

**Сакенова А. Б., докторант Института послевузовского образования, кандидат юридических наук, майор полиции**  
(Карагандинская академия МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова)

## **НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ ПО УГОЛОВНОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН**

Эффективность уголовного закона и реализация целей наказания зависят от того, насколько справедливо и обоснованно будет применено наказание к виновному. Назначение наказания — своеобразный итог деятельности предварительного следствия и суда по изблечению лица, совершившего преступление. Статья 52 Уголовного кодекса РК определяет общие начала назначения наказания, те закрепленные в уголовном законе общие принципы и положения, которыми должен руководствоваться суд при назначении наказания лицу, признанному виновным в совершении преступления<sup>1</sup>.

В уголовных законах государств нормы, посвященные назначению наказания, содержатся в различных главах и разделах. Например, в УК Франции 1992 г. — это подраздел 1 отдела 1 «Наказания, назначаемые в случае совокупности преступных деяний», подраздел 3 «Назначение наказаний», отдел 2 «О способах индивидуализации», отдел 3 «Определение некоторых обстоятельств, влекущих отягощение наказаний»<sup>2</sup>; в УК ФРГ 1871 г. в редакции 13 ноября 1998 г. — несколько норм раздела 3 гл. 1 «Наказание» (§§ 40 и 43а, посвященные назначению штрафа, и т. д.), гл. 2 «Назначение наказания», гл. 3 «Меры наказания при нескольких нарушениях закона» и другие нормы<sup>3</sup>; в УК Республики Польша 1997 г. — глава VI «Правила назначения наказания и уголовно-правовых мер» и глава IX «Совокупность преступлений, а также сложение наказаний и уголовно-правовых мер»<sup>4</sup>; в УК Швеции 1962 г. — гл. 29 «Об определении наказания и освобождении от санкции», гл. 30 «О выборе санкций»<sup>5</sup>; в УК Японии 1907 г. — гл. 7 «Необразование состава преступления. Смягчение наказания и освобождение от наказания», гл. 8 «Покушение», гл. 9 «Совокупность преступлений», гл. 11 «Соучастие», гл. 12 «Смягчение наказания по смягчающим обстоятельствам», гл. 13 «Правила усиления и смягчения наказаний» и т. д.<sup>6</sup>

Следует отметить, что в уголовном законодательстве многих зарубежных государств получили отражение нормы, аналогичные ст. 52 УК РК. Так, § 32 УК Австрии закрепляет «общие начала»<sup>7</sup>; английский Закон о преступлении (наказании) — «основы, на которые должен ориентироваться суд при назначении наказаний»; Свод законов США — «факторы, учитываемые при определении наказания»; § 46 УК ФРГ — «основания назначения наказания»; ст. 53 УК Польши — «правила назначения наказания и уголовно-правовых мер» и т. д. Согласно ст. 132 УК Италии, в установленных законом пределах судья может назначить наказание по своему усмотрению, но должен указать мотивы использования своих дискреционных полномочий. При увеличении или уменьшении наказания судья не может нарушить пределы, установленные для каждого вида наказания, кроме как в случаях, прямо указанных в законе<sup>8</sup>.

В соответствии со ст. 53 УК Республики Польша «суд назначает наказание по своему усмотрению в пределах, предусмотренных законом ...». В числе таких общих начал (основ, факторов, оснований, правил) называются обычно следующие:

1) назначение наказания в пределах, предусмотренных соответствующей статьей уголовного закона (§ 3553 Свода законов США, § 1 ст. 53 УК Польши, ст. 132 Италии, ст. 132-24 УК Франции и т. д.);

2) назначение наказания с учетом характера и обстоятельств совершения посягательства (§ 3553 Свода законов США); обстоятельств преступного деяния (ст. 132-24 УК Франции); степени общественной вредности деяния (ст. 53 УК Республики Польша); тяжести преступления (§ 80 УК Дании); факта преступления, его характера, обстоятельств, степени вреда для общества (ст. 61 УК КНР); тяжести совершенного уголовно наказуемого деяния (ст. 133 УК Италии) и т. д.;

3) назначение наказания с учетом личности исполнителя (ст. 132-24 УК Франции); информации, относящейся к личности преступника (§ 80 УК Дании), и т. д.;

4) назначение наказания с учетом вины правонарушителя (§ 46 УК ФРГ), вины лица (ст. 63 УК Швейцарии и § 32 УК Австрии); того, что обвиняемый осознавал или должен был осознать и какие цели и мотивы у него были (ст. 1 гл. 29 УК Швеции) и т. д.<sup>9</sup>;

5) назначение наказания с учетом смягчающих и отягчающих наказание обстоятельств (§ 3553 Свода законов США и § 32 УК Австрии); обстоятельств, которые свидетельствуют «за» и «против» правонарушителя (§ 46 УК ФРГ), и др.;

б) назначение наказания с учетом воздействия, которого необходимо ожидать от наказания, на будущую жизнь правонарушителя в обществе (§ 46 УК ФРГ и § 32 УК Австрии) и т. д.

Таким образом, ст. 52 УК РК не отличается принципиальной новизной. Аналоги большинства ее положений можно встретить в уголовных законах других государств. В то же время обращает на себя внимание тот факт, что если УК РК содержит одну общую норму — «Общие начала назначения наказания», то источники уголовного права некоторых других стран наряду с аналогичными общими нормами содержат и специальные нормы, в которых закреплены правила назначения различных наказаний.

Практически во всех изученных нами источниках уголовного права зарубежных государств содержатся нормы, посвященные смягчающим и отягчающим наказание обстоятельствам. В законодательстве отдельных государств закреплены перечни таких обстоятельств. Так, в § 33 УК Австрии дан перечень особых отягчающих обстоятельств, а в § 34 — перечень особых смягчающих обстоятельств. Ст. 22 УК Испании называется «Обстоятельства, смягчающие уголовную ответственность», а ст. 23 — «Обстоятельства, отягчающие ответственность». УК Испании содержит ряд правил, которые должны соблюдать суды или трибуналы в соответствии с наличием или отсутствием смягчающих или отягчающих обстоятельств (ст. 66 УК)<sup>10</sup>.

В статье 64 УК Швейцарии указывается, что «судья может смягчить наказание, если лицо действовало: из достойных уважения побудительных мотивов; находясь в бедственном положении; под воздействием тяжелой угрозы; побуждаемое лицом, которому обязан подчиняться или от которого зависит; если лицо было введено в серьезное искушение поведением жертвы; если он был в ярости или испытывал большую боль, вызванные несправедливым раздражением или незаслуженным оскорблением; если он предпринимает деятельное раскаяние; если с момента совершения преступного деяния прошло относительно долгое время и лицо во время этого хорошо себя вело; когда лицо в возрасте от 18 до 20 лет еще не имеет полного представления о противоправности своего деяния»<sup>11</sup>. Как видим, перечни обстоятельств, смягчающих наказание, предусмотренные УК Швейцарии (ст. 64) и УК РК (ст. 53), во многом совпадают. Примечательно, что перечня отягчающих наказание обстоятельств УК Швейцарии не содержит.

УК Швеции устанавливает перечни смягчающих и отягчающих обстоятельств: отягчающие — в ст. 2 гл. 29, смягчающие — ст. 3 гл. 29. Перечень смягчающих обстоятельств в итальянском УК, как и в УК РК, не является исчерпывающим, в нем предусмотрены также специальные правила назначения наказания при наличии смягчающих и отягчающих обстоятельств (ст. ст. 64-67).

Правила назначения наказания при наличии смягчающих и отягчающих наказание обстоятельств подробно регламентированы УК Японии. Глава 12 посвящена смягчению наказания по смягчающим обстоятельствам. В соответствии со ст. 66, если в обстоятельствах преступления имеются требующие учета моменты, говорящие в пользу совершившего преступление лица, наказание может быть смягчено с их учетом, а согласно ст. 67 даже в том случае, когда наказание подлежит усилению или смягчению в соответствии с законом, может иметь место смягчение наказания по смягчающим обстоятельствам. Глава 13 посвящена правилам усиления и смягчения наказаний.

В уголовном законодательстве отдельных зарубежных государств, напротив, перечень обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание, не предусматривается. Так, в Своде законов США на необходимость учета смягчающих или отягчающих обстоятельств указывает п. «б» ч. 7 § 3553: «Суд назначает наказание вида и в пределах, как указано в п. (а) (4), если только суд не установит, что существует смягчающее или отягчающее обстоятельство». Но самого перечня смягчающих и отягчающих обстоятельств Свод законов США не дает. Исключение составляет такое наказание, как смертная казнь: § 3592 называет «смягчающие и отягчающие факторы, которые должны быть рассмотрены при решении

вопроса об оправданности смертного приговора». В числе таких обстоятельств — «уменьшенная способность, принуждение, незначительное участие, отсутствие предшествующей преступной деятельности, расстройство, согласие потерпевшего и другие факторы»<sup>12</sup>.

УК Франции содержит специальный раздел, в котором даны лишь «определения некоторых обстоятельств, влекущих отягощение наказаний» (ст. ст. 132-71—132-75).

Не предусмотрены перечни смягчающих и отягчающих обстоятельств и в УК Голландии, УК КНР и некоторых других государств.

На наш взгляд, позицию законодателя, не приводящего в уголовном законе перечня смягчающих и отягчающих наказание обстоятельств, вряд ли можно признать верной. Как правильно отмечает Т. В. Непомнящая, перечни смягчающих и особенно отягчающих обстоятельств должны быть закреплены в уголовном законе, поскольку именно это является гарантией реализации принципов справедливости, индивидуализации ответственности и наказания, а в отношении смягчающих обстоятельств — и принципа гуманизма<sup>13</sup>.

Следует отметить, что регламентация института назначения наказания в уголовном законодательстве стран СНГ и Балтии практически не отличается от УК РК. Именно поэтому мы не затрагиваем проблем назначения наказания по законодательству этих стран.

Таким образом, на основе анализа уголовных законов различных государств можно сделать следующие выводы. Институт назначения наказания довольно подробно регламентирован в уголовном законодательстве. Ему посвящены отдельные статьи и даже целые главы (несколько глав) нормативно-правовых актов. Многие положения разд. 4 «Назначение наказания» УК РК не отличаются принципиальной новизной, их аналоги можно встретить в уголовных законах других стран. Однако нужно обратить внимание на некоторые преимущества в регламентации института назначения наказания по уголовному законодательству Республики Казахстан: 1) нормам о назначении наказания посвящена специальная глава; 2) закреплена общая норма, в которой названы «общие начала», или правила назначения наказания; 3) даны перечни смягчающих и отягчающих обстоятельств; 4) названы правила назначения наказания при рецидиве преступлений, за уголовные правонарушения, совершенные в соучастии, а также за неоконченное преступление; 5) существует норма о назначении наказания по совокупности не только уголовных правонарушений, но и приговоров.

На наш взгляд, отдельные положения института назначения наказания в уголовном законодательстве зарубежных государств могут быть восприняты для совершенствования уголовного законодательства Республики Казахстан. Представляется, что следует закрепить в УК РК и подробные правила назначения наказания при наличии или отсутствии смягчающих или отягчающих обстоятельств (по типу УК Испании, УК Италии и т. д.).

- 
- <sup>1</sup> Бекмагамбетов А. Б., Ревин В. П., Рыхлов О. А. Уголовное право Республики Казахстан. Общая и Особенная части: Учебн./ Под общ. ред. В. П. Ревина. — Алматы, 2010. — С. 344.
  - <sup>2</sup> Уголовное законодательство зарубежных стран (Англии, США, Франции, Германии, Японии): Сб. законодат. мат-лов / Под ред. И. Д. Козочкина. — М., 1998. — С. 77.
  - <sup>3</sup> Уголовный кодекс ФРГ / Пер. с нем. — М., 2000. — С. 22.
  - <sup>4</sup> Уголовный кодекс Республики Польша / Пер. с польск. — Минск, 1998. — С. 24.
  - <sup>5</sup> Уголовный кодекс Швеции / Пер. со шведск. — СПб., 2001. — С. 230.
  - <sup>6</sup> Уголовный кодекс Японии / Пер. с яп. — СПб., 2002. — С. 63.
  - <sup>7</sup> Уголовный кодекс Австрии / Пер. с нем. — М., 2001. — С. 21.
  - <sup>8</sup> Уголовное право зарубежных государств. Общая часть / Под ред. И. Д. Козочкина. — М., 2001. — С. 21.
  - <sup>9</sup> Непомнящая Т. В. Назначение уголовного наказания: теория, практика, перспективы. — СПб., 2006.
  - <sup>10</sup> Уголовный кодекс Испании / Под ред. Н. Ф. Кузнецовой, Ф. М. Решетникова. — М., 1998. — С. 33.
  - <sup>11</sup> Уголовный кодекс Швейцарии / Пер. с нем. — М., 2000. — С. 33. Указ. раб.
  - <sup>12</sup> Уголовное законодательство зарубежных стран (Англии, США, Франции, Германии, Японии): Сб. законодат. мат-лов / Под ред. И. Д. Козочкина. — М., 1998. — С. 93.
  - <sup>13</sup> Непомнящая Т. В. Указ. раб. С. 747.