

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ СОДЕРЖАНИЯ НАКАЗАНИЯ В ВИДЕ ЗАПРЕТА ЗАНИМАТЬСЯ ОПРЕДЕЛЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ ИЛИ ЗАНИМАТЬ ОПРЕДЕЛЕННЫЕ ДОЛЖНОСТИ И ОБЩЕПРАВОВЫХ ПОСЛЕДСТВИЙ СУДИМОСТИ

Архенголец Илона Аркадьевна

Аспирант кафедры уголовного права Уральского государственного
юридического университета (Екатеринбург),
e-mail: nataniel.river@gmail.com

Автор рассматривает соотношение общеправовых последствий судимости и содержания наказания в виде лишения права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью. Для этого анализируются цели и сроки судимости и обозначенного наказания.

Ключевые слова: уголовная ответственность, наказание, судимость, правовые последствия

THE COMPARATIVE ANALYSIS OF THE CONTENTS OF DEPRIVATION OF THE RIGHT TO ENGAGE IN CERTAIN ACTIVITIES OR HOLD CERTAIN POSTS AND THE GENERAL LEGAL CONSEQUENCES OF CONVICTION

Arkhengolts Iona

Ural State Law University (Yekaterinburg),
e-mail: nataniel.river@gmail.com

The author examines the ratio of the general legal consequences of conviction and the contents of deprivation of the right to hold certain posts or engage in certain activities. She analyzes the objectives and terms of conviction and the mentioned penalty.

Key words: criminal liability, punishment, conviction, legal consequences

Как показывает статистика, одним из самых часто налагаемых дополнительных видов наказания является лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Информация Судебного департамента при Верховном Суде РФ показывает, что за 2015 г. к этому виду дополнительного наказания были приговорены 19 555 человек, тогда как к штрафу – второму по частоте использования дополнительному наказанию – 13 722. В процентном отношении из всех осужденных лиц (733 607) лишению права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью подверглось 2,66 %, а штрафу – 1,87 %, что в целом указывает на нераспространенность применения дополнительных видов наказания¹.

Применение наказания, предусмотренного ст. 47 УК РФ, требует единообразия в понимании положений указанной статьи. В противном случае неизбежны спорные ситуации и противоречия, порождающие сумятицу в судебной практике. Более того, должно быть единообразие в понимании норм, связанных с исполнением наказания

¹ URL: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79&item=3418>.

в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Поскольку речь идет об одном из видов наказания, то непосредственно с ним связан институт судимости в части соотношения сроков отбывания наказания и сроков погашения судимости.

Судимость и наказание в виде лишения права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью, относясь к стадиям реализации уголовной ответственности, направлены на осуществление таких функций уголовного закона, как: восстановление справедливости, воспитательное воздействие на преступников, предупреждение преступности. Если общеправовые последствия судимости ориентированы на то, чтобы ограничить допуск отбывшего наказание преступника к сферам, прикосновенность к которым сопряжена с повышенными требованиями к личности человека, то наказание в виде лишения права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью направлено на то, чтобы ограничить лицу доступ к должности или деятельности, используя которые оно совершило преступление.

Судимость – это особое правовое положение лица, приговоренного к наказанию за совершение преступления, характеризующееся определенными негативными общеправовыми и уголовно-правовыми последствиями. Судимость является завершающей стадией осуществления уголовной ответственности, связанной как с отбыванием наказания, так и с условным осуждением в случае, когда оно было заменено реальным наказанием. При этом, будучи последней стадией реализации уголовной ответственности, судимость охватывает и вторую, и третью стадии, поскольку начинает течь с момента вступления обвинительного приговора в силу и не прерывается во время исполнения наказания.

Общеправовые последствия судимости: 1) ограничение права занимать должности в государственных и муниципальных органах; 2) ограничение права участвовать в деятельности по обеспечению общественной безопасности и охране правопорядка; 3) ограничения в сфере предпринимательской, педагогической, финансовой и иных видов деятельности; 4) ограничение избирательного права; 5) ограничение выезда за пределы государственных границ РФ; 6) ограничения в получении гражданства РФ; 7) запрет на усыновление (удочерение) детей или невозможность стать опекуном или попечителем; 8) запрет на получение лицензии на приобретение и ношение огнестрельного оружия.

Наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью состоит, по существу, из двух разных наказаний.

Запрет занимать определенные должности заключается в запрете занимать государственные должности и должности в органах муниципального самоуправления. Однако в подп. 2 п. 1 ст. 16 ФЗ «О государственной гражданской службе РФ» установлено, что наличие неснятой или непогашенной судимости препятствует принятию на гражданскую службу и нахождению на ней. Поскольку судимость начинает течь с момента вступления обвинительного приговора в законную силу, то дополнительный запрет на занятие должностей в государственных органах выглядит излишним. Что касается должностей в муниципальных образованиях, то ФЗ от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления» и ФЗ от 2 марта 2007 г. № 25-ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации»

не устанавливают каких-либо требований к отсутствию судимости у должностных лиц муниципального образования.

Кроме того, препятствует нахождению на государственной службе или принятию на должность государственного служащего также осуждение лица к наказанию, исключающему возможность исполнения должностных обязанностей по должности государственной службы по приговору суда, вступившему в законную силу. ФЗ «О муниципальной службе» содержит аналогичное положение о муниципальных служащих и претендентах на замещение должности в муниципальном образовании. Таким образом, это правило распространяется только на должностных лиц, осужденных к таким видам наказания, как лишение свободы, арест, содержание в гауптвахте и принудительные работы, т. е. к наказаниям, объективно препятствующим исполнению обязанностей государственного или муниципального служащего, и к наказанию в виде запрета занимать определенные должности.

Получается, что фактически от назначения наказания в виде запрета занимать определенные должности претерпевают негативные последствия только муниципальные служащие или лица, претендующие на замещение должности в муниципальном образовании, тогда как государственные служащие будут отстранены от должности как с назначением такого наказания, так и без него в силу общеправового последствия судимости в виде запрета занимать должности в государственных органах. Однако на практике наличие неснятой или непогашенной судимости зачастую препятствует нахождению в должности муниципального служащего, что закрепляется на уровне нормативных правовых актов муниципального образования. Таким образом, назначение наказания в виде лишения права занимать должности в государственных органах и в органах муниципального образования оказывается «фиктивным», поскольку и без его назначения судимое лицо не будет допущено к замещению названных должностей.

Запрет заниматься определенной деятельностью заключается в запрете заниматься профессиональной или иной деятельностью, регулируемой законодательством. Это означает, что запретить можно как деятельность по определенной профессии (адвоката, врача, педагога), так и деятельность, не сопряженную с определенной профессией (рыболовство, охоту, управление транспортным средством). Очевидно, что общеправовые последствия судимости также могут пересекаться с данным наказанием. Например, совершение тяжкого и особо тяжкого преступления влечет общеправовое последствие судимости в виде утраты права заниматься педагогической деятельностью. В то же время за совершение многих тяжких и особо тяжких преступлений может быть наложено наказание, предусмотренное ст. 47 УК РФ, как в качестве основного (ч. 3 ст. 160 УК РФ), так и в качестве дополнительного (преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних).

Мы считаем, что рассматриваемое наказание дублирует некоторые общеправовые последствия судимости, так как судимость следует за отбытием уголовного наказания в императивном порядке. Общеправовые последствия судимости, которые пересекаются с содержанием наказания, предусмотренного ст. 47 УК РФ, наступают в любом случае, тогда как запреты, устанавливаемые ст. 47 УК РФ, наступают только в случае, если такое наказание было назначено судом.

Из частичного совпадения общеправовых последствий судимости и содержания наказания, предусмотренного ст. 47 УК РФ, по нашему мнению, вытекают следу-

ющие вопросы. Насколько оправдано существование наказания в виде запрета занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью? Обладает ли оно необходимым для наказания весом, коль скоро его содержание дублирует иной институт, а именно судимость?

Для ответа на эти вопросы необходимо сравнить временные рамки действия судимости и наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Сроки последнего варьируются от одного года до пяти лет в качестве основного вида наказания и от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного вида наказания. Кроме того, ряд статей Особенной части УК РФ увеличивает данный срок до 20 лет. При этом в случае назначения этого вида наказания в качестве дополнительного к обязательным работам, исправительным работам, ограничению свободы, а также при условном осуждении его срок исчисляется с момента вступления приговора суда в законную силу. В случае назначения лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного вида наказания к аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, принудительным работам, лишению свободы оно распространяется на все время отбывания указанных основных видов наказаний, но при этом его срок исчисляется с момента их отбытия.

Судимость начинает свое течение с момента вступления приговора в законную силу и заканчивается по причине погашения либо снятия судимости. Судимость погашается: а) в отношении лиц, условно осужденных, – по истечении испытательного срока; б) в отношении лиц, осужденных к более мягким видам наказаний, чем лишение свободы, – по истечении одного года после отбытия или исполнения наказания; в) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести, – по истечении трех лет после отбытия наказания; г) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие преступления, – по истечении восьми лет после отбытия наказания; д) в отношении лиц, осужденных за особо тяжкие преступления, – по истечении десяти лет после отбытия наказания (ст. 86 УК РФ).

Возникает вопрос о том, когда начинают течь сроки судимости: после отбывания основного наказания или дополнительного? Уголовный закон не уточняет данный момент, но в теории существуют две противоположные позиции.

Одни авторы придерживаются мнения, что лицо должно отбыть основное наказание, после чего начинают отсчитываться указанные в законе сроки судимости. Так, С. Скобелин допускает зависимость течения сроков судимости только от основных наказаний, хотя в ч. 4 ст. 86 УК РФ указаны как основное наказание, так и дополнительное¹.

Другие авторы придерживаются мнения о том, что необходимым условием начала отсчета срока судимости является отбытие как основного наказания, так и дополнительного². Некоторые ученые соглашаются, что законодатель обошел этот вопрос стороной, хотя и признают, что учитывать сроки дополнительного наказания для того, чтобы определить момент начала течения сроков судимости, не нужно.

Ряд документов судебной практики также противоречат данным выводам. Например, суд может отказать в досрочном снятии судимости на основании того, что

¹ Скобелин С. Соотношение сроков дополнительных видов наказаний и сроков погашения судимости // Уголовное право. 2014. № 2. С. 69–73.

² См., например: Габдрахманов Ф. Погашение и снятие судимости при условно-досрочном освобождении от отбывания наказания: проблемы правоприменения // Уголовное право. 2010. № 6. С. 17–26.

лицо не было освобождено от дополнительного наказания в виде запрета занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью¹. В некоторых случаях суд подчеркивает, что снятие судимости до истечения срока отбывания дополнительного наказания уголовным законом не предусмотрено².

Проведенный нами анализ сроков течения наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и судимости показал, что в их соотношении в различных ситуациях содержание наказания дублирует общеправовое последствие судимости. При назначении данного наказания в качестве основного судимость погашается через год после его отбытия, так что в сумме лицо лишается права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от двух до шести лет. При назначении наказания по ст. 47 УК РФ в качестве дополнительного наказания к обязательным работам, исправительным работам и ограничению свободы лицо в сумме лишается такого права на срок от полутора лет до четырех лет. При назначении наказания по ст. 47 УК РФ в качестве дополнительного наказания к аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, принудительным работам и лишению свободы лицо теряет это же право на срок от одного года и семи месяцев (минимальный срок ареста с прибавлением срока дополнительного наказания и сроков судимости) до 33 лет (максимальный срок лишения свободы с прибавлением максимального срока дополнительного наказания и сроков судимости).

При этом получается, что назначение наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, совпадающего частично по содержанию с общеправовыми последствиями судимости, удлиняет срок погашения последней, само по себе никак не сказываясь на положении осужденного. Такое увеличение сроков погашения судимости выражено более ярко в случаях назначения лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного вида наказания к аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, принудительным работам и лишению свободы, поскольку в этих случаях срок наказания исчисляется с момента их отбытия, а сроки погашения судимости исчисляются с момента отбытия всех наказаний.

В указанных ранее обстоятельствах усматривается либо нарушение принципа *non bis in idem*, если считать, что судимость дублирует содержание наказания в виде лишения права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью, либо «фиктивность» ст. 47 УК РФ, если полагать существование общеправовых последствий судимости вне уголовного закона оправданным и необходимым. В том или ином случае для создания стройного механизма реализации уголовной ответственности необходимо избавиться от выявленных противоречий. Этого можно было бы достигнуть путем введения в ст. 47 УК РФ положения о том, что запрет занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью назначается только в том виде, который не охватывается полностью или частично институтом судимости, что, однако, плохо реализуется на практике.

Упомянутый ранее С. Скобелин предлагает предусмотреть в ст. 86 УК РФ возможность самостоятельного течения сроков судимости по основному и дополнительно-

¹ Кассационное определение Судебной коллегии по уголовным делам Мурманского областного суда от 2 октября 2007 г. Дело № 22-2103/2007 // Сайт Мурманского областного суда.

² Постановление Йошкар-Олинского городского суда от 5 июня 2009 г. // Архив Йошкар-Олинского городского суда.

му видам наказания и считать судимость погашенной по истечении того срока, который является более продолжительным, либо полагать судимость погашенной сразу по истечении срока дополнительного наказания¹. Последний вариант представляется сомнительным, поскольку дополнительное наказание может быть не назначено. Более того, было бы неправильно называть отправной точкой срок истечения дополнительного наказания, не учитывая наказание основное.

Более удовлетворяющим решением, возможно, было бы исключение одной из двух конкурирующих норм (либо комплекса последствий наказания, предусмотренного ст. 47 УК РФ, либо общеправовых последствий судимости) с тем, чтобы при необходимости наложения каких-либо запретов и ограничений на осужденного они бы устанавливались судом в индивидуальном порядке.

Библиография

Габдрахманов Ф. Погашение и снятие судимости при условно-досрочном освобождении от отбывания наказания: проблемы правоприменения // Уголовное право. 2010. № 6.

Кассационное определение Судебной коллегии по уголовным делам Мурманского областного суда от 2 октября 2007 г. Дело № 22-2103/2007 // Сайт Мурманского областного суда.

Постановление Йошкар-Олинского городского суда от 5 июня 2009 г. // Архив Йошкар-Олинского городского суда.

Сводные статистические сведения о состоянии судимости в России за 2015 год // URL: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79&item=3418>.

Скобелин С. Соотношение сроков дополнительных видов наказаний и сроков погашения судимости // Уголовное право. 2014. № 2.

Bibliography

Gabdraxmanov F. Pogashenie i snyatie sudimosti pri uslovno-dosrochnom osvobozhdenii ot otbyvaniya nakazaniya: problemy pravoprimereniya // Ugolovnoe pravo. 2010. № 6.

Kassacionnoe opredelenie Sudebnoj kollegii po ugovolnym delam Murmanskogo oblastnogo suda ot 2 oktyabrya 2007 g. Delo № 22-2103/2007 // Sajt Murmanskogo oblastnogo suda.

Postanovlenie Joshkar-Olinskogo gorodskogo suda ot 5 iyunya 2009 g. // Arxiv Joshkar-Olinskogo gorodskogo suda.

Skobelin S. Sootnoshenie srokov dopolnitel'nyx vidov nakazaniy i srokov pogasheniya sudimosti // Ugolovnoe pravo. 2014. № 2.

Svodnye statisticheskie svedeniya o sostoyanii sudimosti v Rossii za 2015 god // URL: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79&item=3418>.

¹ Скобелин С. Указ. соч. С. 69–73.