

УДК 34

***К ВОПРОСУ ОБ ОСНОВАНИЯХ И УСЛОВИЯХ ПРИМЕНЕНИЯ
ОТСРОЧКИ ОТ ОТБЫВАНИЯ НАКАЗАНИЯ ЛИЦАМ, ИМЕЮЩИМ
МАЛОЛЕТНИХ ДЕТЕЙ***

Овчинко О.А.,

старший преподаватель,

Сибирский юридический институт МВД России,

Красноярск

Аннотация: В статье рассматриваются основания и условия применения отсрочки от отбывания наказания лицам, имеющим малолетних детей. Делается вывод о том, что ст. 82 УК РФ не содержит материальных оснований применения отсрочки реального отбывания наказания осужденным беременной женщине, женщине, имеющей ребенка в возрасте до четырнадцати лет, мужчине, имеющему ребенка в возрасте до четырнадцати лет и являющемуся единственным родителем. Данные основания вытекают из самого смысла уголовного закона и могут быть сформулированы как внутреннее убеждение суда о необходимости проявления гуманизма к осужденным и их детям, а также в возможности достижения целей уголовного наказания в отношении указанных лиц без реального его исполнения. Анализируются условия применения указанной отсрочки, вносятся предложения по изменению законодательства.

Ключевые слова: отсрочка от отбывания наказания лицам, имеющим малолетних детей, основания, условия, гуманизм, достижение целей уголовного наказания

***ON THE ISSUE OF THE GROUNDS AND CONDITIONS FOR
THE APPLICATION OF DEFERRAL FROM SERVING A SENTENCE
TO PERSONS WITH MINOR CHILDREN***

Ovchinko O. A.,

teacher,

Siberian law Institute of the Russian interior Ministry,

Krasnoyarsk

Abstract: The article discusses the grounds and conditions for the application of deferral from serving a sentence to persons with young children. It is concluded that Article 82 of the Criminal Code of the Russian Federation does not contain material grounds for the application of a delay in the actual serving of a sentence by a convicted pregnant woman, a woman with a child under the age of fourteen, a man with a child under the age of fourteen and being the only parent. These grounds follow from the very meaning of the criminal law and can be formulated as an internal conviction of the court about the need to show humanism to convicts and their children, as well as the possibility of achieving the goals of criminal punishment against these persons without its actual execution. The conditions for the application of this deferral are analyzed, proposals are made to change the legislation.

Keywords: postponement from serving punishment to persons with young children, grounds, conditions, humanism, achievement of the goals of criminal punishment

Особая роль семьи в развитии общества и государства не вызывает сомнений. Семья является основой всех социальных институтов и не раз

представителями наук криминального цикла отмечалась как важный антикриминогенный фактор.

По состоянию на 1 сентября 2021 г. в учреждениях уголовно-исполнительной системы России содержались 38888 женщин¹, при женских колониях имелись 13 домов ребенка, в которых проживали 340 детей. Однако нахождение в подобных учреждениях не лучшим образом сказывается на развитии детей, которые, не совершив ничего противозаконного, «отбывают наказание».

Вместе с тем, очевидно, что за совершенное преступление должна наступать ответственность, отменить которую не в состоянии ни беременность женщины, ни наличие у осужденной малолетних детей. Поэтому законодатель предусматривает альтернативные наказанию меры воздействия в отношении этой категории лиц, совершивших преступление. Одной из них стал институт отсрочки отбывания наказания беременным женщинам и женщинам (мужчинам), имеющим малолетних детей, который с момента своего появления – с 1992 г. – претерпел ряд серьезных изменений.

Предусматривая возможность отсрочки отбывания наказания лицам, имеющим малолетних детей, уголовный закон не определяет четких оснований и условий ее применения. Такое положение влечет довольно редкое предоставление судами отсрочки отбывания наказания данным категориям граждан, усложняет вопросы конкуренции данного института с другими видами освобождения от уголовной ответственности и наказания, условным осуждением [7, с. 59].

¹ В том числе 29 015 – в исправительных колониях, лечебных исправительных учреждениях, лечебно-профилактических учреждениях, воспитательных колониях и 9 873 – в следственных изоляторах и помещениях, функционирующих в режиме следственного изолятора. Данные официального сайта ФСИН России. URL: <http://фсин.рф/structure/inspector/iao/statistika/Kratkaya%20har-ka%20UIS/> (дата обращения 30.09.2021).

Отметим, что единая точка зрения об основаниях и условиях применения данного вида отсрочки отбывания наказания в юридической литературе отсутствует. Более того, существует мнение, согласно которому вообще нет необходимости в специальном разграничении оснований и условий применения отсрочки. Некоторые авторы при рассмотрении этого вопроса ограничиваются перечислением оснований (или условий) отсрочки, что, в свою очередь, создает путаницу. Анализ учебной литературы по уголовному праву позволяет утверждать, что в большинстве из них основания и условия рассматриваемой отсрочки не разделяются, а в части – даже не упоминаются.

Остановимся на том, что основанием предоставления анализируемой отсрочки является конкретная причина, которая лежит в основе решения о предоставлении беременной женщине, женщине или мужчине, имеющему малолетних детей, возможности не отбывать назначенное судом наказание сразу после вынесения решения, обеспечивая возможность в этот период заняться чем-либо иным, имеющим для государства и общества не менее важное значение, чем восстановление социальной справедливости и сиюминутная неотвратимость наказания за содеянное, а условием – совокупность обстоятельств, при которых данная отсрочка может быть применена (предоставлена).

По мнению одних ученых, основанием анализируемой отсрочки является проявление гуманизма как к осужденным, так и к ребенку. «Законодатель в этом случае, – указывает П.К. Гаджирамазанова, – исходит из необходимости существенного облегчения участи как будущего ребенка, который должен родиться, так и малолетних детей – безвинных существ, ограждая их в значительной мере от всех неминуемых стеснений и лишений, сопровождающих отбывание уголовного наказания их матерью» [3, с. 20]. А физическое, физиологическое, психологическое состояние женщины в

Дневник науки | www.dnevniknauki.ru | СМИ ЭЛ № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

дородовой и послеродовой периоды серьезно затрудняет процесс исполнения наказания, а следовательно, и достижение его целей. Отсрочка применения наказания предполагает его не отмену, а исполнение по истечении определенного срока, она применяется в тех случаях, когда немедленное исполнение наказания связано с какими-либо значительными, неблагоприятными для осужденного или его семьи, или другими исключительными обстоятельствами.

Вместе с тем совершенно права, на наш взгляд, О.В. Тюшнякова, указывающая, что считать основанием предоставления отсрочки только проявление гуманизма неверно, так как в таком случае все женщины должны освобождаться от наказания до достижения ребенком возраста 14 лет, независимо от поведения и отношения к ребенку [8, с. 85-86].

Представляется, что основанием предоставления отсрочки отбывания наказания, наряду с проявлением гуманизма в отношении ребенка и воспитывающей или вынашивающей его женщины или воспитывающего мужчины, следует считать основанную на материалах уголовного дела убежденность суда в возможности достижения целей наказания без его реального отбывания, по крайней мере в настоящий период. Об этом свидетельствует и указание закона на возможность применения отсрочки судом, а не ее обязательность.

С учетом изложенного сделаем вывод, что ст. 82 УК РФ не содержит материальных оснований применения отсрочки реального отбывания наказания осужденным беременной женщине, женщине, имеющей ребенка в возрасте до четырнадцати лет, мужчине, имеющему ребенка в возрасте до четырнадцати лет и являющемуся единственным родителем. Данные основания вытекают из самого смысла уголовного закона и могут быть сформулированы как внутреннее убеждение суда о необходимости проявления гуманизма к осужденным и их детям, а также в возможности

Дневник науки | www.dnevnika.ru | СМИ ЭЛ № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

достижения целей уголовного наказания в отношении указанных лиц без реального его исполнения.

Однако для предоставления отсрочки необходимы, кроме того, норма, предусматривающая возможность такой отсрочки, и постановление суда о предоставлении женщине (мужчине) такой отсрочки либо указание на нее в приговоре суда. Без такого постановления (указания в приговоре) никакие рассуждения о гуманизме или убежденность суда в возможности исправления осужденной (осужденного) без реального отбывания наказания в настоящее время не имеют юридического значения.

Таким образом, для применения отсрочки отбывания наказания необходимо юридическое (формальное) основание, каковым является судебный акт в виде постановления суда о предоставлении женщине (мужчине) отсрочки отбывания наказания либо указания на нее в приговоре суда».

Теперь обратимся к понятию условий отсрочки от отбывания наказания, под которыми необходимо понимать обстоятельства, при наличии которых может быть предоставлена отсрочка от отбывания наказания беременным женщинам или лицам, имеющим малолетних детей.

Статья 82 УК РФ содержит несколько условий, при наличии которых женщине (мужчине) может быть предоставлена отсрочка от отбывания наказания:

- беременность женщины, наличие у женщины ребенка в возрасте до четырнадцати лет, наличие ребенка в возрасте до четырнадцати лет у мужчины, являющегося единственным родителем;
- осуждение к наказанию, за исключением ограничения свободы;
- совершение осужденной (осужденным) преступлений, не попадающих под указанные в законе категории.

Таким образом, под условиями предоставления отсрочки от отбывания наказания следует понимать наступление или наличие обстоятельств, временного (постоянного) жизненного характера и определенных юридических фактов, при которых данная отсрочка может быть предоставлена.

К обстоятельствам, временного жизненного характера, предоставления отсрочки уголовный закон относят беременность женщины, постоянного – наличие у женщины ребенка до четырнадцати лет, а также наличие ребенка до четырнадцати лет у мужчины, являющегося единственным родителем. К юридическим фактам – невысокую степень общественной опасности субъекта предоставления отсрочки, что определяется категорией преступления, за которую этот субъект осужден.

Первое условие, с которым закон связывает возможность предоставления отсрочки отбывания наказания, – это установление факта беременности женщины. Альтернативная часть условия – наличие у женщины или мужчины, являющегося единственным родителем, ребенка в возрасте до четырнадцати лет. Здесь необходимо остановиться на двух моментах. Во-первых, представляется, совершенно прав С.Я. Улицкий, по мнению которого «не противоречило бы смыслу закона предоставление отсрочки осужденной, фактически воспитывающей малолетнего без формального его усыновления (например, ребенка мужа)» [9, с. 4]. Поэтому полагаем, что документальным подтверждением наличия у обвиняемой(ого) или осужденной(ого) женщины (мужчины) ребенка, согласно Федеральному закону от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» может стать свидетельство об усыновлении (удочерении) ребенка или свидетельство о принятии ребенка под опеку, а также, согласно постановлению Правительства РФ от 18 мая 2009 г. № 423 «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении

Дневник науки | www.dnevniknauki.ru | СМИ ЭЛ № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

несовершеннолетних граждан» договор о передаче ребенка на воспитание в семью и соответствующее свидетельство.

Во-вторых, в силу того, что отсрочка в данном случае предоставляется не только женщинам, но и мужчинам, на наш взгляд, необходимо разъяснение на уровне Пленума Верховного Суда РФ ряда моментов. Так, мужчина может и не быть единственным родителем, поскольку мать ребёнка может быть жива и не лишена родительских прав, а ребёнок находится на воспитании отца. Кроме того, мужчина, занимающийся воспитанием ребенка, может не быть его родителем. В соответствии со ст. 123 Семейного кодекса РФ дети, оставшиеся без попечения родителей, подлежат передаче в семью на воспитание, усыновление (удочерение), под опеку или попечительство, в приёмную семью либо в случаях, предусмотренных законами субъектов Федерации, в патронатную семью. Очевидно, что мужчины, являющиеся усыновителями и опекунами, не подпадают под действие данной нормы, хотя в отношении женщин подобного ограничения не существует [5, с. 193].

Представляется целесообразной замена в диспозиции ст. 82 УК РФ словосочетания «имеющей ребенка» на словосочетание «воспитывающей ребенка в возрасте до четырнадцати лет». По нашему мнению, указание в тексте статьи именно на воспитание ребенка более соответствует принципу гуманизма, лежащему в основе данного вида отсрочки отбывания наказания и целям уголовного закона и анализируемого института.

Возраст ребенка, наличие которого позволяет суду положительно решить вопрос об отсрочке определяется в ст. 82 УК РФ до четырнадцати лет.

Вторым условием является невозможность применить отсрочку при назначении наказания в виде ограничения свободы. Смысл отсрочки заключается не в избавлении женщины от содержащихся в наказании

Дневник науки | www.dnevniknauki.ru | СМИ ЭЛ № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

правоограничений, а в создании нормальных условий для ухода за ребенком [1, с. 214]. Если строго подходить к сути выполнения родительских обязанностей и фактическому содержанию отсрочки отбывания наказания, то, как совершенно справедливо указывает М.С. Красильникова, часть правоограничений, имеющих место при отсрочке, совпадает с одноименными требованиями при ограничении свободы: не уходить из дома (квартиры, иного жилища) в определенное время суток, не посещать определенные места [6, с. 275].

Третьим условием, с которым законодатель связывает возможность предоставления отсрочки, заключается в нераспространении этого института освобождения от наказания на тех лиц, которые осуждены к лишению свободы за преступления за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста, лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности, лишению свободы за преступления, предусмотренные ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4 и 205.5, чч. 3 и 4 ст. 211, ст. 361 УК РФ, и сопряженные с осуществлением террористической деятельности преступления, предусмотренные ст. 277, 278, 279 и 360 УК РФ.

Вместе с тем, на наш взгляд, трудно не согласиться с А.В. Шеслером и Т.Д. Смолиной в том, что «наличие у женщины, употребляющей наркотики и совершившей преступление, связанное с незаконным оборотом наркотических средств, детей не может являться основанием для применения к ней данной меры уголовно-правового характера, так как воспитанием своих детей она не занимается, передавая их бабушкам и дедушкам либо иным родственникам, или просто знакомым» [10, с. 147]. Конечно, эта точка зрения не является истиной в последней инстанции, существуют женщины (мужчины), которые, употребляя наркотики и приторговывая ими, являют

Дневник науки | www.dnevniknauki.ru | СМИ ЭЛ № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

при этом образец заботливости по отношению к собственным детям, и даже в состоянии наркотического опьянения проявляют заботу о них, правда, порой, гипертрофированную. Однако это лишь вопрос времени, и в любом наркопотреблении наступает стадия, когда потребитель забывает и о родных, и обо всем прочем.

С.В. Данелян предлагает на законодательном уровне запретить предоставление отсрочки отбывания наказания на основании ст. 82 УК РФ следующим категориям женщин: лишенным родительских прав, осужденным за совершение преступлений против интересов несовершеннолетних, страдающим алкоголизмом или наркоманией [4, с. 18]. Данная точка зрения представляется заслуживающей внимания. Мы полностью поддерживаем мысль о запрете применения отсрочки к лицам, совершившим преступления против интересов несовершеннолетних, – и эта точка зрения частично реализована законодателем, предусматривающим запрет при совершении преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а также лицам, страдающим алкоголизмом или наркоманией. Такие лица, как правило, следование своим болезненным влечениям ставят превыше любых обязанностей, в том числе по содержанию несовершеннолетних детей, а в случае нахождения в состоянии алкогольного или наркотического опьянения вообще не способны анализировать свои поступки и отвечать за них. Кроме того, зачастую у таких мам дети находятся на содержании и воспитании у бабушек или иных родственников, что однозначно делает недостижимыми цели применения отсрочки.

Возможность предоставления отсрочки отбывания наказания женщинам, имеющим малолетних детей, повторно в юридической литературе вызывает вполне обоснованные сомнения [3, с. 6]. Конечно, нельзя не учитывать возможность изменения женщиной своего отношения к ребенку в лучшую сторону. Вместе с тем вполне вероятно, что у осужденной

Дневник науки | www.dnevniknauki.ru | СМИ ЭЛ № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

за этот период может возникнуть право на условно-досрочное освобождение или замену наказания более мягким, которым она постарается воспользоваться. Поэтому, по мнению Л.В. Яковлевой, теоретически не отрицаемое, на практике положение о повторном предоставлении отсрочки вряд ли будет часто применяться [11, с. 4].

Однако, на наш взгляд, все же стоит закрепить в законе положение, запрещающее повторное предоставление отсрочки лицам, уклоняющимся от воспитания ребенка, тем более – лишенным родительских прав. Суть здесь в том, что лишение родительских прав не происходит одномоментно, волевым актом какого-либо официального лица. При принятии такого решения судом оцениваются и поведение родителя, и условия воспитания и проживания ребенка, и уж если судом было принято такое решение, очевидно, условия жизни ребенка были таковыми, что не оставляли ни малейшего сомнения в том, что в государственном учреждении ему будет лучше. Очевидно, что в некотором смысле такое проживание ребенка может быть приравнено не к преступлениям – поскольку в таком случае кроме лишения родительских прав следует вести речь об уголовной ответственности, но, по крайней мере, к нарушениям прав несовершеннолетних на нормальное развитие и условия проживания. Смысл отсрочки отбывания наказания, в том и заключается, что отбывание назначенного судом наказания ставится в зависимость от дальнейшего поведения осужденных. А если своим поведением осужденные не доказали своего исправления, то скорее всего, нет гарантии того, что новая отсрочка окажет соответствующее воздействие [2, с. 52].

Таким образом, для применения отсрочки от отбывания наказания необходимо наличие материальных и формального (юридического) оснований, а также наступление определенных условий. Статья 82 УК РФ не содержит материальных оснований применения отсрочки реального отбывания наказания осужденным беременной женщине, женщине, имеющей

Дневник науки | www.dnevniknauki.ru | СМИ ЭЛ № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

ребенка в возрасте до четырнадцати лет; мужчине, имеющему ребенка в возрасте до четырнадцати лет и являющемуся единственным родителем. Данные основания вытекают из самого смысла уголовного закона и могут быть сформулированы как внутреннее убеждение суда о необходимости проявления гуманизма к осужденным и их детям, а также в возможности достижения целей уголовного наказания в отношении указанных лиц без реального его исполнения. Под юридическим (формальным) основанием понимается судебный акт в виде постановления суда о предоставлении женщине (мужчине) отсрочки от отбывания наказания либо указания на нее в приговоре суда.

Под условиями предоставления отсрочки от отбывания наказания следует понимать наступление или наличие обстоятельств, временного (постоянного) жизненного характера и определенных юридических фактов, при которых данная отсрочка может быть предоставлена. К обстоятельствам, временного жизненного характера, предоставления отсрочки уголовный закон относит беременность женщины, постоянного – наличие у женщины ребенка до четырнадцати лет, а также наличие ребенка до четырнадцати лет у мужчины, являющегося единственным родителем. К юридическим фактам – невысокую степень общественной опасности субъекта предоставления отсрочки, что определяется категорией преступления, за которую этот субъект осужден, за исключением указанных в норме закона деяний.

Вместе с тем мы полагаем необходимым закрепить в законе запрет повторного применения отсрочки наказания лицам, имеющим малолетних детей, в случае отмены таковой судом, а также запрет применения отсрочки к лицам, страдающим алкоголизмом либо наркозависимостью.

Библиографический список

1. Белоокова, Н.А. Проблемы законодательного регулирования отсрочки исполнения наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим детей / Н.А. Белоокова // Законность и правопорядок в современном обществе. – 2012. – № 8.
2. Брагер, Д.К. К вопросу о праве на отсрочку отбывания уголовного наказания осужденных мужчин, имеющих малолетних детей / Д.К. Брагер // Уголовно-исполнительная система : право, экономика, управление. – 2009. – № 2.
3. Буякевич, Т.С. Уголовно-правовые, криминологические и пенитенциарные проблемы отсрочки отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей : дис. ... канд. юрид. наук / Т.С. Буякевич. – М., 1995.
4. Гаджирамазанова, П.К. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей : уголовно-правовые, уголовно-исполнительные и криминологические проблемы : автореф. дис. ... канд. юрид. наук / П.К. Гаджирамазанова. – Махачкала, 2002.
5. Данелян, С.В. Освобождение от отбывания наказания в уголовном законодательстве Российской Федерации : теоретические, законодательные и правоприменительные аспекты : автореф. дис. ... канд. юрид. наук / С.В. Данелян. – Махачкала, 2006.
6. Игнатов, А.Н. Курс российского уголовного права : в 2 т. Т. 1. Общая часть / А.Н. Игнатов, Ю.А. Красиков. – М., 2001.
7. Коваленко, Н.В. О необходимости уточнения субъекта отсрочки отбывания наказания по ст. 82 УК РФ / Н.В. Коваленко // Актуальные проблемы российского права и законодательства : сборник материалов VI

Всероссийской научно-практической конференции (5 апреля 2013 г.). – Красноярск, 2013.

8. Красильникова, М.С. Некоторые вопросы уголовно-правового регулирования отсрочки отбывания наказания (ст. 82 УК РФ) / М.С. Красильникова // Вестник Кемеровского государственного университета. – 2013. – № 3-1.

9. Лукьянова, И.М. Отсрочка отбывания наказания : дис. ... канд. юрид. наук / И.М. Лукьянова. – Тюмень, 2010.

10. Тюшнякова, О.В. Отсрочка отбывания наказания женщинам как мера уголовно-правового воздействия : монография / О.В. Тюшнякова ; под ред. проф. В.А. Якушева. – Тольятти, 2002.

11. Улицкий, С.Я. Применение отсрочки отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей / С.Я. Улицкий. – Владивосток, 1993.

12. Шеслер, А.В. Женская преступность, связанная с незаконным оборотом наркотических средств (по материалам Тюменской области) : монография / А.В. Шеслер, Т.А. Смолина. – Тюмень, 2007.

13. Яковлева, Л.В. Проблемы законодательного регулирования отсрочки исполнения наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей / Л.В. Яковлева // Уголовно-исполнительная система : право, экономика, управление. – 2010. – № 2.

Оригинальность 75%