

УДК 343.2

**О НЕКОТОРЫХ ВОПРОСАХ НАЗНАЧЕНИЯ НАКАЗАНИЯ ПО СОВОКУПНОСТИ ПРИГОВОРОВ***Т. Г. Черненко, Н. В. Суворова***SOME ISSUES OF IMPOSING CUMULATIVE SENTENCES***T. G. Chernenko, N. V. Suvorova*

В статье исследуются проблемные вопросы назначения наказания по совокупности приговоров. Сформулированы предложения по совершенствованию законодательной регламентации правил назначения наказания по совокупности приговоров.

The paper addresses certain problems of imposing cumulative sentences. Some legislative regulation improvements of imposing cumulative sentences are proposed.

**Ключевые слова:** совокупность приговоров, назначение наказания, неотбытое наказание, сложение наказаний, дополнительные наказания.

**Keywords:** cumulative sentences, imposing sentence, unserved penalty, summation of penalties, additional penalties.

Суд, назначая наказание лицу, виновному в совершении преступления, наряду с другими обстоятельствами учитывает и степень опасности личности виновного. Совершение лицом нового преступления после осуждения за предыдущее, но до полного отбытия наказания, за него назначенного, свидетельствует о повышенной опасности данного лица не только в сравнении с первичными преступниками, но и лицами, совершившими несколько преступлений не будучи осужденными. Совершение нового преступления осужденным лицом свидетельствует о том, что оно не сделало для себя выводов из факта предшествующего осуждения, что цели исправления преступника и специальной превенции в отношении данного лица не достигнуты. Эти обстоятельства должны учитываться при назначении наказания таким лицам, подход к ним должен быть более строгим. Правила же назначения наказания для указанной категории преступников должны быть сконструированы таким образом, чтобы они позволяли назначать наказание, соответствующее не только характеру и степени опасности совершенных преступлений, но и повышенной опасности лиц, совершающих новое преступление при неотбытом наказании за предыдущее, такого наказания, которое способствовало бы достижению целей, стоящих перед наказанием в отношении указанной категории преступников.

В статье 70 УК РФ – "Назначение наказания по совокупности приговоров" – сформулированы особые правила (порядок) назначения наказания при множественности преступлений, соединенной с предшествующим осуждением. Они касаются как рецидива преступлений, так и совершения преступления лицом, имеющим судимость, но без признаков рецидива, и распространяются на случаи, когда наказание за ранее совершенное преступление не было отбыто в полном объеме.

В соответствии с частью 1 указанной статьи "при назначении наказания по совокупности приговоров к наказанию, назначенному по последнему приговору суда, частично или полностью присоединяется неотбытая часть наказания по предыдущему приговору суда". Законодатель не дает прямого указания на то, с

какого момента должны применяться правила назначения наказания по совокупности приговоров, а это может породить определенные трудности в разграничении положений части 5 статьи 69 УК РФ и части 1 статьи 70 УК РФ, ведь и в том, и в другом случаях налицо два самостоятельных приговора суда, в обоих случаях может наличествовать отбытая часть наказания.

В литературе нет единого подхода к вопросу о том, с какого момента следует применять правила назначения наказания по совокупности приговоров. Одна группа авторов полагает, что совершение лицом нового преступления после вынесения (провозглашения) приговора, но до его вступления в законную силу, должно влечь назначение наказания по совокупности приговоров [см., например: 1; 2; 3; 4].

Аналогичный подход отражен и в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 2 от 11 января 2007 года, в пункте 36 которого отмечено, что "при совершении лицом нового преступления после провозглашения приговора за предыдущее преступление судам следует исходить из того, что, поскольку вынесение приговора завершается его публичным провозглашением, правила назначения наказания по совокупности приговоров (статья 70 УК РФ) применяются и в случае, когда на момент совершения осужденным лицом нового преступления первый приговор не вступил в законную силу" [5].

Конечно, вполне понятно стремление применять более жесткие правила назначения наказания лицу, которое не реагирует на отрицательную оценку его деяния и личности со стороны государства, выраженную в обвинительном приговоре суда, не делает должных для себя выводов и вновь совершает очередное преступление. Однако необходимо иметь в виду, что в действующем Уголовном кодексе многие нормы увязаны с фактом вступления приговора суда в законную силу, в том числе и нормы, касающиеся множественности преступлений. Так, сроки давности привлечения к уголовной ответственности исчисляются со дня совершения преступления и до момента вступления приговора суда в законную силу; лицо, осужденное за преступление, считается судимым со

дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу; рецидив преступлений может быть констатирован только в том случае, когда новое преступление совершено после вступления в силу приговора суда по предыдущему преступлению.

Думается, что законодателю следует проявить последовательность и в статье 70 УК РФ отразить, что наказание по совокупности приговоров должно назначаться в случае совершения осужденным нового преступления после вступления приговора суда по предыдущему преступлению в законную силу [6, с. 184 – 185]. Данная позиция нашла отражение и в работах других авторов [см., например: 7; 8; 9; 10].

Необходимо также указать и конечный момент применения правил назначения наказания по совокупности приговоров. Это может быть не только факт полного отбытия наказания, ибо при условном осуждении, отсрочке отбывания наказания и при условно-досрочном освобождении от наказания лицо совершает новое преступления в тот период, когда наказание им не отбывается.

С учетом изложенного считаем целесообразным изложить часть 1 статьи 70 УК РФ в следующей редакции: "Если осужденный после вступления приговора суда в законную силу, но до полного отбытия наказания или до полного погашения обязанности его отбывания совершил новое преступление, то к наказанию, назначенному по последнему приговору суда, полностью или частично присоединяется неотбытая часть наказания по предыдущему приговору суда". Данная редакция части 1 статьи 70 УК РФ потребует уточнения редакции части 5 статьи 69 УК РФ: слова "после вынесения судом приговора по делу" необходимо заменить на слова "после вступления приговора суда в силу" и слова "до вынесения приговора суда" следует заменить на "до вступления в силу приговора суда".

Наказание по правилам совокупности приговоров назначается в том случае, когда по предыдущему приговору наказание не было отбыто либо полностью, либо частично, то есть правила статьи 70 УК РФ применяются к лицам:

- а) отбывающим реальное наказание и совершившим в этот период новое преступление;
- б) условно осужденным, совершившим новое преступление во время испытательного срока;
- в) лицам, в отношении которых была применена отсрочка отбывания наказания, совершившим преступление в период отсрочки;
- г) условно-досрочно освобожденным от наказания, совершившим новое преступление в период неотбытой части наказания.
- д) лицам, которым была предоставлена отсрочка исполнения приговора на основании статьи 398 УПК РФ (например, вследствие болезни осужденного).

Пленум Верховного Суда Российской Федерации в Постановлении № 2 от 11 января 2007 года "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" обратил внимание судов на необходимость выяснять при решении вопроса о назначении наказания по совокупности приговоров, какая часть основного и дополнительного наказания реально не отбыта лицом по предыдущему приговору, и

указывать на это во вводной части приговора. Неотбытым наказанием, указано в постановлении, следует, в частности, считать весь срок назначенного наказания по предыдущему приговору при условном осуждении; срок, на который осужденный был фактически условно-досрочно освобожден от дальнейшего отбывания наказания; назначенное наказание, которое отсрочено в порядке статьи 82 УК РФ" [5].

Относительно неотбытой части наказания у лиц, к которым была применена отсрочка, необходимо уточнить следующее. При отсрочке отбывания наказания осужденным, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет, неотбытым наказанием признается весь срок наказания, если отсрочка была предоставлена сразу же при вынесении обвинительного приговора суда. Если же отсрочка была дана ос во время отбывания наказания, то неотбытой считается та часть наказания, которая реально еще не была исполнена на момент фактического освобождения лица от наказания в связи с предоставлением отсрочки от его отбывания.

При условно-досрочном освобождении от наказания неотбытой считается часть наказания, от которой лицо было фактически освобождено.

Применительно к наказанию, отбываемому реально, неотбытой частью наказания следует, на наш взгляд, считать срок, который не был отбыт к моменту вынесения приговора за последнее преступление. Именно такой подход воспринят и судебной практикой.

Назначение наказания по совокупности приговоров осуществляется двумя этапами. На первом – назначается наказание за новое преступление с учетом всех общих начал назначения наказания. На втором этапе выносятся окончательное, итоговое наказание. При назначении наказания по совокупности приговоров в соответствии с частью 1 статьи 70 УК РФ должен использоваться метод сложения наказаний. Сложение может быть полным или частичным.

Как показывает изучение судебной практики, суды отдают предпочтение частичному сложению наказаний: по данным нашего исследования, полное сложение вновь назначенного наказания и неотбытой части наказания по предыдущему приговору было осуществлено в отношении 11,5 % осужденных по совокупности приговоров, в отношении же 88,5 % осужденных было осуществлено частичное присоединение неотбытой части наказания к наказанию, назначенному по последнему приговору суда.

Определение максимального размера наказаний по совокупности приговоров зависит от вида итогового наказания. В соответствии с частью 2 статьи 70 УК РФ, если окончательное наказание менее строгое, чем лишение свободы, оно не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей частью Уголовного кодекса. Так, например, максимальный срок исправительных работ равен двум годам, максимальный срок лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, назначаемого в качестве основного наказания, равен пяти годам.

Окончательное наказание в виде лишения свободы по совокупности приговоров не должно превышать тридцати лет (ч. 3 ст. 70 УК РФ).

Законодатель в части 4 статьи 70 УК РФ сформулировал важное положение, в соответствии с которым окончательное наказание по совокупности приговоров должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершенное преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору суда. Иное означало бы необоснованное поощрение преступника.

Несмотря на то, что законом не предусматривается применение метода поглощения менее строгого наказания более строгим при назначении наказания по совокупности приговоров, суды порой вынуждены прибегать к этому методу, чтобы не выйти за максимально допустимые законом пределы наказания. Например, лицо, отбывающее исправительные работы, совершает преступление небольшой тяжести, за которое ему определяется наказание в виде двух лет исправительных работ. Назначая окончательное наказание по совокупности приговоров, суд вынужден применить поглощение неотбытой части наказания по первому приговору наказанием за новое преступление, ибо максимальный срок исправительных работ в соответствии с частью 1 статьи 50 УК РФ равен двум годам.

В связи с тем, что применения метода поглощения не избежать в ситуациях, подобных вышеизложенной, считаем необходимым урегулировать данный вопрос законодательным путем и статью Уголовного кодекса, посвященную назначению наказания по совокупности приговоров, дополнить отдельной частью следующего содержания:

"Если за вновь совершенное преступление назначено менее строгое, чем лишение свободы, наказание в максимальных размерах, установленных для данного вида наказания Общей частью настоящего Кодекса, и по предыдущему приговору было назначено наказание того же вида, неотбытая часть наказания по предыдущему приговору суда подлежит поглощению наказанием, назначенным по последнему приговору".

При назначении наказания по совокупности приговоров возможна ситуация, когда лицу одним из приговоров было назначено наказание в виде пожизненного лишения свободы. В данном случае сложение вновь назначенного наказания и неотбытой части наказания по предыдущему приговору невозможно, следовательно, эта ситуация требует законодательного разрешения. Для таких случаев законом необходимо предусмотреть специальное правило, которое позволяло бы пожизненным лишением свободы поглощать другое наказание, независимо от того, каким приговором (первым или последним) было назначено пожизненное лишение свободы. В связи с изложенным считаем целесообразным статью УК РФ, посвященную назначению наказания по совокупности приговоров, дополнить еще одной частью следующего содержания:

"Если по одному из приговоров назначено пожизненное лишение свободы, то окончательное наказание по совокупности приговоров назначается путем по-

глощения пожизненным лишением свободы менее строгого наказания".

Если по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в других преступлениях, часть из которых была совершена до осуждения по первому делу, а часть – после осуждения, наказание должно назначаться с применением правил и статьи 69 УК, и статьи 70 УК РФ. При этом наказание назначается вначале по совокупности преступлений (дополнительно выявленных), совершенных до вынесения первого приговора, затем – по правилам части 5 статьи 69 УК РФ, после этого – по совокупности преступлений, совершенных после вынесения первого приговора, и окончательное наказание – по правилам статьи 70 УК РФ" [5], то есть к наказанию, назначенному по совокупности преступлений, совершенных после вынесения первого приговора, прибавляем полностью или частично неотбытую часть наказания, назначенного с применением части 5 статьи 69 УК РФ по совокупности всех преступлений, совершенных до вынесения первого приговора. Правила об одновременном назначении наказания по совокупности преступлений и приговоров должны быть предусмотрены на законодательном уровне.

Серьезные трудности возникают при назначении наказания условно осужденным, совершившим в период испытательного срока преступления небольшой тяжести. В части 4 статьи 74 УК РФ сформулировано положение, в соответствии с которым, в случае совершения условно осужденным в течение испытательного срока преступления по неосторожности либо умышленного преступления небольшой тяжести, вопрос об отмене или о сохранении условного осуждения решается судом. В части же 5 статьи 74 УК РФ указано, что по правилам, предусмотренным статьей 70 Уголовного кодекса, назначается наказание и в случаях, предусмотренных частью 4 статьи 74 УК РФ.

Представим, что суд не счел нужным отменить условное осуждение, примененное первым приговором. А за новое преступление назначает реальное наказание, например, в виде лишения свободы. Далее, в соответствии с частью 5 статьи 74 УК РФ, должны применяться правила назначения наказания по совокупности приговоров. При назначении наказания же по совокупности приговоров, гласит часть 1 статьи 70 УК РФ, к наказанию, назначенному по последнему приговору суда, присоединяется неотбытая часть наказания по предыдущему приговору суда. У условно осужденного является неотбытым все наказание, назначенное по предыдущему приговору. Но в рассматриваемой ситуации присоединить неотбытое наказание к наказанию за новое преступление нельзя: это противоречило бы части 4 статьи 74 УК РФ (когда условное осуждение сохранено). Налицо явное противоречие положений, предусмотренных частью 1 статьи 70 УК РФ и частями 4, 5 статьи 74 УК РФ. И какой же выход должен искать суд из этого тупика? Суд, в соответствии с рекомендациями Пленума Верховного Суда РФ, вынужден будет вынести решение о самостоятельном исполнении условного осуждения по первому приговору и наказания, назначенного за новое преступление" [5]. Получается парадоксальная

ситуация, когда одно и то же лицо одновременно отбывает реальное наказание в виде лишения свободы и является условно осужденным к лишению свободы или другому виду наказания, предусмотренному частью 1 статьи 73 УК РФ.

На наш взгляд, следует в статье 74 УК РФ предусмотреть отмену условного осуждения в случае совершения условно осужденным в период испытательного срока любого преступления, независимо от степени его тяжести, и назначения наказания по совокупности приговоров. Если суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без отбывания наказания, он может постановить считать назначенное по совокупности приговоров наказание условным.

Возможна при назначении наказания и следующая ситуация: лицо за совершенное преступление осуждено к лишению свободы условно. В период испытательного срока оно совершает новое преступление. Кроме того, выясняется, что до условного осуждения было совершено не одно преступление, а два (или более). Каким образом должно назначаться наказание за все содеянное лицом при изложенных обстоятельствах? Выход видится в отмене условного осуждения в случае совершения лицом в период испытательного срока нового преступления, о чем уже говорилось выше. После отмены условного осуждения наказание вначале должно быть назначено по совокупности преступлений (совершенных до первого осуждения), с применением правил части 5 статьи 69 УК РФ, затем – за преступление, совершенное в период испытательного срока, после чего к наказанию, назначенному за последнее преступление, должно быть присоединено полностью или частично неотбытое наказание, назначенное по совокупности ранее совершенных преступлений.

При назначении наказания по совокупности приговоров иногда возникает необходимость сложения разнородных наказаний. Это происходит в тех случаях, когда лицу за новое преступление, совершенное после осуждения за предыдущее, но до полного отбывания назначенного за него наказания, избирается наказание другого вида. Например, лицо отбывало исправительные работы, а за совершенное в этот период преступление ему назначается наказание в виде лишения свободы.

При сложении разнородных наказаний менее тяжкий вид наказания переводится в более тяжкий. Иной порядок означал бы необоснованное смягчение наказания лицам, повторно совершающим преступления после осуждения. Правила перевода одних видов наказания в другие предусмотрены в статье 71 УК РФ.

Если для разных видов наказания не предусмотрены правила перерасчета, то при совокупности приговоров осуществляется сложение двух самостоятельных частей (нового наказания и неотбытой части предыдущего), и в рамках данного единого итогового наказания каждый вид наказания будет исполняться самостоятельно.

Назначая наказание по совокупности приговоров, суд к основным видам наказания может присоединить дополнительные. В соответствии с частью 5 статьи 70

УК РФ присоединение дополнительных видов наказаний при назначении наказания по совокупности приговоров производится по правилам, предусмотренным частью 4 статьи 69 УК РФ.

Особо следует подчеркнуть, что дополнительное наказание по совокупности приговоров, так же, как и по совокупности преступлений, может назначаться только в том случае, если оно было назначено за отдельные преступления, образующие совокупность.

При назначении наказания по нескольким приговорам суд сначала назначает основное наказание и дополнительное (если сочтет это целесообразным) за новое преступление, затем устанавливает неотбытые части основных и дополнительных наказаний по предыдущим приговорам, после этого к наказанию (основному и дополнительному), назначенному за новое преступление, присоединяет неотбытую часть наказания (основного и дополнительного) по предшествующему приговору.

При определении размера неотбытой части дополнительного наказания, подлежащей присоединению к дополнительному наказанию, назначенному по последнему приговору, необходимо учитывать следующие положения.

1. Дополнительные наказания, исполняемые одновременно (лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград) могут быть либо полностью исполнены, либо полностью не исполнены к моменту вынесения приговора за новое преступление. В последнем случае они присоединяются к дополнительным наказаниям, назначенным по последнему приговору.

2. Дополнительное наказание в виде штрафа может быть исполнено частично к моменту вынесения нового приговора. В таком случае суд должен точно установить, какая часть штрафа еще не взыскана с осужденного [8, с. 206].

3. Дополнительное наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью считается полностью не отбытым, если осужденный совершил новое преступление во время отбывания основного наказания в виде лишения свободы, содержания в дисциплинарной воинской части, ареста (в соответствии с частью 4 статьи 47 УК РФ).

4. В случае назначения лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного наказания к обязательным работам, исправительным работам, ограничению свободы а также при условном осуждении, его срок исчисляется с момента вступления приговора суда в законную силу (ч. 4 ст. 47 УК РФ). Следовательно, в случае совершения лицом нового преступления во время отбывания указанных основных наказаний или в период испытательного срока при условном осуждении, необходимо установить, какая часть дополнительного наказания была уже отбыта к моменту постановления нового приговора, и за ее вычетом определить часть наказания, подлежащую присоединению к дополнительному наказанию, назначенному по последнему приговору.

5. Если новое преступление совершено в период неотбытой части наказания при условно-досрочном

освобождении и лицо при применении условно-досрочного освобождения не было освобождено от дополнительного наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься оп-

ределенной деятельностью, это дополнительное наказание следует присоединить к новому наказанию в неотбытой части.

### Литература

1. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. – 4-е изд. / под ред. Г. А. Есакова. – М., 2012.
2. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / под ред. А. И. Чучаева. – М., 2012.
3. Малков, В. П. Множественность преступлений: сущность, виды, правовое значение / В. П. Малков. – Казань, 2006.
4. Непомнящая, Т. В. Проблемы назначения наказания: учебное пособие / Т. В. Непомнящая, В. М. Степашин. – Омск, 2011.
5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11 января 2007 г. № 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" // Справочная правовая система "Консультант Плюс".
6. Черненко, Т. Г. Множественность преступлений по российскому уголовному праву / Т. Г. Черненко. – Кемерово, 2007.
7. Горелик, А. С. Наказание по совокупности преступлений и приговоров (принципы, законодательство, судебная практика) / А. С. Горелик. – Красноярск, 1991.
8. Дуюнов, В. К. Дополнительные наказания: теория и практика / В. К. Дуюнов, А. Л. Цветинович. – Фрунзе, 1986.
9. Жинкина, Е. Ю. Назначение наказания по совокупности преступлений и совокупности приговоров: автореф. дис. ... канд. юр. наук / Е. Ю. Жинкина. – Краснодар, 2002.
10. Становский, М. Н. Назначение наказания / М. Н. Становский. – СПб., 1999.

### Информация об авторах:

**Черненко Тамара Геннадьевна** – доктор юридических наук, профессор, заведующая кафедрой уголовного права и криминологии КемГУ, 8(384-2)58-37-43, 89236141004, chernenkotg@mail.ru.

**Tatara G. Chernenko** – Doctor of Law, Professor, Head of the Department of Criminal Law and Criminology, Kemerovo State University.

**Суворова Надежда Викторовна** – судья Кемеровского областного суда.

*Nadegda V. Suvorova* – judge at Kemerovo regional court.