На правах рукописи

Крылова Елена Сергеевна

ЛИШЕНИЕ ПРАВА ЗАНИМАТЬ ОПРЕДЕЛЕННЫЕ ДОЛЖНОСТИ ИЛИ ЗАНИМАТЬСЯ ОПРЕДЕЛЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ КАК ВИД УГОЛОВНОГО НАКАЗАНИЯ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РОССИИ И ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

Специальность 12.00.08 - уголовное право и криминология, уголовно-исполнительное право

АВТОРЕФЕРАТ
диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук

Саратов 2002

Диссертация выполнена на кафедре уголовного права Казанского юридического института МВД России

Научный руководитель — Заслуженный деятель науки Российской Федерации, доктор юридических наук, профессор В. П. **Малков**

Официальные оппоненты: Доктор юридических наук, профессор **Н. А. Лопашенко**

Кандидат юридических наук **В. В. Кухарук**

Ведущая организация: Кубанский государственный университет

Защита состоится 24 декабря 2002 года в 14 час. 00 мин. на заседании диссертационного совета К. 203. 013. 01 при Саратовском юридическом институте МВД России
по адресу: г. Саратов, ул. Соколовая, 339, ауд. 201

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Саратовского юридического института МВД России

Автореферат разослан "22" ноября 2002 г.

02611

Ученый секретарь диссертационного совета, кандидат юридических наук, доцент **А.Н. Варыгин**

НАУЧНАЯ БИБЛИОТЕКА им. Н. И. ЛОБАЧЕВСКОГО КАЗАНСКОГО ГОС. УНИВЕРСИТЕТА

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования. Современная уголовная политика ориентирует законодательство и правоприменительную практику на дальнейшее углубление дифференцированного подхода к применению уголовного наказания в качестве средства борьбы с преступностью. Эта тенденция предполагает наличие широкой системы принудительных мер воздействия на преступников и определение оптимальных границ их применения.

Отличительной особенностью современного периода развития государственной и общественной жизни является возрастание социальной ценности прав и свобод человека и гражданина, что в свою очередь создает более широкие возможности ведения борьбы с преступностью, обращая принуждение не столько на личность преступника, сколько на его правовой статус. Важным средством такого воздействия является применение наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, при исполнении которых ограничения, прежде всего, касаются прав осужденного, которые ему самим же государством предоставлены и гарантированы (ст. 37 Конституции Российской Федерации).

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью могут назначаться как в качестве основного, так и дополнительного вида наказания. К этим наказаниям суды Российской Федерации приговаривали в 1986 г. - 7,4% от общего числа осужденных; в 1987 г. - 9,8%; в 1988 г. - 13,8%; в 1989 г. - 12,8%; в 1990 г. - 11,7%; в 1991 г. - 10,5%; в 1992 г. - 7,9%; в 1993 г. - 1,8%; в 1994 г. - 1, 2%; в 1995 г. - 1%; в 1996 г. -1,46%; в 1997 г. -0,06%; в 1998 г. - 0,2%; в 1999 г. - 0,04%; в 2000 г.

- 0,009 %; в 2001 г. - 0,01% '. Приведенные данные свидетельствуют о снижении объема их применения в судебной практике, особенно после введения в действие Уголовного кодекса Российской Федерации 1996 г. и, несмотря на то, что эти наказания предусматриваются в 115 санкциях статей Особенной части этого УК. В 32 санкциях - в качестве основного наказания, в 83 - в качестве дополнительного наказания (по состоянию на 1 октября 2002 г.).

Такая же ситуация имеет место в Республике Татарстан. Наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью судами Татарстана в 1997 г. были назначены 235 осужденным (или 0,92% от общего числа осужденных); в 1998 г. -- 240 (0,92%); в 1999 г. - 237 (0,74%); в 2000 г. - 239 (0,75%); в 2001 г. - 258 (0,96%)[2].

УК РФ 1996 г. действует уже более пяти лет, однако, проблемы назначения наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на его нормативно-правовой базе на монографическом уровне практически не исследовались. Лишь некоторые вопросы этой проблематики затрагивались в публикациях СВ. Бородина, Т.В. Губаевой, А.Л. Дзигарь, В.К. Дуюнова, С.Ф. Милюкова, А.А. Палий, СВ. Полубинской, П.Г. Пономарева, С.Н. Становского, Ю.М. Ткачевского и других авторов.

Вопросы применения наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью активно исследовались после принятия УК РСФСР 1960 г. в работах И.М. Гальперина, В.К. Дуюнова, А.Г. Каграманова, А. Крахмальника, Н.В. Кузнеченко, А.В. Лужбина, Ю.Б. Мельниковой, А.Л. Михлина, В.П. Мохоткина, Н.А. Сафарова, В.И. Тютюгина, А.Л. Цветиновича и других авторов.

---

[1] Преступность и правонарушения (1991-1995 гг.) Статистический сборник. М., 1996. С. 142; // Российская юстиция. 1998. № 6. С. 56; 2000. № 7. С. 58; 2001. № 11. С. 76; 2002. № 9. С. 78.

[2] Отчеты о работе судов первой инстанции по рассмотрению уголовных дел за1997-2001 гг. Управления Судебного департамента Республики Татарстан при Верховном Суде Российской Федерации.

Многие положения и рекомендации, содержащиеся в работах этих ученых, устарели, так как были подготовлены на нормативно-правовой базе утратившего силу уголовного законодательства. В судебной и уголовно-исполнительной практике при применении рассматриваемых наказаний встречаются трудности и допускаются ошибки.

Сказанным выше обуславливается выбор темы настоящего диссертационного исследования, его актуальность и научно-прикладное значение.

Цели диссертационного исследования состоят в изучении комплекса теоретических и прикладных вопросов, связанных с применением наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, в выявлении пробелов в правовом регулировании этих наказаний по действующему уголовному и уголовно-исполнительному законодательству, в разработке научных рекомендаций по совершенствованию Уголовного и Уголовно-исполнительного кодексов Российской Федерации и практики применения этих видов наказаний.

Задачи исследования состоят в том, чтобы:

— определить правовую природу наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, раскрыть их понятие и существенные признаки;

— проследить историю возникновения и развития этих наказаний по отечественному уголовному законодательству;

— показать особенности правового регулирования применения рассматриваемых наказаний по уголовному законодательству стран ближнего и дальнего зарубежья;

— рассмотреть основания и порядок назначения наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, как в качестве основного, так и дополнительного наказания;

— описать порядок исполнения и выявить основания применения условно-досрочного освобождения от наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

разработать научные рекомендации по совершенствованию законодательства и практики назначения и исполнения рассматриваемых наказаний.

Объектом диссертационного исследования выступают общественные отношения, возникающие в процессе назначения и исполнения наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Предметом исследования являются правовые нормы уголовного и уголовно-исполнительного законодательства о назначении и исполнении наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью прошлого и настоящего, положения доктрины уголовного права, а также уголовного законодательства ряда стран дальнего и ближнего зарубежья, опубликованная и неопубликованная судебная практика по применению рассматриваемых наказаний.

Методологической основой диссертации послужили общенаучные методы познания, а также специальные: исторический, логический, системно-структурный, сравнительно-правовой, конкретно-социологический, статистический и другие методы анализа изучаемых явлений.

Положения и выводы, содержащиеся в диссертации, опираются на концептуальные положения общей теории права, отраслевых юридических наук (конституционного, уголовного, уголовно-исполнительного, уголовно-процессуального, административного, гражданского и трудового права).

Теоретической основой диссертационного исследования являются труды отечественных специалистов по уголовному, уголовно-исполнительному праву, конституционному праву, а также по общей теории права.

Нормативной базой исследования послужили Конституция РФ, УК РФ 1996 г., УИК РФ 1997 г., а также другие федеральные законы, постановления Пленумов Верховного Суда Российской Федерации и иные источники. Автором диссертации изучено уголовное законодательство дореволюционной и

советской России и современное законодательство отдельных стран ближнего и дальнего зарубежья.

Эмпирической основой диссертационного исследования являются материалы изучения 180 уголовных дел, рассмотренных судами Республики Татарстан за 1997-2001 годы, опубликованная практика Верховного Суда Российской Федерации и Республики Татарстан, материалы УИН Минюста России по Республике Татарстан.

Научная новизна диссертации заключается в том, что в ней после принятия УК РФ 1996 г. и УИК РФ 1997 г. с учетом произошедших в стране социально-экономических перемен разработан ряд новых научных положений о правовой природе наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, о сроках и порядке назначения этих наказаний. Обоснованы предложения по совершенствованию правового регулирования применения этих наказаний, рекомендованы меры по предупреждению ошибок при их применении.

На защиту выносятся следующие научные положения и выводы, определяющие новизну диссертации:

— Особенностью предусмотренного в п. "б" ст. 44 и ст. 47 УК РФ наказания является его двойственная правовая природа. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью - это самостоятельные виды уголовных наказаний, которые применяются к лицу (специальному субъекту), признанному виновным в совершении преступления в связи с занимаемой им должностью на государственной службе, в органах местного самоуправления либо в связи с занятием определенной профессиональной или иной деятельностью, а также вопреки интересам такой службы либо деятельности и заключаются в лишении этого лица конкретных субъективных прав и в ограничении его правоспособности на установленный приговором суда срок;

— Наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью могут быть назначены лишь за

те преступления, которые совершаются в связи с занимаемой лицом должностью на государственной службе, в органах местного самоуправления либо в связи с занятием определенной профессиональной или иной деятельностью, вопреки интересам этой службы либо деятельности, т. е. они назначаются при наличии специального субъекта преступления;

— Карательное содержание исследуемых наказаний составляют как лишение осужденного конкретных субъективных прав в сфере трудовой деятельности, так и временное ограничение его правоспособности;

— Особенностью истории становления и развития наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в России является постепенный переход к объединению их в одной статье уголовного закона и сокращению сроков их применения. Учитывая исторические традиции закрепления этих наказаний в самостоятельных статьях законов России, а также законодательный опыт зарубежных стран, делается вывод о возможности возвращения к некоторым положениям ранних источников уголовного права. Предлагается предусмотреть их в качестве самостоятельных видов наказаний в различных статьях УК РФ, увеличить их сроки, в том числе предусмотреть возможность бессрочного назначения лишения права занимать должности на государственной службе и службе в органах местного самоуправления за совершение особо тяжких и тяжких преступлений с использованием должности;

— Предлагается ч. 2 ст. 47 УК РФ изложить в следующей редакции: "Лишение права занимать определенные (публичные) должности или заниматься определенной деятельностью устанавливаются на срок от одного года до десяти лет в качестве основных видов наказаний за умышленные преступления, на срок от одного года до пяти лет - в качестве основных видов наказаний за неосторожные преступления и на срок от одного года до пяти лет - в качестве дополнительных наказаний";

— При назначении наказания в виде лишения права занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления в приговоре

суда не следует указывать конкретную должность или сферу государственной службы Российской Федерации или субъекта Федерации, а также должность службы в органах местного самоуправления, а достаточно указать на лишение осужденного права занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления на срок, определяемый судом в соответствии с законом. Такое указание в приговоре суда будет означать, что осужденный в течение указанного в приговоре срока не может быть принят на работу ни на одну должность федеральной государственной службы, государственной службы субъекта Федерации, а также на должности, устанавливаемые реестрами должностей органов местного самоуправления всех уровней;

— Учитывая, что наличие в заголовке и содержании ст. 47 УК РФ указания на лишение права занимать "определенные должности" дает повод судьям полагать, что в приговоре надо называть конкретную должность на государственной службе или в органах местного самоуправления, в диссертации предлагается слово "определенные" из ч. 1 ст. 47 УК РФ - исключить либо заменить его на слово "публичные" должности;

— При назначении наказания в виде лишения права заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью в приговоре суда необходимо указывать конкретный вид профессиональной или иной деятельности. Под профессиональной деятельностью следует понимать такие виды деятельности, которые могут осуществляться при наличии у лица специальной профессиональной подготовки, подтвержденной соответствующим документом (сертификатом, дипломом, свидетельством, удостоверением и т.п.). Под иной деятельностью, заниматься которой осужденный может быть лишен в соответствии с приговором суда, следует понимать такую предпринимательскую и иную, не запрещенную законом деятельность, на осуществление которой требуется получение лицензии либо регистрация в качестве налогоплательщика. Запрет на занятие иными видами деятельности не поддается контролю специально созданных на то государственных и иных органов (люби-

тельская фотография, пение, вязание для себя и т.п.) и поэтому запрещение их нецелесообразно;

— Опираясь на положения УК Кыргызстана и Узбекистана, предлагается в ч. 4 ст. 45 УК РФ установить, что дополнительные наказания не назначаются к лицам, совершившим преступления в несовершеннолетнем возрасте, а также исключить из системы видов наказаний, применяемых к несовершеннолетним (ст. 88 УК РФ) указание на возможность назначения лишения права заниматься определенной деятельностью;

— В отношении осужденных по ст. 264 УК РФ к лишению права управлять транспортными средствами в качестве дополнительного наказания предлагается установить аннулирование водительского удостоверения и повторную сдачу квалификационного экзамена на право управления транспортными средствами после отбытия наказания, а не возвращать водительское удостоверение без сдачи экзамена как это сейчас установлено в п. 46 Инструкции о порядке организации работы по приему квалификационных экзаменов и выдачи водительских удостоверений в подразделениях Государственной инспекции безопасности дорожного движения МВД РФ, утвержденной приказом МВД РФ № 782 от 20 июля 2000 г. (с изменениями от 21 февраля 2002 г.);

— С учетом опыта стран дальнего зарубежья и мнения сотрудников уголовно-исполнительных инспекций, предлагается дополнить УК РФ специальной статьей об уголовной ответственности за злостное уклонение осужденного от отбывания наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, сформулировав ее в следующей редакции:

"Статья 314'. Уклонение от отбывания лишения права занимать публичные должности или заниматься определенной деятельностью.

Уклонение от отбывания лишения права занимать публичные должности на государственной службе, в органах местного самоуправления после предупреждения, сделанного уголовно-исполнительной инспекцией, - нака-

зывается ограничением свободы на срок до трех лет, либо арестом до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет со штрафом до 50 минимальных размеров оплаты труда или иного дохода осужденного за период до одного месяца либо без такового.

Уклонение от отбывания лишения права заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью после двукратного предупреждения, сделанного уголовно-исполнительной инспекцией, - наказывается ограничением свободы на срок до трех лет, либо арестом до шести месяцев, или лишением свободы на срок до двух лет со штрафом до 50 минимальных размеров оплаты труда или иного дохода осужденного за период до одного месяца либо без такового";

— Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью не включены в число наказаний, при осуждении к которым законом допускается применение условно-досрочного освобождения, однако в соответствии с ч. 1 ст. 79 УК РФ при назначении их в качестве дополнительного наказания осужденный может быть полностью или частично освобожден от их отбывания одновременно с условно-досрочным освобождением от основного наказания. В таком случае частичное освобождение от рассматриваемых наказаний по своей правовой природе является условно-досрочным. В случае отмены условно-досрочного освобождения по основаниям, предусмотренным ч. 7 ст. 79 УК РФ, неотбытая часть этих дополнительных наказаний подлежит исполнению;

— Выявлены и подвергнуты критике факты установления Федеральным законом лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного наказания на срок до пяти лет (ч. 3 ст. 183, ч. 3 ст. 282[1] УК РФ) без внесения соответствующих изменений в ч. 2 ст. 47 УК РФ. Согласно этой части ст. 47 УК РФ в качестве дополнительного рассматриваемые наказания могут устанавливаться лишь на срок от шести месяцев до трех лет.

Теоретическая значимость диссертационного исследования заключается в том, что содержащиеся в нем научные выводы и положения углубляют науку уголовного и уголовно-исполнительного права.

Практическая значимость диссертации состоит в возможности использования содержащихся в ней научных положений и рекомендаций в дальнейших исследованиях данной проблематики, в правотворческой деятельности, в работе судов и уголовно-исполнительных инспекций, при преподавании уголовного и уголовно-исполнительного права в профессиональных учебных заведениях юридического профиля, а также в системе повышения квалификации правоприменителей различных ведомств.

Апробация результатов исследования. Научные положения и выводы диссертационного исследования докладывались на научных и научно-практических конференциях: "Социально-правовые проблемы борьбы с преступностью в современных условиях" (Казань, 1997 г.), "Общество и право в новом тысячелетии" (Тула, 2000 г.), "Социально-правовые исследования современных проблем преступности" (Казань, 2000 г.), "Социально-правовые проблемы укрепления правопорядка и борьбы с преступностью" (Казань, 2001 г.). Основные положения диссертации также апробированы в восьми научных публикациях.

Структура диссертации определена в соответствии с целями и задачами исследования, уровнем научной разработки различных аспектов проблемы. Работа состоит из введения, четырех глав, подразделенных на десять параграфов, заключения и списка использованных источников. Объем диссертации 179 страниц текста без списка использованных источников.

СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, определяются его цели и задачи, показываются методологическая, теоретическая, нормативная и эмпирическая основы исследования, рас-

крывается научная новизна и практическая значимость диссертации, формулируются основные положения, выносимые на защиту.

Глава первая **"Сущность наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью"** состоит из трех параграфов. **В первом параграфе** раскрывается понятие наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью как самостоятельных видов наказаний, и рассматриваются их признаки.

Из формулировки ч. 1 ст. 47 УК РФ следует, что в этой статье предусматривается два самостоятельных вида наказания: 1) лишение права занимать определенные должности; 2) лишение права заниматься определенной деятельностью.

В пользу такого взгляда свидетельствует п. "б" ч. 1 ст. 88 УК РФ, где применительно к несовершеннолетним указывается только на один из этих видов наказания - лишение права заниматься определенной деятельностью. В последующих параграфах и главах исследования автор исходит из трактовки этих наказаний как самостоятельных видов наказаний.

Опираясь на нормативно-правовые и доктринальные определения понятия наказания (Н.А. Беляев, С И. Дементьев, В.К. Дуюнов, И.И. Карпец, В.Н. Кудрявцев, М.Д. Лысов, Л.В. Наумов, И.С. Ной, М.Д. Шаргородский и другие) сделан вывод о том, что рассматриваемые наказания назначаются:

- лишь за те преступления, которые совершаются в связи с занимаемой лицом должностью на государственной службе, в органах местного самоуправления либо в связи с занятием определенной профессиональной или иной деятельностью, а также вопреки интересам этой службы либо деятельности;
- специальному субъекту преступления;
- основу карательного содержания этих наказаний составляют, лишение осужденного конкретных субъективных прав и временное ограничение его правоспособности.

Дано доктринальное определение этих наказаний. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью – это уголовные наказания, которые применяются к лицу (специальному субъекту), признанному виновным в совершении преступления в связи с занимаемой им должностью на государственной службе, в органах местного самоуправления либо в связи с занятием определенной профессиональной или иной деятельностью, а также вопреки интересам такой службы либо деятельности и заключаются в лишении этого лица конкретных субъективных прав и в ограничении его правоспособности на установленный приговором суда срок.

Во втором параграфе исследуется содержание наказаний в виде лишения нрава занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Эти наказания распространяются, прежде всего, на публичную правоспособность осужденного, его служебную сферу, профессиональную, предпринимательскую и иную не запрещенную законом деятельность. Карательные свойства рассматриваемых наказаний выражаются в ограничении правосубъектности осужденного (М.И. Бару), связанной с реализацией трудовых прав (В.П. Махоткин). При этом подчеркивается, что содержание наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, обуславливает специфику их назначения, как в качестве основного, так и дополнительного наказания.

Подвергается критике установленное п. 46 Инструкции о порядке организации работы по приему квалификационных экзаменов и выдачи водительских удостоверений в подразделениях Государственной инспекции безопасности дорожного движения МВД РФ, утвержденной Приказом МВД РФ № 782 от 20 июля 2000 г. (с изменениями от 21 февраля 2002 г.), согласно которому у осужденного к лишению права управления транспортными средствами водительское удостоверение не аннулируется, а после отбывания этого наказания возвращается лицу без повторной сдачи квалификационного экзамена.

Предлагается в таких случаях аннулировать удостоверение водителя и выдавать при отсутствии медицинских противопоказаний после повторной сдачи экзаменов.

В третьем параграфе исследуются вопросы истории становления и развития наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью по законодательству России. Анализ источников отечественного законодательства, начиная с древнерусского государства и по настоящее время, позволил выделить основные этапы становления рассматриваемых наказаний. Институт поражения прав свое закрепление получил в законодательстве правления Петра I. При Екатерине II появился особого рода вид гражданской казни, состоявшей из двух ее видов: лишения всех прав состояния и лишения некоторых прав. В последствии эти наказания стали применять в качестве уголовных, исправительных и дополнительных наказаний. Затем они были названы лишением прав служебных и профессиональных. Особенностью законодательства царской России явилась их подробная характеристика и высокая степень конкретизации их видов. По Уложению о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. предусматривалось три вида поражения прав: лишение всех прав состояния; лишение всех особенных, лично и по состоянию присвоенных прав и преимуществ; лишение некоторых особых, и по состоянию присвоенных прав и преимуществ. Кроме этих видов лишения прав в перечне дополнительных наказаний (ст. 58 Уложения) говорилось о запрещении производить прежнее ремесло или промысел (т. е. о лишении права заниматься определенной деятельностью).

В Уголовном Уложении России 1903 г. лишение прав предусматривалось как дополнительное наказание. Система различных правопоражений была представлена достаточно подробно, но все они сводились к двум группам: поражение прав публичных и поражение прав частных.

В советский период в каждом новом уголовном кодексе и общесоюзных законах эти наказания получали новое наименование.

В отличие от уголовных законов царской России, в законах советского времени устанавливалось более общее наименование рассматриваемых наказаний. По Уложению о наказаниях 1845 г. дополнительные и исключительные наказания назначались на срок до десяти лет или навсегда. Их продолжительность зависела от характера совершенного преступления и от основного наказания, назначаемого судом. В советском уголовном праве сроки наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, как правило, не устанавливались свыше пяти лет. Назначение рассматриваемых наказаний всегда связывалось с совершенным лицом преступлением и необходимостью устранения провинившегося от занимаемой должности или от профессиональной или иной деятельности. Осужденный признавался недостойным занимать определенную должность или осуществлять определенную деятельность в силу моральных соображений, чтобы предупредить совершение им новых преступлений.

В главе второй **"Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью по законодательству зарубежных стран"** изучаются особенности правового регулирования применения этих наказаний по уголовному законодательству стран ближнего (параграф первый) и дальнего зарубежья (параграф второй). УК Азербайджана, Белоруссии, Казахстана, Кыргызстана, Узбекистана, Украины предусматривают применение наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, как в качестве основного, так и дополнительного наказания. Эти наказания в соответствующих статьях УК располагаются на одном из первых мест в системе видов наказаний, то есть относятся к мягким наказаниям. Отмеченные УК предусматривают возможность назначения рассматриваемых наказаний в качестве дополнительного наказания и в случаях, когда они не предусмотрены санкцией статьи Особенной части.

Единый подход в УК стран ближнего зарубежья отмечается в порядке исчисления сроков отбывания этих наказаний при назначении их в качестве

дополнительных. Однако сроки по УК стран ближнего зарубежья неодинаковы. В диссертации поддерживается суждение о целесообразности увеличения сроков этих наказаний за умышленные преступления до десяти лет (С.Ф. Милюков). Аналогично вопрос о сроках этих наказаний решается в ст. 49 Модельного уголовного кодекса.

Применительно к несовершеннолетним в диссертации предлагается отказаться от назначения дополнительных наказаний и исключить из ст. 88 УК РФ указание на возможность назначения несовершеннолетним лишения права заниматься определенной деятельностью.

Во втором параграфе исследуются особенности правового регулирования применения наказаний в виде лишения определенных прав по законодательству стран дальнего зарубежья. Обзор наказаний, заключающихся в лишении осужденного прав по законодательству стран дальнего зарубежья, показал, что многие УК этих стран устанавливают более широкий перечень наказаний, связанных с лишением осужденного тех или иных прав, чем по УК РФ.

По УК большинства стран дальнего зарубежья максимальный срок наказания в виде лишения прав, применяемого в качестве дополнительного наказания, составляет - пять лет, а сроки лишения каких-либо прав, применяемых в качестве основного наказания, варьируют от шести месяцев до лишения прав навсегда. Предлагается предусмотреть возможность назначения лишения права занимать должности на государственной службе, службе в органах местного самоуправления навсегда (бессрочно или пожизненно) за злоупотребление служебными полномочиями (ч. 2 и 3 ст. 285 УК РФ), за превышение должностных полномочий (ч. 2 и 3 ст. 286 УК РФ), за получение взятки (ч. 2 и 3 ст. 290 УК РФ), т.е. также как это предусмотрено по УК Франции, Польши, Болгарии, ФРГ, Голландии, КНР. Обосновывается рекомендация повысить максимальные сроки этих наказаний в качестве основных наказаний за умышленные преступления до десяти лет, и в качестве дополнительных до пяти лет (УК ФРГ, Франции, Голландии, Китая).

Глава третья **"Основания применения наказаний в виде лишения** права занимать **определенные должности или заниматься определенной** деятельностью" посвящена исследованию обстоятельств, составляющих основания к применению наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (параграф первый), а также определению категорий осужденных, к которым может быть применено наказание в виде лишения права занимать определенные должности (параграф второй) и категорий осужденных, к которым может быть применено наказание в виде лишения права заниматься определенной деятельностью (параграф третий).

Основания и условия применения рассматриваемых наказаний указаны в ч. 3 ст. 47 УК РФ, они являются едиными, независимо от того, назначаются ли данные наказания в качестве основного или дополнительного. Опираясь на закон и судебную практику, в диссертации раскрываются условия назначения рассматриваемых видов наказаний: 1) преступление должно быть связано с занимаемой лицом должностью на государственной службе, в органах местного самоуправления либо профессиональной или иной деятельностью; 2) совершено лицом, которое во время преступного посягательства занимало ту должность либо осуществляло ту деятельность, которую оно использовало для совершения преступления либо совершило преступление по неосторожности (данная позиция нашла отражение в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 40 от 11 июня 1999 г. "О практике назначения судами уголовного наказания"); 3) характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного, иные обстоятельства дела должны свидетельствовать **о** невозможности сохранения за ним права на занятие должностей на государственной службе, службе в органах местного самоуправления или занятие определенной профессиональной или иной деятельностью.

В диссертации поддерживается позиция о целесообразности назначения этих наказаний по моральным соображениям (Ю.А. Красиков) и критикуется

суждение, согласно которому учет моральных качеств может привести к чрезмерно широкому применению рассматриваемых наказаний.

Во втором параграфе определяются категории осужденных, к которым может назначаться наказание в виде лишения права занимать должности на государственной службе и в органах местного самоуправления.

В соответствии с п. 1 ст. 2 Федерального закона "Об основах государственной службы Российской Федерации" от 31 июля 1995 г.[1] под государственной службой понимается профессиональная деятельность по обеспечению исполнения полномочий государственных органов. Там же определяется круг лиц, исполнение должностных обязанностей которыми считается государственной службой. К государственной службе относится исполнение должностных обязанностей лицами, занимающими государственные должности категорий "Б", и "В". Не является государственной службой исполнение должностных обязанностей лицами, замещающими государственные должности категории "А". Государственную службу осуществляют только те лица, которые замещают государственные должности государственной службы.

Государственная служба включает: 1) федеральную государственную службу, находящуюся в ведении Российской Федерации; 2) государственную службу субъектов Российской Федерации, находящуюся в их ведении. В совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов находятся кадры судебных и правоохранительных органов (п. "л" ч. 1 ст. 72 Конституции РФ).

Согласно ст. 1 Федерального закона "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" от 12 августа 1995г.[2] органами местного самоуправления - являются выборные и другие органы, наделенные полномочиями на решение вопросов местного значения и не входящие в систему органов государственной власти.

---

[1] Собрание законодательства Российской Федерации. 1995. № 31. Ст. 2990.
[2] Собрание законодательства Российской Федерации. 1995. № 35. Ст. 3506.

В соответствии с Федеральным законом "Об основах муниципальной службы в Российской Федерации" от 8 января 1998 г.[1] муниципальная служба - это профессиональная деятельность на постоянной основе в органах местного самоуправления по исполнению их полномочий, которую осуществляют муниципальные служащие. К ним относятся лица, осуществляющие службу на должностях в органах местного самоуправления (ст. 21). Под муниципальной должностью понимается должность, предусмотренная уставом муниципального образования в соответствии с законом субъекта Российской Федерации, с установленными полномочиями на решение вопросов местного значения и ответственностью за осуществление этих полномочий, а также должность в органах местного самоуправления, образуемых в соответствии с уставом муниципального образования, с установленными кругом обязанностей по исполнению и обеспечению полномочий данного органа местного самоуправления и ответственностью за исполнение этих обязанностей.

Таким образом, в ст. 47 УК РФ отражено новое положение о лишении права занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления, что означает лишение права занимать любые должности на федеральной государственной службе, государственной службе субъектов Российской Федерации, муниципальной службе. Лишение права занимать должность на государственной службе в Российской Федерации предполагает одновременно и лишение права занимать должности на государственной службе субъекта Российской Федерации, а также должности в органах местного самоуправления и наоборот. Иная трактовка этого вопроса привела бы к абсурдным решениям: лицо было бы лишено права занимать должности на государственной службе федерального уровня, но допускалось бы к работе на должностях государственной службы субъекта Российской Федерации и т. д. Поэтому указание конкретной должности государственной службы

[1] Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 2. Ст. 224

или службы в органах местного самоуправления в приговоре суда не требуется.

В третьем параграфе определяются категории осужденных, к которым может быть применено наказание в виде лишения права заниматься определенной деятельностью, дается понятие профессиональной и иной деятельности. Профессиональная деятельность трактуется как деятельность, которая может осуществляться при наличии специальной профессиональной подготовки на базе образования соответствующего уровня. Реализация профессиональной деятельности возможна только при наличии у лица официального документа: сертификата, диплома, свидетельства, удостоверения о получении профессионального образования. Наличие у лица любого из указанных документов дает возможность ему устроиться на работу, связанную с выполнением соответствующих профессиональных функций и обязанностей (врач, учитель, бухгалтер, шофер, экономист, агроном). В случае совершения лицом преступления, обусловленного выполнением своих профессиональных обязанностей, в каждом случае должен решаться вопрос о возможности назначения наказания в виде лишения права заниматься определенной профессиональной деятельностью. Причем в приговоре суда должен содержаться запрет на осуществление того вида профессиональной деятельности, с использованием которой было совершено преступление.

Под иной деятельностью понимается предпринимательская или иная, не запрещенная законом деятельность, на осуществление которой требуется получение в установленном законом порядке лицензии или регистрация в качестве налогоплательщика. В пользу такого понимания этого вопроса свидетельствует возложение на уголовно-исполнительные инспекции ч. 3 ст. 33 УИК РФ обязанности проверять исполнение приговора о запрете занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью администрацией организаций, в которых работают осужденные, а также органами, правомочными аннулировать разрешение на занятие определенной деятельностью, запрещенной осужденным.

Согласно Федеральному закону от 8 августа 2001 г. "О лицензировании отдельных видов деятельности" лицензирующими органами являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, осуществляющие лицензирование в соответствии с этим Федеральным законом [1]. Лицензируемым является вид деятельности, на осуществление которого на территории Российской Федерации требуется получение лицензии. Под лицензией, понимается - специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю (ст. 2).

В случае совершения лицом преступления, непосредственно связанного с реализацией лицензируемой деятельности, суд в каждом отдельном случае, должен решать вопрос о необходимости назначения наказания в виде лишения права заниматься данной лицензируемой деятельностью.

Глава четвертая диссертации **"Исполнение наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью"** состоит из двух параграфов.

В первом параграфе с учетом положений ст.ст. 33-38 УИК РФ 1997г.[2] и Инструкции о порядке исполнения наказаний в виде исправительных работ, лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и осуществления контроля за поведением условно осужденных, осужденных беременных женщин и женщин, имеющих малолетних детей, к которым применена отсрочка отбывания наказания (утвержденной Приказом МВД РФ от 1 июля 1997 г. № 403) дается научное описание порядка исполнения рассматриваемых наказаний.

---

[1] Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. № 33 (Часть 1). Ст. 3430.
[2] Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 2. Ст. 198; 2001. № 11. Ст. 1002; № 13. Ст. 1140; № 26. Ст. 2589

Функции уголовно-исполнительных инспекций по исполнению этих наказаний исследуются с использованием Положения об уголовно-исполнительных инспекциях, утвержденного Правительством РФ от 16 июня 1997 г. № 729 [1]. Показаны особенности исполнения этих наказаний исправительными центрами, исправительными учреждениями и дисциплинарной воинской частью. Раскрыты обязанности администрации организации, в которой работает осужденный и органов, правомочных в соответствии с законом аннулировать разрешение на занятие соответствующей деятельностью. На основании ст. ст. 72, 83, 84 Трудового кодекса Российской Федерации 2001 г. рассмотрен порядок внесения записей в трудовую книжку осужденных к рассматриваемым наказаниям при расторжении с ними трудового договора.

Порядок и условия исполнения наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в УИК РФ регламентированы довольно подробно. Однако складывающаяся практика исполнения рассматриваемых наказаний показывает, что отбывание этих наказаний во многом зависит от добросовестности осужденного, контроль за которым со стороны уголовно-исполнительных инспекций ввиду различных обстоятельств затруднен. Так, например, осужденный может устроиться на работу без сдачи трудовой книжки, использовать новую трудовую книжку (бланки которых имеются в свободной продаже), не сообщать о новом месте работы в уголовно-исполнительную инспекцию.

По мнению сотрудников УИН Минюста России по Республике Татарстан и уголовно-исполнительных инспекций г. Казани, те меры воздействия на осужденных, которые предусмотрены действующим законодательством, не могут быть признаны эффективными и позволяют им уклоняться от отбывания наказания. Эти меры воздействия сводятся к тому, что в срок отбывания наказания не засчитывается время, в течение которого осужденный занимал запрещенные для него должности либо занимался запрещенной для

[1] Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 25. Ст. 2947.

него деятельностью (ч. 1 ст. 36 УИК РФ). В связи с этим делается вывод, что у сотрудников инспекций отсутствуют возможности более строгого воздействия на осужденных, и предлагается предусмотреть уголовную ответственность за уклонение от отбывания наказаний в виде лишения права занимать должности или заниматься определенной деятельностью. Подобные меры принуждения предусмотрены УК Франции, ФРГ, Голландии, Польши, Белоруссии, Украины и Эстонии.

Во втором параграфе анализируются основания и порядок условно-досрочного освобождения от лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, назначенных в качестве дополнительного наказания (ч. 1 ст. 79 УК РФ). УК РФ 1996 г. не предусматривает условно-досрочное освобождение от рассматриваемых наказаний, назначаемых в качестве основных. Он закрепляет возможность полного или частичного освобождения от отбывания дополнительного наказания одновременно с освобождением от основного наказания. В данном параграфе рассматриваются различные мнения о продолжительности испытательного срока. Поддерживается суждение о том, что в этом случае имеет место не единый испытательный срок, а два испытательных срока, которые начинают свое течение параллельно, с момента освобождения от основного наказания, и заканчиваются разновременно в зависимости от их продолжительности (В.И. Тютюгин).

При рассмотрении вопроса об условно-досрочном освобождении от наказания суды, в основном, руководствуются рекомендациями администрации учреждений и органов, содержащихся в представлении в суд. В случае отсутствия в представлении рекомендации о возможности освобождения осужденного и от дополнительного наказания, суд обязан обсудить этот вопрос по своей инициативе.

В диссертации поддерживаются предложения законодательно закрепить в УК РФ положения об основаниях и порядке условно-досрочного освобождения осужденных от дополнительных наказаний в виде лишения права

занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (Ю.М. Ткачевский, В.И: Тютюгин).

В **заключение** в диссертации излагаются основные выводы и предложения, вытекающие из результатов исследования.

Основные положения диссертации отражены в следующих публикациях:

1. Крылова Е.С. Вопросы назначения наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью по действующему УК РФ// Социально-правовые проблемы борьбы с преступностью в современных условиях: Материалы итоговой научно-практической конференции КФЮИ МВД России. - Казань: ЦЭСИ, 1997. - 0,2 п.л.

2. Крылова Е.С. Вопросы применения наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью/ Теория и практика применения права и вопросы борьбы с преступностью: Материалы итоговой научно-практической конференции. (1998 г.) - Казань: Казанский юридический институт МВД России, 2000. - 0,15 п.л.

3. Крылова Е.С. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью по Уголовному кодексу Российской Федерации // Проблемы становления современного гражданского общества и правового государства. Научное издание. Вестник юридического института МВД России. № 2, Москва - Казань, 1998. - 0,25 п.л.

4. Крылова Е.С. Порядок назначения наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве основного наказания / Социально-правовые исследования современных проблем преступности: Тезисы научно-практической конференции КЮИ МВД России. - Казань: Казанский юридический институт МВД России, 2000. - 0,2 п.л.

5. Крылова Е.С. Категории осужденных, к которым может быть применено наказание в виде лишения права занимать определенные должности

// Проблемы законности и правопорядка в российском обществе: Сборник научных трудов. — Казань: Казанский юридический институт МВД России, 2001.-0,5 п.л..

6. Крылова Е.С. Особенности применения наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью по УК Франции, Германии и Испании // Социально-правовые проблемы укрепления правопорядка и борьбы с преступностью: Материалы итоговой научно-практической конференции. -- Казань: Казанский юридический институт МВД России, 2001. - 0,15 п.л.

7. Крылова Е.С. Категории осужденных, к которым может быть применено наказание в виде лишения права занимать должности на государственной службе // Общество и право в новом тысячелетии: Материалы международной научно-теоретической конференции, посвященной 200-летию МВД России и 10-летию Тульского филиала ЮИ МВД РФ (4-5 октября 2000 г., Тула): В 2 т. - М. - Тула: Юридический институт МВД России, 2001. - Т. 2. - 0,5 п.л.

8. Крылова Е.С. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью по уголовному законодательству стран ближнего зарубежья // Научные труды Казанского юридического института МВД России: Вып. 2 / Под ред. к.ю.н., доцента Н.Х. Сафиуллина. - Казань: Казанский юридический институт МВД России, 2002. - 0,5 п.л.