Заключена в г. Вене 08.11.1968), механическое транспортное средство – любое самоходное дорожное транспортное средство, за исключением велосипедов с подвесным двигателем, и за исключением рельсовых транспортных средств.

Автомобиль – механическое транспортное средство, используемое обычно для перевозки по дорогам людей или грузов или для буксировки по дорогам транспортных средств, используемых для перевозки людей или грузов. Этот термин охватывает троллейбусы, т.е. нерельсовые транспортные средства, соединенные с электрическим проводом; он не охватывает такие транспортные средства, как сельскохозяйственные тракторы, использование которых для перевозки людей или грузов по дорогам или для буксировки по дорогам транспортных средств, используемых для перевозки людей или грузов, является лишь вспомогательной функцией.

Мотоцикл – любое двухколесное транспортное средство с коляской или без нее, имеющее двигатель, или трехколесное, вес которого без нагрузки не превышает 400 кг. К мотоциклам не относятся велосипеды с подвесным двигателем.

Под другим механическим транспортным средством – в соответствии с п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана от 1 Рухнама 2003 года № 3 «О судебной практике по делам о нарушении правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств» - следует понимать любое транспортное средство, приводимое в движение двигателем с рабочим объемом более 50 куб. см. и подлежащее регистрации в Государственной службе по дорожному надзору. К иным механическим транспортным средствам относятся трамваи, троллейбусы, трактора, автопогрузчики, автогрейдеры, асфальт укладчики, комбайны и другие.

Военные автомобили не являются предметом данного преступления, а нарушение правил вождения или эксплуатации таких машин квалифицируется по ст. 355 УК.

4. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил безопасности дорожного движения и эксплуатации автомобильного транспорта.

Под эксплуатацией транспортного средства следует понимать использование его по назначению в техническом исправном состоянии. Эти правила должны соблюдаться и при управлении транспортными средствами. Нарушением правил является и управление транспортным средством лицом, которое зная о его неисправности, все же продолжает движение.

Уголовная ответственность по ст. 326 УК – как указано в п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана «О судебной практике по делам о нарушении правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств» - наступает независимо от места, где было допущено нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств (на дороге, улице, железнодорожном переезде, во дворе, на поле, бездорожных местах, на территории предприятия и

других местностях, где в результате нарушения виновным правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств произошло происшествие).

Падение перевозимого на транспорте груза на человека или на имущество, сход трамвая с рельсов, опрокидывание транспортного средства с моста и другие аналогичное происшествие также следует расценивать как дорожно-транспортное происшествие.

Если совершено дорожно-транспортное происшествие (ДТП), но водитель не нарушил правил дорожного движения или эксплуатации транспортного средства (т.е. отсутствует преступное деяние), то он не может подлежать ответственности (например, причиной ДТП послужили действия пешехода или пассажира).

Не образуют состав преступления, предусмотренного ст. 326 УК последствия, возникшие в результате нарушения правил безопасности при ремонте транспортного средства, при заправке транспортных средств или при использовании транспорта на работе по его техническому назначению, т.к. в данных случаях общественная опасность действия (или бездействия) не направлена на безопасность дорожного движения, а направлена на безопасность правил при производстве определённых работ.

5. Преступным последствием по ч. 1 коммент. статьи является причинение ущерба имуществу потерпевшего в крупном размере, т.е. на сумму, превышающую семьдесят пять среднемесячных размеров оплаты труда (см. примечание к этой ч. 1 ст. 326 УК). В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года данный размер определяется исходя из базовой суммы 300 манатов. При определении размера ущерба необходимо исходить из общего объёма нанесённого материального ущерба (например, расходы на восстановление повреждённого транспортного средства, стоимости испорченного груза и одежды пассажиров и т.д.). Упущенная выгода и расходы на лечение здоровья потерпевшего не влияют на квалификацию преступления (хотя и подлежат возмещению по гражданскому иску).

6. Для привлечения к уголовной ответственности по ст. 326 УК Туркменистана необходимо установить причинную связь между указанными последствиями и деянием. Как указано в п. 10 и 11 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана «О судебной практике по делам о нарушении правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств» вредные последствия в ДТП могут возникнуть и в результате сложного взаимодействия ряда причин и обстоятельств. В частности, в результате неправомерных действий или без действий других участников дорожного движения (самих потерпевших, пассажиров) или особенности дороги и погоды, технического состояния транспортных средств и т.д. При таких обстоятельствах необходимо выяснить имел ли водитель возможность предотвратить ДТП или, несмотря на принятые им меры, такой технической возможности у него не было. Если же аварийная обстановка создана самим водителем, то он подлежит ответственности вне зависимости от того, мог ли он предотвратить ДТП.

Например, при возникновении ДТП в результате нарушения правил дорожного движения обоими его участниками-водителями, один из которых двигался по главной дороге со значительным превышением скорости, а другой – не уступил ему дорогу, выезжая со второстепенной дороги, уголовной ответственности по ст. 326 УК могут подлежать оба водителя. При этом причиненный материальный ущерб взыскивается с каждого виновного лица с учетом степени их вины.

Если в результате дорожно-транспортного происшествия в возникновении последствий, предусмотренных ст. 326 УК виноваты не водители, а другие лица (например, пешеходы, пассажиры и т.д.) или в возникновении этих последствий, вместе с водителем виноваты и другие лица, то в этом случае виновный водитель привлекается к уголовной ответственности по соответствующей части ст. 326 УК, а другие лица подлежат к ответственности по соответствующей части ст. 329 УК.

7. Субъектами преступлений, связанными с нарушением правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств могут быть вменяемые лица,

достигшие к моменту совершения преступления 16-ти летнего возраста, фактически управлявшие транспортным средством. Наличие или отсутствие у них водительского удостоверения, навыков управления транспортными средствами для привлечения их к уголовной ответственности значения не имеет.

Однако при учебной езде за ошибочные действия обучаемого, повлекшие последствия, предусмотренные ст. 326 УК, ответственность несёт инструктор. Поскольку, согласно Правил дорожного движения Туркменистана, инструктор, обучающий вождению, приравнивается к водителю.

Вместе с тем обучаемый тоже относится к числу водителей и обязан соблюдать все требования правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств. Поэтому курсант-ученик несёт ответственность, если он, нарушая правила дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, пренебрег указаниями инструктора и последний, несмотря на имеющееся у него специальное оборудование для управления транспортом, не смог предвидеть это обстоятельство и предотвратить происшествие, например, неожиданное изменение маршрута движения транспорта или его экстренное торможение (п. 19 и 20 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана «О судебной практике по делам о нарушении правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств»).

8. Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины. Если по делу установлено, что причинение смерти или телесных повреждений потерпевшему либо причинение крупного материального ущерба, охватывалось умыслом виновного, содеянное следует квалифицировать, как умышленное преступление против жизни и здоровья граждан либо против собственности.

9. Положениями ч. 2, 3 и 4 коммент. статьи предусматриваются квалифицированные виды нарушения правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств.

О причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью см. коммент. к ст. 115 УК.

О причинении смерти см. коммент. к ст. 115 УК.

Причинение последствий, предусмотренных несколькими частями ст. 326 УК (например, причинение ущерба в крупном размере и причинение тяжкого вреда здоровью человека), но составляющих одно преступление надлежит квалифицировать лишь по той части статьи УК, которая предусматривает ответственность за наиболее тяжкие из наступивших последствий, с указанием обоих квалифицирующих признаков данного преступления (п. 14 указанного Постановления Пленума).

Наступление смерти одного человека, а в общей сложности нескольких лиц в результате ряда дорожно-транспортных происшествий, взаимно не связанных друг с другом не образует состав преступления, предусмотренной ч. 4 ст. 326 УК. Эти действия подлежат квалификации по ч. 3 ст. 326 УК (п. 15 указанного Постановления Пленума).

В тех случаях, когда виновным последовательно совершены два самостоятельных преступления, одно из которых явилось автотранспортным, а другое - против жизни и здоровья граждан либо против собственности, его действия надлежит квалифицировать по совокупности указанных преступлений.

Действия лица, угнавшего или похитившего транспортное средство и виновного ещё и в возникновении ДТП, повлекшее указанные в законе последствия, следует квалифицировать по совокупности ст. 326 УК и по соответствующим статьям УК, предусматривающим ответственность за преступления против собственности.

Действия водителя, виновного в дорожно-транспортном происшествии, повлекшие последствия, предусмотренные частями 2,3 и 4 УК и заведомо оставившего без помощи потерпевшего, должны квалифицироваться по статьям 326 и 125 УК. При этом факт наступления смерти потерпевшего или наличия посторонних лиц на месте происшествия для квалификации действий виновного по ст.125 УК, значения не имеет. Если водитель не был виновен в преступном нарушении правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, но жизнь и здоровье потерпевшего поставлены

под угрозу в результате происшествия с управляемым им транспортным средством, то невыполнение водителем обязанности по оказанию помощи потерпевшему влечет ответственность по ст. 125 УК.

10. Пункт 2 примечания к ч. 1 коммент. статьи предусматривает специальный случай освобождения от уголовной ответственности в связи с чистосердечным раскаянием (ч. 2 ст. 71 УК).

Примечание к ст. 326 предусматривает особое смягчающее вину обстоятельство - принятие всех возможных мер для оказания помощи потерпевшему, наличие которого препятствует суду назначить уголовное наказание выше половины максимального размера, предусмотренного санкцией соответствующей части коммент. статьи.

Если лицо, совершившее преступление, предусмотренное частью второй, третьей или четвертой ст. 326 УК само получило телесные повреждения и в связи с этим не смогло оказать пострадавшему соответствующую помощь на месте происшествия, то эти обстоятельства также должны быть расценены, как принятие виновным возможных мер для оказания помощи потерпевшему (п. 22 Постановления Пленума Верховного Суда Туркменистана «О судебной практике по делам о нарушении правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств»). По существу, данное разъяснение ориентирует суды на применение презумпции невиновности в случаях, когда потенциально возможное посткриминальное поведение виновного должно толковаться в его пользу (ч. 2 ст. 18 УПК).

11. Указанное Постановление Пленума Верховного Суда Туркменистана (п. 21) ориентирует суды на соблюдение принципа индивидуализации наказания, которое должно назначаться с учетом личности виновного, последствий совершенного им преступления, его отношения к содеянному и действий, направленных на предотвращение последствий преступления и отнесение данного преступления к числу неосторожных. При решении вопроса о назначении меры наказания следует учитывать также степень виновности и самого потерпевшего, способствовавшего возникновению дорожно-транспортного происшествия.

При назначении наказания в виде лишения права на управление транспортными средствами наличие или отсутствие у виновного водительского удостоверения значения не имеет. Если виновное лицо, ранее за нарушение правил безопасности дорожного движения уже было лишено правом управления транспортными средствами, то суд своим приговором может продлить срок этого дополнительного наказания в пределах, установленных законом (ст. 48 УК).

Статья 327. Недоброкачественный ремонт транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию с техническими неисправностями

(1) Недоброкачественный ремонт транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо иного транспортного оборудования, а равно выпуск в эксплуатацию технически неисправных транспортных средств лицом, ответственным за техническое состояние транспортных средств, если эти действия повлекли по неосторожности причинение ущерба в крупном размере,

наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью или без такового на срок до трёх лет или исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью или без такового на срок до трёх лет.

(2) Те же деяния, повлёкшие по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека,

наказываются исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью или без такового на срок до трёх лет или

лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью или без такового на срок до трёх лет.

(3) Деяния, предусмотренные частью первой настоящей статьи, повлёкшие по неосторожности смерть человека, наказываются лишением свободы на срок до пяти лет.

(4) Деяния, предусмотренные частью первой настоящей статьи, по неосторожности повлёкшие смерть двух или более лиц, наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

1. О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 325 УК.

Непосредственным объектом преступления является безопасность движения или эксплуатации автомобильного, железнодорожного, воздушного, морского или речного транспорта. Дополнительными объектами преступления являются экономические интересы участников движения и владельцев транспорта, транспортных объектов (ч. 1 коммент. статьи), а также жизнь и здоровье человека (ч. 2, 3 и 4 коммент. статьи).

2. О транспортных средствах как предмете преступления см. комментарий к ст. 325 и 326 УК.

Пути сообщения - транспортные пути, технические сооружения и устройства на них, обеспечивающие пропуск (движение) транспортных средств, перемещение людей и грузов различного назначения из одного пункта (р-на) в др. Подразделяются на сухопутные, водные и воздушные.

Средства сигнализации - совокупность технических средств, используемых для обеспечения безопасности и регулировки движения транспорта.

Иное транспортное оборудование – технические устройства на путях сообщения, не являющиеся средствами сигнализации.

3. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в любом из следующих действий: а) недоброкачественный ремонт, б) выпуск в эксплуатацию технически неисправных транспортных средств. Деяние может иметь форму и бездействия, если ответственное лицо не выполняет свои обязанности по качественному ремонту или выпуску транспортных средств.

Под недоброкачественным ремонтом следует понимать такой ремонт предметов преступления, который не обеспечивает безопасность транспорта и приводит к причинению преступных последствий.

Выпуск в эксплуатацию означает разрешение использовать транспортное средство, имеющее технические неисправности. Технически неисправными следует считать такие транспортные средства, использование которых по целевому назначению создает реальную угрозу безопасности движения или эксплуатации.

По буквальному смыслу ст. 327 УК, разрешение эксплуатировать транспортное оборудование (помимо транспортных средств) не составляет преступного деяния по данной статье.

4. Преступным последствием деяния является причинение им ущерба в крупном размере. Уголовное законодательство не определяет понятие и размер крупного ущерба, указанного в диспозиции коммент. статьи. Само по себе использование в норме оценочных понятий не свидетельствует о неопределенности ее содержания, поскольку разнообразие фактических обстоятельств делает невозможным установление их исчерпывающего перечня в законе, а использование законодателем оценочной характеристики преследует цель эффективного применения нормы к неограниченному числу конкретных правовых ситуаций. Оценочное понятие наполняется содержанием в зависимости от фактических обстоятельств конкретного дела и с учетом толкования этого законодательного термина в правоприменительной практике. Тем не менее, при отсутствии официальных разъяснений высших судебных инстанций по вопросу о размере ущерба, который может быть квалифицирован как крупный по ст. 327 УК, представляется целесообразным учитывать законодательное

определение крупного ущерба в примечании к ст. 325 УК, согласно которому таковым признаётся ущерб, причинённый на сумму, превышающую сто среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года данный размер определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

Преступление окончено с момента причинения крупного ущерба.

5. Особенности причинной связи между деянием и последствиями состоят в том, что непосредственным причинителем вреда является не субъект рассматриваемого преступления, а лицо, которому была разрешена эксплуатация технически неисправного транспортного средства или недоброкачественно отремонтированной технической системы транспорта.

6. Субъект преступления – специальный – вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет и ответственное за техническое состояние транспортных средств. Это может быть лицо, фактически производившее ремонт, либо сотрудник транспортной организации, на которого инструкциями или правилами, соответствующим распоряжением либо в силу занимаемого служебного положения возложена ответственность за техническое состояние или эксплуатацию транспортных средств, или владелец (собственник) личного технически неисправного автотранспорта, разрешивший другому лицу его эксплуатацию.

7. Субъективная сторона характеризуется неосторожной виной по отношению к наступившим последствиям

8. Положениями ч. 2, 3 и 4 коммент. статьи предусматриваются квалифицированные виды нарушения правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств.

О причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью см. коммент. к ст. 115 УК.

О причинении смерти см. коммент. к ст. 115 УК.

Статья 328. Приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения

(1) Разрушение, повреждение или приведение иным способом в негодное для эксплуатации состояние транспортного средства, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо другого транспортного оборудования, если эти действия повлекли причинение ущерба в крупном размере,

наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Те же действия, повлёкшие по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека,

наказываются исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью или без такового на срок до трёх лет или лишением свободы на срок до четырёх лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью или без такового на срок до трёх лет.

(3) Деяния, предусмотренные частью первой настоящей статьи, повлёкшие по неосторожности смерть человека,

наказываются лишением свободы на срок от двух до семи лет.

(4) Деяния, предусмотренные частью первой настоящей статьи, повлёкшие по неосторожности смерть двух или более лиц,

наказываются лишением свободы на срок от четырёх до восьми лет.

1. О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 325 УК.

Непосредственным объектом преступления является безопасность автомобильного, железнодорожного, воздушного, морского или речного транспорта. Дополнительными объектами преступления являются экономические интересы участников движения и владельцев транспорта, транспортных объектов (ч. 1 коммент. статьи), и здоровье человека (ч. 2, 3 и 4 коммент. статьи), а также общественная безопасность.

2. *О предметах преступления см. коммент. к ст. 327 и ст. 278 УК.*

3. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в любом из следующих действий: а) разрушение, б) повреждение; в) приведение иным способом в негодное для эксплуатации состояние предметов преступления.

Разрушение – это полное уничтожение предмета преступления. При разрушении теряется техническая возможность восстановления предмета преступления или это становится экономически нецелесообразным.

Повреждение влечет частичное изменение предмета преступления, препятствующее или создающее помехи его нормальной работе, при котором он может быть восстановлен.

Иной способ приведения в негодное для эксплуатации состояние предмета преступления, не связан с его повреждением или разрушением, но влечет невозможность его нормальной работы (например, выключение питания прибора, подкладывание на действующие железнодорожные пути посторонних тяжелых предметов).

4. Преступным последствием деяния является причинение им ущерба в крупном размере. Коммент. норма не определяет понятие и размер крупного ущерба. Однако как представляется, он должен определяться с учетом законодательного определения крупного ущерба в примечании к ст. 325 УК, согласно которому таковым признаётся ущерб, причинённый на сумму, превышающую сто среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года данный размер определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

Об этой проблеме см. коммент. к ст. 327 УК.

Преступление окончено с момента причинения крупного ущерба.

5. Субъект преступления – общий – вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет.

6. Субъективная сторона характеризуется неосторожной виной по отношению к наступившим последствиям.

8. Положениями ч. 2, 3 и 4 коммент. статьи предусматриваются квалифицированные виды нарушения правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств.

О причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью см. коммент. к ст. 115 УК.

О причинении смерти см. коммент. к ст. 115 УК.

9. Положения статьи 328 УК конкурируют с нормами ст. 278 "Блокирование транспортных коммуникаций" УК, что создает значительные трудности для отграничения данных предписаний. *Об этом см. коммент. к ст. 278 УК.*

Статья 329. Нарушение правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта

(1) Нарушение пассажиром, пешеходом или другим участником движения (кроме лиц, указанных в статьях 325 и 326 настоящего Кодекса) правил безопасности движения или эксплуатации транспортных средств, если это действие повлекло по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека,

наказывается штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

(2) То же деяние, повлёкшее по неосторожности смерть человека, наказывается исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(3) Деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, повлёкшее по неосторожности смерть двух или более лиц, наказывается лишением свободы на срок от трёх до шести лет.

1. *О родовом и непосредственных объектах преступления см. коммент. к ст. 325 и 326 УК.* Дополнительным объектом является жизнь и здоровье человека.

2. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении участником движения, не управляющим транспортным средством, специальных правил безопасности движения или эксплуатации транспортных средств, т.е. норма сформулирована как бланкетная (см. об этом коммент. к ст. 311 УК). Это предполагает при квалификации действий виновного обязательное указание тех правил, которые были нарушены. Регулятивные нормы, обеспечивающие соблюдение правил безопасности движения и эксплуатации транспорта, сформулированы на основе Конвенции о дорожном движении (Заключена в г. Вене 08.11.1968), Закона Туркменистана от 31 марта 2012 года № 284-IV №284-IV "О безопасности дорожного движения", Законе Туркменистана от 15 сентября 1998 года № 309-I "О железнодорожном транспорте", Кодекса торгового мореплавания Туркменистана от 23 октября 2008 года, Воздушного кодекса Туркменистана от 10 января 2012 года №255-IV, Правилах дорожного движения (утверждены постановлением Президента Туркменистана и вступили в силу 1 декабря 2011 года) и других нормативных актов.

Последствиями преступления являются тяжкий или средней тяжести вред здоровью человека. *О причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью см. коммент. к ст. 115 УК.*

3. Субъект преступления – специальный – вменяемое физическое лицо, достигшее к моменту совершения преступления 16-ти летнего возраста, являющееся пассажиром, пешеходом или другим участником движения (кроме лиц, указанных в статьях 325 и 326 УК).

4. Субъективная сторона предусматривает неосторожность в виде самонадеянности или небрежности.

5. *О причинении смерти см. коммент. к ст. 115 УК.*

Статья 330. Нарушение правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов

(1) Нарушение правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов, если это деяние причинило ущерб в крупном размере,

наказывается штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(2) То же деяние, повлёкшее по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека,

наказывается исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или лишением свободы на

срок до трёх лет с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового.

(3) Деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, повлёкшее по неосторожности смерть человека,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

(4) Деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, повлёкшее по неосторожности смерть двух или более лиц,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 325 УК.*

2. Непосредственный объект преступления - безопасность функционирования магистрального трубопровода. Предметом преступления является магистральный трубопровод.

Магистральный трубопровод – как указано в ст. 38 Закон Туркменистана от 20 августа 2008 года №208-III "Об углеводородных ресурсах"¹⁶⁰ - означает инженерное сооружение, состоящее из основной (линейной) части системы трубопроводов и сопряженных с ним наземных объектов, коммуникаций и оборудования, которое используется для транспортировки углеводородных ресурсов от места добычи (подготовки) до места перехода на другие виды транспорта, либо объекты по переработке или потреблению.

3. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте предмета преступления. т.е. норма сформулирована как бланкетная (*см. об этом коммент. к ст. 311 УК*). Это предполагает при квалификации действий виновного обязательное указание тех правил, которые были нарушены. Данные правила принимаются и закрепляются в нормативных актах на основе Закона Туркменистана "Об углеводородных ресурсах".

Строительство магистрального трубопровода означает его проектирование, сооружение и испытания на прочность и герметичность в соответствии с рабочим проектом. Эксплуатация трубопровода означает использование его по назначению, включая его текущее обслуживание. Ремонт предполагает устранение неисправностей магистрального трубопровода.

В соответствии с Законом Туркменистана "Об углеводородных ресурсах" строительство, эксплуатация и обслуживание магистрального трубопровода осуществляется специально создаваемой компанией, владельцами которой могут являться Правительство Туркменистана, подрядчик, независимые инвесторы или указанные организации и лица совместно.

Обслуживание магистрального трубопровода и сопряженных с ним объектов осуществляется в соответствии с нормами технического обслуживания, техники безопасности и надежности, применяемыми в международной практике ведения нефтяных работ. Контроль за применением таких норм осуществляет Кабинет Министров (Правительство) Туркменистана и компетентный орган. Владелец (владельцы) магистрального трубопровода совместно с правительственными органами государств, по территории которых проходит трубопровод, разрабатывают план совместного контроля за безопасностью эксплуатации магистрального трубопровода, предотвращения возможных поломок и аварий. Проведение каких-либо работ или других действий в зоне безопасности магистрального трубопровода, устанавливаемой его владельцами, запрещается. В пределах минимального расстояния от магистрального трубопровода, устанавливаемого в соответствии со стандартами строительства и нормами безопасности, применяемыми в Туркменистане, запрещается строительство любых объектов и сооружений, не связанных с магистральным трубопроводом и его назначением.

¹⁶⁰ Ведомости Меджлиса Туркменистана, №3, 2008.

Строительство, прокладка и эксплуатация подводных трубопроводов и линий осуществляются в соответствии с правилами техники безопасности и охраны окружающей природной среды, применяемыми в международной практике проведения нефтяных работ для подобных видов деятельности.

4. Преступным последствием деяния является причинение им ущерба в крупном размере, понятие и размер которого коммент. нормой не определен, т.е. это так называемое оценочное понятие.

Само по себе использование в норме оценочных понятий не свидетельствует о неопределенности ее содержания, поскольку разнообразие фактических обстоятельств делает невозможным установление их исчерпывающего перечня в законе, а использование законодателем оценочной характеристики преследует цель эффективного применения нормы к неограниченному числу конкретных правовых ситуаций. Оценочное понятие наполняется содержанием в зависимости от фактических обстоятельств конкретного дела и с учетом толкования этого законодательного термина в правоприменительной практике. Тем не менее, при отсутствии официальных разъяснений высших судебных инстанций по вопросу о размере ущерба, который может быть квалифицирован как крупный по ст. 330 УК, представляется, что он должен быть не менее, чем размер, указанный в примечании к ст. 325 УК, согласно которому таковым признаётся ущерб, причинённый на сумму, превышающую сто среднемесячных размеров оплаты труда. В соответствии с Указом Президента Туркменистана № РР-5594 от 11 мая 2010 г. с 1 июля 2010 года данный размер определяется исходя из базовой суммы 300 манатов.

Преступление окончено с момента причинения крупного ущерба.

5. Субъект преступления – физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. С субъективной стороны преступление предусматривает неосторожную форму вины по отношению к последствиям.

7. Положениями ч. 2, 3 и 4 коммент. статьи предусматриваются квалифицированные виды нарушения правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов.

О причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью см. коммент. к ст. 115 УК.

О причинении смерти см. коммент. к ст. 115 УК.

Статья 331. Неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие

Неоказание капитаном судна помощи людям, терпящим бедствие на море или на ином водном пути, если эта помощь могла быть оказана без серьёзной опасности для своего судна, его экипажа и пассажиров,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 325 УК.

Непосредственным объектом посягательства является жизнь и здоровье человека на водных транспортных путях.

3. Коммент. норма реализует международно-правовые стандарты, закрепленные в ст. 10 Международной конвенции о спасании 1989 года (SALVAGE), Заключена в г. Лондоне 28.04.1989 г.

Согласно данной норме каждый капитан обязан, поскольку он может это сделать, не подвергая серьезной опасности свое судно и находящихся на нем лиц, оказывать помощь любому лицу, которому угрожает гибель в море (п. 1); государства - участники принимают необходимые меры для обеспечения выполнения указанной обязанности (п. 2).

4. Состав преступления формальный, его объективная сторона ограничена общественно-опасным деянием и не включает в себя преступные последствия.

Деяние выражено в бездействии - невыполнении капитаном обязанностей по оказанию помощи терпящим бедствие на море или на ином водном пути.

Состав преступления может иметь место, при условии, что помощь могла быть оказана без серьёзной опасности для своего судна, его экипажа и пассажиров. Серьезность опасности означает, что она ставит под угрозу живучесть транспортного средства либо жизнь или здоровье находящихся на нем людей (но не имущества).

Кодекс торгового мореплавания Туркменистана от 23 октября 2008 года возлагает на капитана управление судном, в том числе судовождение, принятие мер по обеспечению безопасности плавания судна, поддержанию порядка на судне, предотвращению причинения вреда судну, находящимся на нём людям и грузу, защите окружающей среды (ст. 54); обязанность оказать помощь любому лицу, терпящему бедствие на море (ст. 55); оказать помощь после столкновения судов (ст. 56). Капитан каждого из столкнувшихся судов обязан после их столкновения, если он может это сделать без серьёзной опасности для своих пассажиров, членов экипажа судна и своего судна, оказать помощь другому судну, его пассажирам и членам экипажа.

Однако за неоказание помощи членам своего экипажа или своим пассажирам капитан несет ответственность либо по ст. 325 (когда имело место столкновение судов по вине данного капитана), либо по ст. 125 "Оставление в опасности" (когда капитан не нарушал правила судовождения или эксплуатации водного транспорта, и его пассажир или член экипажа оказался в опасности по другой причине).

Преступление считается оконченным с момента неоказания помощи.

5. Субъектом преступления является капитан судна или лицо, выполняющие его обязанности. В соответствии со ст. 65 Кодекс торгового мореплавания Туркменистана в случае смерти, болезни или иных причин, препятствующих капитану судна выполнять свои служебные обязанности, обязанности капитана судна до получения распоряжения судовладельца возлагаются на старшего помощника капитана судна.

5. Субъективная сторона характеризуется умышленной виной.

Статья 332. Нарушение правил международных полётов

Несоблюдение указанных в разрешении маршрутов, мест посадки, воздушных ворот, высоты полёта или иное нарушение правил международных полётов,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 325 УК.*

Непосредственными объектами посягательства – режим воздушного пространства Туркменистана и неприкосновенность его государственной границы, а также безопасность воздушного транспорта.

2. Правила международных полетов установлены на основе международно-правовых стандартов, закрепленных или вытекающих из Конвенции о международной гражданской авиации (с изм. и доп., вступившими в силу на 01.01.2000, заключена в г. Чикаго 07.12.1944), Конвенции о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации (Монреальская конвенция 1971 года), измененной Протоколом 1988 года; и к Конвенции о борьбе с незаконным захватом воздушных судов (Гаагская конвенция 1970 года), а также правил, принятых Международной организацией гражданской авиации.

Международная организация гражданской авиации (ИКАО/ICAO) - специализированное учреждение ООН, функционирующее на основе Конвенции о

международной гражданской авиации (07.12.1944 г) и устанавливающее международные нормы гражданской авиации и координирующее её развитие с целью повышения безопасности и эффективности. Уставной целью ИКАО является обеспечение безопасного, упорядоченного развития международной гражданской авиации во всем мире и другие аспекты организации и координации международного сотрудничества по всем вопросам гражданской авиации, в том числе международных перевозок. В соответствии с правилами ИКАО международное воздушное пространство разделено на районы полетной информации — воздушное пространство, границы которого устанавливаются с учётом возможностей средств навигации и контроля за воздушным движением.

Европейские стандарты предусматривают также правила международных полетов на основе "Договора по открытому небу" (Вместе с "Квотами и максимальными дальностями полета", "Информацией об аппаратуре наблюдения", "Информацией о самолетах наблюдения", "Процедурой прибытия и отбытия", "Предполетными инспекциями и демонстрационными полетами", "Координацией запланированных наблюдательных полетов", "Информацией о воздушном пространстве и полетами в опасном воздушном пространстве", "Конвенцией Монтре", "Консультативной комиссией по открытому небу") (Подписан в г. Хельсинки 24.03.1992).

Внутреннее законодательство Туркменистана регламентирует правила международных полетов на основе Воздушного кодекса Туркменистана от 10 января 2012 года № 255-IV¹⁶¹ (глава VII).

3. Состав преступления является формальным, т.е. его объективная сторона ограничена общественно-опасным деянием и не включает в себя преступные последствия.

Деяние состоит в несоблюдении указанных в разрешении маршрутов, мест посадки, воздушных ворот, высоты полета или иным нарушением правил международных полетов.

Под международным полётом понимается полёт воздушного судна с пересечением границы иностранного государства (ст. 65 Воздушного кодекса Туркменистана).

Международные полёты воздушных судов в воздушном пространстве Туркменистана выполняются по установленным воздушным трассам, если уполномоченными органами в области государственной и гражданской авиации Туркменистана не установлен иной порядок. Вылет воздушных судов Туркменистана и иностранных воздушных судов из Туркменистана, а также их посадка на территории Туркменистана производятся на аэродромах, открытых для международных полётов. Пересечение Государственной границы Туркменистана выполняется воздушными судами в местах пересечения её международными трассами или по воздушным коридорам, специально выделенным для этих целей, за исключением особых случаев полёта, в порядке, определяемом Положением об использовании воздушного пространства Туркменистана.

Правила международных полётов воздушных судов Туркменистана регламентируются ст. 66 Воздушного кодекса Туркменистана, а Полёты иностранных воздушных судов в воздушном пространстве Туркменистана – ст. 67 этого Кодекса.

Преступление имеет формальный состав и считается оконченным с момента нарушения правил международных полетов.

4. Субъектом преступления являются члены экипажа воздушного судна, ответственные за соблюдение правил международных полетов.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины.

6. Если нарушение правил международных полетов сопряжено с совершением контрабанды (ст. 254 УК), угона воздушного судна (ст. 277 УК) и т.п, то действия виновных квалифицируются по совокупности преступлений.

¹⁶¹ Ведомости Меджлиса Туркменистана от 1 января-31 марта 2012 года №1 (1007).

РАЗДЕЛ XIII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

ГЛАВА 33. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

Статья 333. Нарушение законодательства о правовой охране алгоритмов, программ для электронных вычислительных машин (ЭВМ), баз данных и топологий интегральных микросхем

Выпуск под своим именем чужих алгоритмов, программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем либо незаконное воспроизведение или распространение таких произведений, наказываются штрафом в размере от двадцати до сорока среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

1. Родовым объектом преступлений, предусмотренных главой 33 УК, являются общественные отношения в сфере компьютерной (электронной) информации. Компьютерная информация – это информация, находящаяся в памяти компьютера, на машинных или иных носителях в форме, доступной восприятию ЭВМ, или передающаяся по каналам связи.

Данные отношения обеспечивают нормальную деятельность различных систем автоматизированного контроля и управления объектами жизнеобеспечения, энергетики, обороны, транспорта, финансовой системы и т.д., т.е. касаются практически всех сфер жизнедеятельности современного человека. Киберпреступность приобретает транснациональный и организованный характер.

В связи с этим все большее внимание уделяется борьбе с такого рода преступлениями и на международном уровне. Так, в Резолюции¹⁶² N 56/261 Генеральной Ассамблеи ООН "Планы действий по осуществлению Венской декларации о преступности и правосудии: ответы на вызовы XXI века" в целях осуществления Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности¹⁶³ и Протоколов к ней государствам рекомендуется криминализовать неправомерное использование информационных технологий (п.п "а" п. 35 Резолюции).

Международные стандарты в сфере борьбы с киберпреступностью закреплены в авторитетной Конвенцией о преступности в сфере компьютерной информации" (ETS N 185) (Заключена в г. Будапеште 23.11.2001 г.). участниками данной конвенции являются государства – члены Совета Европы, а также присоединившиеся к Конвенции государства (по состоянию на декабрь 2012 года – это 13 государств, нечленов Совета Европы, включая США, Канаду, Японию. Для Туркменистана данная Конвенция юридической силы не имеет).

На уровне Содружества Независимых Государств заключено Соглашение о сотрудничестве государств - участников СНГ в борьбе с преступлениями в сфере компьютерной информации (г. Минск, 01.06.2001 г.). *О значении актов СНГ для Туркменистана см. коммент. к ст. 271 УК.*

2. Непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 333 УК, является авторские и смежные права на алгоритмы, программы для ЭВМ, базы данных и топологии интегральных микросхем.

О понятии авторских и смежных прав см. коммент. к ст. 153 УК.

Конвенция о преступности в сфере компьютерной информации 2001 г. (ст. 10) и Соглашение о сотрудничестве государств-участников СНГ в борьбе с преступлениями в сфере компьютерной информации (п. ""г" ч. 1 ст. 3) предписывают

¹⁶² Принята в г. Нью-Йорке 31.01.2002 на 93-ем пленарном заседании 56-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН.

¹⁶³ Туркменистан является участником Конвенции против транснациональной организованной преступности (Заключена в г. Нью-Йорке 15.11.2000 г.).

криминализировать правонарушения, связанные с умышленным нарушением авторского права и смежных прав в сфере компьютерной информации.

К предметам преступления относится компьютерная информация в виде алгоритмов, программ для ЭВМ, баз данных и топологии интегральных микросхем.

Алгоритм - способ (порядок) решения вычислительных и др. задач, точно предписывающий, как и в какой последовательности получить результат.

Программа для ЭВМ (электронной вычислительной машины) или компьютерная программа – это совокупность данных, предназначенных для управления конкретными компонентами системы обработки информации в целях реализации определённого алгоритма. Программа является одним из компонентов программного обеспечения.

База данных – представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов, систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ.

Топологией интегральной микросхемы является зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними.

3. Состав преступления является формальным, т.е. его объективная сторона ограничена общественно-опасным деянием и не включает в себя преступные последствия.

Деяние состоит в а) выпуске под своим именем (присвоении авторства) или б) незаконном воспроизведении (изготовлении) или распространении чужих алгоритмов, программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем.

О присвоении авторства и незаконном использовании объектов авторского права см. коммент. к ст. 153 УК.

Преступление окончено в момент выпуска или воспроизведения или распространения.

4. Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины.

6. Состав преступления, предусмотренный ст. 333 УК, является специальным по отношению к составу, закреплённому в ст. 153 "Нарушение авторских и смежных прав, прав патентообладателей" УК и потому не образует с ним совокупность и пользуется приоритетом при квалификации действий виновного.

Однако обращает на себя внимание, что санкция коммент. статьи предусматривает меньшее уголовное наказание в виде исправительных работ, чем ч. 2 ст. 153 УК, что как представляется, не в полной мере отвечает дифференциации и соразмерности уголовной ответственности.

Статья 334. Неправомерный доступ к компьютерной информации

(1) Неправомерный доступ к охраняемой законом компьютерной информации, то есть информации на машинном носителе, в ЭВМ, системе ЭВМ или их сети, если это деяние повлекло уничтожение, блокирование, модификацию либо копирование информации, нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети,

наказывается штрафом в размере от пятнадцати до тридцати среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до одного года.

(2) То же деяние, совершённое группой лиц по предварительному сговору либо лицом с использованием своего служебного положения, а равно имеющим доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети,

наказывается штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет.

1. О родовом объекте преступления, а также компьютерной информации как предмете преступления см. коммент. к ст. 333.

2. Непосредственный объект преступления - общественные отношения, обеспечивающие информационную безопасность и права на информацию, производство, владение, использование, распоряжение, защиту от неправомерного воздействия. Дополнительным объектом может выступать конфиденциальность такой информации.

3. Комментируемая норма реализует международные стандарты, в соответствии с которыми в качестве уголовно наказуемого признается совершенное умышленно осуществление неправомерного доступа к охраняемой законом компьютерной информации, если это деяние повлекло уничтожение, блокирование, модификацию либо копирование информации, нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети (п. "а" ч. 1 ст. 3 Соглашения о сотрудничестве государств - участников СНГ в борьбе с преступлениями в сфере компьютерной информации (г. Минск, 01.06.2001 г.)).

Вместе с тем Конвенция о преступности в сфере компьютерной информации" (ETS N 185) (Заключена в г. Будапеште 23.11.2001 г.) в качестве преступлений дифференцирует совершенные в отношении компьютерной информации подобные деяния, на следующие: противозаконный доступ (ст. 2), неправомерный перехват (ст. 3), воздействие на данные (ст. 4), воздействие на функционирование системы (ст. 5), противозаконное использование устройств (программ, паролей, кодов доступа для целей совершения вышеуказанных деяний – ст. 6).

4. Состав преступления сформулирован как материальный, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в неправомерном доступе к охраняемой законом компьютерной информации. Под неправомерным доступом понимается несанкционированное обращение к информации (получение возможности ее просматривать, получать, вводить, изменять, копировать, уничтожать, влиять на процесс ее обработки), доступ к которой ограничен на основании закона (в связи с охраной вещных и обязательственных прав на ЭВМ и компьютерное оборудование, а также в связи с охраной различного рода тайн, включая государственную тайну и другую конфиденциальную информацию).

Компьютерная информация может содержаться в оперативной памяти ЭВМ, на машинных носителях, подключенных к ЭВМ, на съемных устройствах (жесткие магнитные диски (винчестеры), гибкие магнитные диски (дискеты), магнитооптические, оптические, лазерные и иные диски, ленты, карты памяти, компакт-диски и т.д.), или в сети ЭВМ.

ЭВМ - электронная вычислительная машина – совокупность технических средств, создающая возможность проведения обработки информации и получения результата в необходимой форме, основные функциональные устройства которой выполнены на электронных компонентах. Под ЭВМ могут пониматься как компьютер, так и различные электронные устройства, отвечающие этим требованиям: устройства связи и телекоммуникации, сотовые телефоны и т.д.

Сетью ЭВМ признается совокупность компьютеров, а также средств и каналов связи, которые позволяют использовать информационные и вычислительные ресурсы каждого компьютера, включенного в сеть, независимо от его места нахождения.

Система ЭВМ - это совокупность взаимосвязанных и взаимодействующих как единое целое ЭВМ, обеспечивающих возможность выполнения единой задачи.

Неправомерный доступ может быть осуществлен различными способами: хищение носителя информации, внедрение в чужую информационную систему, неправомерный перехват, считывание, сканирование, взлом системы защиты с использованием специальных технических или программных средств, ввод ложной информации, ложного пароля, незаконное использование действующего пароля, кода и т.д.

5. Преступными последствиями, по буквальному смыслу коммент. статьи, являются уничтожение, блокирование, модификация либо копирование информации, нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети.

Уничтожение информации представляет собой ее полное или частичное удаление с соответствующего носителя или приведение ее в состояние, негодное для применения.

Блокирование информации состоит в создании препятствий по правомерному доступу к ней, невозможности ее использования при ее сохранности.

Модификация информации – это ее изменение, не препятствующее ее частичному использованию законным владельцем.

Копирование информации означает ее воспроизведение (перенос) с оригинала на другой носитель, ее дублирование без повреждения самой информации с возможностью дальнейшего использования по назначению, вывод информации на печатающее устройство и т.д.

Нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети предполагает случаи уменьшения их производительности в выполнении своих функций, вплоть до полной неработоспособности.

Преступление считается оконченным с момента наступления хотя бы одного из указанных последствий.

6. Несмотря на формулировку данного состава преступления как материального, в действительности он может рассматриваться как формальный. Названные в законе последствия - уничтожение, блокирование, модификация либо копирование информации, нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети – характеризуют и составляют само общественно-опасное деяние, а не тот вред, который причиняется общественным отношениям. Иными словами, ценность и значимость уничтоженной или скопированной информации может быть незначительная (например, копирование одной единственной буквы из всего текста), нарушения в работе какого-либо компьютера из за повреждения лицензионного программного обеспечения несущественны (например, компьютера, который используется детьми для игр), а состав преступления при этом – иметь место. Эти признаки характерны именно для формальных составов преступлений, в которых общественно-опасные последствия, причиняющие вред охраняемому объекту – презюмируются, исходя признаков самого деяния. Иными словами, факт причинения вреда охраняемым общественным отношениям опровержим (малозначительность деяния).

В материальных же составах преступления наступление последствий одновременно означает и причинение вреда объекту преступления.

7. Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

8. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины.

9. Для квалификации действий виновного по ч. 2 коммент. статьи, необходимо установить один из квалифицирующих признаков: совершение деяния группой лиц по предварительному сговору либо лицом с использованием своего служебного положения, или имеющим доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети.

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

Под использованием своего служебного положения понимается как использование полномочий должностного лица (о нем см. коммент. к ст. 181 УК), так и управленческих функций в коммерческой или иной организации (о них см. коммент. к ст. 267 УК).

Под лицами, имеющими доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети, понимаются любые лица, которые на законных основаниях (в соответствии со своими профессиональными обязанностями или с согласия владельца и т.п.) имеют право доступа к компьютерной системе, право получать компьютерную информацию, производить с ней определенные операции, осуществлять техническое обслуживание оборудования.

10. При квалификации смежных преступных деяний необходимо учитывать, что если виновный копирует защищаемую законом информацию и тиражирует ее, то содеянное может квалифицироваться по совокупности ст. 334 и 333 УК.

Если нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети сопровождается их уничтожением или повреждением, то содеянное может квалифицироваться по совокупности ст. 334 и ст. 235 "Умышленное уничтожение или повреждение имущества" УК.

Предварительное хищение ЭВМ для последующего неправомерного доступа к информации на ней составляет совокупность соответствующих преступлений.

Последующее использование компьютерной информации также требует дополнительной уголовно-правовой оценки (например, подлог с использованием компьютерных технологий и мошенничество с использованием компьютерных технологий, как то рекомендуется в ст. 7 и 8 Конвенции о преступности в сфере компьютерной информации 2001 г.).

Использование для неправомерного доступа вредоносной программы, как представляется, составляет идеальную совокупность преступлений, предусмотренных ст. 334 и 335 УК.

Статья 335. Создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ

(1) Создание программ для ЭВМ или внесение изменений в существующие программы, заведомо приводящих к несанкционированному уничтожению, блокированию и модификации либо копированию информации, нарушению работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, а равно использование либо распространение таких программ или машинных носителей с такими программами,

наказываются штрафом в размере от двадцати пяти до семидесяти пяти среднемесячных размеров оплаты труда или исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до одного года.

(2) Те же деяния, повлёкшие по неосторожности тяжкие последствия, наказываются исправительными работами на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. О родовом объекте преступления, а также компьютерной информации как предмете преступления см. коммент. к ст. 333.

2. Непосредственным объектом являются общественные отношения, обеспечивающие неприкосновенность, безопасное использование, владение и распоряжение содержащейся в ЭВМ, системах ЭВМ или их сети информации (программного обеспечения) от неправомерного воздействия. Предмет преступления – вредоносные программы для ЭВМ.

Вредоносная программа - любое программное обеспечение, предназначенное для получения несанкционированного доступа к вычислительным ресурсам самой ЭВМ или к информации, хранимой на ЭВМ, с целью несанкционированного владельцем использования ресурсов ЭВМ или причинения вреда (нанесения ущерба) владельцу информации, и/или владельцу ЭВМ, и/или владельцу сети ЭВМ, путем копирования, искажения, удаления или подмены информации.

Виды вредоносных программ обычно подразделяются по способу причинения вреда (создающие помехи в работе ЭВМ; инсталлирующие другое вредоносного программное обеспечение; предоставляющие неправомерный доступ к информации; маскирующие другие вредоносные программы и другие) и по способу распространения (не имеющие самостоятельного способа распространения, например, троянские программы; компьютерные вирусы, саморазмножающиеся в пределах компьютера или через сменные диски; сетевые черви, самостоятельно размножаются по сети).

3. Комментируемая норма реализует международные стандарты о криминализации противозаконного использования устройств. Так, ст. 6 Конвенции о преступности в сфере компьютерной информации, заключена в г. Будапеште 23.11.2001 г. рекомендует квалифицировать в качестве уголовного преступления умышленные и неправомерные действия по производству, продаже, приобретению для использования, импорту, оптовой продаже или иным формам предоставления в пользование устройств, включая компьютерные программы, разработанных или адаптированных прежде всего для целей совершения преступлений в сфере компьютерной информации; компьютерных паролей, кодов доступа или иных аналогичных данных, с помощью которых может быть получен доступ к компьютерной системе в целом или любой ее части; владение одним из таких предметов с намерением использовать его для совершения преступлений.

4. Состав преступления является формальным, т.е. его объективная сторона ограничена общественно-опасным деянием и не включает в себя преступные последствия.

Деяние состоит в любом из следующих действий: а) создание программ или внесение изменений в существующие программы, заведомо приводящих к несанкционированному уничтожению, блокированию и модификации либо копированию информации, нарушению работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети; б) использование или распространение таких программ или машинных носителей с такими программами.

Создание означает разработку и изготовление (написание) программы, специально предназначенной для вредоносных целей.

Внесение изменений предполагает переработку, модификацию ранее созданной и существующей любой программы (том числе полезной или вредоносной) в результате чего она становится вредоносной или изменяет свои вредоносные свойства.

Использование вредоносной программы означает как ее применение на компьютере или в компьютерной сети в целях несанкционированного уничтожения, блокирования, модификации, копирования информации, нарушения работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети. Представляется, что использование вредоносной программы для неправомерного доступа к компьютерной информации или для незаконного его воспроизведения или распространения может составлять совокупность преступлений, предусмотренных ст. 335 и 334 или 333 УК соответственно. Иными словами данные нормы не соотносятся как общая и специальная, закрепляя разные и несовпадающие признаки и различным образом оценивая в санкциях опасность деяний.

Распространение вредоносной программы означает предоставление доступа, передачу носителя другим лицам, в том числе распространение программы на другие компьютеры без ведома и разрешения их владельцев.

Несанкционированное уничтожение, блокирование, модификация либо копирование информации означают достижение этого результата без разрешения законного владельца ЭВМ или иного законного основания.

5. Преступление считается оконченным с момента создания, изменения, использования или распространения вредоносной программы, создающей угрозу указанных в законе последствий.

6. Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

7. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины.

8. Тяжкие последствия, указанные в ч. 2 коммент. статьи, могут состоять во вреде, причиненного здоровью и жизни людей, авариям на объектах промышленности, транспорта, коммунального обеспечения, нарушений в работе средств коммуникации и связи, утрате важной информации и другом вреде.

Между деянием и такими последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективное отношение к последствиям характеризуется неосторожной формой вины. При этом само деяние сохраняет умышленный характер. Иными словами, состав преступления, закрепленный в ч. 2 ст. 335 УК имеет две формы вины (см. ст. 29 УК и коммент. к ней).

РАЗДЕЛ XIV. ВОИНСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

ГЛАВА 34. ВОИНСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Статья 336. Понятие воинских преступлений

(1) Воинскими преступлениями признаются предусмотренные настоящей главой преступления против установленного порядка прохождения военной службы, совершённые военнослужащими, проходящими военную службу в Вооружённых Силах, пограничных войсках, внутренних войсках Министерства внутренних дел, войсках и органах Министерства национальной безопасности, войсках других министерств и ведомств Туркменистана, в которых законом предусмотрена военная служба, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

(2) Уголовная ответственность за преступления против военной службы, совершённые в военное время, определяется законодательством Туркменистана военного времени.

1. Комментируемая статья формулирует понятие воинских преступлений, которое является особым проявлением общего понятия преступления, закрепленного в ст. 10 УК. Следовательно, все признаки общего понятия преступления в полной мере распространяются и на воинские преступления.

Воинское преступление представляет собой совершённое виновное общественно опасное деяние (действие или бездействие), причиняющее ущерб или создающее угрозу причинения ущерба охраняемому законом порядку прохождения военной службы.

2. Военная служба – согласно Закону Туркменистана от 25 сентября 2010 года №134-IV "О воинской обязанности и военной службе"¹⁶⁴ – это вид государственной службы военнослужащих в Вооружённых Силах Туркменистана, других войсках и военных органах (ст. 33). Военная служба осуществляется по призыву или по обязательству. Военная служба по обязательству - особый вид государственной службы, которую граждане проходят на добровольной основе в Вооружённых Силах Туркменистана, других войсках и военных органах в порядке, определённом указанным Законом. Военная служба по призыву - военная служба лиц мужского пола, которую они проходят в соответствии с порядком, определённым указанным Законом, по призыву в Вооружённые Силы Туркменистана, другие войска и военные органы.

Специфическими признаками воинских преступлений является их непосредственный объект и субъекты, а также некоторые особенности объективной и субъективной сторон.

2. Родовым объектом преступлений, предусмотренных главой 34 УК, является установленный законодательством Туркменистана порядок прохождения военной службы, призванный обеспечить интересы военной безопасности государства. При этом под военной безопасностью понимается состояние вооруженной защиты страны, граждан от вооруженной агрессии. Преступление против военной службы подрывает боевую готовность воинского подразделения и причиняет вред военной безопасности страны. Общественная опасность преступлений против военной службы проявляется в причинении либо создании угрозы причинения вреда интересам военной безопасности государства.

¹⁶⁴ Ведомости Меджлиса Туркменистана" №3(1001) от 1 июля - 30 сентября 2011 года

В зависимости от конкретизации объекта преступления (сферы военно-служебных отношений) все преступления против военной службы по признаку видового объекта прямо разделить на группы: преступления против порядка подчиненности и воинских уставных отношений (ст. 337 - 341); преступления против порядка пребывания на военной службе (ст. 342 - 344); преступления против порядка несения специальных видов военной службы (ст. 345 - 350); преступления против порядка сбережения военного имущества (ст. 350 - 353); преступные нарушения правил безопасности использования военно-технических средств (ст. ст. 354 - 357); преступления против порядка управления военной службой (ст. 358-359 УК).

3. Субъектом преступлений являются военнослужащие, проходящие военную службу в Вооружённых Силах, пограничных войсках, внутренних войсках Министерства внутренних дел, войсках и органах Министерства национальной безопасности, войсках других министерств и ведомств Туркменистана, в которых законом предусмотрена военная служба, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

Военнослужащий - в соответствии со ст. 3 и 33 Закона Туркменистана от 25 сентября 2010 года №134-IV "О воинской обязанности и военной службе" – это гражданин Туркменистана, проходящий военную службу по призыву или по обязательству на добровольной основе. Военнослужащие по призыву - граждане Туркменистана, призываемые на военную службу (а также на должности офицерского состава) по призыву на определённый срок¹⁶⁵. Военнослужащие, проходящие службу по обязательству - граждане Туркменистана, добровольно поступившие на военную службу в Вооружённые Силы Туркменистана, другие войска и военные органы.

Граждане приобретают статус военнослужащих с началом военной службы (для военнослужащих по призыву - со дня отправки из сборного пункта) и утрачивают его с окончанием военной службы, не позднее срока, установленного в предписании для прибытия военнослужащего для постановки на воинский учет (п. 1 ст. 2 Закона Туркменистана от 30 августа 2009 года №62-IV "О статусе и социальной защите военнослужащих и членов их семей"¹⁶⁶). Указанная статья (п. 2) предусматривает, что за военнослужащими, захваченными в плен, а также интернированными в нейтральных странах, сохраняется статус военнослужащих. Эта норма согласуется со ст. 82 Женевской конвенции об обращении с военнопленными 1949 г., согласно которой к уголовной ответственности по некоторым статьям УК о воинских преступлениях могут привлекаться военнопленные, также признаваемые субъектом воинских отношений.

4. Вооружённые силы Туркменистана, согласно ст. 1 Закона Туркменистана "О воинской обязанности и военной службе" и ст. 11 Закона Туркменистана от 25 сентября 2010 года №135-IV "Об обороне"¹⁶⁷ – это государственная военная организация, составляющая основу обороны Туркменистана, состоящая из органов военного управления, войсковых частей, соединений, военных органов и предприятий и военных учебных заведений. Другие войска – это пограничные войска Государственной пограничной службы Туркменистана, внутренние войска Министерства внутренних дел Туркменистана, а также специальные воинские формирования, создаваемые в соответствии с законодательством Туркменистана. Военные органы - Служба безопасности Президента Туркменистана, органы Министерства национальной безопасности Туркменистана, Государственной миграционной службы Туркменистана, Государственной таможенной службы Туркменистана, Государственной службы Туркменистана по защите безопасности здорового общества.

¹⁶⁵ Порядок прохождения службы определен Указом Президента Туркменистана от 16 мая 2003 года №ПП-3861 "Об утверждении Положения о порядке прохождения военной службы по призыву" // Собрание актов Президента Туркменистана и решений правительства Туркменистана, №5, 2003 год.

¹⁶⁶ Ведомости Меджлиса Туркменистана (1 июля - 30 сентября 2009 года) №3(997)(часть 2), ст.63.

¹⁶⁷ Ведомости Меджлиса Туркменистана" №3(1001) от 1 июля - 30 сентября 2011 года.

Пограничные войска Туркменистана – специальные войска, предназначенные для охраны Государственной границы Туркменистана, обеспечения безопасности и суверенитета Туркменистана на Государственной границе, осуществления пограничного контроля за пропуском через Государственную границу; пограничные войска Туркменистана состоят из органов управления, сухопутных, морских, авиационных соединений, частей и подразделений, осуществляющих охрану сухопутного, морского, речного и иных водных участков Государственной границы Туркменистана, частей и подразделений обеспечения, специальных частей (подразделений), учебных частей (ст. 1 и 5 Закона Туркменистана от 10 декабря 1998 года №330-I "О Пограничных войсках Туркменистана"¹⁶⁸).

Внутренние войска Туркменистана – государственное вооруженное формирование, предназначенное для поддержания правопорядка, обеспечения законности, охраны государственного строя, безопасности и суверенитета Туркменистана, защиты прав и свобод граждан от преступных и иных противоправных посягательств; внутренние войска входят в систему Министерства внутренних дел Туркменистана (ст. 1 и 5 Закона Туркменистана от 7 июля 2001 года №74-II "О внутренних войсках Туркменистана").

О войсках и органах Министерства национальной безопасности см. Закон Туркменистана от 31 марта 2012 года №283-IV "Об органах национальной безопасности Туркменистана"¹⁶⁹.

Граждане, пребывающие в запасе, во время прохождения ими военных сборов, также являются субъектами воинских преступлений, поскольку на них распространяется статус военнослужащих (ст. 2 Закона Туркменистана от 30 августа 2009 года №62-IV "О статусе и социальной защите военнослужащих и членов их семей").

Согласно ст. 52 и 54 Закона Туркменистана "О воинской обязанности и военной службе" граждане, пребывающие в запасе, могут призываться на военные сборы для подготовки и переподготовки к военной службе, обучения военной технике и её обслуживания. Порядок проведения военных сборов определяется Министерством обороны Туркменистана (другими министерствами или ведомствами, в которых законом предусмотрена военная служба). Порядок прохождения военных сборов гражданами, пребывающими в запасе, определяется Положением о порядке проведения военных сборов.

5. В соответствии с ч. 2 коммент. статьи уголовная ответственность за преступления против военной службы, совершённые в военное время, определяется законодательством Туркменистана военного времени.

Военное время – согласно п. 4 и 11 ст. 1 Закона Туркменистана от 25 сентября 2010 года №135-IV "Об обороне"¹⁷⁰ – это период фактического нахождения государства в состоянии войны, т.е. состоянии отношений между Туркменистаном и другим государством с момента объявления другим государством войны Туркменистану, нападения им на Туркменистан до заключения мира между воюющими сторонами.

Военное время наступает с момента объявления состояния войны или начала военных действий. Началом военного времени являются день и час объявления войны или нападения на Туркменистан. Окончанием военного времени являются объявленные день и час прекращения войны (ст. 22 указанного Закона).

Законодательство Туркменистана военного времени является следствием режима военного положения - особого правового режима деятельности органов государственной власти, иных государственных органов, органов местного самоуправления и организаций, предусматривающего ограничение прав и свобод, вводимого на всей территории Туркменистана или в отдельных ее местностях в случае агрессии или непосредственной угрозы агрессии против Туркменистана. Правовые основы, введение и отмена военного положения, меры по обеспечению режима

¹⁶⁸ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1998 г., №4, ст.69.

¹⁶⁹ Ведомости Меджлиса Туркменистана от 1 января - 31 марта 2012 года №1 (1007).

¹⁷⁰ Ведомости Меджлиса Туркменистана" №3(1001) от 1 июля - 30 сентября 2011 года.

военного положения на территории Туркменистана определяются законодательством Туркменистана (ст. 23 указанного Закона).

По смыслу ч. 2 ст. 1 УК, законы военного времени, устанавливающие уголовную ответственность, подлежат включению в данный Кодекс.

6. Положения главы 34 УК являются специальными нормами по отношению к иным предписаниям Особенной части УК, регламентирующим аналогичные составы преступлений. Поэтому при конкуренции данных норм положения главы 34 УК пользуются приоритетом.

Преступления, совершенные военнослужащими, но не предусмотренные нормами главы 34 УК, квалифицируются по иным статьям УК.

При наличии обстоятельств, выходящих за пределы состава воинского преступления и образующих признаки более опасного преступления, содеянное дополнительно квалифицируется по статье, предусматривающей ответственность за конкретное общеуголовное преступление.

Если же деяние образует состав более опасного преступления против личности, то содеянное квалифицируется только по общеуголовной норме, предусматривающей ответственность за его совершение.

7. Особенности уголовных наказаний военнослужащих состоят в том, что к ним может применяться наказание в виде ограничения по военной службе и содержания в военно-исправительной части (ч. 2 ст. 44 УК. *О данных видах наказания см. коммент. к ст. 51 и 54.*). К военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, не применяется штраф (ч. 6 ст. 47). К военнослужащим, учащимся и студентам высших учебных заведений не применяются Исправительные работы (ч. 2 ст. 50). При назначении наказания суд рассматривает вопрос о лишении виновного государственных наград и воинского звания (ст. 49). При применении условного осуждения и условно-досрочного освобождения от наказания контроль за поведением военнослужащего осуществляется командованием воинских частей и учреждений (ч. 6 ст. 68 и ч. 6 ст. 75 УК).

Статья 337. Неисполнение приказа

(1) Неисполнение подчинённым приказа начальника, отданного в установленном порядке, причинившее существенный вред интересам службы, наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, совершённое группой лиц по предварительному сговору, а равно повлёкшее тяжкие последствия, наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые в боевой обстановке, наказываются лишением свободы на срок от пяти до пятнадцати лет.

(4) Неисполнение приказа вследствие небрежного или недобросовестного отношения к службе, повлёкшее тяжкие последствия, наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(5) Деяние, предусмотренное частью четвёртой настоящей статьи, совершённое в боевой обстановке, наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом посягательства являются отношения подчиненности в военной службе, которая основана на принципе единоначалия.

2. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в неисполнении подчинённым приказа начальника (командира), отданного в установленном порядке. Порядок подчиненности и отдачи приказов установлен законодательством о военной службе и воинскими уставами.

По смыслу ч. 3 и 4 ст. 42 УК, состав преступления, предусмотренного ст. 337 УК, имеет место лишь при условии, что не исполнен законный приказ. Неисполнение приказа, противоречащего закону или отданного не в порядке службы, не образует рассматриваемого преступления. *См. коммент. к ст. 42 УК.*

3. Преступным последствием преступления является причинение существенного вреда интересам службы. Законодатель не конкретизирует критерии и виды такого вреда, т.е. он является оценочным понятием. Само по себе использование в норме оценочных понятий не свидетельствует о неопределенности ее содержания, поскольку разнообразие фактических обстоятельств дела делает невозможным установление их исчерпывающего перечня в законе, а использование законодателем оценочной характеристики преследует цель эффективного применения нормы к неограниченному числу конкретных правовых ситуаций. Оценочное понятие наполняется содержанием в зависимости от фактических обстоятельств конкретного дела и с учетом толкования этого законодательного термина в правоприменительной практике.

Так, существенный вред интересам службы может состоять в подрыве воинской дисциплины, срыве выполнения задания, причинении вреда здоровью граждан, имуществу, ущемлении прав и законных интересов военнослужащих и др.

4. *О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.*

Субъектом неисполнения приказа могут быть только военнослужащие, подчиненные начальнику по службе или по воинскому званию.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется умыслом по отношению к деянию и умыслом или неосторожностью по отношению к преступным последствиям.

6. *О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.*

7. Наступление тяжких последствий, как квалифицирующий признак, означает причинение большего вреда охраняемым общественным отношениям, чем существенный вред, указанный в ч. 1 коммент. статьи. Тяжкими могут быть признаны последствия в виде подрыва боеготовности на длительный срок и (или) в большем количестве подразделений, невыполнении более значительной задачи, причинение значительного имущественного вреда и т.д. Если последствием неисполнения приказа явилось причинение тяжкого вреда здоровью либо причинение смерти по неосторожности, то как представляется, имеет место совокупность воинского преступления и преступления против личности.

8. Боевая обстановка – обстоятельство, характеризующее большую опасность преступного деяния. Под боевой обстановкой понимают оперативную ситуацию, характеризующуюся вооруженным столкновением либо угрозой такого столкновения воинского подразделения с противником. Она может возникнуть как в военное, так и в мирное время.

9. Положения ч. 4 и 5 коммент. ст. предусматривают характеризующееся меньшей степенью общественной опасности преступление - неисполнение приказа вследствие небрежного или недобросовестного отношения к службе, повлекшее тяжкие последствия. Такое преступление совершается по неосторожности.

10. Данное деяние следует отличать от халатного отношения к службе (ст. 359 УК) и от исполнения обязанностей военной службы путём отказа от исполнения обязанностей военной службы (ст. 344 УК).

Представляется, что они как конкурирующие составы не могут образовывать идеальной совокупности. Иное нарушало бы международно-правовой принцип *non bis in idem* (лат., "нельзя дважды за одно и то же"), предусмотренный в ч. 7 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах и ч. 8 ст. 3 УК Туркменистана.

Неисполнение приказа, во-первых, состоит в игнорировании конкретного распоряжения начальника (в то время как халатное отношение к службе может выражаться в неисполнении должностных обязанностей в целом), а во-вторых, неисполнение приказа вследствие небрежного или недобросовестного отношения к службе совершается подчиненным (в то время как ст. 359 распространяется на начальников и должностных лиц).

Об ограничении неисполнения приказа от уклонения от исполнения обязанностей военной службы путём отказа от исполнения обязанностей военной службы см. коммент. к ст. 344 УК.

Статья 338. Сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы

(1) Сопротивление начальнику, а равно иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, или принуждение его к нарушению этих обязанностей, сопряжённые с насилием или с угрозой его применения,

наказываются ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до пяти лет.

(2) Те же деяния:

а) совершённые группой лиц по предварительному сговору;

б) совершённые с применением оружия;

в) причинившие тяжкий или средней тяжести вред здоровью либо повлёкшие иные тяжкие последствия,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые в боевой обстановке,

наказываются лишением свободы на срок от пяти до пятнадцати лет.

1. О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.

Непосредственным объектом посягательства являются отношения подчиненности в военной службе, которая основана на принципе единоначалия. Дополнительным объектом – здоровье потерпевшего.

2. Состав преступления, предусмотренный ч. 1 коммент. статьи, является формальным, т.е. его объективная сторона ограничена общественно-опасным деянием и не включает в себя преступные последствия.

Деяние состоит в любом из следующих действий: а) сопротивление начальнику, а равно иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы; б) принуждение указанных лиц к нарушению этих обязанностей, сопряжённые с насилием или с угрозой его применения.

Признак сопротивления выражается в активном противодействии указанным лицам путем физического вмешательства в процесс выполнения ими своих функциональных обязанностей в соответствии с законом, воинскими уставами, приказом, в том числе с применением силы, в угрозах или применении физического насилия, например, в нанесении ударов, повреждении одежды и т.п.

Принуждение к нарушению обязанностей предполагает предъявление начальнику, а равно иному лицу конкретного требования о совершении или несвершении им определенных действий вопреки интересам службы.

Сопряженность с насилием или с угрозой его применения к начальнику или иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, предполагает наличие либо психического насилия в виде угрозы применения физического насилия, а также с самим физическим насилием в виде нанесения побоев, причинения легкого вреда здоровью.

Данное деяние отличается от неисполнения приказа (ст. 337 УК) более активной формой несоблюдения порядка подчиненности.

Преступление окончено в момент воспрепятствования выполнению служебных обязанностей или принуждения к их нарушению вне зависимости от того, отказался ли начальник от их выполнения.

3. *О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.*

Субъектом преступления могут быть военнослужащие, подчиненные начальнику по службе или по воинскому званию, или обязанные подчиняться его законным требованиям.

4. Субъективная сторона характеризуется умышленной виной.

5. *О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.*

6. *О применении оружия см. коммент. к п. "а" ч. 2 ст. 126 УК.*

7. *О причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью см. коммент. к ст. 107 и 108 УК.*

При этом субъективное отношение виновного к тяжкому или средней тяжести вреду здоровью – неосторожное. Поэтому дополнительной квалификации по ст. 115 "Неосторожное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью" УК не требуется. Иное нарушало бы международно-правовой принцип *non bis in idem* (лат., "нельзя дважды за одно и то же"), предусмотренный в ч. 7 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах и ч. 8 ст. 3 УК Туркменистана.

Если же виновный умышленно причинил потерпевшему тяжкий или средней тяжести вред здоровью, то представляется, что его действия должны квалифицироваться по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 338 и 107 или 108 УК.

Иными тяжкими последствиями сопротивления или принуждения могут быть срыв выполнения важного задания, уничтожение или серьезное повреждение имущества, создание реальной опасности для жизни и здоровья людей, причинение по неосторожности смерти начальнику или иному лицу, исполняющему обязанности военной службы.

8. *О боевой обстановке см. коммент. к ст. 337 УК.*

Статья 339. Насильственные действия в отношении начальника

(1) Нанесение побоев или применение иного насилия в отношении начальника, совершённое во время исполнения им обязанностей военной службы или в связи с исполнением этих обязанностей,

наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до пяти лет.

(2) Те же деяния:

а) совершённые группой лиц по предварительному сговору;

б) совершённые с применением оружия;

в) причинившие тяжкий или средней тяжести вред здоровью либо повлёкшие иные тяжкие последствия,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые в боевой обстановке,

наказываются лишением свободы на срок от пяти до пятнадцати лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом посягательства являются отношения подчиненности в военной службе, которая основана на принципе единоначалия. Дополнительным объектом – здоровье потерпевшего.

2. Состав преступления является формально-материальным. Его объективная сторона включает как деяние, преступные последствия и причинную связь между ними

(пункт "в" части второй коммент. статьи), так и может ограничиваться самим деянием – в случае причинения побоев или применения иного физического насилия (причинившего физическую боль, но не повлекшего последствий вреда здоровью).

О побоях см. коммент. к ст. 112 УК.

Побои или насилие причиняются начальнику (по служебному положению или воинскому званию) во время исполнения им обязанностей военной службы или в связи с исполнением этих обязанностей.

Насильственные действия в отношении старшего, равного по воинскому званию при отсутствии между ними отношений подчиненности, а также в случаях, когда насилие совершено не во время исполнения служебных обязанностей и не на почве служебной деятельности лиц, квалифицируются как преступления против личности.

Преступление окончено в момент применения насилия или наступления последствий, указанных в пункте "в" части второй коммент. статьи.

3. О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.

4. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной и мотивом, связанным со служебной деятельностью потерпевшего.

5. О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

6. О применении оружия см. коммент. к п. "в" ч. 2 ст. 126 УК.

7. О причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью см. коммент. к ст. 107 и 108 УК.

При этом субъективное отношение виновного к тяжкому или средней тяжести вреду здоровью – неосторожное. Поэтому дополнительной квалификации по ст. 115 "Неосторожное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью" УК не требуется. Иное нарушало бы международно-правовой принцип *non bis in idem* (лат., "нельзя дважды за одно и то же"), предусмотренный в ч. 7 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах и ч. 8 ст. 3 УК Туркменистана.

Если же виновный умышленно причинил потерпевшему тяжкий или средней тяжести вред здоровью, то представляется, что его действия должны квалифицироваться по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 339 и 107 или 108 УК.

Иными тяжкими последствиями могут быть срыв выполнения важного задания, уничтожение или серьезное повреждение имущества, создание реальной опасности для жизни и здоровья людей, причинение по неосторожности смерти потерпевшему.

8. О боевой обстановке см. коммент. к ст. 337 УК.

9. Насильственные действия в отношении начальника, совершенные в процессе сопротивления или принуждения, подлежат квалификации по ст. 340 УК.

Статья 340. Нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчинённости

(1) Нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчинённости, связанное с унижением чести и достоинства или издевательством над потерпевшим, повлекшее причинение легкого вреда здоровью,

наказывается содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, совершённое:

а) повторно;

б) в отношении двух или более лиц;

в) группой лиц по предварительному сговору;

г) с причинением вреда здоровью средней тяжести,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые с применением оружия либо повлекшие тяжкие последствия,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до десяти лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом посягательства является уставные правила взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности, дополнительным – честь, достоинство личности, здоровье человека.

2. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности, связанное с унижением чести и достоинства или издевательством над потерпевшим.

Данная норма сформулирована как бланкетная, т.е. охранительная уголовно-правовая норма выражает нарушаемые правила в общей форме, отсылая к другим нормативным актам без указания на эти акты. Бланкетный способ изложения нормы, предоставляя правоприменителю значительное усмотрение, может породить неопределенность в правоприменении, которая способна нарушить общеправовые принципы законности и равенства (требующие точности, ясности и формальной определенности правовых предписаний). Соответственно, необходимой гарантией соблюдения указанных принципов для признания наличия состава преступления является указание конкретного пункта правил, который был нарушен виновным. Это предполагает при квалификации действий виновного обязательное указание тех правил, которые были нарушены. Регулятивные нормы, закрепляющие уставные отношения между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности, сформулированы в воинских уставах Вооружённых Сил Туркменистана.

3. Нарушения уставных правил взаимоотношений могут состоять в различных видах насилия одних военнослужащих над другими, унижения их чести и достоинства, издевательства над ними, совершаемые в целях обеспечения себе облегченных условий службы, привилегированного положения в коллективе, оказания личных услуг старослужащим, подчинения своей воле сослуживцев или из других побуждений, в том числе хулиганских. Нарушения могут быть также связаны с изъятием у военнослужащих предметов обмундирования и продуктов питания, если они сопровождаются унижением чести и достоинства или издевательством над потерпевшим.

Деяние совершается в отношении потерпевшего – военнослужащего, который равен по служебному положению и воинскому званию виновному, или не состоящим с виновным в отношениях подчиненности. Не охватываются комментируемой статьей действия, если они совершены на почве личных взаимоотношений без нарушения воинского правопорядка.

4. Преступным последствием деяния является причинение легкого вреда здоровью потерпевшего. *См. коммент. к ст. 111 УК.*

Преступление окончено после наступления указанного последствия.

5. *О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.*

Субъектами преступления могут быть военнослужащие, равные с потерпевшим по служебному положению и воинскому званию, старшие и младшие по воинскому званию, но не состоящие в отношениях подчиненности.

6. С субъективной стороны преступление характеризуется умышленной виной. Однако отношение к последствиям в виде вреда здоровью быть выражена в форме неосторожности.

7. При квалификации действий виновного по п. "а" ч. 2 коммент. статьи, следует учитывать, что согласно положениям ст. 17 УК признак повторности имеет место, если им предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных статьей 340 УК.

Совершение преступления в отношении двух или более лиц – в отличие от признака повторности – имеет место, когда вред причинен нескольким лицам одновременно, т.е. в рамках продолжаемого деяния.

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

8. *О причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью см. коммент. к ст. 107 и 108 УК.*

При этом дополнительной квалификации действий виновного по ст. 107 или 108 УК не требуется. Иное нарушало бы международно-правовой принцип *non bis in idem* (лат., "нельзя дважды за одно и то же"), предусмотренный в ч. 7 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах и ч. 8 ст. 3 УК Туркменистана.

9. Под применением оружия в ч. 3 коммент. статьи следует понимать использование его для психического или физического воздействия на потерпевшего. При этом имеется в виду причинение с помощью оружия вреда здоровью, а также угроза убийством либо причинением вреда здоровью. *О применении оружия см. коммент. к п. "а" ч. 2 ст. 126 УК.*

К тяжким последствиям нарушения уставных правил взаимоотношений между военнослужащими могут быть отнесены причинение смерти потерпевшему, самоубийство потерпевшего, покушение на него. При этом умышленное убийство либо причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего при отягчающих обстоятельствах следует дополнительно квалифицировать по соответствующим статьям, предусматривающим преступления против личности.

10. В тех случаях, когда нарушение уставных правил взаимоотношений сопровождается изъятием у потерпевших материальных ценностей, являющихся их личной собственностью, действия виновного дополнительно квалифицируются по соответствующей норме, предусматривающей ответственность за преступление против собственности. Изъятие отдельных предметов обмундирования или питания, выданных военнослужащему, как одно из проявлений нарушений уставных правил взаимоотношений между военнослужащими дополнительной квалификации по статьям о преступлениях против собственности не требует.

Статья 341. Оскорбление военнослужащего

(1) Оскорбление одним военнослужащим другого во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы, совершённое после наложения дисциплинарного взыскания за такое же деяние,

наказывается ограничением по военной службе на срок до одного года или содержанием в военно-исправительной части на срок до одного года.

(2) Оскорбление подчинённым начальника, а равно начальником подчинённого во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы, совершённое после наложения дисциплинарного взыскания за такое же деяние,

наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом посягательства являются отношения, связанные с соблюдением и охраной воинской чести.

2. Комментируемая норма является специальной, по отношению к предписаниям ст. 133 "Оскорбление" УК, предусматривая ответственность за такое деяние, совершенное одним военнослужащим во вред другому во время исполнения или в связи с исполнением виновным или потерпевшим обязанностей военной службы. Оскорбление военнослужащих на почве личных отношений вне сферы служебной деятельности следует квалифицировать по общим нормам ст. 133 УК.

О понятии оскорбления см. коммент. к ст. 133 УК.

3. Состав преступления сформулирован как формальный с так называемой дисциплинарной преюдицией. Порядок наложения дисциплинарного взыскания и порядок его снятия, погашения, предусмотрен Дисциплинарным уставом Вооружённых Сил Туркменистана.

4. *О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.*

Субъектом преступления по ч. 1 коммент. статьи является любой военнослужащий, не состоящий с потерпевшим в отношениях подчиненности. Часть 2 ст. 341 в качестве субъекта предполагает в равной мере как начальника, действующего против подчиненного, так и подчиненного, оскорбляющего начальника.

5. С субъективной стороны преступление является умышленным.

Статья 342. Самовольное оставление части или места службы

(1) Самовольное оставление части или места службы, а равно неявка в срок без уважительных причин на службу при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или лечебного учреждения продолжительностью свыше трёх суток, но не более десяти суток, совершённые военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, наказываются содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, совершённые военнослужащим, отбывающим наказание в военно-исправительной части, наказываются лишением свободы на срок до двух лет.

(3) Самовольное оставление воинской части или места службы, а равно неявка в срок без уважительных причин на службу продолжительностью свыше десяти суток, но не более одного месяца, совершённые военнослужащим, проходящим военную службу по призыву или по обязательству, наказываются ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(4) Деяния, предусмотренные частью третьей настоящей статьи, если самовольное отсутствие продолжалось свыше одного месяца, наказываются лишением свободы на срок до пяти лет.

(5) Деяния, предусмотренные настоящей статьёй, совершённые в боевой обстановке, если самовольное отсутствие продолжалось свыше одних суток, наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

Примечание

Военнослужащий, впервые совершивший деяния, предусмотренные частью первой настоящей статьи, может быть освобождён от уголовной ответственности, если самовольное оставление части или места службы явилось следствием стечения тяжёлых обстоятельств.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом преступления является установленный порядок пребывания на службе и порядок ее прохождения.

2. Конструкция состава преступления строится как материального, т.е. его объективная сторона включает опасное деяние, вредные последствия и причинную связь между ними.

Деяние состоит в действии в виде самовольного оставления части или места службы или в бездействии – невыполнении обязанности явиться.

Самовольным считается оставление военнослужащим расположения воинской части или места службы без разрешения командира (начальника).

Неявка в срок на службу заключается в том, что военнослужащий, оставив воинскую часть на законном основании в установленный срок не является без

уважительных причин в часть или к месту службы. Уважительными причинами неявки могут быть признаны болезнь военнослужащего или его близких родственников, состояние крайней необходимости, стихийное бедствие, препятствовавшее своевременной явке в часть, задержание органами власти и т.п.

3. Общественно-опасными последствиями является определенная коммент. нормой продолжительность отсутствия на службе.

Под продолжительностью самовольного оставления части, места службы или неявки в срок на службу понимается фактическое время незаконного пребывания военнослужащего вне части (места службы), исчисляемое с момента самовольного оставления части (места службы) либо истечения установленного срока явки на службу и до момента прекращения такого пребывания по воле или вопреки воле лица (например, добровольная явка в часть (к месту службы) или в органы военного управления, задержание). При этом срок незаконного пребывания военнослужащего вне части (места службы) исчисляется сутками и месяцами. Течение срока начинается при самовольном оставлении части (места службы) с часа убытия, а при неявке в срок на службу - с часа, следующего за установленным временем явки (если час не установлен, то с нуля часов суток, следующих за датой явки), а оканчивается в час фактической явки либо задержания.

Преступление окончено в момент достижения установленного законом срока отсутствия на службе.

Если военнослужащий имел намерение самовольно отсутствовать в части (в месте службы) в пределах определенных сроков, но был задержан до истечения этих сроков, содеянное следует квалифицировать как покушение на соответствующее преступление в зависимости от направленности умысла.

В случае, когда лицо добровольно возвращается в часть (к месту службы) до окончания срока, в течение которого оно намеревалось самовольно отсутствовать, содеянное подлежит квалификации по соответствующим частям ст. 343 в зависимости от фактической продолжительности самовольного отсутствия. Если при этом лицо находилось вне части (места службы) не свыше 3 суток (для военнослужащих, проходящих военную службу по обязательству, - не свыше 10 суток), содеянное не является уголовно наказуемым, а признается грубым дисциплинарным проступком.

Местом совершения преступления является место их окончания, в частности место задержания лица или явки его с повинной.

4. *О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.*

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 коммент. статьи, является военнослужащий, проходящий военную службу по призыву. *О нем см. коммент. к ст. 336.*

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 2 коммент. статьи, является военнослужащий, отбывающий наказание в военно-исправительной части. *См. коммент. к ст. 54 УК.*

Ответственность по ч. 3-5 коммент. статьи возлагается как на военнослужащих, проходящих службу по призыву, так и на военнослужащих, проходящих службу по обязательству. *О них см. коммент. к ст. 336 УК.*

5. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной по отношению к деянию и неосторожной или умышленной виной – к последствиям.

6. *О боевой обстановке см. коммент. к ч. 5 ст. 337 УК.*

7. Примечание к ст. 342 предусматривает освобождение от уголовной ответственности как особую разновидность чистосердечного раскаяния (ч. 2 ст. 71 УК).

Тяжелые обстоятельства, повлиявшие на самовольное оставление части или места службы, являются оценочным понятием. Само по себе использование в норме оценочных понятий не свидетельствует о неопределенности ее содержания, поскольку разнообразие фактических обстоятельств делает невозможным установление их исчерпывающего перечня в законе, а использование законодателем оценочной характеристики преследует цель эффективного применения нормы к неограниченному числу конкретных правовых ситуаций. Оценочное понятие наполняется содержанием в

зависимости от фактических обстоятельств конкретного дела и с учетом толкования этого законодательного термина в правоприменительной практике.

Под стечением тяжелых обстоятельств можно понимать объективно существовавшие на момент самовольного оставления части (места службы) неблагоприятные жизненные ситуации личного, семейного или служебного характера, воспринимавшиеся военнослужащим как негативные обстоятельства, под воздействием которых он принял решение совершить преступление. К ним могут относиться, в частности, такие жизненные обстоятельства, которые обуславливают необходимость незамедлительного прибытия военнослужащего к месту нахождения близких родственников (тяжелое состояние здоровья отца, матери или других близких родственников, похороны указанных лиц и др.) либо существенно затрудняют его пребывание в части (в месте службы) в силу различных причин (например, из-за неуставных действий в отношении военнослужащего, невозможности получить медицинскую помощь).

Учитывая правовую природу освобождения от уголовной ответственности как чистосердечного раскаяния, для освобождения от ответственности виновный должен принять меры по явке с повинной, активному способствованию раскрытия преступления, минимизации причиняемого вреда. Поэтому если тяжелые обстоятельства устранены или отпали (например, отпала необходимость ухода за близким родственником), а военнослужащий продолжает незаконно пребывать вне части (места службы), за последующее уклонение от военной службы он подлежит уголовной ответственности на общих основаниях.

8. Самовольное оставление части или места службы, совершенное во время несения боевого дежурства, пограничной, караульной или иной специальной службы, требует дополнительной квалификации также по ст. ст. 345 - 350 УК при наличии признаков соответствующих специальных составов преступлений.

Самовольное оставление части или места службы необходимо отличать от уклонения от призыва на военную службу. *Об этом см. коммент. к ст. 219 УК.*

Статья 343. Дезертирство

(1) Дезертирство, то есть самовольное оставление части или места службы в целях уклонения от прохождения военной службы, а равно неявка в тех же целях на службу,

наказывается лишением свободы на срок от двух до семи лет.

(2) Дезертирство с оружием, вверенным по службе, а равно дезертирство, совершённое группой лиц по предварительному сговору,

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

(3) Дезертирство, совершённое в боевой обстановке,

наказывается лишением свободы на срок от восьми до двадцати лет.

Примечание

Военнослужащий, впервые совершивший дезертирство, предусмотренное частью первой настоящей статьи, может быть освобождён от уголовной ответственности, если дезертирство явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

2. Непосредственный объект посягательства совпадает с рассмотренным в коммент. к ст. 342 УК.

3. Состав преступления является формальным, т.е. его объективная сторона ограничена общественно-опасным деянием и не включает в себя преступные последствия.

Деяние совпадает с рассмотренным в коммент. к ст. 342 УК, но совершается в целях уклонения от военной службы в целом.

Преступление является дящимся. В случае если лицо не явилось с повинной или не было задержано, такое преступление оканчивается вследствие отпадения у него обязанностей по прохождению военной службы. Таким моментом следует считать достижение возраста, после наступления которого указанные обязанности ни при каких обстоятельствах на него не могут быть возложены, либо возраста, который является предельным для пребывания на военной службе.

Местом совершения преступления является место их окончания, в частности место задержания лица или явки его с повинной.

4. *О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.*

5. С субъективной стороны дезертирство характеризуется только прямым умыслом и целью уклониться от прохождения военной службы.

Об умысле на дезертирство могут свидетельствовать такие обстоятельства, как приобретение или изготовление лицом подложных документов, удостоверяющих личность либо свидетельствующих о том, что гражданин прослужил установленный законом срок военной службы или имеет отсрочку от призыва, устройство на работу и т.п.

Если цель уклонения от военной службы возникла у виновного после кратковременного самовольного оставления части (места службы), содеянное следует квалифицировать как дезертирство.

6. По части 2 ст. 343 действия виновного квалифицируются в том случае, когда оружие у него находится на законных основаниях (выдано для несения службы или выполнения иных боевых задач). Если же противоправное завладение оружием при дезертирстве содержит признаки хищения этого оружия, то оно должно быть квалифицировано по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 343 и 291 УК.

О группе лиц по предварительному сговору см. ст. 34 УК и коммент. к ней.

7. *О боевой обстановке см. коммент. к ч. 5 ст. 337 УК.*

8. Примечание к коммент. статье, аналогично примечанию к ст. 342. *См. коммент. к ней.*

Статья 344. Уклонение от исполнения обязанностей военной службы путём симуляции болезни или иными способами

(1) Уклонение военнослужащего от исполнения обязанностей военной службы путём симуляции болезни или причинения себе какого-либо повреждения (членовредительство) или подлога документов, или иного обмана, а равно отказ от исполнения обязанностей военной службы,

наказываются ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, совершённые в целях полного освобождения от исполнения обязанностей военной службы,

наказываются лишением свободы на срок до семи лет.

(3) Деяния, предусмотренные настоящей статьей, совершённые в боевой обстановке,

наказываются лишением свободы на срок от пяти до пятнадцати лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

2. Непосредственный объект посягательства совпадает с рассмотренным в коммент. к ст. 342 УК.

3. Состав преступления является формальным, т.е. его объективная сторона ограничена общественно-опасным деянием и не включает в себя преступные последствия.

Деяние состоит в уклонении от исполнения обязанностей военной службы, совершенное путем обмана в виде симуляции болезни, причинения себе какого-либо повреждения (членовредительство), подлога документов, а также путем отказа от исполнения обязанностей военной службы.

По ч. 1 ст. 344 квалифицируются действия военнослужащего, если установлено, что он преследовал цель временно уклониться от исполнения обязанностей военной службы (от заступления в караул).

Симуляция болезни состоит в намеренной демонстрации признаков заболевания, физических и психических недостатков, которыми в действительности виновный не страдает, или в преувеличении имеющиеся у него заболевания с целью уклониться от исполнения обязанностей военной службы.

Членовредительство заключается в умышленном причинении военнослужащим вреда своему здоровью, искусственном ухудшении или обострении действительно существующих болезней, вызывании различных заболеваний как самим военнослужащим, так и по его просьбе другим лицом.

Подлог документов состоит в том, что военнослужащий представляет командованию сфабрикованный или подделанный им самим или другим лицом по его просьбе документ с целью освобождения от исполнения обязанностей военной службы. Уклонение, совершенное путем подлога документов, дающих право на временное или полное освобождение от исполнения обязанностей военной службы, полностью охватывается ст. 344 и дополнительной квалификации по ст. 218 УК не требует.

Иной обман состоит в сообщении командованию заведомо ложных сведений о событиях или обстоятельствах с указанными целями.

4. Отказ от исполнения обязанностей военной службы – это умышленные действия по явному невыполнению функциональных обязанностей, возложенных на военнослужащего. Данное деяние довольно сложно отграничить от преступлений, предусмотренных ст. 337 "Неисполнение приказа", ст. 358 "Злоупотребление властью или служебными полномочиями" (в виде бездействия власти) и ст. 359 "Халатное отношение к службе" УК.

Представляется, что они как конкурирующие составы не могут образовывать идеальной совокупности. Иное нарушало бы международно-правовой принцип *non bis in idem* (лат., "нельзя дважды за одно и то же"), предусмотренный в ч. 7 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах и ч. 8 ст. 3 УК Туркменистана.

Отказ от исполнения обязанностей военной службы отличается от рассматриваемых преступлений непосредственным объектом посягательства (данное преступление посягает на установленный порядок пребывания на службе и порядок ее прохождения, в то время как неисполнение приказа – на отношения подчиненности в военной службе, а халатное отношение к службе и бездействие власти – на порядок управления военной службой); объективной стороной (неисполнение приказа состоит в игнорировании конкретного распоряжения начальника; отказ может совершаться в целях полного освобождения от исполнения обязанностей военной службы; преступления, предусмотренные ст. 337, 358 и 359, имеют материальные составы); субъектом (неисполнение приказа совершается подчиненным, ст. 358 и 359 распространяется на начальников и должностных лиц, а отказ от исполнения обязанностей военной службы может совершаться как подчиненными, так и начальниками); субъективной стороной (отказ от выполнения обязанностей службы всегда совершается умышленно, в то время как неисполнение приказа может быть неосторожным, а халатность никогда не может носить умышленный характер; бездействия власти по ст. 358 УК также всегда совершается умышленно).

Вместе с тем мыслимы ряд ситуаций, когда ряд признаков неисполнения приказа и отказа от исполнения обязанностей службы будут совпадать. В таких ситуациях, как нам представляется, надлежит руководствоваться общеправовыми принципами, в частности, - принципом презумпции невиновности, в соответствии с которым в пользу обвиняемого должны разрешаться сомнения, возникающие при применении уголовного закона (ч. 2 ст. 18 УПК). Соответственно, действия виновного должны быть квалифицированы по преступлению, за которое предусмотрена более мягкая ответственность.

5. *О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.*

Исполнителем преступления, совершенного путем причинения себе какого-либо повреждения (членовредительства), признается лишь военнослужащий независимо от того, был ли причинен вред здоровью самим уклоняющимся или по его просьбе другим лицом. В последнем случае преступные действия такого лица подлежат квалификации по совокупности преступлений как пособничество в совершении преступления, предусмотренного ст. 344, и соответствующее преступление против личности.

6. *О боевой обстановке см. коммент. к ч. 5 ст. 337 УК.*

7. В тех случаях, когда лицо совершает перечисленные в ст. 339 действия с целью временно уклониться от исполнения обязанностей военной службы, но в силу каких-либо объективных обстоятельств эти действия обуславливают увольнение его с военной службы (например, развитие заболевания вследствие причиненной при членовредительстве травмы приводит к негодности к военной службе по состоянию здоровья), содеянное также подлежит квалификации по ч. 1 ст. 344.

Если лицо преследовало цель полностью освободиться от исполнения обязанностей военной службы, однако при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от него обстоятельствам, содеянное следует квалифицировать как покушение на совершение преступления, предусмотренного ч. 2 коммент. статьи.

Статья 345. Нарушение правил несения боевого дежурства

(1) Нарушение правил несения боевого дежурства (боевой службы) по своевременному обнаружению и отражению внезапного нападения на Туркменистан либо по обеспечению его безопасности, если это деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства, наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до пяти лет.

(2) То же деяние, повлекшее тяжкие последствия, наказывается лишением свободы на срок от трёх до десяти лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые в боевой обстановке, наказываются лишением свободы на срок от пяти до пятнадцати лет.

(4) Нарушение правил несения боевого дежурства (боевой службы) вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия,

наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(5) Деяние, предусмотренное частью четвёртой настоящей статьи, совершённое в боевой обстановке, наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом посягательства является порядок несения боевого дежурства, обеспечивающий своевременное обнаружение и отражение внезапного нападения на страну либо ее безопасность.

2. Состав преступления, предусмотренного ч. 1 коммент. статьи, является формально-материальным, т.е. его объективная сторона может включать в себя только общественно-опасное деяние (если оно могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства) или же наряду с ним включать преступные последствия (причинение вреда интересам безопасности государства) и причинную связь между деянием и последствиями.

Деяние выражается в нарушении правил несения боевого дежурства (боевой службы) по своевременному обнаружению и отражению внезапного нападения на Туркменистан либо по обеспечению его безопасности.

Данная норма сформулирована как бланкетная (*об этом см. коммент. к ст. 340 УК*), что предполагает необходимость указания конкретного пункта правил, который был нарушен виновным.

Общие принципы организации и порядка несения боевого дежурства регламентируются общевоинскими уставами и уставами боевой службы внутренних войск. Характер и задачи боевого дежурства, правила его несения, конкретные функциональные обязанности каждого лица, входящего в состав дежурного подразделения, определяются соответствующими положениями, наставлениями, инструкциями, приказами, издаваемыми с учетом особенностей несения этой специальной службы в тех или иных войсках.

Нарушение правил несения боевого дежурства (боевой службы) может выражаться в невыполнении или ненадлежащем выполнении обязанностей при несении боевого дежурства (боевой службы), например самовольном оставлении подразделения, несущего дежурство, употреблении спиртных напитков или наркотиков во время дежурства, порче или выведении из строя аппаратуры или специального оборудования и т.п.

Рассматриваемое деяние может сопровождаться нарушением правил несения других видов служб или порядка прохождения военной службы в целом. В таких случаях возможна квалификация содеянного по совокупности преступлений.

3. Вред может выражаться в нарушении государственной границы Туркменистана, создании угрозы ее безопасности и др.

4. *О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.*

Субъектом преступления является военнослужащий, входящий в состав подразделения, несущего боевое дежурство.

5. Субъективная сторона преступлений, предусмотренных частями 1, 2 и 3 коммент. статьи, характеризуется умыслом по отношению к деянию и неосторожным отношением к последствиям.

6. Тяжкие последствия, указанными в ч. 2 и 4 ст. 345, могут состоять в причинении вреда безопасности государства, запоздалом обнаружении нападения на страну, несвоевременным началом оборонительной операции, совершением вооруженной провокации, диверсии и т.д.).

7. *О боевой обстановке см. коммент. к ч. 5 ст. 337 УК.*

8. Преступления, предусмотренные ч. 4 и 5 коммент. статьи совершаются только по неосторожности.

Статья 346. Нарушение правил несения пограничной службы

(1) Нарушение правил несения пограничной службы лицом, входящим в состав пограничного наряда или исполняющим иные обязанности пограничной службы, если это деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства,

наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, повлекшее тяжкие последствия, наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

(3) Нарушение правил несения пограничной службы вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия,

наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом посягательства является порядок несения пограничной военной службы.

2. Состав преступления, предусмотренного ч. 1 коммент. статьи, является формально-материальным, т.е. его объективная сторона может включать в себя только общественно-опасное деяние или же наряду с ним включать преступные последствия и причинную связь между деянием и последствиями.

Деяние выражается в нарушении правил несения пограничной службы. Данная норма сформулирована как бланкетная (*об этом см. коммент. к ст. 340 УК*), что предполагает необходимость указания конкретного пункта правил, который был нарушен виновным. Правила и порядок несения пограничной службы регулируются на основе Закона Туркменистана от 10 декабря 1998 года №330-I "О Пограничных войсках Туркменистана"¹⁷¹.

Нарушение правил несения службы может состоять в несоблюдении возложенных обязанностей (сон во время несения службы, незаконный пропуск через границу), если это повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Вред может выражаться в противоправном изменении прохождения государственной границы, в нарушении пограничного режима, причинении вреда населению приграничной зоны и другое.

3. Субъектом преступления являются военнослужащие Пограничных войск, входящие в состав пограничного наряда или не входящие в таковой, но исполняющие иные специальные обязанности пограничной службы.

О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.

4. Субъективная сторона преступлений, предусмотренных ч. 1 и 2 коммент. статьи, характеризуется умышленным отношением к деянию и неосторожным – к последствиям.

5. Тяжкие последствия, указанные в ч. 2 ст. 346 УК, могут состоять в реальном причинении вреда безопасности государства, например в вооруженном нападении, пропуске через границу крупной партии контрабанды, подрыв боеготовности и боеспособности подразделения.

6. Ответственность по ч. 3 коммент. статьи наступает при неосторожном нарушении правил несения пограничной службы.

Статья 347. Нарушение уставных правил караульной службы

(1) Нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы лицом, входящим в состав караула (вахты), если это деяние повлекло причинение вреда объектам, охраняемым караулом (вахтой),

наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) То же деяние, повлекшее тяжкие последствия,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые в боевой обстановке,

наказываются лишением свободы на срок от пяти до пятнадцати лет.

(4) Нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия,

наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

¹⁷¹ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1998 г., №4, ст.69.

(5) Деяние, предусмотренное частью четвёртой настоящей статьи, совершённое в боевой обстановке, наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом посягательства является порядок несения караульной (вахтенной) военной службы, дополнительным – неприкосновенность охраняемых объектов.

2. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил несения караульной или вахтенной службы. Данная норма сформулирована как бланкетная (*об этом см. коммент. к ст. 340 УК*), что предполагает необходимость указания конкретного пункта правил, который был нарушен виновным. Правила и порядок несения караульной службы устанавливаются на основе воинских уставов Вооруженных Сил Туркменистана (гарнизонной и караульной службы) подзаконными и локальными нормативными актами.

К караульной службе приравнивается вахтенная служба, организуемая на кораблях Военно-Морского Флота по установленным специальным нормативам и правилам (корабельного устава или устава службы на судах).

Караулы назначаются для выполнения боевой задачи по охране и обороне боевых знамен, военных и государственных объектов, а также для охраны лиц, содержащихся на гауптвахте и в дисциплинарном батальоне. Объекты, охраняемые каждым конкретным караулом, перечисляются в нормативных актах.

Преступным последствием является причинение вреда объектам, охраняемым караулом или вахтой (например, в виде хищения или повреждения охраняемых материальных ценностей) в результате нарушения правил несения службы.

3. Субъектом преступления является военнослужащий, входящий в состав караула или несущий вахту.

О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.

4. Субъективная сторона преступлений, предусмотренных ч. 1, 2 и 3 коммент. статьи, характеризуется умышленным отношением к деянию и неосторожным – к последствиям.

5. Тяжкие последствия, указанные в ч. 2 и 4 ст. 347 УК, могут состоять в причинении значительного материального ущерба, наступление смерти, тяжкого или средней тяжести вреда здоровью лиц, находящихся под охраной караула и т.п.

6. Ответственность по ч. 3 коммент. статьи наступает при неосторожном нарушении правил несения пограничной службы.

7. О боевой обстановке см. коммент. к ч. 5 ст. 337 УК.

8. Преступления, предусмотренные ч. 4 и 5 коммент. статьи совершаются только по неосторожности.

Статья 348. Нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности

(1) Нарушение правил несения службы лицом, входящим в состав войскового наряда по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, если это деяние причинило вред правам и законным интересам граждан,

наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) То же деяние, повлёкшее тяжкие последствия, наказывается лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом посягательства является порядок несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, дополнительным – права и законные интересы граждан.

2. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности. Данная норма сформулирована как бланкетная (*об этом см. коммент. к ст. 340 УК*), что предполагает необходимость указания конкретного пункта правил, который был нарушен виновным. Правила и порядок несения караульной службы устанавливаются на основе Закона Туркменистана от 7 июля 2001 года №74-II "О внутренних войсках Туркменистана" другими нормативными актами ведомственного и межведомственного характера.

Внутренние войска Туркменистана специально предназначены для поддержания правопорядка, обеспечения законности, охраны государственного строя, безопасности и суверенитета Туркменистана, защиты прав и свобод граждан от преступных и иных противоправных посягательств. Статья 12 указанного Закона предусматривает обязанности внутренних войск.

При исполнении возложенных на них обязанностей военнослужащие внутренних войск вправе требовать от граждан и должностных лиц соблюдения общественного порядка, пресекать преступления, административные правонарушения и действия, препятствующие исполнению их обязанностей, и т.п. В соответствии с указанным Законом они имеют право применять физическую силу, специальные средства, оружие и боевую технику.

3. Последствием деяния является причинение им вреда правам и законным интересам граждан. Данный вред может состоять в унижении достоинства граждан, в противозаконном ограничении права на передвижение или других прав и свобод личности.

Преступление окончено с момента причинения такого вреда.

4. Субъектом преступления является военнослужащий, входящий в состав войскового наряда по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности.

О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.

4. Субъективная сторона характеризуется умышленным отношением к деянию и неосторожным – к последствиям.

5. Тяжкими последствиями, предусмотренными ч. 2 коммент. статьи, могут быть причинение опасного для жизни и здоровья вреда гражданам, причинение вреда значительному количеству пострадавших, смерть потерпевшего.

Если же данные последствия причинены умышленно, то содеянное квалифицируется, как представляется, по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 коммент. статьи, и соответствующего деяния против личности.

Статья 349. Нарушение уставных правил несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне

(1) Нарушение уставных правил внутренней службы лицом, входящим в суточный наряд части (кроме караула и вахты), а равно нарушение уставных правил патрулирования в гарнизоне лицом, входящим в состав патрульного наряда, если эти деяния повлекли тяжкие последствия,

наказываются ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, совершённые в боевой обстановке, наказываются лишением свободы на срок от одного года до пяти лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом посягательства является порядок несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне.

2. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне. Данная норма сформулирована как бланкетная (*об этом см. коммент. к ст. 340 УК*), что предполагает необходимость указания конкретного пункта правил, который был нарушен виновным. Правила и порядок несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне устанавливаются на основе воинских уставов Вооруженных Сил Туркменистана (устава внутренней службы) подзаконными и локальными нормативными актами.

Суточный наряд назначается для поддержания внутреннего порядка, охраны личного состава, вооружения, военной техники, боеприпасов, помещений и имущества воинской части (подразделения), контроля за состоянием дел в подразделениях и своевременного принятия мер по предупреждению правонарушений, а также для выполнения других обязанностей по внутренней службе.

Патрульный наряд назначается для поддержания порядка и контроля за соблюдением воинской дисциплины военнослужащими на улицах и в других общественных местах в соответствии с Уставом гарнизонной и караульной служб.

3. Последствием деяния являются тяжкие последствия (срыв внутреннего распорядка в подразделении или выполнения поставленной задачи, совершение в подразделении преступления, причинение кому-либо из личного состава тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью задерживаемого лица).

Преступление окончено с момента причинения такого вреда.

4. Субъектом преступления является военнослужащий, входящий в состав суточного наряда части (кроме караула и вахты), или в состав патрульного наряда.

О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.

5. Субъективная сторона преступления может выражаться в форме умысла или неосторожности.

6. *О боевой обстановке см. коммент. к ч. 5 ст. 337 УК.*

Статья 350. Оставление погибающего военного корабля

(1) Оставление погибающего военного корабля командиром, не исполнившим до конца свои служебные обязанности, а равно лицом из состава команды корабля без надлежащего на то распоряжения командира,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

(2) То же деяние, совершённое в боевой обстановке,

наказывается лишением свободы на срок от пяти до пятнадцати лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом посягательства является порядок исполнения обязанностей командиром корабля и членами команды корабля при угрозе его гибели.

2. Состав преступления является формальным, т.е. его объективная сторона ограничена общественно-опасным деянием и не включает в себя преступные последствия.

Деяние состоит в оставлении корабля командиром, не исполнившим до конца свои служебные обязанности, а также в оставлении корабля лицом из состава команды корабля без надлежащего на то распоряжения командира.

Обязательным элементом объективной стороны является обстановка совершения преступления – наличие фактических обстоятельств, угрожающих кораблю гибелью (технические повреждения, неисправности, стихийное бедствие и т.д.).

Обязанности командира и экипажа принимать все меры к спасению корабля при обстоятельствах, угрожающих его гибели, запрещение оставлять гибнущий корабль, не выполнив всех своих обязанностей и не приняв мер к спасению личного состава, пассажиров и военного имущества, установлены специальными нормами и правилами (корабельного устава или устава службы на судах).

4. Субъектом преступления является либо командир военного корабля, либо военнослужащий из состава команды корабля.

О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной.

6. *О боевой обстановке см. коммент. к ч. 5 ст. 337 УК.*

Статья 351. Умышленное уничтожение или повреждение военного имущества

(1) Умышленное уничтожение или повреждение оружия, боеприпасов или предметов военной техники,

наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до пяти лет.

(2) Те же деяния, повлёкшие тяжкие последствия,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до восьми лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершённые в боевой обстановке,

наказываются лишением свободы на срок от пяти до пятнадцати лет.

1. О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.

Непосредственным объектом посягательства является установленный порядок хранения и использования военного имущества, а также его боеготовность, предметом преступления – оружие, боеприпасы или предметы военной техники.

Оружие - устройства и средства, применяемые для уничтожения живой силы противника, его техники и сооружений.

Боеприпасы - составная часть вооружения, непосредственно предназначенная для поражения живой силы и техники, разрушения сооружений (укреплений) и выполнения специальных задач (освещения, задымления и т. д.).

Предметы военной техники – элементы объектов, предназначенных для ведения и обеспечения боевых действий, обучения войск (сил) и обеспечения заданного уровня готовности этой техники к использованию по назначению.

2. Состав преступления сформулирован в законе как формально-материальный, т.е. его объективная сторона может включать в себя только общественно-опасное деяние (ч. 1) или же наряду с ним включать преступные последствия и причинную связь между деянием и последствиями (ч. 2).

Деяние определено как уничтожение или повреждение оружия, боеприпасов или предметов военной техники. Под уничтожением понимается приведение имущества в полную негодность, когда невозможно его восстановление для использования по своему назначению. Повреждение означает полную или частичную утрату предметом своих функциональных качеств.

Вместе с тем уничтожение и повреждение предмета преступления одновременно сами причиняют вред охраняемому объекту преступления и потому одновременно сами могут рассматриваться как последствия.

4. Субъектом преступления является военнослужащий. *О нем см. коммент. к ст. 336.*

5. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины.

6. Тяжкими последствиями, указанными в ч. 2 коммент. статьи, могут быть признаны уничтожение или повреждение военного имущества в крупных размерах, существенное снижение боевой готовности подразделения.

7. *О боевой обстановке см. коммент. к ч. 5 ст. 337 УК.*

Статья 352. Уничтожение или повреждение военного имущества по неосторожности

(1) Уничтожение или повреждение по неосторожности оружия, боеприпасов или предметов военной техники, повлекшее тяжкие последствия, наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, совершённые в боевой обстановке, наказываются лишением свободы на срок до пяти лет.

1. О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.

О непосредственном объекте преступления и о его предмете см. коммент. к ст. 351 УК.

2. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Уничтожение и повреждение имущества рассматриваются законодателем в качестве деяния преступного деяния (о них см. коммент. к ст. 351 УК). Тяжкими последствиями могут быть признаны уничтожение или повреждение военного имущества в крупных размерах, существенное снижение боевой готовности подразделения.

Вместе с тем уничтожение и повреждение предмета преступления одновременно сами причиняют вред охраняемому объекту преступления и потому одновременно сами могут рассматриваться как последствия. Тяжкие же последствия характеризуют размер причинения вреда посредством воздействия виновным на предмет преступления.

3. Субъектом преступления является военнослужащий. О нем см. коммент. к ст. 336.

5. Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины.

6. О боевой обстановке см. коммент. к ч. 5 ст. 337 УК.

Статья 353. Небрежное отношение к военному имуществу

(1) Нарушение правил сбережения вверенных для служебного пользования оружия, боеприпасов или предметов военной техники, если это повлекло их утрату,

наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до двух лет.

(2) То же деяние, совершённое в боевой обстановке, наказывается лишением свободы на срок от двух до семи лет.

(3) Продажа, залог или передача в пользование военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, предметов обмундирования или снаряжения, выданных ему для личного пользования, наказываются содержанием в военно-исправительной части на срок до одного года.

(4) Деяния, предусмотренные частью третьей настоящей статьи, совершённые в боевой обстановке, наказываются лишением свободы на срок до пяти лет.

1. О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.

О непосредственном объекте преступления и о его предмете см. коммент. к ст. 351 УК.

2. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил сбережения вверенных для служебного пользования оружия, боеприпасов или предметов военной техники. Данная норма сформулирована как бланкетная (*об этом см. коммент. к ст. 340 УК*), что предполагает необходимость указания конкретного пункта правил, который был нарушен виновным. Нарушение правил сбережения может выражаться в оставлении предметов без присмотра, небрежном с ними обращении и т.п.

Последствием преступления является утрата предмета преступления: выход его из владения военнослужащего, в том числе в связи с потерей, похищением, уничтожением или повреждением посторонними лицами.

3. Субъектом преступления является военнослужащий (*о нем см. коммент. к ст. 336*), которому указанные предметы вверены для служебного пользования при исполнении обязанностей военной службы.

4. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 коммент. статьи, характеризуется неосторожной формой вины.

5. *О боевой обстановке см. коммент. к ч. 5 ст. 337 УК.*

6. Часть 3 коммент. статьи предусматривает умышленное преступление, совершаемое только военнослужащими по призыву и в отношении предметов обмундирования или снаряжения, выданных ему для личного пользования. Последнее обуславливает меньшую общественную опасность данного умышленного преступления, чем неосторожного, криминализированного в ч. 1 коммент. статьи.

Предусмотренное ч. 3 ст. 353 УК преступление является формальным, его объективная сторона состоит в деянии в виде продажи, залоге или передаче в пользование другому лицу предмета преступления. При этом наличие или отсутствие юридического оформления сделки уголовно-правового значения не имеет.

Статья 354. Нарушение правил обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих

(1) Нарушение правил обращения с оружием, боеприпасами, взрывчатыми или иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, если это повлекло по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека, уничтожение военной техники либо иные тяжкие последствия,

наказывается содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, повлёкшее по неосторожности смерть человека, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

(3) Деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, повлёкшее по неосторожности смерть двух или более лиц,

наказывается лишением свободы на срок от трёх до пятнадцати лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом посягательства являются установленные правила обращения с оружием, боеприпасами и иным военным имуществом, представляющим повышенную опасность для окружающих. Дополнительным объектом преступления выступают жизнь и здоровье людей, сохранность военного имущества, боеготовность подразделения.

2. Предметами преступления являются оружие, боеприпасы, взрывчатые или иные вещества и предметы, представляющие повышенную опасность для окружающих, которые находятся в служебном пользовании.

Об оружии и боеприпасах см. коммент. к ст. 351 УК.

О взрывчатых веществах см. коммент. к ст. 312 УК.

К иным веществам, представляющим повышенную опасность для окружающих, относятся отравляющие вещества, едкие вещества и др. Признаком повышенной опасности для окружающих тех или иных веществ и предметов является необходимость принятия при обращении с ними особых мер предосторожности.

3. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил обращения с оружием, иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих. Данная норма сформулирована как бланкетная (*об этом см. комментарий к ст. 340 УК*), что предполагает необходимость указания конкретного пункта правил, который был нарушен виновным. Данные правила содержатся в соответствующих нормативных актах - законах, инструкциях, наставлениях, руководствах, приказах и т.п. Правила обращения с отдельными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, могут быть также определены нормативными актами и других ведомств.

4. Последствиями преступления являются тяжкий или средней тяжести вред здоровью человека, уничтожение военной техники либо иные тяжкие последствия.

О причинении по неосторожности тяжкий или средней тяжести вред здоровью см. комментарий к ст. 115 УК.

Об уничтожении техники см. комментарий к ст. 351.

Под иными тяжкими последствиями может пониматься крупный имущественный и организационный (срыв боевого задания) вред.

О причинении смерти по неосторожности см. комментарий к ст. 105 УК.

5. Субъектом преступления является военнослужащий, обязанный соблюдать правила обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих. При этом любой военнослужащий в силу своей специальной подготовки предполагается обязанным к соблюдению правил обращения с оружием.

О военнослужащем как субъекте преступления см. комментарий к ст. 336.

6. Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме неосторожности.

Статья 355. Нарушение правил вождения или эксплуатации машин

(1) Нарушение правил вождения или эксплуатации боевой, специальной или транспортной машины, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека,

наказывается содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) То же деяние, повлёкшее по неосторожности смерть человека,

наказывается лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

(3) Деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц,

наказывается лишением свободы на срок от четырёх до десяти лет.

1. О родовом объекте преступления см. комментарий к ст. 336 УК.

Непосредственным объектом посягательства является порядок безопасного вождения и эксплуатации сухопутных военно-транспортных средств, дополнительным – жизнь и здоровье граждан.

Предметом преступления является боевая, специальная или транспортная машина, состоящая на вооружении Вооруженных Сил и иных войск Туркменистана.

2. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Объективная сторона данного состава преступления имеет значительное сходство с составом, предусмотренным ст. "Нарушение правил дорожного движения и

эксплуатации транспортных средств" 326 УК, отличаясь тем, что нарушены могут быть не только общие правила дорожного движения, но и специальные правила эксплуатации военной техники.

3. Субъектом нарушения правил вождения является военнослужащий, управляющий самодвижущимся сухопутным средством военной техники, вне зависимости от наличия у него водительского удостоверения.

Субъектом нарушения правил эксплуатации предмета преступления является военнослужащий, на которого возложены обязанности по использованию или обслуживанию данной техники. *О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.*

4. Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины.

Статья 356. Нарушение правил полётов или подготовки к ним

Нарушение правил полётов или подготовки к ним либо иных правил эксплуатации военных летательных аппаратов, повлёкшее по неосторожности смерть человека либо иные тяжкие последствия, наказывается лишением свободы на срок от трёх до десяти лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом посягательства является организация полетов военных летательных аппаратов, включая безопасность полетов, дополнительным – жизнь и здоровье граждан, а также сохранность имущества.

Предметом преступления являются военные летательные аппараты - состоящие на вооружении армии и других войск самолеты, вертолеты и иные летательные аппараты. Летательные аппараты по принципу полета в воздушном пространстве подразделяются на аэростатические, аэродинамические, инерционные, ракетодинамические.

2. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил: а) полетов, б) подготовки к полетам, в) правил эксплуатации предмета преступления.

Данная норма сформулирована как бланкетная (*об этом см. коммент. к ст. 340 УК*), что предполагает необходимость указания конкретного пункта правил, который был нарушен виновным. Данные правила содержатся в соответствующих нормативных актах.

Нарушения правил полетов связаны с невыполнением правил пилотирования летательных аппаратов, а нарушения правил подготовки к полетам - с невыполнением или ошибками в выполнении правил подготовки и допуска к полету членов экипажа либо нарушением правил подготовки к вылету самой машины. Нарушения правил эксплуатации могут выражаться в нарушении правил допуска к управлению летательными аппаратами, использования их, размещения грузов и т.п.

Последствиями преступления являются смерть человека либо иные тяжкие последствия. *О причинении смерти человека по неосторожности см. коммент. к ст. 105 УК.*

Иными тяжкими последствиями могут быть причинение крупного материального, экологического ущерба, авиакатастрофа, существенное понижение боеготовности подразделения.

3. Субъектом преступления является военнослужащий, осуществляющий полет, подготовку к полетам либо эксплуатацию летательных аппаратов. *О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.*

4. Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины.

5. Преступление, предусмотренное ст. 356 УК, необходимо отличать от преступления, указанного в ст. 332 "Нарушение правил международных полётов" УК, прежде всего по субъекту преступления.

Статья 357. Нарушение правил кораблевождения

Нарушение правил вождения или эксплуатации военных кораблей, повлёкшее по неосторожности смерть человека либо иные тяжкие последствия, наказывается лишением свободы на срок от трёх до десяти лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом посягательства является порядок управления, использования и обслуживания военных кораблей, дополнительным – жизнь и здоровье граждан, а также сохранность имущества.

Предмет преступления – военный корабль, под которым понимается судно, входящее в состав военно-морского флота вооружённых сил Туркменистана.

2. Состав преступления является материальным, т.е. его объективная сторона включает деяние, преступные последствия и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил: а) кораблевождения или б) эксплуатации военного корабля.

Данная норма сформулирована как бланкетная (*об этом см. коммент. к ст. 340 УК*), что предполагает необходимость указания конкретного пункта правил, который был нарушен виновным. Данные правила содержатся в соответствующих нормативных актах, в том числе устанавливаемых на основе воинских уставов.

Правила кораблевождения определяют непосредственное управление кораблем в плавании.

Правила эксплуатации определяют использование и техническое обслуживание корабля, выполнение погрузочно-разгрузочных работ, специальных мероприятий, связанных с использованием военного корабля по его назначению.

Преступным последствием является причинение по неосторожности смерти человеку или иные тяжкие последствия.

О причинении смерти человека по неосторожности см. коммент. к ст. 105 УК.

Иными тяжкими последствиями могут быть причинение крупного материального, экологического ущерба, крушение или затопление корабля, существенное понижение его боеготовности, срыв выполнения важной боевой задачи.

3. Субъектом преступления является военнослужащий, на котором лежат обязанности по управлению кораблем или по его эксплуатации. *О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.*

4. Вина выражается в форме неосторожности.

5. Нарушение правил кораблевождения как воинское преступление необходимо отличать от преступления, предусмотренного ст. 325 УК в виде нарушения правил безопасности движения или эксплуатации водного транспорта.

Статья 358. Злоупотребление властью или служебными полномочиями

(1) Злоупотребление начальника или иного должностного лица властью или служебными полномочиями, превышение власти или служебных полномочий, бездействие власти, если эти деяния совершены из корыстных побуждений или иной личной заинтересованности или причинили существенный вред интересам службы, правам и законным интересам военнослужащих и иных граждан,

наказываются штрафом в размере от пятидесяти до ста пятидесяти среднемесячных размеров оплаты труда с лишением права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью на срок до трёх лет или без такового или ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет или лишением свободы на срок до трёх лет.

(2) Те же деяния, сопряжённые с насилием, опасным для жизни и здоровья,

наказываются лишением свободы на срок до пяти лет.

(3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, повлёкшие смерть человека или иные тяжкие последствия,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до десяти лет.

(4) Деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей настоящей статьи, совершённые в боевой обстановке,

наказываются лишением свободы на срок от пяти до пятнадцати лет.

1. О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.

Непосредственным объектом посягательства является порядок управления военной службой.

2. Состав преступления является формально-материальным. Его объективная сторона включает как деяние, преступные последствия и причинную связь между ними (если деяния причинили существенный вред интересам службы, правам и законным интересам военнослужащих и иных граждан), так и может ограничиваться самим деянием, если оно совершено из корыстной или иной личной заинтересованности.

Деяние выражено в любом из следующих действий: а) злоупотребления властью или служебными полномочиями, б) превышение власти или служебных полномочий, либо в бездействие власти.

О злоупотреблении полномочиями см. коммент. к ст. 181 УК.

О превышении полномочий см. коммент. к ст. 182 УК.

Бездействие состоит в невыполнении возложенных на начальника или должностное лицо обязанностей.

О корыстных побуждениях или иной личной заинтересованности см. коммент. к ст. 181 УК.

О причинении существенного вреда интересам службы см. коммент. к ст. 337 УК.

Причинение вреда правам и законным интересам граждан может состоять в унижении достоинства граждан, в противозаконном ограничении других прав и свобод личности.

3. Субъектом преступления является военнослужащий, наделенный статусом начальника по отношению к потерпевшему, или статусом должностного лица, обладающего организационно-распорядительными полномочиями. *О должностном лице см. примечание к ст. 181 и коммент. к нему.*

О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.

4. Субъективная сторона характеризуется умышленной виной.

5. Бездействие власти – криминализованное по коммент. статье, довольно трудно отграничить от отказа от исполнения обязанностей военной службы, предусмотренного ст. 344 УК. *О проблеме такого отграничения см. коммент. к ст. 344 УК.*

6. О насилии, опасном для жизни или здоровья, см. коммент. к ст. 231 УК.

О причинении смерти человека см. коммент. к ст. 105 УК.

Иными тяжкими последствиями могут быть срыв выполнения важного задания, причинение крупного материального ущерба.

О боевой обстановке см. коммент. к ст. 337 УК.

Статья 359. Халатное отношение к службе

(1) Невыполнение или ненадлежащее выполнение начальником или иным должностным лицом своих служебных обязанностей вследствие небрежного либо недобросовестного отношения к службе, повлекшее причинение существенного вреда интересам службы, правам и законным интересам военнослужащих и иных граждан,

наказывается штрафом в размере от сорока до ста среднемесячных размеров оплаты труда или ограничением по военной службе на срок до двух лет или содержанием в военно-исправительной части на срок до двух лет.

(2) Те же деяния, повлёкшие смерть человека или иные тяжкие последствия,

наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

(3) Деяния, предусмотренные настоящей статьей, совершённые в боевой обстановке,

наказываются лишением свободы на срок от трёх до десяти лет.

1. *О родовом объекте преступления см. коммент. к ст. 336 УК.*

Непосредственным объектом посягательства является порядок управления военной службой.

2. Объективная сторона состава преступления аналогична преступлению, предусмотренному ст. 188 "Халатность" УК. *См. коммент. к ней.*

3. *О причинении существенного вреда интересам службы см. коммент. к ст. 337 УК.*

Причинение вреда правам и законным интересам граждан может состоять в унижении достоинства граждан, в противозаконном ограничении других прав и свобод личности.

4. Субъектом преступления является военнослужащий, наделенный статусом начальника по отношению к потерпевшему, или статусом должностного лица, обладающего организационно-распорядительными полномочиями. *О должностном лице см. примечание к ст. 181 и коммент. к нему.*

О военнослужащем как субъекте преступления см. коммент. к ст. 336.

5. Субъективная сторона характеризуется неосторожной виной.

6. *О причинении смерти человека см. коммент. к ст. 105 УК.*

Иными тяжкими последствиями могут быть срыв выполнения важного задания, причинение крупного материального ущерба.

О боевой обстановке см. коммент. к ст. 337 УК.

7. Халатное отношение к службе необходимо отграничивать от сходных деяний: неисполнении приказа (*см. коммент. к ст. 337 УК*) и уклонения от исполнения обязанностей военной службы (*см. коммент. к ст. 344 УК*).

Приложение к Уголовному кодексу Туркменистана

ПЕРЕЧЕНЬ имущества, не подлежащего конфискации по приговору суда

Конфискации не подлежат следующие необходимые для осуждённого и лиц, находящихся на его иждивении, виды имущества и предметы, принадлежащие ему на праве частной собственности или являющиеся его долей в общей собственности:

1. Жилой дом, квартира или отдельные их части, если осуждённый и его семья постоянно в них проживают.

2. У лиц, основным занятием которых является сельское хозяйство, - хозяйственные постройки и домашний скот в количестве, необходимом для удовлетворения потребностей семьи, а также корм для скота.

3. Семена, необходимые для очередного посева сельскохозяйственных культур.

4. Предметы домашней обстановки, утвари, одежды:

а) одежда, обувь, бельё, постельные принадлежности, кухонная и столовая утварь, находившиеся в употреблении. Могут быть конфискованы предметы, изготовленные из драгоценных материалов, а также имеющие художественную ценность;

б) мебель, минимально необходимая для осуждённого и членов его семьи;

в) кошмы, два ковра, два паласа;

г) все детские принадлежности.

5. Продукты питания в количестве, необходимом для осуждённого и его семьи до нового урожая, если основным занятием осуждённого является сельское хозяйство, а в остальных случаях - продукты питания и деньги на общую сумму в размере до пяти среднемесячных размеров оплаты труда.

6. Топливо, предназначенное для приготовления пищи и отопления жилого помещения.

7. Инвентарь (в том числе пособия и книги), необходимый для продолжения профессиональной деятельности осуждённого или членов его семьи.

8. Транспортные средства, специально предназначенные для передвижения инвалидов.