

Молдабаев С. С.

ВОИНСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Учебное пособие

**Алматы
2007**

ББК 67.408я73
М 75

Рекомендовано
Ученым Советом Казахского Национального
Университета им. аль-Фараби

РЕЦЕНЗЕНТЫ:

Агыбаев Арыкбай Нусупалиевич — доктор юридических
наук, профессор;

Рахметов Сатар Муқанович — доктор юридических наук,
профессор.

Молдабаев С. С.

М 75 Воинские преступления: Учеб. пособие.—
Алматы: Нур-пресс, 2007.— 152 с.

ISBN 9965-813-31-0

В настоящем учебном пособии дается развернутая характеристика действующего уголовного законодательства, регламентирующего ответственность за воинские преступления, анализ всех видов воинских преступлений, предусмотренных Уголовным кодексом Республики Казахстан. Теоретические выводы тесно связаны с практическим применением уголовного законодательства и с учетом судебной практики военных судов.

Работа адресована студентам, курсантам, слушателям, адъюнктам, научным работникам и преподавателям.

ББК 67.408я73

М $\frac{1305000000}{00(05)-07}$

© Молдабаев С. С., 2007.

© Нур-пресс, 2007.

ISBN 9965-813-31-0

Содержание

Введение.....	4
Глава 1. Ответственность военнослужащих по уголовному Законодательству Республики Казахстан.....	6
Глава 2. Общее понятие преступлений против воинской службы	16
Глава 3. Преступления против порядка подчиненности и воинских уставных взаимоотношений между военнослужащими.....	27
Глава 4. Уклонение от воинской службы.....	54
Глава 5. Преступления, посягающие на порядок несения специальных служб.....	68
Глава 6. Преступления против порядка пользования и сбережения воинского имущества.....	87
Глава 7. Преступления против порядка обращения с оружием, боеприпасами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих: нарушение правил обращения с оружием, а также веществами и предметами, представляющими опасность для окружающих.....	98
Глава 8. Преступления против порядка эксплуатации воинской техники.....	104
Глава 9. Преступления, посягающие на нормальную деятельность военного управления и престиж Вооруженных Сил Республики Казахстан	114
Глава 10. Преступления, направленные против авторитета Вооруженных сил и воинской дисциплины.....	130
Глава 11. Виды наказания, применяемые за воинские преступления.....	135

ВВЕДЕНИЕ

Одним из необходимых направлений развития отечественной уголовной политики и уголовного права XXI века следует признать юридическое сопровождение целей воинской организации страны: обеспечение обороноспособности и безопасности Казахстана, отражение возможной агрессии, а также выполнение задач в соответствии с международными обязательствами Республики Казахстан в воинской сфере.

Все позитивные и негативные тенденции и закономерности, свойственные государству и обществу в целом, в полной мере проявляются и в армии. Слова К. Маркса, сказанные много лет назад, о том, что в «истории армии с поразительной ясностью резюмируется вся история гражданского общества»¹, справедливы и для анализа криминальных явлений среди военнослужащих. Но войска — специфическая часть общества, со своими социально-экономическими, демографическими, организационно-управленческими и правовыми особенностями, которые положительно или отрицательно отражаются на преступности военнослужащих.

В криминологической литературе отмечается, что удельный вес воинских преступлений в общей структуре преступности в различные годы, в общем-то, был невелик. Так, в середине 50-х годов он приближался к 5%, в начале 80-х годов — к 1,5 %, а по данным 90-х он составил около 1%.²

Но вместе с тем, военнослужащие, составляя около 1% в структуре населения страны, но призванные со всей территории, из различных социальных слоев и групп населения, достаточно репрезентативно представляют территориальное, социально-экономическое, культурное многообразие страны, общества, народа. Еще более сильная связь существует между преступностью несовершеннолетних и их общим нравственно-правовым уровнем поведения и преступностью военнослужащих.³

¹ Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 29. С. 154.

² Криминология: Учебник для юрид. вузов / Под ред. В. Н. Кудрявцева, В. Е. Эминова.— М., 1995. С. 403.

³ Маслов В. П., Миньковский Г. М. Преступность несовершеннолетних и правонарушения военнослужащих.— М., 1971.

После распада СССР и образования Вооруженных Сил, других войск и воинских формирований Республики Казахстан, удельный вес воинских преступлений в общей структуре преступности Казахстана за последние пять лет колеблется в тех же пределах, то есть примерно от 1,5% до 0,70%.

Официальную армейскую статистику о динамике преступности необходимо анализировать с поправкой на латентность, а также учитывать иные обстоятельства, способные влиять на абсолютные показатели преступности. С учетом этого преступность в Вооруженных Силах Казахстана в 90-х годах стабильно росла, а с начала 2000 года наблюдается снижение.

Преступность в армии является опаснейшим дестабилизирующим фактором, крайне негативно воздействующим не только на Вооруженные Силы Республики Казахстан, но и на национальную безопасность государства — чем выше ее уровень, тем меньше возможностей использования армии как эффективного инструмента решения внешнеполитических и внутренних проблем.

Общественная опасность воинских преступлений объективно связана не только с нарушением общественного порядка, характерного для преступных деяний гражданских лиц, но и с ослаблением воинской дисциплины как важнейшей составляющей боевой готовности воинских частей и соединений. Этот показатель остается главнейшим и в современных условиях, когда существующие противоречия между государствами могут привести к развязыванию локальных и широкомасштабных войн.

Данное учебное пособие рассчитано как на студентов, курсантов, слушателей, адъюнктов, научных работников и преподавателей, так и на специалистов в области военно-уголовного законодательства, так и на всех интересующихся вопросами уголовного права и практики его применения.

ГЛАВА 1

Ответственность военнослужащих по уголовному законодательству Республики Казахстан

Военнослужащие, как и граждане Республики Казахстан, наделены теми же правами и свободами, которые присущи всем гражданам и изложены в Конституции Республики Казахстан. Военнослужащими являются лица, состоящие на государственной воинской службе в Вооруженных Силах, органах национальной безопасности, Республиканской гвардии Республики Казахстан.

К ним относятся офицеры, прапорщики, мичманы, военнослужащие — женщины на должностях старшин, сержантов и рядовых (в дальнейшем — военнослужащие женщины), курсанты военно-учебных заведений, старшины, сержанты, солдаты и матросы срочной службы, военнослужащие, проходящие службу по контракту.

Военнослужащие при исполнении обязанностей воинской службы находятся под защитой государства. Они подчиняются только лицам, которые в соответствии с воинскими уставами являются для них начальниками, и никто другой не вправе вмешиваться в их служебную деятельность.

Военнослужащие находятся при исполнении обязанностей воинской службы во всех случаях ее фактического выполнения: во время участия в боевых действиях, нахождения на боевом дежурстве (боевой службе), на учениях, сборах, служебных командировках, во время следования к месту службы и обратно, при нахождении в расположении воинской части, корабля, объекта, учреждения, предприятия, военного учебного заведения (в дальнейшем — воинская часть), в течение установленного регламентом служебного времени или в другом месте и в другое время, если это вызвано служебной необходимостью, а военнослужащие срочной службы — в течение всего времени прохождения воинской службы.

Военнослужащим выдаются установленные для граждан Республики Казахстан документы, удостоверяющие их личность и гражданство, а также документы, удостоверяющие личность и правовое положение военнослужащих⁴.

⁴ Статья 1 Закона Республики Казахстан «О статусе и социальной защите военнослужащих и членов их семей» от 20 января 1993 года.

Особое место среди всех видов ответственности занимает уголовная. Анализ понятия преступления, в том числе посягающего на порядок несения воинской службы, позволяет прийти к выводу о существующей тесной взаимосвязи прав, обязанностей и ответственности военнослужащих, характеризующих их конституционно — правовой статус.

Правовым основанием установления уголовной ответственности за воинские преступления является Конституция Республики Казахстан, ст. 36 которой провозглашает защиту Отечества в качестве долга и обязанности гражданина Республики Казахстан. Это требование запрещает гражданам уклоняться от исполнения обязанностей воинской службы, а военнослужащим нарушать установленный порядок ее прохождения.

Военнослужащие несут уголовную ответственность на одинаковых для всех граждан основаниях, независимо от воинского звания и занимаемой должности (ст. ст. 27, 32 Устава внутренней службы Вооруженных Сил Республики Казахстан). Однако, с учетом особенностей правового положения, они могут привлекаться к ответственности за совершение не только общеуголовных, но и особых, воинских преступлений (по установленным для них нормам военно-уголовного законодательства).

Ключевой нормой, определяющей содержание и пределы ответственности за воинские преступления, является ст. 366 УК РК, формирующая их понятие: "Воинскими преступлениями признаются предусмотренные настоящей главой преступления против установленного порядка несения воинской службы, совершенные военнослужащими, проходящими воинскую службу по призыву либо по контракту в Вооруженных Силах Республики Казахстан, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими сборов".

Исходя из приведенной дефиниции, можно сделать вывод, что законодательство о воинских преступлениях отражает связь уголовного законодательства с военным строительством, его направленность на обеспечение боевой готовности войск уголовно-правовыми средствами. Применение его в условиях военного времени и боевой обстановки, а также особый статус лиц, то есть субъектов воинских преступлений с особенностями их ответственности за совершение преступлений.

Понятие воинского преступления создает правовую базу для борьбы с данным родом посягательствами и для развития законодательства в соответствии с изменениями, происходящими в экономической, политической, воинской и иных сферах общественной жизни. Воинское преступление одна из угроз воинской безопасности государства, его общественная опасность проявляется в причинении либо создании угрозы причинения вреда интересам воинской безопасности страны.

Специфика уголовной противоправности воинских преступлений состоит в том, что они нарушают не только соответствующий уголовно — правовой запрет, но и правила несения воинской службы, возложенные на военнослужащих обязанности, закрепленные в других законах, воинских уставах, иных нормативно — правовых актах. Содержание каждого воинского преступления можно уяснить только посредством анализа определенных военно-правовых норм, за нарушение которых предусмотрена ответственность. Например, без обращения к Уставу гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил Республики Казахстан нельзя уяснить сущность допущенных виновным нарушений правил караульной службы и наступивших при этом последствий.

Специфика содержания вины применительно к рассматриваемой категории преступлений заключается в том, что она отражает их воинскую природу. Виновный определенным образом относится не просто к общественно опасному деянию и наступившим последствиям, а к деянию, образующему нарушение порядка прохождения воинской службы и к последствиям, выражающимся в причинении вреда боевой готовности воинского подразделения, воинской безопасности государства.

Военно-служебные отношения делятся на общие и специальные. Общие воинские отношения те, субъектами которых являются все военнослужащие, специальные же устанавливаются в особых сферах военно-служебной деятельности, связанные с решением определенных задач, их субъектами являются не все, а отдельные категории военнослужащих.

Деление воинских отношений на общие и специальные учтено при построении системы составов преступлений против воинской службы: одни деяния нарушают общие отношения, дру-

гие — специальные. К первым относятся преступления против порядка подчиненности и воинских уставных взаимоотношений (ст. ст. 367—371 УК РК), уклонение от воинской службы (ст. ст. 372—374 УК РК), преступления против порядка пользования и сбережения военного имущества (ст. ст. 382—389 УК РК) и другие. Некоторые воинские преступления носят специальный характер, например преступления, посягающие на порядок несения специальных видов воинской службы (ст. ст. 375—379 УК РК), или же преступления против порядка эксплуатации воинской техники (ст. ст. 391—393 УК РК).

Специальный характер объекта преступления против воинской службы, каковым является порядок ее прохождения, определяет и специфику посягательства на него. Она выражается в нарушении тех или иных закрепленных воинскими уставами, иными нормативными правовыми актами правил исполнения служебных обязанностей.

Последствия нарушения порядка прохождения воинской службы — это всегда вред, связанный с ослаблением обороноспособности войск, их боевой способности, неисполнением тех задач, которые стоят перед воинским подразделением, созданием угроз для различных объектов, защиту которых воинское подразделение осуществляет.

Следует обратить внимание, что уголовное законодательство, правовое положение и особенности статуса военнослужащих предусматривают некоторые особенности обстоятельств, исключающих преступность деяния в условиях воинской службы.

Уголовный кодекс Республики Казахстан к обстоятельствам, исключающим преступность деяния, относит необходимую оборону (ст. 32), причинение вреда при задержании лица, совершившего посягательство (ст. 33), крайнюю необходимость (ст. 34), осуществление оперативно-розыскных мероприятий (ст. 34—1), обоснованный риск (ст. 35), физическое или психическое принуждение (ст. 36) и исполнение приказа или распоряжения (ст. 37). Нормы об обстоятельствах, исключающих преступность деяния, на общих основаниях применяются и к военнослужащим, действовавшим в той или иной ситуации в стро-гом соответствии с их требованиями.

При применении отдельных норм Общей части Уголовного кодекса Республики Казахстан к военнослужащим необходимо учитывать особенности воинской службы как особого вида государственной службы, которая связана с необходимостью беспрекословного выполнения поставленных задач в любых условиях, в том числе с риском для жизни. В полном соответствии со ст. 39 Конституции Республики Казахстан в ст. 2 Закона Республики Казахстан "О статусе и социальной защите военнослужащих и членов их семей" закреплена возможность некоторых ограничений их общегражданских прав и свобод, обусловленных особенностями воинской службы, и необходимость их компенсации льготами.

Особенности воинской службы и статуса военнослужащих в определенных ситуациях обуславливают признание необходимой обороны не только правом военнослужащих, но и их правовой обязанностью. При несении боевого дежурства (боевой службы), караульной и других специальных служб, признаваемых выполнением боевой задачи, военнослужащие не вправе, ссылаясь на состояние крайней необходимости, уклониться от выполнения воинских обязанностей, даже если их жизни угрожает опасность.

Воинские уставы обязывают военнослужащего беречь оружие, боевую технику и другое военное имущество, выручать товарищей из опасности, быть бдительным, строго хранить военную и государственную тайну, в случае нарушения отдельными военнослужащими уставных правил взаимоотношений немедленно принять меры к наведению порядка. Таким образом, защита интересов Вооруженных Сил, воинского правопорядка, жизни и здоровья командиров и сослуживцев от общественно опасных посягательств является уставной обязанностью военнослужащих. Выполняя эти обязанности, военнослужащий может оказаться в состоянии необходимой обороны и защищать те или иные интересы путем причинения вреда посягающему (например, защита командира или сослуживца от нападения хулиганов, отражение нападения преступника, попытавшегося завладеть оружием, секретными документами и т.п.). Пределы правомерности таких действий должны определяться в соответствии с требованиями ст. 32 УК РК, а уклонение от их совершения может быть признано воинским правонарушением.

Состояние необходимой обороны может возникать при выполнении военными специальными обязанностями: несения караульной, пограничной службы, службы по охране общественного порядка, боевого дежурства, патрулирования в гарнизоне и др. Военнослужащий, входящий в состав караула, пограничного наряда, дежурного подразделения или патрульного наряда обязан защищать соответствующие объекты от общественно опасных посягательств. Для этого он наделяется необходимыми правами вплоть до применения оружия. Отражая посягательства на охраняемые объекты, военнослужащий действует в состоянии необходимой обороны. В то же время оборонительные действия совершаются в порядке исполнения специальных обязанностей воинской службы, регулируемых законами, воинскими уставами и другими военно-правовыми актами. Уклонение от выполнения их требований при определенных условиях образует состав того или иного воинского преступления.

Действия военнослужащих, как и работников полиции или других должностных лиц, превысивших пределы необходимой обороны при отражении общественно опасного посягательства, должны быть квалифицированы по общим правилам о превышении пределов необходимой обороны.

Если названные лица, отражая общественно опасные посягательства на охраняемые законом интересы не только по праву, но и в силу обязанностей по службе находятся в состоянии необходимой обороны и правомерность их действий определяется на основании ст. 32 УК РК, то и за превышение пределов необходимой обороны они должны отвечать по соответствующим статьям Уголовного кодекса Республики Казахстан о преступлениях против жизни и здоровья.

При крайней необходимости (ст. 34 УК РК) сталкиваются два различных интереса, причем сохранение одного достигается нарушением другого. Действия лица, оказавшегося в состоянии крайней необходимости, направлены на охрану одних, более важных интересов путем нарушения других, менее важных, но также охраняемых законом.

В условиях воинской службы предотвращение грозящей опасности одним интересам путем причинения вреда другим в определенных случаях становится для военнослужащего право-

вой обязанностью. Например, в военное время оставление начальником воинской части противнику укреплений, боевой техники и других средств ведения войны может признаваться преступлением, если оно не вызывалось боевой обстановкой. Если же укрепления или другим средствам ведения войны грозит непосредственная опасность захвата противником и использованы все возможные меры для их спасения, командир (начальник), действуя в состоянии крайней необходимости, обязан принять меры к их уничтожению.

Военнослужащий не может уклониться от выполнения своего военного долга, даже если это связано с опасностью для его жизни. Поэтому нет состояния крайней необходимости, например, в условиях боевой обстановки, когда военнослужащий для сохранения своей жизни, которой угрожает опасность в связи с выполнением военного долга, нарушает требования присяги и уставов.

Согласно Уставу гарнизонной и караульной службы часовой не может оставить свой пост, пока не будет сменен или снят, даже если его жизни угрожает опасность. Ответственность за самовольное оставление поста предусмотрена ст. 377 УК РК.

Вместе с тем, актом крайней необходимости могут быть признаны случаи, когда военнослужащий для устранения опасности, грозящей личности или другим охраняемым законом интересам, допускает нарушение тех или иных требований воинской дисциплины. Если, например, военнослужащий, спасая тонущего в реке ребенка или участвуя в тушении пожара, опаздывает из увольнения, то он действует в состоянии крайней необходимости.

Особое значение в условиях воинской службы имеет такое обстоятельство, как исполнение приказа начальника (ст. 37 УК РК).

Суть принципа единоначалия состоит в наделении командира (начальника) всей полнотой распорядительной власти по отношению к подчиненным и возложении на него персональной ответственности перед государством за все, что касается воинской части, подразделения и каждого военнослужащего. Единоначалие выражается в праве командира, исходя из всесторонней оценки обстановки, единолично принимать решения, отдавать приказы в строгом соответствии с требованиями законов и воинских уставов и обеспечивать их выполнение. Обсуждение

приказа недопустимо, а неповиновение или другое неисполнение приказа является воинским преступлением (ст. 34 Устава внутренней службы Вооруженных Сил Республики Казахстан).

В отличие от общеуголовного законодательства, которое не знает специальных норм об ответственности за невыполнение служебного приказа, военно-уголовное законодательство признает неисполнение приказа начальника воинским преступлением (ст. 367 УК РК). Поэтому точное выполнение приказа начальника освобождает подчиненного от ответственности за действия, совершенные по приказу, и за их последствия.

Устанавливая принцип беспрекословного выполнения приказов командиров, воинские уставы исходят из презумпции их законности и соответствия интересам службы. Приказ отдается только по службе и в интересах службы, в пределах компетенции данного начальника. Согласно Уставу внутренней службы Вооруженных Сил Республики Казахстан, командирам запрещается отдавать приказы (приказания) и распоряжения, не имеющие отношения к исполнению обязанностей воинской службы или направленные на нарушение законодательства Республики Казахстан. Командиры, отдавшие такие приказы и распоряжения, привлекаются к ответственности. За отдачу приказов и распоряжений, выполнение которых привело к общественно опасным последствиям, командиры могут быть привлечены к уголовной ответственности. Подчиненный, выполнивший приказ или распоряжение, не осознавая его незаконный характер, не может нести ответственности за свои действия и их последствия. В соответствии с уставным требованием о беспрекословном и точном выполнении приказов подчиненный не должен обсуждать приказ. Поэтому он не подлежит ответственности и в тех случаях, когда сомневался в законности выполняемого приказа или распоряжения и мог осознавать, что, выполняя его, совершает общественно опасное деяние.

Вместе с тем, строгая воинская дисциплина основана не на слепом повиновении и страхе наказания, а на высокой сознательности личного состава, глубоком понимании каждым военнослужащим своего долга и ответственности за защиту Отечества. Принцип беспрекословного повиновения предполагает строгое соблюдение военнослужащими Конституции Казахста-

на и других законов Республики Казахстан, порядка и правил, установленных для обеспечения боевой готовности войск и сил флота. Это закреплено в тексте воинской присяги. Военнослужащий клянется свято соблюдать Конституцию и законы Республики Казахстан, беспрекословно исполнять возложенные обязанности, воинские уставы и приказы командиров и начальников. Умышленное совершение военнослужащим общественно опасных действий по заведомо для него преступному приказу начальника, как противоречащее самим основам воинской дисциплины и правосознанию воинов, влечет за собой уголовную ответственность.

Особый характер военно-служебной деятельности в сочетании с ее исключительной опасностью и обязательностью обуславливает необходимость уголовно-правовой охраны интересов воинской службы, использования уголовного права как средства принуждения к соблюдению установленного порядка прохождения воинской службы и решения, по возможности, специальных воинских задач исправления военнослужащих, совершивших преступления, предупреждения с их стороны новых общественно опасных деяний, а также защиты от преступных посягательств граждан.

Изучение и анализ состояния судимости военнослужащих, а также наступивших последствий от совершаемых ими преступлений позволяет сделать следующие выводы:

во-первых, в процессе противоправных действий военнослужащих существенным образом нарушаются конституционные права граждан, в том числе и военнослужащих;

во-вторых, грубым образом военнослужащими нарушаются общие, должностные и специальные обязанности;

в-третьих, совершение военнослужащими воинских преступлений — одна из угроз воинской безопасности государства и ее обороноспособности.

Из числа осужденных военнослужащих, как показывает статистика последних лет, более 50 % совершили воинские преступления. Наиболее распространены корыстные преступления и нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими.

Анализ причин и условий, способствовавших совершению преступлений, свидетельствует о том, что они стали возможными в силу неисполнения или ненадлежащего исполнения военнослужащими, своих общих и специальных обязанностей, а также в связи с грубыми нарушениями командирами (начальниками) должностных обязанностей по обеспечению уставного порядка и контроля за личным составом.

ГЛАВА 2

Общее понятие преступлений против воинской службы

§ 1. Понятие воинского преступления

Преступность в армии является опаснейшим дестабилизирующим фактором, крайне негативно воздействующим не только на Вооруженные Силы Республики Казахстан, но и на государство в целом, ибо положение дел в армии является одним из индикаторов, по которому общество оценивает состояние воинской безопасности.

Военная безопасность является именно той ценностью, ради охраны которой и существует уголовное право, представляющее собой, по сути, реакцию общества и государства на преступления как наиболее опасные посягательства на безопасность различных субъектов. Общественную опасность представляют не сами по себе нарушения военно-служебных отношений, а те вредные последствия, которые могут наступить в результате допущенных нарушений. Преступный вред воинской безопасности опосредуется причинением в той или иной форме ущерба боевой готовности войск. При этом надо иметь в виду, что опасность представляет собой не только реальное причинение вредных последствий, но и создание угрозы их наступления. Этот вывод подтверждается анализом статей гл. 16 УК РК, где во всех почти сформулированы материальные составы.

Чтобы правильно квалифицировать, то или иное общественно опасное действие военнослужащего, как воинское преступление, необходимо исходить из общего понятия воинского преступления, содержащего в себе наиболее существенные и специфические признаки, характеризующие воинские преступления, которые далеко не тождественны с признаками преступлений против человека, в сфере экономики, против государственной службы, общественной безопасности и здоровья населения.

Как видно из названия главы 16 УК РК, предусмотренные в ней составы преступлений посягают на специфический объект, в качестве которого выступает военная служба. В связи с этим необходимо проанализировать содержание данного понятия.

В части 1 статьи 366 УК РК законодатель подчеркнул, что воинскими преступлениями признаются преступления против установленного порядка несения воинской службы.

В статье 6 Устава внутренней службы Вооруженных Сил Республики Казахстан, утвержденного Указом Президента Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года указывается, что «Воинская служба — особый вид государственной службы граждан Республики Казахстан, связанная с выполнением ими своего священного долга и обязанностью перед государством и народом в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан». Отсюда следует и специфичность объекта воинского преступления, как воинская служба. Совершение военнослужащим противоправного деяния, не посягающего на установленный порядок несения воинской службы, например кража, самоуправство, убийство и другие не относится к воинским преступлениям и влечет ответственность по статьям других соответствующих глав Уголовного Кодекса.

Помимо объекта преступного посягательства, воинские преступления отличаются от иных видов преступлений наличием специального субъекта преступления — лица, причиняющего ущерб воинской службе, имеющего особый статус.

Из содержания статьи 366 УК РК следует, что воинскими преступлениями будут признаваться только те, которые предусмотрены в главе 16 УК РК и будут совершены:

— военнослужащими, проходящими воинскую службу по призыву либо по контракту в Вооруженных Силах Республики Казахстан, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан;

— гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими сборов.

Следовательно, субъектами воинских преступлений являются военнослужащие и граждане, пребывающие в запасе, во время прохождения ими сборов. Однако вопрос о круге лиц, чьи деяния могут образовать состав преступлений, предусмотренных главой 16 УК РК, не является столь простым, как это может показаться на первый взгляд.

Таким образом, согласно статьи 366 УК РК воинскими преступлениями признаются предусмотренные главой 16 УК РК преступления против установленного порядка несения воинской службы, совершенные военнослужащим, проходящим воинскую службу по призыву либо по контракту в Вооруженных Силах Республики Казахстан, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими сборов. В данной норме сохранился прежний подход к рассмотрению видовых признаков воинских преступлений через указание на специфичность объекта и субъекта преступления.

Понятие воинского преступления подчеркивает также традиционную относительную самостоятельность военно-уголовного законодательства, несмотря даже на его включенность в общее уголовное законодательство.

Наряду с этим военно-уголовное законодательство единственный раздел уголовного кодекса, включающий совместно с конкретными составами воинских преступлений и свою своеобразную общую часть-понятие воинского преступления. Необходимость введения статьи с понятием воинского преступления связано с тем, что все воинские преступления делятся на специально воинские и относительно воинские. Специально воинскими являются преступления, типичные только в условиях воинской службы, например, нарушения уставных правил несения караульной (вахтенной) службы, самовольное оставление части или места службы, оставление погибающего военного корабля и другие. Относительно воинские — это преступления, имеющие аналоги в общеуголовном законодательстве, но посягающие на воинский правопорядок и в силу этого представляющие повышенную опасность для Вооруженных сил Казахстана. Если с разграничением специально-воинских и общеуголовных преступлений особой проблемы не возникает, то они приобретают значимость, когда общеуголовные преступления приходится отграничивать от относительно воинских (например, общеуголовные преступления против здоровья от насильственных действий подчиненного в отношении начальника). Определение воинского преступления в Уголовном кодексе позволяет решить разграничительную задачу, что имеет важное значение в процессе, как правотворчества, так и правоприменения.

Как отмечается в литературе⁵ понятие воинского преступления, является разновидностью общего понятия преступления, сформулированного в ст. 9 УК РК, и полностью ему соответствует. Воинское преступление представляет собой деяние и характеризуется общими для всех преступлений признаками: общественной опасностью, уголовной противоправностью, виновностью и наказуемостью. Вместе с тем специфика воинской службы наполняет указанные признаки особым «воинским» содержанием.

Воинские преступления обладают свойством специальной противоправности, поскольку ими как было отмечено выше, могут признаваться только те, которые перечислены в главе 16 УК РК. Специальная уголовно-правовая противоправность преступлений против воинской службы является юридическим выражением их специфической по характеру (воинской) общественной опасности.

Другая специфичность уголовной противоправности преступлений против воинской службы заключается в том, что все воинские преступления нарушают уголовно-правовые нормы с бланкетной диспозицией. Эти нормы являются свидетельством взаимосвязи уголовного и военного права: военно-правовые нормы органически входят в содержание соответствующих уголовно-правовых норм. В этих случаях условия уголовной ответственности за совершение воинских общественно опасных деяний содержатся в нормах не только уголовного права, но и военного права. Возникает своеобразное единство военно-правовой нормы и уголовно-правовой, функционирует комплексная «синтезированная» правовая норма, которой выделяется позитивное содержание в виде правил поведения, изложенных в военном законодательстве, и санкции.⁶

За совершение воинских преступлений, в некоторых случаях предусмотрены специфические «воинские» наказания. Дейст-

⁵ См.: З.О. Ашитов, Б.З. Ашитов. Воинские преступления, причины и предупреждение. — Алматы: Жеты жаргы, 1998.-168. Уголовное право Республики Казахстан. Особенная часть. Учебник./ Под ред. И.Ш. Борчашвили и С.М. Рахметова. В 2-х частях — Алматы: Институт «Данекер», 2000.-481. и др.

⁶ См.: Наумова А.В. Уголовное право. Общая часть: Курс лекций. М., 1996. С. 91; Тер-Акопов А.А. Ответственность за нарушение специальных правил поведения. М., 1995. С. 11.

вующее законодательство говорит об особенностях применения ареста (ч.3 ст.46 УК РК), предусмотренного в некоторых статьях главы 16 УК РК. К специальным воинским наказаниям следует также относить и лишения воинского звания, ограничения по воинской службе, содержание в дисциплинарной воинской части.

Эти и другие особенности воинских преступлений позволяют сделать вывод, что воинскими преступлениями следует признать совершенные военнослужащими или гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими сборов, деяния, посягающие на военную безопасность государства, запрещенные в главе 16 УК РК под угрозой наказания.

§ 2. Состав воинского преступления

Уголовная ответственность по законодательству Республики Казахстан может иметь место только при наличии оснований, указанных в статье 3 УК РК, которая гласит: «Единственным основанием уголовной ответственности является совершение преступления, то есть деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом». В этом заключается главное значение состава воинского преступления. Только обнаружив в деянии военнослужащего или гражданина, пребывающего в запасе, во время прохождения им сборов наличие всех признаков состава того или иного воинского преступления, можно говорить о привлечении его к уголовной ответственности по соответствующей статье главы 16 УК РК. В противном случае его ответственность по этой статье исключается.

В юридической литературе справедливо утверждается, что совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, является не только единственным, но и достаточным основанием уголовной ответственности, то есть органу, осуществляющему уголовное преследование, для привлечения кого-либо к уголовной ответственности достаточно установить наличие в деянии состава преступления. Все другие обстоятельства для решения вопроса о привлечении к уголовной ответственности выявлять не нужно. Разумеется, отсюда не следует, что орган, осуществляющий уголовное преследование, не должен вы-

яснять другие обстоятельства дела. Например, те же данные, характеризующие личность виновного, предшествующее совершению преступления поведение и пр. Все это имеет значение для дела и может учитываться судом при назначении наказания, но не выступает в качестве основания уголовной ответственности.⁷

Понятие состава преступления в уголовном законодательстве не дается. Оно раскрывается наукой уголовного права. Обобщение различных взглядов по данному вопросу позволяет сформулировать, что состав преступления (*corpus delicti*) — это разработанная наукой уголовного права взаимосвязанная совокупность объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление и зафиксированная в уголовном законе как средство, позволяющее определить юридическую конструкцию общественно опасного деяния и сделать вывод о том, что это деяние является преступлением, описанным в той или иной норме Особенной части Уголовного кодекса. Поскольку именно Уголовный кодекс Республики Казахстан в нормах особенной части определяет, какие общественно опасные деяния являются преступными, путем описания их конкретных признаков. Он включает не индивидуальные признаки конкретного преступления, а наиболее важные юридические признаки, которые являются общими для всех без исключения преступлений данного вида.

Понятие состава воинского преступления включает единые для всех преступлений элементы: объект, объективная сторона, субъект и субъективная сторона и вместе с тем выявляет его особенности как преступления особого вида в отличие от других невоинских преступлений. Иногда в составы воинских преступлений вводятся дополнительные (квалифицирующие) признаки, указывающие на отягчающие обстоятельства совершенного преступления (в военное время, в боевой обстановке, группой лиц, тяжкие последствия и т.д.).

Для уяснения признаков состава воинского преступления необходимо руководствоваться диспозициями статей главы 16 УК

⁷ Уголовное право Республики Казахстан. Общая часть. Под ред. Рогова И.И. и Баймурзина Г.И. Алматы: Жеті жарғы, 1998. С.57.

РК, предусматривающими конкретные виды воинских преступлений, нормой определяющей общее понятие воинского преступления (ст.366 УК РК), а также соответствующими нормами Общей части Уголовного кодекса. Так, например, в ст. ст. 19—23 УК РК говорится о признаках субъективной стороны преступления, а в ст. ст. 24—31 УК РК о признаках предварительной и совместной преступной деятельности.

Признаки состава воинского преступления подразделяются на две группы: обязательные и факультативные.

Обязательными являются признаки, входящие в состав всех без исключения воинских преступлений. К ним относятся: объект преступления, общественно опасное деяние (действие или бездействие), вина в форме умысла или неосторожности, вменяемость лица и достижение им возраста, с которого наступает за воинские преступления, пребывание лица на воинской службе или военных сборах. Названные признаки обязательно входят в состав любого воинского преступления, при отсутствии хотя бы одного из них, нет состава преступления и нет уголовной ответственности.

Факультативными являются те юридические признаки, которые используются при конструировании не всех, а лишь отдельных составов воинских преступлений. С помощью данных признаков воинские преступления характеризуются дополнительными свойствами, в которых выражается специфика данного вида преступления. К этой группе относятся такие признаки, как предмет посягательства, общественно опасные последствия, причинная связь между деянием и последствиями, время, место, обстановка, орудия и средства совершения преступления, мотив и цель.

Вместе с тем факультативный признак может включаться в основной состав воинского преступления и становиться, таким образом, обязательным признаком этого состава. Например, цель-уклонение от воинской службы в статье 373 УК РК или причинная связь между деянием и последствиями — в нарушениях специальных правил несения службы в статьях 375—379 УК РК, а также и другие факультативные признаки как: общественно опасные последствия, предмет посягательства, время, мо-

тив могут быть обязательным признаком воинского состава преступления.

В других случаях факультативный признак может приобрести значение квалифицирующего состава преступления, то есть повышающего общественную опасность преступления и изменяющего его квалификацию. Это как правило тяжкие и особо тяжкие воинские преступления с применением оружия, повлекшие тяжкие последствия в военное время, в боевой обстановке и т.д. Если же признак не включен в основной состав и не указан в качестве квалифицирующего, он может выступать как обстоятельство, смягчающее или отягчающее наказание и обуславливать избрание судом вида и размера наказания (статьи 53 и 54 УК РК).

Составы воинского преступления могут быть классифицированы по различным основаниям. Так, воинские преступления по способу законодательного описания объективной стороны (по конструкции объективной стороны) могут быть формальными (статьи 372—374 УК РК), материальными (статьи 390—393 УК РК) или же формально-материальными (статьи 375 и 376 УК РК).

По характеру и степени общественной опасности подразделяются на основной состав (ч.1 ст. 367 УК РК); состав со смягчающими обстоятельствами (ч. 4 ст. 367 УК РК); состав с отягчающими обстоятельствами (ч. 3 ст. 367 УК РК). Вместе с тем не все составы воинских преступлений различаются по этому признаку на три вида. В некоторых статьях предусмотрен только основной состав преступления, например, в статьях 383—385, 388 и 389 УК РК, есть нормы с основным и квалифицированным составами, например, в статьях 376—379 УК РК, также есть нормы с основным, квалифицированным и особо квалифицированным составами, например, в статьях 370 и 391 УК РК.

По структуре составы воинских преступлений в основном являются сложными, поскольку «усложнение» состава преступления происходит за счет:

— удвоения элементов, например, насильственные действия в отношении начальника (статья 369 УК РК) посягают на два объекта: отношения воинской подчиненности и здоровье лица, подвергшегося насилию;

— удлинения процесса совершения преступления — длящееся дезертирство (статья 373 УК РК);

— включения нескольких действий, последствий и т.п., каждого из которых (хотя бы одного) достаточно для признания деяния воинским преступлением.

Таким образом, главное значение состава воинского преступления заключается в том, что его наличие в совершенном общественно опасном деянии согласно статьи 3 УК РК является основанием уголовной ответственности и другое его значение в том, что используется для квалификации преступления.

§ 3. Система воинских преступлений

При создании законодателем системы норм о воинских преступлениях, прежде всего, отбираются определенные деяния, соответствующие признакам воинского преступления, и определяется тем самым общий объем составов воинских преступлений. Как отмечалось выше, критериями для отнесения деяния к числу воинских преступлений является специфический объект и специфический субъект преступления. Затем все составы воинских преступлений располагаются в определенной последовательности с учетом характера и степени общественной опасности и их близости по своему содержанию друг к другу. Устанавливается, таким образом, тесная взаимная связь норм закона.

Система составов воинских преступлений сложилась как результат развития законодательства о воинских преступлениях в предшествующие периоды, учитывавшего опыт работы органов воинской юстиции, данные науки уголовного права и задачи борьбы с воинскими преступлениями. Теория уголовного права классифицирует составы воинских преступлений, разделив их на соответствующие группы, беря за основу деления объект преступного посягательства. Если все воинские преступления имеют своим объектом порядок прохождения воинской службы, то этот же объект в каждой группе составов воинских преступлений конкретизируется, образуя их непосредственный объект.

Непосредственным объектом конкретных воинских преступлений являются отношения, устанавливающие те или иные стороны порядка несения воинской службы. По непосредственному

объекту воинские преступления можно разделить на восемь групп:

1. Преступления против порядка подчиненности и воинских уставных взаимоотношений между военнослужащими: неповиновение или иное неисполнение приказа (ст. 367 УК); сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению служебных обязанностей (ст. 368 УК); насильственные действия в отношении начальника (ст.369УК); нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности (ст. 370 УК); оскорбление военнослужащего (ст. 371 УК).

2. Уклонение от воинской службы: самовольное оставление части или места службы (ст. 372 УК); дезертирство (ст.373 УК); уклонение от службы путем членовредительства или иным способом (ст.374 УК).

3. Преступления, посягающие на порядок несения специальных служб: нарушение правил несения боевого дежурства (ст.375УК); нарушение правил несения пограничной службы (ст.376 УК); нарушение уставных правил несения караульной (вахтенной) службы (ст.377 УК); нарушение уставных правил несения внутренней службы или патрулирования в гарнизоне (ст.378 УК); нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности (ст.379 УК).

4. Преступления против порядка пользования и сбережения воинского имущества: оставление погибающего корабля (ст.382 УК); умышленное уничтожение или повреждение военного имущества (ст.387 УК); неосторожное уничтожение или повреждение военного имущества (ст.388 УК); утрата военного имущества (ст.389 УК).

5. Преступления против порядка обращения с оружием, боеприпасами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих: нарушение правил обращения с оружием, а также веществами и предметами, представляющими опасность для окружающих (ст.390 УК).

6. Преступления против порядка эксплуатации воинской техники: нарушение правил вождения и эксплуатации машин (ст.

391 УК); нарушение правил полетов или подготовки к ним (ст.392 УК); нарушение правил кораблевождения (ст.393 УК).

7. Преступления, посягающие на нормальную деятельность военного управления и престиж Вооруженных Сил: злоупотребление властью, превышение или бездействие власти (ст.380 УК); халатное отношение к службе (ст.381 УК); сдача или оставление противнику средств ведения войны (ст. 383 УК); разглашение секретных сведений военного характера или утрата документов, содержащих секретные сведения военного характера (ст.386 УК).

8. Преступления, направленные против авторитета Вооруженных Сил и воинской дисциплины: добровольная сдача в плен (ст. 384 УК); мародерство (ст.385 УК).

Внутри каждого видového выделяется непосредственный объект воинских преступлений. Им является порядок прохождения конкретного вида службы конкретным военнослужащим, посягающим на этот порядок, а следовательно, и на военную безопасность государства.

ГЛАВА 3

Преступления против порядка подчиненности и воинских уставных взаимоотношений между военнослужащими

В соответствии со ст. 34 Устава внутренней службы Вооруженных Сил Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года «Единоначалие является одним из принципов строительства Вооруженных Сил Республики Казахстан, руководства ими и взаимоотношений между военнослужащими. Оно заключается в наделении командира (начальника) всеми правами по отношению к подчиненным и возложении на них персональной ответственности перед государством за все стороны жизни и деятельности воинской части, подразделения и каждого военнослужащего.

Единоначалие выражается в праве командира (начальника), исходя из всесторонней оценки обстановки, единолично принимать решения, отдавать соответствующие приказы в строгом соответствии с требованиями законов и воинских уставов и обеспечивать их выполнение.

Обсуждение приказа не допустимо, а неповиновение или другое неисполнение приказа является воинским преступлением».

Таким образом, согласно Уставу Вооруженных Сил Республики Казахстан принцип единоначалия дает командиру и начальнику право отдавать приказы подчиненным и обязывает последних беспрекословно выполнять эти приказы. К тому же военнослужащий, принимающий военную присягу, клянется «...беспрекословно исполнять возложенные на меня обязанности, воинские уставы и приказы командиров и начальников...».

Командир (начальник) — лицо, которому военнослужащий (подчиненный) подчинен по службе согласно уставу или приказу вышестоящего начальника временно либо постоянно. Устав Внутренней службы Вооруженных Сил Республики Казахстан различает командиров (начальников) по службе и по воинскому званию. Те и другие командиры (начальники) вправе отдавать приказы подчиненным и требовать их беспрекословного выполнения.

Приказ — это требование командира (начальника) о выполнении или прекращении каких-либо действий по службе. Приказ может быть отдан письменно, устно или по техническим средствам связи одному или группе военнослужащих. Письменный приказ является основным распорядительным служебным документом (правовым актом) военного управления, издаваемым на правах единоначалия командирами воинских частей. Правом отдачи письменных приказов в Вооруженных Силах Республики Казахстан пользуются командиры (начальники), от командира воинской части и выше. Устные приказы отдаются всеми командирами (начальниками).⁸

Неисполнение приказа командира (начальника) подчиненным является одним из опасных воинских преступлений, и закон устанавливает за это уголовную ответственность.

§ 1. Невыполнение или иное неисполнение приказа (ст. 367 УК РК)

Общественная опасность этих преступлений определяется тем, что они нарушают важнейшие основы жизни и деятельности войск, могут порождать неорганизованность и беспорядок в выполнении повседневных задач боевой подготовки, помешать поддержанию в подразделении, части твердого уставного порядка и в целом привести к снижению обороноспособности страны. В других случаях результатом неповиновения может быть грубое нарушение прав и законных интересов военнослужащих или других граждан, причинение государству материального ущерба. Неповиновение или иное неисполнение приказа в условиях военного времени или боевой обстановки могут привести к срыву выполнения боевой задачи и человеческим жертвам.

Объектом этого преступления является установленный в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан порядок воинской подчиненности, то есть регулируемые воинскими уставами военно-служебные от-

⁸ статья 41 Устава внутренней службы Вооруженных Сил Республики Казахстан, утвержденный Указом Президента Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года № 4156.

ношения между командирами (начальниками) и подчиненными, в соответствии с которыми первые наделены правом отдавать подчиненным приказы и распоряжения по службе, а последние обязаны беспрекословно повиноваться им.

Порядок подчиненности, как объект неповиновения, а равно иного умышленного неисполнения приказа, охватывает широкий круг служебных отношений. Это не только важные стороны жизни и деятельности войск, но и отношения между военнослужащими, которые регламентированы воинскими уставами, приказами Министерства обороны Казахстана и охраняются военно-уголовным законом Республики Казахстан.

Порядок подчиненности — часть порядка несения воинской службы, обеспечивающая надлежащее выполнение, как начальником, так и подчиненным своих служебных обязанностей.

Перечень основных воинских должностей, определяющих содержание подчиненности и подчиненность по воинскому званию, приведен в Уставе Внутренней службы Вооруженных Сил Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года. По служебному положению и воинскому званию одни военнослужащие по отношению к другим могут быть начальниками или подчиненными. Начальники, которым военнослужащие подчинены по службе, хотя бы временно, являются прямыми начальниками, а ближайший к подчиненному прямой начальник называется непосредственным начальником. Круг начальников по воинскому званию применительно к определенным категориям военнослужащих перечислен в ст. 38 Уставе внутренней службы Вооруженных Сил Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года.

С объективной стороны преступление выражается в открытом отказе от исполнения приказа командира (начальника), содержащего конкретные требования, обращенные к подчиненному о совершении или несомнении подчиненным какого-либо действия по службе, либо в ином неисполнении отданного конкретному военнослужащему приказа командиром или начальником. Вместе с тем, не всякий приказ командира (начальника) подлежит исполнению, только отданный в интересах воинской службы и в соответствии с законом в целях соблюдения порядка несения воинской службы.

При юридической оценке действий, связанных с неповиновением, необходимо учитывать правила ст.37 УК РК.

Согласно ч. 1 ст. 37 УК РК не признается преступлением деяние исполнителя (действие или бездействие), хотя и сопряженное с причинением вреда охраняемым уголовным законом интересам, но обусловленное необходимостью выполнения подчиненным обязательного для него приказа или распоряжения. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет тот, кто отдал незаконный приказ или распоряжение.⁹

Данное обстоятельство объясняется тем, что приказ или распоряжение как волеизъявление командира (начальника) является основой для исполнения принятого решения, не зависит от волеизъявления исполнителя и потому обладает большей юридической силой, чем само исполнительское действие. Поэтому и ответственность за причинение вреда добросовестным исполнением незаконного приказа или распоряжения возлагается не на исполнителя, а на отдавшего их начальника.

Однако за умышленное совершение преступления во исполнение заведомо незаконного приказа или распоряжения уголовная ответственность наступает на общих основаниях. Квалификация такого преступления определяется тем, под признаки каких именно норм Особенной части Уголовного кодекса подпадает совершенное им деяние. При этом, если начальник в преступных целях намеренно отдал заведомо незаконный или даже преступный приказ, а подчиненный понимая очевидную противоправность принятого решения, исполнил его, их действия рассматриваются по правилам ч. 2 и 3 ст.28 УК РК в качестве соучастия в совершении умышленного преступления, где началь-

⁹ Различие между приказом и распоряжением заключается в том, что приказ- это акт, издаваемый в порядке подчиненности, он исходит от управляющего субъекта- начальника и адресован лицам, подчиненным ему по службе. Он представляет собой способ реализации единоначалия, управления подчиненными, организации их служебной деятельности, решения служебных задач. Распоряжение- это распорядительный акт, отличающийся от приказа тем, что может исходить от любого управляющего субъекта, а не только от начальника, адресован не только подчиненным, но и иным лицам, входящим в сферу отношений, где действует данное распоряжение. В основе различий между ними лежит характер требований: в приказе излагаются требования по службе, распоряжении- по иным более общим вопросам.

ник является организатором, а подчиненный — исполнителем данного преступления. Исполнение подчиненным приказа, незаконность которого известна лишь только ему, рассматривается в качестве самостоятельного, без признаков соучастия, преступления.

Командир (начальник) несет ответственность за отданный приказ и его последствия, за соответствие приказа законодательству, а также за злоупотребление властью и превышение власти или служебных полномочий в отданном приказе. Эти требования закреплены в статье 43 Устава внутренней службы Вооруженных Сил Республики Казахстан.

При этом следует иметь виду, что данное преступление будет иметь место, если приказ отдан в установленном порядке и вследствие неповиновения или неисполнения приказа будет причинен существенный вред интересам службы. Существенный вред может состоять в серьезном нарушении распорядка дня в подразделении, части, затруднении выполнения конкретных задач боевой подготовки, ущемлении прав и законных интересов отдельных военнослужащих, отрыве военнослужащих от выполнения обязанностей воинской службы, подрыв авторитета командира (начальника), причинении материального ущерба и т.д. Вред может быть не только организационным, морально-психологическим и материальным, но и физическим (гибель людей, причинение вреда здоровью).

Неповиновение — это открытый отказ от исполнения приказа командира (начальника). Отказ от выполнения приказа начальника признается открытым, если военнослужащий в категорической форме заявляет, что он приказа выполнять не будет, или хотя и молчаливо уклоняется от выполнения приказа, но совершает при этом действия, которые свидетельствуют о явном стремлении не выполнить отданное ему приказание по службе.

От неповиновения следует отличать случаи пререкания, когда подчиненный проявляет недовольство по поводу отданного ему приказа, вступает в его обсуждение, но действия, предписанные приказом, выполняет. Пререkanie не образует преступления, в отдельных случаях оно может быть признано дисциплинарным проступком.

Иное умышленное неисполнение приказа не охватывается понятием неповиновения, оно имеет самостоятельное значение, но по наказуемости приравнено к неповиновению.

Иное неисполнение приказа выражается в совершении действий, противоречащих его смыслу, либо в ненадлежащем исполнении приказа (неточное или несвоевременное его исполнение), то есть приказ командира (начальника) внешне принимается подчиненным к исполнению, но в действительности остается без исполнения. При этом умысел на неисполнение приказа может возникнуть у виновного в момент получения приказа или после истечения определенного отрезка времени.

Момент окончания совпадает с временем причинения существенного вреда интересам службы, а также причинной связи между деянием и наступившим вредом. Состав рассматриваемого преступления является материальным.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной в виде прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что он не выполнил приказ командира (начальника), предвидит возможность или неизбежность причинения существенного вреда для интересов службы, желает или сознательно допускает наступление такого вреда либо относится к его наступлению безразлично. Деяние, предусмотренные частью 1, 2 и 3 настоящей статьи, могут характеризоваться как прямым, так и косвенным умыслом, а неисполнение приказа, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 и 5 данной статьи, выражается в неосторожной вине. Неисполнение приказа по неосторожности имеет место тогда, когда подчиненный, получив приказ командира (начальника), вследствие небрежности или недобросовестного отношения к службе требования приказа не выполняет или выполняет их ненадлежащим образом. Это может быть результатом забывчивости, нечеткого уяснения содержания приказа, проявленного легкомыслия в отношении времени, места и способа выполнения приказа.

Мотив и цель неповиновения или иного неисполнения приказа могут быть разными. Так, мотивы неповиновения и неисполнения приказа могут быть недовольство служебной деятельностью командира (начальника), желание удовлетворить личные, эгоистические потребности, лень и т.д.

Совершая рассматриваемое преступление, виновный может преследовать конкретные цели, например, изменить служебную деятельность командира (начальника), понудить его к определенным действиям по службе, добиться уклонения от воинской службы путем осуждения судом к лишению свободы и т.п.

Мотив и цель для квалификации значения не имеют, но должны учитываться при назначении наказания.

Субъект преступления специальный, то есть военнослужащие Министерство обороны Республики Казахстан, внутренних войск МВД Казахстана, Комитета национальной безопасности, частей гражданской обороны Комитета Республики Казахстан по чрезвычайным ситуациям, Республиканской гвардии и службы охраны Президента Республики Казахстан и другие, подчиненные начальнику по службе или по воинскому званию. Кроме того, субъектами преступления могут быть военнослужащие, которые в случае нарушения воинской дисциплины или общественного порядка обязаны выполнять требования старших по воинскому званию об устранении этих нарушений, а также военнослужащие, при совместном выполнении обязанностей воинской службы, командирами (начальниками) которых выступают старшие по воинскому званию или по занимаемой должности.

Часть 2 статьи 367 УК РК предусматривает ответственность за то же деяние, совершенной группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, а равно повлекшее тяжкие последствия.

Под группой лиц понимается двое или более военнослужащих, совместно совершающих данное преступление без предварительного сговора. Совершение преступления группой лиц по предварительному сговору означает, что в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении этого преступления. Преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. При этом для квалификации не имеет значения, совершено ли такое неисполнение приказа ими по предварительному сговору или в результате сложившихся обстоятельств.

К тяжким последствиям могут быть отнесены: срыв мероприятий по обеспечению боевой готовности подразделения, части,

корабля; причинение по неосторожности смерти, тяжкого или средней тяжести вреда здоровью людей, вывод из строя боевой техники; причинение крупного материального ущерба и т.п.

Часть 3 статьи 367 УК РК предусматривает ответственность за совершение деяний, указанных в части первой или второй статьи, в военное время или боевой обстановке.

Военное время — период нахождения Республики Казахстан в состоянии войны. Согласно ст. 53 Конституции Республики Казахстан состояние войны объявляется Парламентом Республики Казахстан в случае военного нападения (агрессии) на республику или при необходимости выполнения международных договорных обязательств по совместной обороне от агрессии. С объявлением состояния войны или началом боевых действий наступает военное время. Началом военного времени являются день и время объявления состояния войны или военного нападения (агрессии) на Республику Казахстан. Окончанием военного времени являются объявленный день и время прекращения военных действий.

Боевая обстановка — время нахождения воинской части в состоянии вооруженного столкновения с противником. Боевая обстановка обусловлена непосредственной близостью неприятеля, угрозой его нападения или непосредственного с ним столкновения. Боевая обстановка может быть и в мирное время, при отражении нападения вооруженной группы (банда, террористы и др.) или нападения на пограничную заставу.

Часть 4 статьи 367 УК РК определяет ответственность за неисполнение приказа вследствие небрежного или недобросовестного отношения к службе, повлекшего тяжкие последствия, а часть 5 настоящей статьи предусматривает ответственность за эти же деяния, но только в военное время и в боевой обстановке.

Неповиновение или иное неисполнение приказа, квалифицируемое ч.1 ст. 367 УК РК, наказывается ограничением по воинской службе на срок до двух лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет. Часть 2 ст. 367 УК РК предусматривает наказание в виде лишения свободы на срок до пяти лет.

В военное время или в боевой обстановке за данное преступление наказание более суровое — лишение свободы на срок от

пяти до двадцати лет, а при отягчающих обстоятельствах — смертная казнь или пожизненное лишение свободы.

Неповиновение или иное неисполнение приказа, совершенное по неосторожности (ч.4 ст.367 УК РК) наказывается ограничением по воинской службе на срок до одного года, либо арестом на срок от трех до шести месяцев, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до одного года. Совершение данного преступления в военное время или в боевой обстановке — наказывается лишением свободы на срок от трех до десяти лет (ч.5 ст.367 УК РК).

§ 2. Сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению служебных обязанностей (статья 368 УК РК)

Общественная опасность деяния заключается в снижении обороноспособности страны, ведет к срыву военных мероприятий и поставленных задач. Посягательство на установленный порядок воинских отношений носит открытый, дерзкий характер, сопровождаются насилием над личностью начальника или иного лица, исполняющего обязанности воинской службы, или угрозой такого насилия, что значительно повышает их общественную опасность.

В статье 368 УК РК объединены два состава преступления: а) сопротивление начальнику или иному лицу, исполняющему обязанности воинской службы и б) принуждение этих лиц к нарушению возложенных на них обязанностей воинской службы, сопряженное с насилием или угрозой его применения.

Объектом преступлений, предусмотренных ст.368 УК РК являются отношения, определяющие уставные взаимоотношения между военнослужащими, а также порядок несения службы, регламентированный соответствующими законодательствами, приказами и инструкциями. При этом посягательство на порядок воинских отношений осуществляется путем применения насилия или угрозы его применения к начальнику или иному лицу, поэтому преступление посягает также на их жизнь, здоровье и личную неприкосновенность во время исполнения обязанностей воинской службы.

С объективной стороны деяние виновного выражается в оказании сопротивления командиру (начальнику), а также иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности по воинской службе, или в принуждении к нарушению этих обязанностей, сопряженное с насилием или угрозой его применения.

Сопротивление представляет собой активные действия, направленные на то, чтобы не допустить исполнения начальником или иным лицом служебных обязанностей, не дать ему возможности действовать в данной конкретной обстановке в соответствии с законом, требованиями воинских уставов или приказа начальника.

Сопротивлению может предшествовать неповиновение командиру (начальнику). Преступление, начавшееся с неповиновения, перерастает в более тяжкое посягательство на порядок воинской подчиненности, поэтому действия виновного не образуют совокупности преступлений и подлежат квалификации по ст. 368 УК РК.

Принуждение состоит в физическом или психическом насилии, направленном на то, чтобы заставить начальника или иное лицо нарушить возложенные на него обязанности воинской службы, то есть совершить незаконные действия в интересах принуждающего либо действовать вопреки интересам службы.

В отличие от статьи 227 УК Казахской ССР, статья 368 действующего Уголовного кодекса признает преступлением сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению служебных обязанностей лишь в случаях, когда оно сопряжено с насилием или угрозой его применения.

Под насилием при сопротивлении или принуждении начальника или иного лица, исполняющего обязанности по воинской службе, понимается физическое воздействие на указанных лиц, включая побои, причинение легкого вреда здоровью, истязания и т.д. Под угрозой применения того же насилия понимается высказывание намерения причинить вред здоровью начальнику или иному лицу, в случае их нежелания отказаться от совершения законных действий или совершить противоправные действия. Однако нужно учитывать, что угроза должна быть реальной.

При этом сопротивление может быть совершено без насилия или угрозы его применения, например, конвоируемый военнослужащий упирается, вырывается и убегает без применения насилия и угрозы его применения, а принуждение всегда совершается с применением или угрозой применения насилия в отношении начальника или иного лица, исполняющего обязанности воинской службы.

Деяние считается оконченным с момента совершения действия и наступления последствий, обозначенных в диспозиции настоящей статьи, состав формально-материальный.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что своими действиями оказывает сопротивление начальнику или иному лицу, исполняющему обязанности по воинской службе, или принуждает его к нарушению этих обязанностей и желает этого.

В части 2 статьи 368 УК РК в качестве квалифицирующих обстоятельств рассматриваемых преступлений предусмотрены причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью начальника или иного лица, а также наступление иных тяжких последствий. В подобных случаях в соответствии со статьей 22 УК РК психическое отношение виновного к указанным последствиям сопротивления или принуждения может быть не только в форме умысла, но и неосторожности.

Мотив и цель для квалификации значения не имеют, но должны учитываться при назначении наказания.

Субъект преступления специальный, то есть военнослужащий, проходящий воинскую службу, как по призыву, так и по контракту по службе или по воинскому званию постоянно или временно подчиненный лицу, в отношении которого совершаются сопротивление или принуждение, сопряженное с насилием или угрозой его применения. Сопротивление или принуждение в отношении иного лица, исполняющего обязанности воинской службы, может быть совершено любым военнослужащим, не состоящим с ним в отношениях подчиненности.

Часть 2 статьи 368 УК РК предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные:

— группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

- с применением оружия;
- с причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий.

Совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой предполагает умышленное совместное противодействие начальнику (иному военнослужащему) двух или большего числа лиц. Если противодействие совершается в отношении начальника, участниками группы должны быть его подчиненные. Иные лица могут отвечать лишь в качестве организаторов, подстрекателей либо пособников (ч.5 ст. 29 УК РК). Противодействие иному военнослужащему, исполняющему возложенные на него обязанности воинской службы, допускает участие в группе любых военнослужащих.

Другим отягчающим обстоятельством сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению служебных обязанностей признается применение оружия. Под применением оружия следует понимать фактическое использование его для физического или психического воздействия на начальника или иное лицо, исполняющее обязанности воинской службы. Демонстрация оружия, с угрозой его применения, размахивание им и т.п. должны признаваться применением оружия. Этими действиями виновный оказывает психическое воздействие на начальника, парализует его волю и таким образом облегчает достижение своих преступных целей. Нельзя, однако, считать применением оружия один лишь факт наличия его у виновного в момент оказания сопротивления или принуждения, когда виновный при этом не угрожает им и не использует его. Не следует считать оружием всякие предметы, которые могут быть использованы в качестве орудия совершения преступления. Поскольку законодатель говорит о сопротивлении или принуждении, совершенном «с применением оружия». Поэтому применительно к рассматриваемым преступлениям под оружием следует понимать предметы, специально предназначенные для поражения живой силы, это как огнестрельное оружие (боевое, охотничье, спортивное), так и холодное (кинжал, штык-нож, финка, кастет и т.п.) оружие, независимо от того является оно штатным или нештатным для Вооруженных Сил Казахстана, заводского произ-

водства или самодельным. Применение при сопротивлении и принуждении других предметов, которые по своим свойствам в принципе могут быть использованы для нападения, но специально для этого не предназначены, например топор, лопата, палка и т.д., не дают оснований для применения п. «б» ч.2 ст. 368 УК РК.

Понятие тяжкого вреда здоровью следует понимать как повреждения, опасные для жизни, повлекшие утрату какого-либо органа (руки, ноги, глаза и т.п.) или его функций, а также вызвавшие душевную болезнь или значительную потерю трудоспособности. Причинение же средней тяжести вреда здоровью подразумевает телесные повреждения не опасные для жизни, не повлекшие значительной потери трудоспособности (на срок не более 3—12 недель) или вызвавшие стойкую утрату общей трудоспособности менее чем на одну треть, а также это такие повреждения, где отсутствуют признаки тяжких телесных повреждений.

Понятие тяжких последствий в данном случае следует понимать срыв выполнения боевого задания, причинение серьезного ущерба боеспособности части, подразделения, неосторожное убийство потерпевшего или иной серьезный ущерб.

Часть 3 статьи 368 УК РК определяет ответственность за совершение деяний, предусмотренных частями первой или второй настоящей статьи, в военное время или боевой обстановке.

Сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению служебных обязанностей, квалифицируемое частью 1 статьи 368 УК РК, предусматривает наказание арестом на срок до шести месяцев, либо ограничением по воинской службе на срок до двух лет, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

Если же эти преступления квалифицируются по части 2 статьи 368 УК РК, то наказываются лишением свободы на срок от трех до десяти лет.

Существенно повышается ответственность за эти преступления, если они совершены в военное время или боевой обстановке, виновные наказываются к лишению свободы на срок от пяти до двадцати лет либо к смертной казни или пожизненному лишению свободы.

§ 3. Насильственные действия в отношении начальника (статья 369 УК РК)

Общественная опасность деяния заключается в снижении обороноспособности страны, ведет к срыву военных мероприятий и поставленных задач. Насильственные действия в отношении начальника, будучи направленные против основ воинской подчиненности, представляют большую общественную опасность, они затрудняют, а иногда делают невозможным выполнение начальником (командиром) своих уставных обязанностей. Более того, подобные действия непосредственно причиняют ущерб их жизни и здоровью.

Объектом рассматриваемого преступления являются отношения, определяющие установленный порядок несения воинской службы, личность начальника, его здоровье, а также своевременное и точное выполнение возложенных задач. Совершая данное преступление, виновный подчиненный грубо нарушает отношения подчиненности, закрепленные в законодательстве и в воинских уставах, может побудить начальника к отступлению от обязанностей воинской службы, к снижению требовательности в отношении подчиненных. Вместе с тем он причиняет вред здоровью начальника. При этом следует иметь виду, что данная норма уголовного закона устанавливает уголовную ответственность за насильственные действия в отношении начальника по служебному положению или по воинскому званию.

Пример из судебной практики, летом 1989 г. М., Л., З. и С. с целью подчинения своему влиянию и насаждения в подразделении культа превосходства старослужащих систематически под различными предлогами избивали военнослужащих более позднего срока призыва и глумились над ними, и в том числе с 20 июня по 24 июля 1989 года вместе и по отдельности избивали младшего сержанта Н.

Кроме того, 13 июля 1989 года после избияния сослуживцев З., М. и Л. под угрозой избияния принудили командира отделения младшего сержанта Т. бить своих подчиненных. Когда же тот, по мнению Л., недостаточно сильно нанес удары, последний дважды ударил его по телу. Испугавшись, Т. нанес еще несколько ударов своим подчиненным.¹⁰

¹⁰ Определение Военной коллегии Верховного Суда СССР от 24 апреля 1990 г. № 2-016/90 // БУВТ и ВК ВС СССР.— 1990.— № 4 (140).— С. 38—41

Объективная сторона преступления состоит в нанесении подчиненным побоев начальнику, причинении легкого вреда здоровью или применении в отношении последнего иного насилия, совершенных во время исполнения им обязанностей воинской службы или в связи с исполнением этих обязанностей.

Под побоями понимаются множественные удары, сопряженные с причинением потерпевшему физической боли, но не повлекшие причинение вреда здоровью. Причинение потерпевшему легкого вреда здоровью следует понимать причинение легкого телесного повреждения, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или наступление незначительной стойкой утраты трудоспособности.

Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью выходит за пределы диспозиции ч.1 и является квалифицирующим признаком п. «в» ч.2 ст. 369 УК РК.

Понятием иного насилия охватываются иные насильственные действия, связанные с причинением физической боли или ограничением его свободы.

Обязательным признаком рассматриваемого преступления является совершение насильственных действий в отношении начальника во время исполнения им обязанностей воинской службы или в связи с исполнением этих обязанностей. Более широкое понятие исполнения военнослужащим обязанностей воинской службы дано в Законе Республики Казахстан «О воинской обязанности и воинской службе» от 8 июля 2005 года и в Уставе Внутренней службы Вооруженных Сил Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года.

Так, в соответствии со ст. 9 УВС ВС Республики Казахстан «Под исполнением военнослужащими обязанностей воинской службы (служебных обязанностей) понимается: участие в боевых действиях; исполнение должностных обязанностей, установленных настоящим Уставом, инструкциями и наставлениями; несение боевого дежурства (боевой службы); участие в учениях и в походах кораблей; нахождение на территории воинской части в течение установленного распорядком дня служебного времени...». Насильственные действия в отношении начальника в указанных ситуациях подлежат квалификации по данной статье.

Деяние считается оконченным с момента совершения действий и наступления последствий, обозначенных в диспозиции рассматриваемой статьи, состав формально-материальный.

С субъективной стороны насильственные действия в отношении начальника совершаются умышленно, с прямым умыслом. Поскольку виновный сознает, что он учиняет насилие над начальником, желает нанести вред его здоровью или причинить ему фактические страдания и делает это на почве недовольства служебной деятельностью начальника, его требовательностью. Путем совершения насильственных действий виновный может преследовать цель изменения служебной деятельности начальника, снижения его требовательности по службе. Но, при этом виновный не предъявляет конкретных требований по поводу его действий по службе, поэтому совершенное насилие не содержит признаков принуждения начальника к нарушению обязанностей воинской службы.

Если же действия в отношении начальника явились защитой от противоправного насилия со стороны начальника, ответственность подчиненного по ст. 369 УК РК исключается. Такие действия в некоторых случаях могут быть квалифицированы как преступления против личности (например, при превышении пределов необходимой обороны).

В случаях, когда насильственные действия повлекли последствия, предусмотренные п. «в» ч.2 ст. 369 УК РК, отношение виновного к этим последствиям может быть как в форме умысла, так и неосторожности.

Субъектами преступления могут быть военнослужащие, постоянно или временно, по службе или по воинскому званию подчиненные данному начальнику.

Действия соучастников преступления, независимо от того являются ли они подчиненными данного начальника или нет, следует квалифицировать по ст. 369 УК РК со ссылкой на ст. 28 УК РК.

По части 1 статьи 369 УК РК подлежат квалификации нанесения побоев начальнику, причинения легкого вреда его здоровью, а также иных насильственных действий, связанных с причинением физической боли либо ограничением его свободы.

Наказываются ограничением по воинской службе на срок до двух лет, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

Если эти действия совершены группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; с применением оружия; с причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий, то наказываются лишением свободы на срок от трех до десяти лет.

Следует отметить, что указанные квалифицирующие признаки идентичны признакам, предусмотренным частью 2 статьи 368 УК РК.

Совершение этих преступлений в военное время или в боевой обстановке наказывается лишением свободы на срок от пяти до двадцати лет либо смертной казнью или пожизненным лишением свободы.

§ 4. Нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношения подчиненности (статья 370 УК РК)

Общественная опасность деяния заключается в понижении сплоченности личного состава, отсутствии готовности к взаимовыручке и взаимопомощи при выполнении боевых и других служебных задач, что в итоге ведет к срыву поставленных целей. Нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими наносят ущерб воинскому правопорядку, здоровью, чести и достоинству военнослужащих, интересам обеспечения постоянной, боевой готовности Вооруженных Сил.

Степень общественной опасности совершенного преступления во многом зависит от ущерба нанесенного личности потерпевшего.

Объектом рассматриваемого преступления является закрепленный в воинских уставах порядок взаимоотношений военнослужащих, не состоящих в отношениях подчиненности, а также личность военнослужащих — потерпевших, их здоровье, честь и личное достоинство.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении уставных правил взаимоотношений между военнослужащими, равными по служебному положению и воинскому званию, а равно старшими и младшими по воинскому званию, при отсутствии подчиненности между ними. Нарушения уставных правил взаимоотношений проявляются в том, что виновные лица с применением насилия или под угрозой его применения совершают действия, унижающие достоинство потерпевших, заставляют выполнять различные услуги, выполнять за них те или иные обязанности воинской службы, принуждают сослуживцев терпеть разнообразные издевательства. Если виновные избивают потерпевших и отнимают у них продукты питания, предметы обмундирования и эти предметы не являются личной собственностью потерпевших, то при наличии объективной стороны данного преступления их действия следует квалифицировать по ст. 370 УК РК без дополнительной квалификации по соответствующей статье главы 6 УК РК. В случаях же, если завладение денежным довольствием и иными материальными ценностями, находящихся в личном владении потерпевших, сопровождается применением насилия или угрозой его применения, то действия виновного посягают на два различных объекта — уставные правила взаимоотношений между военнослужащими и чужую собственность. В таком случае действия виновного должны получить самостоятельную оценку дополнительно по соответствующим статьям главы 6 УК РК (181, 178 и др. УК РК).

Преступление считается оконченным с момента установления любого деяния, составляющего объективную сторону деяния. Состав данного преступления формальный. Закон определяет не любое нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими преступлением, а только выразившееся в насилии или издевательствах над потерпевшим.

Насильственные действия одного военнослужащего в отношении другого, не находящегося с ним в отношениях подчиненности, могут быть квалифицированы по ст. 370 УК РК только в том случае, если они совершены в связи со службой или при исполнении хотя бы одним из них служебных обязанностей, либо хотя и не при этих обстоятельствах, но сопровождались проявлением явного неуважения к воинскому коллективу. Лишь в

указанных ситуациях применение насилия одним военнослужащим в отношении другого не только объективно нарушает установленный порядок несения службы, но и представляет собой посягательство на закрепленный в уставах порядок взаимоотношений между военнослужащими и по своему характеру является воинским правонарушением.

Преступление, предусмотренное ст. 370 УК РК может быть совершено не только в расположении подразделения, на территории воинской части, но и вне их, в частности, на месте производства работ, проведения культурно-массовых мероприятий, организованного отдыха и т.д.

Отсюда следует, что по данной норме закона не может квалифицироваться применение насилия одним военнослужащим к другому, обусловленного сугубо личностными отношениями и не связанного с воинской службой, а также не сопровождавшееся нарушением воинского порядка. Такие правонарушения должны рассматриваться как преступления против личности.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что нарушает уставные правила, регулирующие взаимоотношения между военнослужащими: наносит побои, причиняет легкий вред здоровью или совершает иное насилие, связанное с унижением чести и достоинства или с издевательством над потерпевшим и желает совершить эти действия с целью унижить его честь и достоинство, возвысить себя над окружающими и создать для себя привилегированные условия службы.

Нанесение единичных ударов, толчков, хотя и сопровождавшихся физической болью, не могут подпадать под понятие «побои», а должны относиться к «иному насилию».

Понятие «легкий вред здоровью» раскрыт в п. 10 раздела 2 действующих «Правил судебно-медицинской оценки тяжести вреда здоровью».

Под «иным насилием» следует понимать также различные виды физического насилия, которые не являются побоями, например: связывание, насильственное лишение свободы, а также различного рода глумления и издеательства.

Понятием «иного насилия» охватывается также угроза применения физического насилия, когда с помощью таковой виновный вынуждает потерпевшего совершать действия, унижающие

его личное достоинство, выполнять за себя те или иные обязанности воинской службы, делать личные услуги и т.п.

Отношение виновного к последствиям деяния, указанные в п. «д» ч. 2 и 3 ст. 370 УК РК, возможно не только в виде умысла, но и неосторожности.

Мотивы совершения преступления могут быть различными. Для квалификации по данной статье не имеет значения, какими мотивами руководствовался виновный: служебной ли деятельностью потерпевшего или личными неприязненными отношениями.

Субъект преступления специальный — военнослужащий, проходящий воинскую службу по призыву и по контракту. Это солдаты и матросы, сержанты и старшины, прапорщики и мичманы, а также лица офицерского состава Вооруженных Сил, других войск и воинских формирований Республики Казахстан, которые не стоят в отношениях подчиненности с потерпевшими, то есть не являются их начальниками или подчиненными по службе и по воинскому званию. Они могут быть равными с потерпевшими по служебному положению и воинскому званию, старшими или младшими по воинскому званию.

Так, приговором военного суда Семипалатинского гарнизона от 05.01.2000 года С. осужден по ст. ст. 380 ч. 1 УК РК к 6 месяцам лишения свободы, 378 ч 1 УК РК к 6 месяцам лишения свободы. На основании ст. 58 УК РК путем полного сложения назначенных наказаний окончательно определено 1 год лишения свободы и с применением ст. 47 УК РК направлен на тот же срок в дисциплинарную часть

Согласно приговору, ефрейтор С., находясь в суточном наряде дневальным, т.е. временно являясь начальником для солдат, в расположении казармы, превысив предоставленную власть и служебные полномочия, схватил за горло рядового В. и умышленно толкнул его. В результате В., ударившись об стенку головой, получил телесные повреждения, относящиеся к степени легких, тем самым был причинен существенный вред делу укрепления воинской дисциплины и здоровью потерпевшего. Кроме того, С. своими действиями нарушил уставные правила несения службы, хотя предупреждение таких нарушений, которые он совершил, входило в его служебные обязанности.

В надзорном протесте прокурор поставил вопрос о переквалификации действий С. со ст. 380 ч 1 УК РК на ст. 370 ч 1 УК РК. В обоснование указано, что С. ни по своему званию, ни по положению к субъектам должностного преступления не относится. По своему воинскому званию ефрейтор С. не является начальником для солдат, а также обязанность дневального суточного наряда, не порождает властных полномочий.

Президиум Военного суда войск РК, согласившись с доводами протеста, изменил приговор суда и переквалифицировал действия С. со ст. 380 ч 1 УК РК на ст. 370 ч 1 УК РК при этом, указав, что положение дневального по службе не облеченного властными полномочиями нельзя расценивать как должностное. В данном случае поддержание порядка в подразделении в том числе, порядка взаимоотношений между военнослужащими входило в задачу внутреннего наряда и в обязанности С., как дневального. Нарушение им порядка взаимоотношений с военнослужащим В. явилось и одновременно нарушением уставных правил несения внутренней службы.¹¹

По части 1 статьи 370 УК РК подлежат квалификации нарушения уставных правил взаимоотношений, связанных с унижением чести и достоинства или издевательством над потерпевшим, с угрозой применения любого насилия к нему, а также сопряженных с физическим насилием в виде причинения легкого вреда здоровью, нанесения побоев либо иными насильственными действиями, связанными с причинением физической боли потерпевшему или ограничением его свободы. За данные деяния наказываются содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет.

Часть 2 статьи 370 УК РК предусматривает ответственность за совершение того же деяния при наличии следующих квалифицирующих признаков:

- неоднократно, то есть два и более раза;
- в отношении двух и более лиц;
- группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

¹¹ Обзор надзорной практики Военного суда войск Республики Казахстан за 2000 г. С. 5, 6

- с применением оружия;
- с причинением средней тяжести вреда здоровью.

Например, военный суд Семипалатинского гарнизона постановлением от 16 августа 2001 года, руководствуясь п. 6 ст. 37 УПК РК, прекратил за примирением с потерпевшим уголовное дело по обвинению рядового в/ч 2535 К. по п. «д» ч. 2 ст. 370 УК РК, который 13 января 2001 года, нарушая уставные правила взаимоотношений между военнослужащими, ударом ноги обутой в сапог сломал левую ключицу рядовому Б., причинив ему средний вред здоровью.¹²

В соответствии со ст. 11 УК РК неоднократным считается совершение нарушения уставных правил взаимоотношений между военнослужащими, не состоящими в отношениях подчиненности, два или более раза, если за ранее совершенное преступление лицо не было освобождено от уголовной ответственности либо судимость за ранее совершенное преступление не была снята или погашена.

Совершение преступления в отношении двух или более лиц предполагает совершение неуставных действий в отношении нескольких потерпевших таким образом, что все действия органически связаны между собой и охватываются единым умыслом как одновременно, так и в разное время. В тоже время нанесение побоев, легкого вреда здоровью или применение иного насилия к одному и тому же потерпевшему, хотя бы и в разное время, при отсутствии других отягчающих обстоятельств необходимо квалифицировать по ч. 1 ст. 370 УК РК.

О понятиях группы лиц, группы лиц по предварительному сговору и об организованной группе говорилось при анализе квалифицирующих признаков неповиновение или иное неисполнение приказа (ст.368 УК РК), а о понятиях оружия и его применения- при анализе квалифицирующих признаков статьи 368 УК РК.

Действия виновного должны быть квалифицированы по п. «в» ч. 2 ст. 370 УК РК и тогда, когда между ним и другими виновными не имелось предварительной договоренности на со-

¹² Обзор судебной практики по применению ст. 67 УК РК военными судами Республики Казахстан. С. 1, 2

вершение этого преступления, а он присоединился к ним уже в процессе избиения других военнослужащих.

Если объективная сторона преступления выполнена одним военнослужащим по подстрекательству либо при организующей роли другого, то действия исполнителя должны быть квалифицированы по ч. 1 или соответствующим пунктам ч. 2 ст. 370 УК РК, а организатора или подстрекателя дополнительно со ссылкой на ст. 28 УК РК.

Таким же образом должно квалифицироваться содеянное соучастниками неуставных насильственных действий, один из которых военнослужащий, а другой — гражданское лицо. Действия их не могут быть квалифицированы по п. «в» ч. 2 ст. 370 УК РК, как совершенные в группе, поскольку гражданское лицо не является субъектом воинских преступлений и может быть лишь пособником, организатором или подстрекателем.

Неуставные действия должны рассматриваться как совершенные в группе независимо от того, привлечены ли к уголовной ответственности все соучастники преступления или к ней привлечен только один из них, а в отношении других уголовное дело прекращено по не реабилитирующим основаниям. Эпизоды неуставных действий, совершенные в группе и единолично в разное время, должны рассматриваться как реальная совокупность преступлений и получить самостоятельную оценку.

Под оружием в п. «г» ч. 2 ст. 370 УК РК следует понимать предметы, единственным и главным назначением которых является причинение смерти или телесных повреждений. Это как штатное армейское оружие (винтовка, автомат, пистолет, кортик, штык-нож и т.д.), так и любое другое оружие (охотничье ружье, финский нож и т.д.). Иные (бытовые) предметы, которые, хотя и могут быть использованы как средство нападения, но не предназначены специально для причинения смерти или телесных повреждений (камень, топор, палка, кухонный или перочинный нож и т. п.) не подпадают под понятие оружия в смысле п. «г» ч. 2 ст. 370 УК РК. Оружие может применяться, как средство воздействия при ином насилии, когда виновный путем угрозы оружием заставляет потерпевшего выполнять за себя отдельные обязанности по воинской службе, оказывать ему различные услуги, совершать действия, унижающие его челове-

ское достоинство. Как применение оружия не могут рассматриваться случаи использования не его поражающих свойств, обусловленных конструкцией и назначением, а лишь в качестве предмета для нанесения ударов (прикладом оружия, рукояткой штык-ножа и т. п.).

Средней тяжести вред здоровью характеризуется тем, что оно не является опасным для жизни в момент причинения, но вызывает длительное расстройство здоровья потерпевшего или значительную стойкую утрату общей трудоспособности менее чем на одну треть, либо приводит к наступлению обоих этих последствий. Средней тяжести вред здоровью потерпевшего при нарушении уставных правил взаимоотношений может быть причинен как умышленно, так и по неосторожности, причинение такого вреда не требует дополнительной квалификации содеянного по статьям Уголовного кодекса о преступлениях против личности.

Особо квалифицированный вид данного преступления имеет место в случаях наступления в результате указанных в части 3 ст.370 УК РК тяжких последствий: причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего, убийство и причинение смерти по неосторожности, а также самоубийство потерпевшего либо покушение на него.

Как тяжкие последствия должны признаваться и случаи причинения себе потерпевшим тяжких телесных повреждений в знак протеста против чинимого над ним насилия, с целью обратить внимание командования, добиться перевода в другую часть, уволиться с воинской службы и прочее.

Простой вид нарушения уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности наказывается содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет, а квалифицированный вид данного преступления предусматривает наказание лишением свободы на срок до пяти лет.

В случае совершения этих преступлений наступают тяжкие последствия и наказываются лишением свободы на срок до десяти лет.

§ 5. Оскорбление военнослужащего (ст. 371 УК РК)

Общественная опасность данного состава преступления заключается в том, что оно понижает сплоченность личного состава, ведет к отсутствию готовности к взаимовыручке и взаимопомощи при выполнении боевых и других служебных задач, что в итоге приводит к срыву боеготовности Вооруженных Сил.

Объектом являются отношения, определяющие установленный порядок несения воинской службы, регламентируемая воинскими уставами сфера воинских правоотношений, обеспечивающая порядок воинской вежливости, а также честь и достоинство военнослужащего.

Статья 130 УК РК определяет оскорбление как унижение чести и достоинства другого лица, выраженное в неприличной форме.

Объективную сторону преступления составляет отрицательная оценка личности потерпевшего как военнослужащего и гражданина, унижение его репутации в глазах окружающих, дискредитация его человеческого достоинства и воинского звания. Оскорбление военнослужащего отличается от аналогичного общеуголовного преступления тем, что оно посягает на честь и достоинство личности и одновременно на закрепленный воинскими уставами порядок взаимоотношений между военнослужащими, а также тем, что происходит во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей воинской службы потерпевшим либо лицом, виновным в оскорблении.

Унижение чести и достоинства по способу совершения может быть устным, письменным либо путем различных действий (плевок, пощечина, срывание погон, других знаков различия и т.п.). Оскорбление может быть нанесено публично и наедине.

Обязательным элементом состава преступления являются обстоятельства, при которых оскорбление наносится во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей по воинской службе потерпевшим, например, дежурного по части, роте, дневального, караульного и т. д.

Военнослужащий срочной службы, а также лица, находящиеся на воинской службе по контракту на должностях солдат и матросов, бывают при исполнении обязанностей по воинской

службе лишь в период выполнения ими конкретных, дополнительных обязанностей, например, патрульного, часового, дневального, при выполнении хозяйственных работ по приказу и т.п. В отличие от этого начальники в силу своего должностного положения или воинского звания, всегда находятся при исполнении по воинской службе.

Понятие «в связи с исполнением обязанностей» подразумевает исполнение таких обязанностей в прошлом.

Преступление считается оконченным с момента установления любого деяния, составляющего объективную сторону деяния. Состав преступления формальный.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом: виновный сознает, что своими действиями оскорбляет потерпевшего, и желает этого, зная, что оскорбление совершается при исполнении им самим либо потерпевшим (или и тем и другим) обязанностей по воинской службе. При этом умысел виновного лица направлен не на причинение физической боли, телесных повреждений или иного насилия, а на унижение чести и достоинства потерпевшего.

Субъектом преступления может быть военнослужащий, не состоящий в отношениях подчиненности с потерпевшим, а по ч. 2 настоящей статьи может быть как подчиненный, так и начальник по должности или старший по воинскому званию. Субъектами преступления могут быть также граждане, пребывающие в запасе, во время прохождения ими военных сборов в Вооруженных Силах Республики Казахстан, а также военнослужащие других войск и воинских формирований Республики Казахстан.

По части 1 статьи 371 УК РК подлежит квалификации оскорбление одним военнослужащим другого, когда они не состоят в отношениях подчиненности, то есть равным равного, старшим по воинскому званию младшего или младшим по воинскому званию старшего при отсутствии между ними отношений подчиненности и наказывается арестом на срок до трех месяцев, либо ограничением по воинской службе на срок до шести месяцев.

Часть 2 статьи 371 УК РК предусматривает оскорбление подчиненным начальника или начальником подчиненного. Уголовный закон одинаково защищает честь и достоинство как началь-

ников от посягательства подчиненных, так и подчиненных от посягательств начальников, что соответствует требованиям воинских уставов.

Оскорбление подчиненным начальника, а равно начальником подчиненного наказывается ограничением по воинской службе на срок до одного года, либо арестом на срок до шести месяцев, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до одного года.

ГЛАВА 4

Уклонение от воинской службы

Защита Республики Казахстан от вооруженной агрессии является одной из главных функций государства и делом всего народа. Поэтому статья 36 Конституции Республики Казахстан устанавливает: «Защита Республики Казахстан является священным долгом и обязанностью каждого ее гражданина. Граждане Республики несут воинскую службу в порядке и видах, установленных законом».

По своей сущности функция защиты государства является обязательной и проявляется в укреплении обороноспособности страны в мирное время, создании необходимых условий для предотвращения военного нападения и вооруженного отпора возможной агрессии против Республики Казахстан.

Согласно п. 21 ст. 1 Закона Республики Казахстан «Об обороне и Вооруженных Силах Республики Казахстан» оборона — это система государственных мер политического, военного, экономического, экологического, социально-правового и иного характера по обеспечению воинской безопасности, вооруженной защиты суверенитета, территориальной целостности и неприкосновенности границ Республики Казахстан.¹³

Порядок прохождения воинской службы в вооруженных силах, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан строго регламентируется законодательствами и подзаконными актами Казахстана. Военнослужащий обязан нести службу в течение установленного законом срока и безотлучно находиться в расположении части, гарнизона или иного места службы.

Данный порядок основан на Законе Республики Казахстан «О воинской обязанности и воинской службе» от 8 июля 2005 года; Законе Республики Казахстан «Об обороне и Вооруженных Силах Республики Казахстан» от 7 января 2005 года; Законе Республики Казахстан «О статусе и социальной защите военнослужащих и членов их семей» от 20 января 1993 года; Уставе Внут-

¹³ Закон Республики Казахстан «Об обороне и Вооруженных Силах Республики Казахстан» № 29-III ЗРК. Астана, Акорда, 7 января 2005 года.

ренной службы Вооруженных Сил Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года; Дисциплинарном уставе Вооруженных Сил Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года и приказах Министерства Обороны Казахстана.

Различные виды уклонений от воинской службы занимают значительное место в структуре преступлений, совершаемых в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан, являются наиболее распространенными воинскими преступлениями. Совершая рассматриваемые преступления, военнослужащие, нарушают либо отдельные требования порядка прохождения воинской службы, либо в целом обязанность проходить воинскую службу. Поэтому повышенная опасность этих преступлений заключается в том, что виновный, совершая их, посягает на всю совокупность военно-служебных отношений, нарушает все свои обязанности по воинской службе.

Рассматриваемую группу воинских преступлений в Уголовном кодексе Казахстана составляют: самовольное оставление части или места службы (ст.372 УК РК); дезертирство (ст.373 УК РК) и уклонение от воинской службы путем членовредительства или иным способом (ст.374 УК РК).

§ 1. Самовольное оставление части или места службы (ст. 372 УК РК)

Общественная опасность рассматриваемого преступления определяется тем, что военнослужащий, совершая самовольную отлучку на тот или иной отрезок времени, уклоняется от несения обязанностей по воинской службе, что может отрицательно повлиять на боеготовность подразделения, части.

Общественная опасность самовольного оставления части или места службы значительно повышается в условиях военного времени и в боевой обстановке.

Таким образом, общественная опасность данного деяния заключается в снижении обороноспособности страны, ведет к срыву военных мероприятий и поставленных задач.

Объектом преступления является установленный в соответствии с законами в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях Казахстана порядок прохождения на

воинской службе военнослужащих, проходящих воинскую службу по призыву либо по контракту, а также своевременное и точное выполнение возложенных задач.

Порядок прохождения на воинской службе более подробно регламентируется в Законах Республики Казахстан как: «О воинской обязанности и воинской службе» от 8 июля 2005 года, «О статусе и социальной защите военнослужащих и членов их семей» от 20 января 1993 года и воинскими уставами Республики Казахстан и соответствующими Положениями о прохождении службы.

Объективная сторона преступления выражается в самовольном оставлении части или места службы в целях уклониться от прохождения воинской службы либо характеризуется неявкой в тех же целях на службу при командировке, отпуске, переводе, увольнении из части и т.д. продолжительностью определенной законом времени.

Пример из судебной практики, С. признан виновным в том, что 25 августа 2000 года около 21.30 часов, без уважительных причин, с целью временно уклониться от воинской службы, продолжительностью свыше 10-ти суток, но не более месяца, самовольно оставил часть и убыл в г. Павлодар к месту жительства родителей. 5 сентября 2000 года С. обратился в отделение воинской полиции Павлодарского гарнизона, где ему было выдано предписание прибыть 7 сентября 2000 года в военный госпиталь г. Семипалатинска, однако он, без уважительных причин, в срок указанный в предписании, в военный госпиталь не явился, прибыв добровольно лишь 12 сентября 2000 года. Он же, 22 сентября 2000 года, около 06.30 часов, без уважительных причин, с целью временно уклониться от воинской службы, продолжительностью свыше 2-х суток, не более 10-ти суток, самовольно оставил в/ч 63310 и находился в г. Семипалатинске у родственников, 25 сентября 2000 года С. добровольно прибыл в часть.¹⁴

Оставлением воинской части признается оставление ее территории. Под территорией воинской части понимается район

¹⁴ Обзор кассационной практики судебной коллегии по уголовным делам Военного суда войск Республики Казахстан по итогам работы в 2000 году. С.10.

казарменного, лагерного или походного расположения воинской части в границах, установленных соответствующим командованием.

Оставление места службы означает выбытие военнослужащего из места службы без разрешения на то соответствующего командира (начальника). Местом службы военнослужащего является воинская часть, куда он зачислен для прохождения службы, поэтому в подавляющем большинстве случаев понятия воинской части и места службы совпадают. Место службы определяется местом фактического выполнения военнослужащим обязанностей воинской службы, каковым может являться: место выполнения хозяйственных работ, или иного служебного задания вне расположения части, место проведения учебных занятий или культурно-массовых мероприятий, место нахождения команды военнослужащих при передвижении (эшелон, поезд, маршевая колонна, маршрут движения и место пребывания в командировке, указанное в предписании, лечебное учреждение и т. п.).

Обязательным признаком состава рассматриваемого преступления является самовольный характер оставления воинской части или места службы. Самовольным считается оставление военнослужащим воинской части или места службы без разрешения начальника.

Наряду с самовольным оставлением части или места службы устанавливается ответственность военнослужащих, проходящих воинскую службу по призыву, за неявку в срок без уважительных причин на службу при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или лечебного учреждения.

С объективной стороны неявка в срок на службу заключается в том, что военнослужащий, оставив воинскую часть или место службы на законном основании, уклоняется от своевременной явки на службу, пребывает вне части или места службы свыше установленного срока. Для неявки в срок на службу характерно уклонение от несения обязанностей воинской службы путем преступного бездействия.

Необходимым условием ответственности при неявке в срок на службу является отсутствие уважительных причин. Уважитель-

ными причинами неявки обычно признаются болезнь военнослужащего или его близких родственников, стихийное бедствие или событие, характеризующееся крайней необходимостью, препятствующие своевременной явке в часть или к месту службы.

Деяние относится к продолжаемым и длится в течение всего времени, пока не будет прекращено самим виновным (явка с повинной) либо задержанием. Преступление считается оконченным с момента оставления части или места службы и неявки на службу с целью полного уклонения от воинской службы.

Продолжительность незаконного отсутствия виновного вне подразделения или места службы на квалификацию не влияет, но может быть учтено при назначении наказания.

С субъективной стороны самовольное оставление части или места службы является умышленным преступлением. Виновный оставляет территорию части самовольно. Сознанием виновного охватывается и продолжительность незаконного пребывания вне части или места службы свыше двух, десяти суток или свыше месяца. Но вина субъекта по отношению к продолжительности отлучки может быть как умышленной, так и неосторожной. Это обстоятельство для квалификации преступления значения не имеет, но может быть учтено при определении меры наказания.

Относительно неявки в срок без уважительных причин на службу, то она с субъективной стороны может быть совершена, как умышленно (прямой или косвенный умысел), так и по неосторожности (преступная самонадеянность или преступная небрежность).

Цель составляет обязательный элемент состава и выражается в намерении полного уклонения от прохождения воинской службы.

Субъект преступления специальный, то есть военнослужащие, проходящие воинскую службу по призыву или по контракту.

По части 1 ст.372 УК РК подлежат квалификации самовольное оставление части или места службы, а равно неявка в срок без уважительных причин на службу при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или лечебного учреждения продолжительностью свыше двух суток, но не более десяти суток, совершенные военнослужащим, проходящим воинскую службу по призыву. Это преступление наказывается арестом на срок до шести месяцев или содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до одного года.

Часть 2 ст.372 предусматривает те же деяния, совершенные военнослужащим, отбывающим наказание в дисциплинарной воинской части. В соответствии со ст. 47 УК РК содержание в дисциплинарной воинской части в качестве меры наказания назначается военнослужащим, проходящим срочную воинскую службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим воинскую службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

Самовольное оставление части или неявка в срок без уважительных причин на службу продолжительностью свыше двух суток, но не более десяти суток, совершенные военнослужащими, отбывающими наказание в дисциплинарной воинской части и квалифицируемые по ч.2 ст. 372 УК РК наказываются лишением свободы на срок до двух лет.

Отбывающим наказание в дисциплинарной воинской части считается военнослужащий, в отношении которого приговор суда о назначении этого наказания вступил в законную силу, и сам осужденный доставлен в распоряжение дисциплинарной воинской части для отбывания наказания.

Часть 3 ст.372 УК предусматривает ответственность за самовольное оставление части или места службы, а равно неявку в срок без уважительных причин на службу продолжительностью свыше десяти суток, но не более одного месяца, совершенные военнослужащим, проходящим воинскую службу по призыву или по контракту. Наказывается ограничением по воинской службе на срок до двух лет, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет.

Субъектом преступного деяния по ч.3 ст.372 УК может быть военнослужащий, проходящий службу не только по призыву, но и по контракту.

Отличие данного состава преступления от деяния, предусмотренного первой частью этой нормы, состоит в различных сроках отсутствия военнослужащего в части. Более того, субъектом преступного деяния по ч.3 ст.372 УК может быть военнослужащий, проходящий службу не только по призыву, но и по контракту.

Часть 4 статьи 372 УК устанавливает ответственность за деяния, предусмотренные частью третьей настоящей статьи, если

самовольное отсутствие продолжалось свыше одного месяца, а равно за эти же деяния, совершенные военнослужащим, отбывающим наказание в дисциплинарной воинской части, если самовольное отсутствие продолжалось свыше десяти суток. Наказываются лишением свободы на срок до трех лет.

Часть 5 статьи 372 УК определяет ответственность за деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные в военное время, если самовольное отсутствие продолжалось свыше одних суток. Наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

Часть 6 статьи 372 УК устанавливает ответственность за самовольное оставление части или места службы в боевой обстановке, независимо от продолжительности. Наказываются лишением свободы на срок от трех до пятнадцати лет.

Самовольное оставление части или места службы, а равно неявка в срок без уважительных причин на службу во всех случаях исключает цель уклонения от прохождения воинской службы и тем самым отличается от дезертирства.

Статья 372 УК имеет примечание, согласно которому «Военнослужащий, совершивший деяния, предусмотренные частями первой или третьей настоящей статьи, может быть освобожден от уголовной ответственности, если самовольное оставление части явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств и если он добровольно явился для дальнейшего прохождения воинской службы».

Из текста примечания следует, что в нем речь идет о возможности освобождения от уголовной ответственности военнослужащего, лишь за самовольное оставление части или места службы. Стечение тяжелых обстоятельств, при неявке в срок на службу будет рассматриваться в качестве уважительной причины неявки, исключающей уголовную ответственность военнослужащего за отсутствием в его действиях состава преступления. Тяжелые обстоятельства, о которых говорится в примечании, могут иметь различный характер. Они могут быть связаны с применением к военнослужащему насилия, издевательств со стороны сослуживцев или отдельных командиров, грубым ущемлением его прав и человеческого достоинства. Ими могут признаваться тяжелая болезнь близких родственников или же

тяжелые ситуации в семье, глубокие переживания в связи с неудачами в службе и личной жизни и т. п.

§ 2. Дезертирство (ст. 373 УК РК)

Общественная опасность дезертирства состоит в том, что оно снижает обороноспособность страны, ведет к срыву военных мероприятий и поставленных задач. Общественная опасность дезертирства заключается также в его отрицательном влиянии на других морально неустойчивых, недисциплинированных военнослужащих. Кроме того, чем больше виновный находится без уважительных причин вне части, тем выше степень общественной опасности. Продолжительность незаконного нахождения такого лица, вне части, нередко создает почву для совершения других воинских и общеуголовных преступлений или сопровождаются ими.

Статья 373 УК РК определяет дезертирство как самовольное оставление части или места службы с целью уклонения от воинской службы, а равно неявка той же целью на службу.

Объектом дезертирства является установленный в Вооруженных Силах и других воинских формированиях Республики Казахстан порядок прохождения воинской службы, а также своевременное и точное выполнение возложенных задач. При этом виновный пытается исключить себя из сферы действия военно-служебных отношений, поставить себя вне этих отношений.

С объективной стороны дезертирство может быть совершено двумя способами: 1) путем оставления воинской части или места службы или 2) путем неявки в часть или к месту службы при назначении, переводе, из командировки, из отпуска или из лечебного заведения. Преступный умысел считается реализованным с момента фактического прекращения военнослужащим исполнения обязанностей воинской службы, в связи с чем, продолжительность дезертирства может исчисляться несколькими часами.

Дезертирство является деянием с формальным составом и считается оконченным с момента выбытия военнослужащего из части или оставления места службы либо с

момента невозвращения в установленный срок из отпуска, командировки, лечебного учреждения и т.д. Продолжительность незаконного отсутствия виновного вне подразделения или места службы на квалификацию не влияет, но может быть учтено при назначении наказания.

Дезертирство оканчивается при задержании виновного либо при его добровольной явке в расположение воинской части или в органы власти, либо в момент истечения срока, указанного в контракте. После выполнения оконченного состава может иметь место только явка с повинной, но не добровольный отказ от доведения дезертирства до конца.

С субъективной стороны дезертирство может быть совершено только с прямым умыслом. Совершая дезертирство, военнослужащий сознает, что он самовольно оставляет воинскую часть или место службы, и желает таким образом уклониться от прохождения воинской службы. С прямым умыслом совершается и дезертирство в виде неявки в часть или к месту службы.

Субъективная сторона дезертирства всегда достаточно конкретна — наличие у виновного умысла навсегда самостоятельно расстаться с воинской службой, чем этот состав отграничивается от преступления, предусмотренного ст. 372 УК, — самовольное оставление части или места службы, при совершении которого у виновного есть желание лишь временно, на какой-то срок прекратить несение воинской службы, но отсутствует желание прекратить ее несение навсегда. В связи с этим установление мотива самовольного оставления части для доказывания факта совершения дезертирства (а не для самовольного ухода со службы с целью, например, посещения родственников) является важнейшей задачей.

Основанием считать, что виновный вовсе пытался уклониться от воинской службы является: фактическое и длительное самовольное нахождение лица вне части или места службы, приобретение виновным подложных документов (например, военного билета, паспорта — удостоверения личности) или гражданской одежды с целью сокрытия своего положения военнослужащего (при условии, что приобретение гражданской одежды не явилось способом совершения уклонения воинской службы) либо своего незаконного пребывания вне армии, проживание на

нелегальном положении, под чужим именем, смена жительства и т. п.

Следует различать мотивы дезертирства от цели уклониться от воинской службы. Целью виновного при дезертирстве является уклонение от обязанностей воинской службы путем самовольного оставления части или неявка в часть и нахождения, таким образом, вне армии. Цель вызывается определенными мотивами. Мотивы эти могут быть весьма различными: нежелание переносить трудности воинской службы, боязнь ответственности за совершенный проступок или преступление, боязнь смерти в военное время и другие.

Таким образом, мотивы дезертирства имеют важное значение, для определения степени общественной опасности преступления и преступника, для правильного применения наказания.

Субъектами дезертирства могут быть военнослужащие Вооруженных Сил, других войск и воинских формирований Республики Казахстан, проходящие воинскую службу по призыву и по контракту. Военнослужащие, осужденные к содержанию в дисциплинарной воинской части или отбывающие это наказание на гауптвахте, а равно содержащиеся на гауптвахте в порядке дисциплинарной ответственности, продолжают нести обязанности воинской службы, сохраняют статус военнослужащего. Поэтому и данная категория лиц является субъектами рассматриваемого преступления.

Дезертирство, квалифицируемое по 1 ст. 373 УК РК, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

Квалифицированный вид данного преступления предусмотрен частью 2 статьи 373 УК РК. Закон устанавливает более строгую ответственность за дезертирство с оружием, вверенным по службе, а равно дезертирство, совершенной группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Такое дезертирство наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет.

Если военнослужащий дезертировал с оружием, вверенным ему по службе, его действия полностью охватываются частью 2 статьи 373 УК РК. В случае хищения оружия, не вверенного ему, ответственность наступает за совокупность преступлений.

Понятие дезертирства, совершенного группой лиц по предварительному сговору, раскрывается на основании положения части 2 статьи 31 УК РК, а организованной группой в части 3 той же статьи 31 УК РК.

Часть 3 статьи 373 УК РК устанавливает ответственность за то же деяние, совершенное в военное время и в боевой обстановке. Наказывается лишением свободы на срок от семи до двадцати лет либо смертной казнью или пожизненным лишением свободы.

Статья 373 УК РК также имеет примечание, аналогичное примечанию к ст. 372 Уголовного кодекса. Представляется, что, как и при самовольном оставлении части, одним из оснований для освобождения от уголовной ответственности лица, совершившего дезертирство вследствие стечения тяжелых обстоятельств, должна быть признана добровольная явка военнослужащего в часть или к месту службы после отпадения или устранения тяжелых обстоятельств, имевших временный характер.

В примечании к ст. 373 УК РК прямо указано, что оно применяется только к военнослужащим, впервые совершившим дезертирство. Оно не применяется в случае совершения военнослужащим дезертирства, квалифицируемого ч.2 ст. 373 УК РК.

§ 3. Уклонение от воинской службы путем членовредительства или иным способом (ст. 374 УК РК)

Общественная опасность уклонения от воинской службы путем членовредительства или иным способом заключается в особенности объективной стороны. Характерная особенность этих опасных, ухищренных способов уклонения от воинской службы состоит в том, что виновные достигают своей цели незаконного освобождения от исполнения обязанностей воинской службы, как правило, с разрешения соответствующих начальников. Внешне освобождение происходит на легальном основании, а в действительности является фиктивным, основано на обмане, путем членовредительства, симуляции болезни, подлога документов или иного обмана.

Объектом являются отношения, определяющие установленный порядок прохождения воинской службы, а также своевременное и точное выполнение возложенных задач.

Объективная сторона деяния выражается в симуляции болезни, причинения себе какого-либо повреждения (членовредительства) либо иного вреда своему здоровью самим военнослужащим или по его просьбе другими лицами, подлога документов или иного обмана.

Исполнителем рассматриваемого преступления может быть лишь военнослужащий, уклонившийся от несения воинской службы, не зависимо от того, был ли причинен его здоровью самим уклоняющимся или по его просьбе другим лицом (военнослужащим или не военнослужащим) вред.

Такое лицо может выступать в роли организатора совершения данного преступления, подстрекателя или пособника. В этих случаях его преступные действия подлежат квалификации как соучастие в уклонении путем членовредительства и преступления против личности.

По делам о членовредительстве обязательно производство судебно-медицинской экспертизы для установления факта, характера и степени тяжести повреждения и получения военно-врачебной комиссии о годности виновного к несению воинской службы.

Под симуляцией болезни следует понимать притворную болезнь, приписывание себе физических или психических недостатков, чем в действительности не страдает. Она может проявляться в форме притворного заболевания, притворного изображения физических или психических недостатков. Для окончательного состава преступления, необходимо, чтобы лицо в результате симуляции болезни постоянно или временно уклонялось от исполнения всех или некоторых обязанностей воинской службы.

Членовредительство, в смысле диспозиции рассматриваемой статьи, представляет собой умышленное повреждение различных органов или тканей тела. Такое причинение вреда здоровью военнослужащим может быть осуществлено различными способами: огнестрельным или холодным оружием, режущими или колющими предметами, путем использования определенных механизмов, применения лекарственных или ядовитых веществ и др.

Состав преступления образует не сам по себе факт причинения какого-либо повреждения, а уклонение от исполнения обязанностей воинской службы путем членовредительства. Под уклонением понимается фактическое прекращение исполнения военнослужащим тех или иных обязанностей воинской службы.

Уклонение от исполнения обязанностей воинской службы путем подлога документов заключается в том, что военнослужащий представляет соответствующему начальнику подложный документ и на этом основании получает временное или постоянное освобождение от исполнения всех или некоторых обязанностей воинской службы.

Поскольку подлог документов — обязательный признак объективной стороны состава уклонения, то квалификация его ещё и по статье Уголовного кодекса, предусматривающей ответственность за подделку документов, не требуется. Здесь нет совокупности преступлений.

Лицо, снабдившее военнослужащего подложным документом для получения им освобождения от исполнения воинских обязанностей, подлежит ответственности как соучастник уклонения путем подлога документов.

Под иным обманом понимается как сообщение заведомо ложных сведений, так и сознательное умалчивание об определенных обстоятельствах, якобы дающих право временно или вовсе быть освобожденным от воинской службы.

Иной обман как способ уклонения от прохождения обязанностей воинской службы по своим юридическим признакам не имеет существенных отличий от других способов совершения этого преступления, рассмотренных выше. Поэтому все, что касается квалификации этого преступления применительно к членовредительству, симуляции и подлогу документов, относится к иному обману.

Ложные сведения могут касаться семейных и иных обстоятельств, которые, если бы они действительно существовали, служили бы командиру (начальнику) основанием для освобождения своего подчиненного от исполнения обязанностей воинской службы (незаконные телеграммы о болезни родственников и т.п.).

Преступление признается оконченным в момент, когда начальник или орган, введенный в заблуждение, принимает решение об освобождении военнослужащего от исполнения обязанностей воинской службы. Если решение не принято, виновный изобличен до принятия этого решения, действия его квалифицируются как покушение на преступление.

Субъективная сторона преступления уклонения от воинской службы путем членовредительства или иным способом очень сход-

на для всех видов уклонения. Уклонение путем симуляции болезни или причинения себе какого-либо повреждения (членовредительство) либо иного вреда своему здоровью, или подлога документов, или иного обмана совершаются только прямым умыслом.

Необходимым признаком рассматриваемого состава преступления, является специальная цель: уклониться от несения всех или некоторых обязанностей воинской службы, например, уклониться от участия в бою, получить незаконный отпуск, полностью освободиться от службы в армии и т.п.

Мотивы в отличие от цели на квалификацию влияния не оказывают, но могут учитываться при назначении наказания.

Субъект — специальный, то есть военнослужащий, проходящий воинскую службу по призыву или по контракту. Вместе с тем диспозиция рассматриваемой статьи не ограничивает круга субъектов только военнослужащими, проходящими воинскую службу по призыву. Субъектами преступления могут быть и граждане, прибывающие в запасе, призванные на военные сборы.

Цель преступления по ч. 1 временное уклонение от воинской службы, по ч. 2 ст. 374 УК РК — полное освобождение от исполнения обязанностей воинской службы.

По части 1 статьи 374 УК РК подлежит квалификации временное уклонение от исполнения обязанностей воинской службы указанными в диспозиции статьи способами. Оно наказывается ограничением по воинской службе на срок до одного года, либо арестом на срок от трех до шести месяцев, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до двух лет.

По части 2 статьи 374 УК РК подлежит квалификации уклонение от исполнения обязанностей воинской службы путем симуляции болезни или иными способами, когда оно совершено в целях полного освобождения от исполнения этих обязанностей. Наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

Часть 3 статьи 374 УК РК устанавливает ответственность за деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные в военное время или в боевой обстановке. Наказываются лишением свободы на срок от пяти до двадцати лет либо смертной казнью или пожизненным лишением свободы.

ГЛАВА 5

Преступления, посягающие на порядок несения специальных служб

В основном военнослужащие помимо выполнения общих обязанностей, составляющих существо повседневного несения воинской службы, выполняют в течение определенного времени специальные функции, именуемых в теории военно-уголовного права специальными видами воинской службы.

Порядок несения специальных воинских служб: караульной, пограничной, патрульной, гарнизонной, боевого дежурства и других регламентируются воинскими уставами, наставлениями, положениями, инструкциями и приказами. Строгое их соблюдение — необходимое условие эффективной защиты Республики Казахстан от внезапного нападения, охраны важнейших государственных объектов, боевой техники, оружия, боеприпасов, личного состава воинских частей и подразделений.

К преступлениям против порядка несения специальных видов воинской службы принято относить: нарушения правил несения боевого дежурства (ст.375 УК РК); нарушения правил несения пограничной службы (ст. 376 УК РК); нарушение уставных правил несения караульной (вахтенной) службы (ст.377 УК РК); нарушение уставных правил несения внутренней службы или патрулирования в гарнизоне (ст. 378 УК РК); нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности (ст.379 УК РК).

Составы преступлений против порядка несения специальных видов воинской службы, характеризуются совокупностью общих признаков, которые определяют объект, объективную сторону, субъективную сторону и субъект преступления. Диспозиция этих статей относится к бланкетным. Имеется некоторая общность и в конструкциях составов этих преступлений.

Общественная опасность преступлений данной группы заключается, прежде всего, в том, что нарушение порядка несения специальных видов воинской службы влечет за собой причинение вреда объектам, безопасность которых обеспечивается в результате организации и несении этих видов службы, тем самым, причиняя ущерб боеспособности и боеготовности войск.

Объектом названных преступлений является порядок несения специальной службы, содержание которого — строгое исполнение военнослужащими правил несения воинской службы, обеспечивающих безопасность государства, сохранность важных военных и государственных объектов, нормальную жизнедеятельность войск и решение других задач, обеспечивающих боеготовность и боеспособность воинских частей и подразделений.

С объективной стороны данная группа преступлений выражается в нарушении специальных правил несения службы, предусмотренных соответствующими нормативными актами.

С субъективной стороны также имеют общие черты, поскольку могут быть совершены как умышленно, так и неосторожно. Цели и мотивы не являются признаками состава преступления, однако их установление имеет важное значение для индивидуализации ответственности и отграничения от других преступлений.

Субъектами преступлений против порядка несения специальных служб являются военнослужащие, на которых возложено исполнение обязанностей по несению той или иной специальной службы. Они обладают особыми полномочиями, как правило, имеют отличительные знаки, отдельные атрибуты и т.д.

Во всех статьях, предусматривающих ответственность за преступления, посягающие на порядок несения специальных служб, предусмотрена возможность при смягчающих обстоятельствах освобождения от уголовной ответственности.

§ 1. Нарушение правил несения боевого дежурства (ст. 375 УК РК)

Общественная опасность данного состава преступления заключается в том, что нарушение правил несения боевого дежурства может повлечь непоправимый вред безопасности страны и снизить обороноспособность страны. Могут наступить даже тяжкие последствия, если только один оператор или связист, радиотехник или дежурный летчик и т.д. не выполнит своевременно своих обязанностей.

Объектом преступления являются отношения, определяющие установленный порядок несения боевого дежурства (боевой

службы), связанного со своевременным обнаружением и отражением внезапного нападения на Республику Казахстан, а также связанные с безопасностью страны.

В соответствии со ст.318 Устава Внутренней службы Вооруженных Сил Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года «Боевое дежурство (боевая служба) является выполнением боевой задачи. Оно осуществляется дежурными силами и средствами, назначенными от воинских частей и подразделений видов Вооруженных Сил и родов войск. В состав дежурных сил и средств входят боевые расчеты, экипажи кораблей и летательных аппаратов, дежурные смены пунктов управления, силы и средства боевого обеспечения и обслуживания».

В Военно-морском флоте боевое дежурство именуется боевой службой, которая является высшей формой поддержания боевой готовности сил флота в мирное время, идентичная по своему основному предназначению боевому дежурству.

Объективная сторона данного преступления выражается как в действии, так и в бездействии: несвоевременное обнаружение и отражение внезапного нападения на Республику Казахстан, не обеспечение ее безопасности, сон на посту, самовольный уход с боевого дежурства (боевой службы), употребление спиртных напитков на посту, несвоевременное оповещение об обнаруженном нарушении во время боевого дежурства и т.д., если это повлекло или могло повлечь причинению ущерба объектам боевого дежурства.

Под нарушением правил несения боевого дежурства, которое могло причинить вред интересам безопасности государства, следует понимать такое действие или бездействие, которое создало реальную угрозу интересам безопасности государства. Возможность наступления вреда определяется в каждом конкретном случае, когда допущенные нарушения создавали реальные предпосылки для наступления вреда безопасности государства, но вред не наступил в силу его предотвращения.¹⁵

Следует иметь в виду, что для квалификации действий военнослужащих по статье 375 УК РК необходимо установление

¹⁵ Комментарий к Закону об уголовной ответственности за воинские преступления. Под редакцией Горного А.Г. Москва, Юридическая литература. 1986. С.121—122.

причинной связи между нарушением правил несения боевого дежурства и наступившими последствиями либо созданием угрозы наступления указанных выше последствий.

Деяния считаются оконченными с момента совершения действий при обстоятельствах, обозначенных в диспозиции данной статьи и наступлении последствий в виде причинения вреда интересам безопасности государства, либо тяжких последствий (ч.2 и 3 ст.375 УК РК). Норма бланкетная, состав преступления формально-материальный.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления выражается, как правило, в неосторожной форме вины в виде самонадеянности или небрежности. При самонадеянности лицо сознает, что нарушает правила несения боевого дежурства (боевой службы), но без достаточных к тому оснований самонадеянно полагает, что это нарушение не создает реальной угрозы причинения вреда интересам безопасности, а при ее возникновении самонадеянно рассчитывает на предотвращение этой угрозы и недопущение ее наступления. При небрежности лицо не сознает, что нарушает названные выше правила и потому не предвидит ни реальной угрозы наступления указанных в законе последствий, ни возможности их наступления.

В отдельных случаях деяния, предусмотренные статьей 375 УК РК, могут совершаться и умышленно.

Субъектом рассматриваемого преступления может быть военнослужащий, заступивший на боевое дежурство (боевую службу) в установленном порядке и допустивший нарушение правил его несения. К несению боевого дежурства (боевой службы) привлекаются военнослужащие, как по призыву, так и по контракту.

Боевое дежурство может нести подразделение в полном составе. В этом случае любой из военнослужащих подразделения, входящий по приказу в боевой расчет, за нарушение правил несения боевого дежурства подлежит ответственности по статье 375 УК РК.

Часть 1 анализируемой статьи Уголовного кодекса предусматривает ответственность за нарушение правил несения боевого дежурства (боевой службы) по своевременному обнаружению и отражению внезапного нападения на Республику Казах-

стан, либо по обеспечению ее безопасности, если эти деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства. Оно наказывается ограничением по военной службе на срок до двух лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок от одного года до пяти лет.

Часть 2 статьи 375 УК РК устанавливает ответственность при наличии квалифицирующего признака-наступления тяжкого последствия и предусматривает наказание лишением свободы на срок от трех до десяти лет.

Тяжкими последствиями могут быть признаны: проникновение на территорию Казахстана иностранных военных, разведывательных самолетов, кораблей, гибель людей, вывод из строя боевой техники, срыв важного боевого мероприятия и т.п.

Наступление этих последствий охватываются объективной стороной данного состава воинского преступления, и не влечет квалификацию по другим статьям уголовного закона.

Часть 3 рассматриваемого преступления предусматривает ответственность за деяния указанные частями первой и второй в военное время. Наказываются лишением свободы на срок от пяти до двадцати лет либо смертной казнью, или пожизненным лишением свободы.

Как было указано выше, данная статья имеет примечание: Военнослужащий, впервые совершивший деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, при смягчающих обстоятельствах может быть освобожден судом от уголовной ответственности.

§ 2. Нарушение правил несения пограничной службы (ст. 376 УК РК)

Общественная опасность данного преступления заключается в том, что она ослабляет установленный режим Государственной границы, ущемляет интересы безопасности страны. Закон Республики Казахстан «О государственной границе Республики Казахстан» устанавливает, что неотъемлемой составной частью обеспечения безопасности страны является охрана Государст-

венной границы от нелегального проникновения через нее физических и юридических лиц.

Объектом преступления является установленный порядок несения пограничной службы, цель которого состоит в обеспечении неприкосновенности Государственной границы Республики Казахстан и обеспечении безопасности государства. Этот порядок, включающий режим Государственной границы, пограничный режим и правила несения пограничной службы, установлен Законом Республики Казахстан «О Государственной границе Республики Казахстан» от 13 января 1993 года, Законом Республики Казахстан «О пограничных войсках Республики Казахстан» от 13 января 1993 года, (с изменениями и дополнениями, внесенными Указом Президента Республики Казахстан от 19 мая 1995 года), приказами и инструкциями и другими нормативными актами.

Объективную сторону рассматриваемого преступления составляет противоправные действия или бездействие лица, входящего в состав пограничного наряда, допущенные им в период непосредственного осуществления охраны государственной границы Республики Казахстан.

Судебная практика показывает, что в основном нарушения правил несения пограничной службы выражаются в самовольном прекращении службы пограничным нарядом, сие во время службы, пропуске через границу контрабанды, нарушении порядка применения оружия, не сообщении о нарушении границы, ведении переговоров и обмене предметами с гражданами сопредельного государства, отвлечении от несения службы и т.п.

Уголовно-наказуемыми признаются лишь те нарушения, которые повлекли или могли повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Под причинением вреда интересам безопасности государства понимается, например, допущение беспрепятственного незаконного перехода через Государственную границу, перемещение грузов и т.п., вступление в незаконный контакт с пограничной службой или иными представителями сопредельной страны, самовольное прекращение несения пограничной службы на значительное время, не воспрепятствование действиям, наносящим ущерб пограничным сооружениям, техническим средствам охраны границы, вторжению банд и т.д.

Под созданием возможности причинения вреда интересам безопасности государства понимается создание реальных условий путем общественно опасного действия или бездействия наступления названного выше вреда, который не наступил по причинам, не зависящим от воли виновного. Например, вследствие оставления поста, участок границы оставался открытым, попытка пересечь правонарушителем Государственную границу была пресечена благодаря бдительности граждан приграничного населенного пункта.

Нарушение правил несения пограничной службы может выражаться в совокупности преступлений. Так, при самовольном уходе с пограничного наряда имеет место, кроме того, самовольное оставление места службы или дезертирство; при нарушении правил пользования или применения оружия и нарушении правил обращения с оружием и т.д. Может иметь место и пособничество в незаконном переходе границы, в совершении контрабанды и т. п.

Обязательным признаком составов преступлений, предусмотренных ст.376 УК РК, является причинная связь между нарушением правил несения пограничной службы и наступившими вредными последствиями.

Деяния считаются оконченными с момента совершения действий при обстоятельствах, обозначенных в диспозиции настоящей статьи, и наступлении последствий в виде причинения вреда интересам безопасности государства, либо тяжких последствий (ч.2 и 3 ст.376 УК РК). Норма бланкетная, состав преступления формально-материальный.

Субъективная сторона преступления может характеризоваться любой формой вины. Если виновный умышленно допускает наступление вредных последствий, в зависимости от направленности умысла, то такое деяние помимо нарушения правил несения пограничной службы может образовать общеуголовное преступление против личности, против собственности или же против воинской мощи страны и др.

Преступление, совершенное умышленно, как правило, более общественно опасно, чем преступление неосторожное. Поэтому установление формы вины в действиях лица, допустившего нарушение порядка несения пограничной службы, является важ-

ным условием правильной оценки общественной опасности совершенного преступления и принятия обоснованного решения по делу.

Субъект преступления, предусмотренного ст.376 УК РК является специальным, то есть военнослужащий, входящий в состав пограничного наряда и исполняющий иные обязанности пограничной службы.

Пограничным нарядом в пограничных войсках признается один или более пограничников, выполняющих приказ на охрану Государственной границы Республики Казахстан.

В Законе Республики Казахстан «О пограничных войсках Республики Казахстан» от 13 января 1993 года названы и основные виды пограничных нарядов как: дозор, часовой, пост наблюдения, пост технического наблюдения, подвижный пограничный пост, пост пограничного контроля, секрет, разведывательно-поисковая группа, тревожная группа, поисковая группа, заслон, засада и т.п.

Состав пограничного наряда объявляется соответствующим приказом. Лицо, входящее в состав наряда по охране Государственной границы Республики Казахстан, подлежит ответственности за нарушения правил несения пограничной службы только в том случае, если это нарушение было допущено непосредственно во время несения нарядом службы по охране Государственной границы Казахстана.

Обязательным элементом состава является знание субъектом преступления установленных правил несения пограничной службы.

По части 1 ст.376 УК РК установлена уголовная ответственность за нарушение правил несения пограничной службы лицом, входящим в состав пограничного наряда или исполняющим иные обязанности пограничной службы, если это деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства. Наказывается ограничением по воинской службе на срок до двух лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до трех лет, а при наступлении тяжких последствий наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

Согласно примечанию данной статьи военнослужащий может быть освобожден от уголовной ответственности за совершение деяния, предусмотренного в ч.1 ст.376 УК РК, при наличии смягчающих обстоятельств.

§ 3. Нарушение уставных правил несения караульной (вахтенной) службы (ст. 377 УК РК)

Общественная опасность деяния заключается в снижении обороноспособности страны, ведет к срыву военных мероприятий и поставленных задач. Поскольку общественная опасность рассматриваемых преступлений определяется тем, что они создают условия для возможных посягательств на охраняемые объекты, расхищения, порчи и гибели военного имущества и техники, разглашения государственной и воинской тайн, побега арестованных или нарушения режима их содержания в местах лишения свободы, а также для грубых нарушений воинской дисциплины и общественного порядка отдельными военнослужащими. Нарушения правил несения караульной (вахтенной) службы могут оказать отрицательное влияние на боеготовность частей и кораблей, поставить под угрозу безопасность личного состава.

Важность задач, возлагаемых на состав караульной (вахтенной) службы, характеризует и степень общественной опасности нарушений, которые могут быть допущены лицами, несущими эту службу.

Для несения караульной службы, гласит статья 106 Устава гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года, назначаются караулы.

Караулом называется вооруженное подразделение, назначенное для выполнения боевой задачи по охране и обороне боевых знамен, военных и государственных объектов, а также для охраны лиц, содержащихся на гауптвахте и в дисциплинарном батальоне.

Караулы бывают гарнизонные и внутренние (корабельные); они могут быть постоянными и временными.

По важности выполняемых задач к караульной службе приравнивается вахтенная служба на кораблях Военно-Морского

Флота Республики Казахстан. Это служба является особым видом дежурства на кораблях и устанавливается там, где требуется непрерывная бдительность для обеспечения безопасности корабля.

Объектом рассматриваемого преступления является установленный порядок несения караульной (вахтенной) службы, соблюдение, которого обеспечивает безопасность военных и государственных объектов, вверенных под охрану соответствующему наряду.

Основные требования этого порядка заключаются в бдительном несении службы часовыми и всем составом караула.

Для указанного порядка характерным является особое правовое положение лиц, несущих службу, возложение на них специальных функций, в связи с которыми они наделены определенными правами и обязанностями, четкая регламентация несения службы Уставом, а также соответствующими приказами и распоряжениями, изданными на основании и в развитие уставных правил.

Объективная сторона состава нарушений правил караульной (вахтенной) службы выражается в совершении запрещенных Уставом Гарнизонной и Караульной служб Вооруженных Сил Республики Казахстан и изданными на его основе правовыми актами действий, либо в невыполнении предписаний тех же актов совершить определенные действия или бездействия, противоречащие Уставу Гарнизонной и Караульной (вахтенной) служб Вооруженных Сил Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года.

Преступление, предусмотренное настоящей статьей, заключается в нарушении лицом, входящим в состав караула (вахты), уставных требований (например, сон на посту, самовольное оставление поста, допуск посторонних к охраняемому объекту и т.д.)

Данное преступление может быть совершено как путем общественно опасного действия, запрещенного правилами, так и путем преступного бездействия, то есть несовершения того, что лицо могло и обязано было сделать в соответствии с предписаниями Устава Гарнизонной и Караульной служб Вооруженных Сил Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года. В этом Уста-

ве ГиКС ВС РК указаны действия, которые запрещается совершать лицам, входящим в состав караула, и в то же время содержаться предписания, обязательные при несении караульной службы.

Деяние считается оконченным с момента совершения действий при обстоятельствах, обозначенных в диспозиции статьи и наступлении последствий в виде причинения вреда.

Вред охраняемым караулом (вахтой) объектам может состоять в утрате или порче предметов воинской техники или иного имущества, хищении этого имущества, проникновении на охраняемые объекты посторонних лиц, беспорядок среди арестованных на гауптвахте и т. п.

Под наступлением последствий следует понимать фактически причиненный вред (ущерб) для охраняемого объекта. Вредными могут быть не только последствия, выражающиеся, например, в расхищении, повреждении или гибели охраняемого имущества. Они могут выражаться также в незаконном использовании техники, побеге арестованного из-под стражи, срыве боевого задания или в том, что постороннему человеку, проникшему на охраняемый объект, стали известны секретные сведения о нем, и т. п. Все такие последствия должны быть реальными.

Анализируемая норма бланкетная, состав материальный.

Субъективная сторона может выражаться в любой форме. Некоторые нарушения могут быть совершены только умышленно (с прямым или косвенным умыслом) — это уход с поста, хищения из охраняемого объекта и т.п. Другие нарушения совершаются по неосторожности (по преступной самонадеянности или преступной небрежности) — это небрежное обращение с оружием, недостаточная бдительность при несении службы на посту и т.п. Но есть и такие нарушения, которые совершаются как умышленно, так и по неосторожности (сон на посту, нарушение маршрута движения часового при несении службы путем патрулирования и т.п.).

В том случае, если в результате нарушений уставных правил наступили вредные последствия, необходимо устанавливать вину в отношении не только самого нарушения, но и наступивших последствий. По отношению к последствиям вина может быть

неосторожной (в форме преступной самонадеянности или преступной небрежности) или умышленной (в форме как прямого, так и косвенного умысла).

Субъект преступления специальный, то есть военнослужащий, входящий в состав караула: начальник караула, его помощник, разводящий, караульный, часовой, выводной, а также лица, выделенные в наряд, для осуществления руководства несением службы караулами: дежурный по караулам и его помощник, дежурный по части и его помощник.

Например, Б. 15 апреля 1999 года, находясь во внутреннем карауле в составе наряда по охране боевой техники в/ч 00000, в нарушение требования ст. ст.105-109, 279-282 Устава гарнизонной и караульной службы ВС РК, вступил в преступный сговор с местными жителями г. Семипалатинска с Ас. и Ал., с целью хищения чужого имущества из охраняемого им объекта. С этой целью, в тот же день он около 13 часов, являясь часовым 3 поста, тайно похитил из корыстных побуждений наружные топливные баки боевой техники в количестве 3 шт., находящихся на территории охраняемого им объекта на общую сумму 111492 тенге и передал их через ограждение гр-нам Ал. и Ас., получив взамен от них 2 пачки сигарет "Полет", джинсовую куртку и часы "Ориент".¹⁶

Устав гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил Республики Казахстан запрещает назначать в караул военнослужащих, не принявших воинской присяги, поэтому принятие присяги — необходимое условие для признания лица субъектом нарушений уставных правил караульной службы.

Исполнителем преступлений, выражающегося в нарушении уставных правил караульной службы всегда бывает лицо, несущее эту службу, а соучастниками могут быть как военнослужащие, не входящие в состав караула, так и гражданские лица.

Часть 1 статьи 377 УК РК предусматривает ответственность за нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы лицом, входящим в состав караула (вахты), если это деяние повлекло причинение вреда охраняемым караулом (вахтой) объек-

¹⁶ Обзор кассационной практики Военного суда войск Республики Казахстан по итогам 1999 года. С. 16

там или наступление иных вредных последствий. Наказывается ограничением по воинской службе на срок до двух лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

В части 2 статьи 377 УК РК установлена уголовная ответственность, если эти же деяния, указанные в части 1 настоящей статьи повлекли тяжкие последствия. Наказывается лишением свободы на срок до семи лет.

Тяжкими последствиями, о которых говорится в части 2 статьи 377 УК РК, признаются: гибель людей или причинение тяжкого телесного повреждения; уничтожение или похищение военного имущества, повлекшее срыв боевого задания; возникновение пожара на охраняемом объекте, причинившего значительный вред и т.п.

Статья 337 УК РК имеет также примечание: Военнослужащий, впервые совершивший деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, при смягчающих обстоятельствах может быть освобожден от уголовной ответственности.

§ 4. Нарушение уставных правил несения внутренней службы или патрулирования в гарнизоне (ст. 378 УК РК)

Общественная опасность деяния заключается в реальном причинении вреда охраняемым объектам, а это личный состав, оружия, помещения, военное имущество и другие материально-ценностные объекты и внутренний порядок воинской части, обеспечивающие боеготовность и боеспособность войск.

Для поддержания боевой готовности и внутреннего порядка, охраны личного состава, вооружения, воинской техники и боеприпасов, материальных запасов, помещений и имущества воинской части (подразделения), контроля за состоянием дел в подразделениях и своевременного принятия мер по предупреждению правонарушений, а также для выполнения других обязанностей по службе в соответствии со ст. 1 Устава Гарнизонной и Караульной служб Вооруженных Сил Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года назначается суточный наряд.

Предназначение, состав, порядок организации и несения службы суточным и гарнизонным нарядом, обязанности должностных лиц суточного и гарнизонного наряда подробно регламентировано Уставом Гарнизонной и Караульной служб Вооруженных Сил Республики Казахстан, утвержденный Указом Президента Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года.¹⁷

Спецификой службы суточного наряда части является большое разнообразие задач и функций, осуществляемых различными лицами суточного наряда. Поэтому и сама опасность нарушения уставных правил внутренней службы может быть, весьма различной, например нарушения правил несения службы суточным нарядом создают условия для совершения не только воинской дисциплины, но и преступления.

Объектом данного преступления является порядок несения внутренней службы или патрулирования в гарнизоне, содержание которого — строгое исполнение военнослужащими правил несения воинской службы, обеспечивающих безопасность личного состава, сохранность гарнизонных объектов, нормальную жизнедеятельность воинской части и решения других задач, обеспечивающих боеготовность и боеспособность частей и подразделений.

Объективная сторона преступления характеризуется деянием (действием или бездействием), выраженным в нарушении уставных правил внутренней службы, либо в нарушении уставных правил патрулирования в гарнизоне. Поскольку диспозиция статьи бланкетная, в каждом случае привлечения к уголовной ответственности за нарушения уставных правил внутренней службы необходимо устанавливать содержание нарушенного правила, регламентирующего порядок несения внутренней службы, и его соответствие положениям Устава Гарнизонной и Караульной служб Вооруженных Сил Республики Казахстан. Необходимо также иметь в виду, что вследствие особенностей несения внутренней службы в отдельной воинской части положения названного Устава могут развиваться и дополняться в виде соот-

¹⁷ Устав Гарнизонной и Караульной служб Вооруженных Сил Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года. Издательство ХОЗУ Генеральной прокуратуры Республики Казахстан. Алматы, 2001 год.

ветствующих инструкций и других актов органов военного управления, которые необходимо учитывать при квалификации данного преступления.

Объективная сторона преступного нарушения уставных правил патрулирования в гарнизоне выражается в отступлении от требований, содержащихся в Уставе Гарнизонной и Караульной служб Вооруженных Сил Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года и определяющих правила патрулирования, что может проявляться как в действии, так и в бездействии. Практика показывает, что обычно такие нарушения выражаются в уклонении патрульного наряда от маршрута и графика патрулирования, непринятии мер по предупреждению нарушений военнослужащими воинской дисциплины, употреблении спиртных напитков и т.п. Поскольку анализируемая норма является бланкетной, при квалификации преступления необходимо точно установить, какое именно уставное правило нарушено виновным и в чем именно это нарушение проявилось. При установлении нарушения необходимо учитывать, что некоторые правила патрулирования могут быть конкретизированы в инструкции патрулям и в схеме патрулирования, которые согласно названному выше Уставу, составляются комендантом гарнизона и утверждаются начальником гарнизона.

Указанные деяния в настоящей статье считаются оконченным составом только при фактическом наступлении указанных в законе вредных последствий, предупреждение которых входит в обязанность суточного наряда, несущего внутреннюю службу, а также патрульного наряда при патрулировании. К вредным последствиям принято относить нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими, срыв распорядка дня или отдельных организационных военных мероприятий, причинение вреда жизни или здоровью военнослужащих, совершение кем-либо из военнослужащих подразделения преступления, конфликты военнослужащих с гражданским населением и т.п. Норма бланкетная, состав материальный.

Субъективная сторона характеризуется любой из возможных форм вины. Мотивы в отличие от цели на квалификацию влияния не оказывают.

Субъектом преступления является лицо, входящее в суточный наряд части (кроме караула и вахты) или в состав патрульного наряда по приказу. К таким лицам относятся, к примеру, ежедневно назначаемые приказом по полку дежурный по полку и его помощник, дежурный по парку, дежурное подразделение и т.д., или же начальник патруля, и два три патрульных. Начальником патруля в зависимости от задач, возлагаемых на патруль, может быть назначен офицер, прапорщик, сержант.

Начальнику патруля выдается удостоверение начальника патруля. Состав патруля должен иметь на левой стороне груди (левом рукаве) нагрудный знак (повязку) с соответствующей надписью.

Лица, входящие в состав караула (вахты) субъектами данного деяния не являются.

Часть 1 статьи 378 УК РК предусматривает ответственность за нарушение уставных правил несения внутренней службы лицом, входящим в суточный наряд части (кроме караула и вахты), а равно нарушение уставных правил патрулирования в гарнизоне и изданных в развитие этих правил приказов и распоряжений лицом, входящим в состав патрульного наряда, если они повлекли вредные последствия, предупреждение которых входило в обязанность данного лица. Наказываются ограничением по воинской службе на срок до двух лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет.

Например, Военным судом Семипалатинского гарнизона осуждены по ст.175 ч.2, 378 ч.1 УК РК военнослужащие срочной службы Г., К., В. и К. Указанные военнослужащие, находясь во внутреннем порядке вместо того, чтобы не допускать каких-либо правонарушений другими, сами, вступив в предварительный сговор, совершили хищение с транспортно-заряжающих машин, 22 диафрагмы и 15 наметок, причинив ущерб на общую сумму около 54000 тенге.¹⁸

Часть 2 статьи 378 УК РК устанавливает ответственность, если указанные в части 1 настоящей статьи повлекли тяжкие последствия, то наказываются лишением свободы на срок до пяти лет.

¹⁸ Обзор кассационной практики Военного суда войск Республики Казахстан по итогам 1999 года. С. 5, 6

§ 5. Нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности (ст. 379 УК РК)

Общественная опасность преступления заключается в реальном причинении вреда охраняемым объектам, то есть на порядок несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, установленные во внутренних войсках МВД Республики Казахстан в соответствии с Законом «О внутренних войсках МВД Республики Казахстан» от 23 июня 1992 года и Уставами внутренних войск МВД Республики Казахстан.

Задачи охраны общественного порядка и обеспечения общественной безопасности непосредственно выполняют войсковые наряды, выделяемые соответствующим командованием. Права и обязанности военнослужащих, несущих службу в составе войскового наряда, определены в Законе о внутренних войсках и Уставе внутренних войск Министерства внутренних дел Республики Казахстан. При исполнении возложенных на них обязанностей военнослужащие вправе требовать от граждан соблюдения общественного порядка, пресекать правонарушения и действия, препятствующие исполнению их обязанностей. В случаях, предусмотренных законом, они могут применять физическую силу, специальные средства и табельное оружие.

Объектом преступления признается установленный порядок несения службы, обеспечивающие общественный порядок и общественную безопасность, а также права и законные интересы граждан. Специальные правила, составляющие содержание этого порядка, регулируются Законом «О внутренних войсках Министерства внутренних дел Республики Казахстан» от 23 июня 1992 года, другими законодательными актами Республики Казахстан, общевоинскими уставами Вооруженных Сил Республики Казахстан, Уставом внутренних войск Министерства внутренних дел Республики Казахстан и нормативными правовыми актами Министерства внутренних дел Республики Казахстан.

Объективная сторона преступления характеризуется деянием (действием или бездействием) выраженным в нарушении правил несения службы лицом, входящим в состав войскового наряда по охране общественного порядка и обеспечению общест-

венной безопасности, причинной связью между деянием и последствиями.

Нарушением правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности является отступление военнослужащего от требований соответствующих нормативных актов, регламентирующих порядок несения этого вида службы.

В качестве последствий анализируемая норма закона предусматривает причинение вреда правам и законным интересам граждан и тяжкие последствия.

Причинение вреда правам и законным интересам граждан может выразиться в необоснованном задержании граждан, совершении в отношении них действий, унижающих честь и достоинство, неправомерном применении физического или психического насилия, ограничении других прав и свобод, установленных законодательством Республики Казахстан.

В качестве тяжких последствий могут быть причинение опасного для жизни и здоровья граждан вреда в результате неправомерного применения физической силы, специальных средств или оружия.

Деяние считается оконченным с момента совершения действий при обстоятельствах, обозначенных в диспозиции статьи, и наступлении последствий в виде причинения вреда правам и законным интересам граждан, либо тяжких последствий. Норма бланкетная, состав преступления материальный.

Субъективная сторона преступления может выражаться в любой форме. Мотивы и цели могут быть различными и на квалификацию влияния не оказывают.

Субъектом преступления, предусмотренным ст. 379 УК РК, могут быть только военнослужащие, входящие в состав войскового наряда по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности.

Иные лица, причастные к преступлению, отвечают по правилам, регламентированным институтом соучастия со ссылкой на ст. 28 УК РК.

Часть 1 статьи 379 УК РК предусматривает ответственность за нарушение лицом, входящим в состав войскового наряда по охране общественного порядка и обеспечению общественной

безопасности, правил несения службы, если это деяние причинило вред правам и законным интересам граждан. Наказывается ограничением по воинской службе на срок до двух лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок.

Часть 2 статьи 379 УК РК устанавливает ответственность за те же деяния, указанные в ч. 1 настоящей статьи, если повлекли тяжкие последствия и наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

Данная статья также имеет примечание: Военнослужащий, впервые совершивший деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, при смягчающих обстоятельствах может быть освобожден от уголовной ответственности.

ГЛАВА 6

Преступления против порядка пользования и сбережения военного имущества

Для выполнения Вооруженными Силами возложенных на них задач, они обеспечиваются военным имуществом. Одни виды военного имущества (продовольственное, вещевое, горюче-смазочные материалы) ничем не отличаются от аналогичного невоенного имущества. Другие виды (вооружение, боеприпасы, военная техника, химическое имущество и т.п.) специально изготавливаются для Вооруженных Сил.

Эти материальные средства, вверенные на снабжение войск Министерства обороны Республики Казахстан и других ведомств, имеющих вооруженные формирования, являются одним из элементов, составляющих основу боеспособности и постоянной, боевой готовности войск и сил флота, их потенциальную возможность ведения современной войны.

Военнослужащий, пользуясь указанным имуществом, обязан строго выполнять соответствующие требования, о его сбережении и содержании в полной исправности. Во всякой обстановке он должен беречь военное имущество как важный элемент боевой мощи армии и вместе с тем, как государственную собственность. Он не вправе это имущество продать, заложить, бросить, уничтожить или повредить.

Воинскими уставами, наставлениями, инструкциями, руководствами, определяющими порядок хранения и пользования соответствующих видов имущества и вооружения, приказами военачальников разного уровня установлен порядок пользования военным имуществом, который является составной частью воинского правопорядка, призван обеспечить поддержание воинской техники, вооружения и других материально-технических средств в постоянной готовности к использованию при решении задач, возложенных на Вооруженные Силы Республики Казахстан.

Нарушение этого порядка способно не только повлечь снижение боеспособности частей и подразделений войск и сил флота, но и причинить реальный ущерб Вооруженным Силам, окружающей среде, населению страны и ее народному хозяйству.

Такие нарушения признаются УК РК преступлениями, посягающими на установленный порядок несения службы.

Общественная опасность нарушений порядка пользования военным имуществом обуславливается тем, что в результате совершения их военнослужащий лишается возможности надлежащим образом нести обязанность воинской службы. Если оружие, обмундирование, снаряжение и иное имущество не содержится в должном порядке, то военнослужащий не сможет выполнить своих задач. Таким образом, наносится ущерб боеготовности подразделения, воинской части.

Особенно ощутимый ущерб боевой мощи армии и флота может быть причинен умышленным уничтожением или повреждением воинской техники и оружия.

Уголовным кодексом Республики Казахстан предусмотрена ответственность за оставление погибающего военного корабля (ст. 382 УК РК); за умышленное уничтожение или повреждение военного имущества (ст.387 УК РК), за неосторожное уничтожение или повреждение военного имущества (ст. 388 УК РК), за утрату военного имущества (ст. 389 УК РК).

§ 1. Оставление погибающего военного корабля (ст. 382 УК РК)

Общественная опасность данного преступления заключается в снижении обороноспособности и безопасности страны на море, угрозе жизни и здоровью лиц, находящихся на борту, а также опасность экологического загрязнения акватории.

Поскольку бегство с погибающего военного корабля может вызвать панику среди личного состава, ослабить, а иногда и вовсе парализовать борьбу за спасение корабля, привести к жертвам, утрате боеспособности и даже гибели корабля либо захвату его противником. Именно этим определяется большая общественная опасность оставления погибающего военного корабля командиром, не выполнившим до конца своих служебных обязанностей, равно как и лицом из состава команды корабля без надлежащего на то распоряжения командира.

Настоящая статья признает эти действия воинскими преступлениями и устанавливает за них уголовную ответственность.

Объектом преступления является установленный порядок несения воинской службы на корабле в обстановке, угрожающей ему гибелью. Этот порядок обеспечивает борьбу за живучесть корабля и организованное его оставление при угрозе гибели, а также жизнь и здоровье лиц, находящихся на борту военного корабля.

Командир корабля несет персональную ответственность за боевую и мобилизационную готовность судна. При обстоятельствах, угрожающих гибелью корабля, командир обязан принять все меры к спасению корабля, обеспечению его живучести. Он не может покинуть гибнущее судно, не выполнив до конца свой долг и всех своих обязанностей, в первую очередь, по спасению личного состава, пассажиров, ценного военного имущества. Никто из членов команды корабля не вправе самовольно прекратить выполнение своих обязанностей, без распоряжения командира они не должны покидать гибнущий военный корабль.

Объективная сторона преступления состоит в противоправном оставлении погибающего военного корабля командиром, не исполнившим до конца свои служебные обязанности, а равно иными лицами из состава команды военного корабля без надлежащего на то распоряжения командира.

Под оставлением погибающего военного корабля понимается уход с корабля, которому угрожает гибель.

Для командира корабля оставление погибающего военного корабля образует преступление, если он не выполнил всех своих служебных обязанностей. Например, не принял мер по спасению корабля, а при наличии возможности корабельной техники, оружия, боеприпасов, документации и иного ценного имущества, не эвакуировал с корабля личный состав и т.д.

Для лица из состава команды корабля, предусмотрена уголовная ответственность по настоящей статье, если он покинул корабль без распоряжения командира.

При наличии возможности командир обязан посадить погибающий корабль на мель, а также принять меры к спасению и сохранению корабельного имущества.

Способ ухода значения не имеет (переход на спасательные суда, с использованием плавательных средств, в том числе подручных и др.).

Преступление считается оконченным с момента незаконного или самовольного оставления погибающего корабля независимо от фактического наступления вредных последствий. Состав преступления формальный.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной или неосторожной виной. В том случае, если командир корабля сознает, что он не выполнил до конца своих служебных обязанностей в обстановке, угрожающей гибелью кораблю, он совершает преступление умышленно.

Когда же командир корабля ошибочно полагает, что им выполнены до конца возложенные на него обязанности по службе, в то время как он объективно не сделал всего того, что должен был и мог сделать для спасения корабля, то преступление должно быть признано совершенным по неосторожности.

Субъективная сторона оставления погибающего корабля лицом из состава экипажа характеризуется умышленной виной: виновный сознает, что без разрешения командира покидает погибающий корабль.

Мотивы и цели могут быть различными и на квалификацию влияния не оказывают, но могут быть учтены при назначении наказания.

Субъектом преступления может быть командир корабля или лицо, входящее в состав команды корабля. Иные лица, находящиеся на корабле, не могут быть субъектами данного преступления.

Часть 1 статьи 382 УК РК предусматривает ответственность за оставление погибающего военного корабля командиром, не выполнившим до конца свои служебные обязанности, а равно лицом из состава команды корабля без надлежащего на то распоряжение командира. Наказывается ограничением по воинской службе на срок до двух лет, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

Часть 2 статьи 382 УК РК устанавливает ответственность за деяния, предусмотренные частью первой настоящей статьи, если они совершены в военное время или в боевой обстановке.

§ 2. Умышленное уничтожение или повреждение военного имущества (ст. 387 УК РК)

Общественная опасность данного преступления заключается в снижении боеготовности и боеспособности Вооруженных Сил Республики Казахстан, а потому нуждается в более строгой его защите в условиях воинской службы.

Объектом является установленный порядок распоряжения и использования военного имущества, составляющего материальную основу боеготовности и боеспособности Вооруженных Сил Республики Казахстан. Установленный порядок распоряжения и использования военного имущества, обязывает каждого военнослужащего бережно хранить оружие, технику, боеприпасы и другое военное имущество, правильно их обслуживать, использовать и эксплуатировать, предохранять от порчи, утраты, уничтожения или повреждения.

Предметом преступления являются не любые предметы, находящиеся на снабжении войск и сил флота, а лишь те из них, которые являются оружием, боеприпасами или предметами воинской техники. Уничтожение или повреждение иного военного имущества может образовывать преступление против собственности.

Под оружием понимается средство пригодное для нападения и защиты, это оружие огнестрельное — автомат, пистолет и другие виды огнестрельного оружия, и оружие холодное-кинжал, штык-нож и др.

Боеприпасами являются предметы вооружения, предназначенные для поражения живой силы и техники противника (патроны, гранаты, подрывные, дымовые шашки и т.д.).

К средствам передвижения относятся все виды транспорта, которые имеются у военнослужащих в служебном пользовании (самолеты, вертолеты, танки, автомобили, мотоциклы и т.д.).

Под предметами воинской техники понимаются различные технические средства, находящиеся на вооружении войск, относящиеся к средствам ведения либо обеспечения военных действий, не подпадающие под понятие оружие и боеприпасы. Это специальные автомобили, радиостанции, компьютеры, средства химической дезактивации, приборы ночного видения и т.д. Перечень таких предметов дать практически невозможно.

Не относятся к предметам воинской техники технические средства, не имеющие прямого отношения к ведению или обеспечению военных действий.

При возникновении затруднения в отнесении определенных технических средств к предмету преступления, следует прибегать к помощи соответствующего специалиста или заключению эксперта.

Объективная сторона преступления выражается в действиях, связанных с уничтожением или повреждением оружия, боеприпасов или предметов воинской техники.

Так, например, 7 октября 1961 г., находясь на объекте специальных работ одной из войсковых частей, К. пилой-ножовкой отпилит от агрегата, предназначенного для проведения специальных работ, 17,7 м. бронированного пятидесятижильного кабеля, похитил и спрятал его с целью использования хлорвиниловой изоляции нитей кабеля для изготовления поясных ремней¹⁹.

Преступление признается оконченным, когда военное имущество уничтожено, то есть, приведено в такое состояние, при котором оно полностью приходит в негодность и не может быть восстановлено и исправлено, или же повреждено, то есть когда оно может быть использовано по назначению только после ремонта и восстановления его свойства.

Способами уничтожения военного имущества могут быть физическое уничтожение, уничтожение посредством взрыва, использование химических средств, путем поджога, затопления и т.п.

Повреждение оружия, боеприпасов и предметов воинской техники может быть осуществлено теми же способами, что и уничтожение.

Используемый способ уничтожения и повреждения оружия, боеприпасов и предметов воинской техники на квалификацию содеянного не влияет.

Между деянием виновного и последствиями (уничтожением или повреждением имущества) должна быть установлена при-

¹⁹ Постановление Пленума Верховного суда СССР от 31 марта 1962 г.// БВК ВС СССР.— 1971.— №3 (77).— С.63-64

чинная связь. Норма бланкетная, состав преступления материальный.

Субъективная сторона умышленного уничтожения или повреждения оружия, боеприпасов или предметов воинской техники может выражаться в умысле.

Умысел на уничтожение или повреждение оружия, боеприпасов или предметов воинской техники может быть как прямым, так и косвенным. Виновный осознает, что уничтожает или повреждает военное имущество, предвидит эти последствия, желает или сознательно допускает их либо относится к их наступлению безразлично.

Мотивом могут быть из хулиганских побуждений, недовольство службой, действиями командиров (начальников), сослуживцев или месть лицу, несущему ответственность за сохранность имущества и т.д., то есть мотивы могут быть различными.

Целью, как правило, ставится желание вывести военное имущество из строя для прекращения работы, ведения военных действий и пр.

Мотив и цель на квалификацию влияния не оказывают, однако мотив преступления необходимо учитывать для определения степени общественной опасности преступления.

Субъект преступления специальный, то есть любой военнослужащий: рядовой, матрос, старшина, прапорщик, мичман, а также лицо офицерского состава независимо от того, были эти предметы вверены военнослужащему по службе или оказались случайно. Вопросы соучастия иных лиц решаются на общих основаниях.

Часть 1 статьи 387 УК РК предусматривает ответственность за умышленное уничтожение или повреждение оружия, боеприпасов, средств передвижения, воинской техники или иного военного имущества. Наказываются ограничением по воинской службе на срок до двух лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Часть 2 статьи 387 УК РК устанавливает ответственность за те же деяния, указанные в части 1 настоящей статьи, если при этом повлекли тяжкие последствия.

Под тяжкими последствиями следует понимать причинение крупного материального ущерба военному ведомству в результате уничтожения или повреждения оружия, боеприпасов, средств передвижения, предметов воинской техники на сумму, превышающую в пятьсот раз месячный расчетный показатель, установленный законодательством Республики Казахстан на момент совершения преступления.

Или же на меньшую сумму, когда уничтожение или повреждение названных предметов повлекло срыв выполнения боевого задания, нарушение нормального процесса обучения личного состава подразделения, части либо, когда были уничтожены или повреждены уникальные образцы оружия, боеприпасов, средств передвижения или предметов воинской техники.

§ 3. Неосторожное уничтожение или повреждение военного имущества (ст. 388 УК РК)

Общественная опасность и объект преступления тот же, что и в составе преступления, предусмотренной статьей 387 УК РК.

Объективная сторона данного преступления аналогична изложенному в части 2 статьи 387 УК РК и выражается в неосторожных действиях или бездействии, повлекших уничтожение, или повреждение оружия, боеприпасов, средств передвижения либо предметов воинской техники.

Деяние считается оконченным с момента совершения действий или бездействия, перечисленных в диспозиции статьи. Обязательным элементом состава преступления являются тяжкие последствия, то есть уничтожение или повреждение военного имущества в крупных либо в особо крупных размерах (по стоимости или по количеству), срыв выполнения частью или подразделением боевой или служебной задачи, гибель либо тяжкий вред здоровью людей. Норма бланкетная, состав преступления материальный.

Отличаются преступления, предусмотренные статьей 388 и частью 2 статьи 387 УК РК лишь формой вины. Субъективная сторона преступления, предусмотренная ст. 388 УК РК, может выражаться в самонадеянности или небрежности.

При самонадеянности лицо сознает, что оно нарушает правила сбережения оружия, боеприпасов, средств передвижения ли-

бо предметов воинской техники, предвидит возможность их уничтожения или повреждения, но не допускает ее, надеясь без достаточных к тому оснований предотвратить возможность уничтожения или повреждения военного имущества теми мерами, которые оно предпринимает, или расчетом на те факторы, которые оказались недостаточными для предотвращения вредных последствий.

При небрежности военнослужащий, допустивший уничтожение и повреждение указанных в законе предметов, не сознает, что его действия противоречат правилам обращения с соответствующими предметами, не предвидит возможности уничтожения или повреждения этого предмета, хотя должен был и мог сознавать характер своего действия (бездействия), предвидеть наступившие последствия и не допустить их наступления.

Умышленное уничтожение или повреждение военного имущества (ст. 387 УК РК) отличается от неосторожного уничтожения или повреждения военного имущества (ст. 388 УК РК) по содержанию не только с субъективной, но и с объективной стороны. За неосторожное уничтожение или повреждение оружия, боеприпасов, средств передвижения либо предметов воинской техники наступает уголовная ответственность только в случае, когда эти действия повлекли наступления тяжких последствий. Простой состав умышленного уничтожения и повреждения военного имущества имеет место и тогда, когда такие последствия не наступили. Обязательным признаком квалифицированного состава умышленного уничтожения или повреждения военного имущества является наступление тяжких последствий.

Предусмотренные ч.1 ст. 388 УК РК преступления наказываются ограничением по воинской службе на срок до одного года, либо арестом на срок до шести месяцев, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до одного года, либо лишением свободы на тот же срок.

§ 4. Утрата военного имущества (ст. 389 УК РК)

Общественная опасность нарушение правил сбережения вверенных для служебного пользования оружия, боеприпасов или предметов воинской техники, если это повлекло их утрату, заключается в снижении боеготовности и боеспособности Вооруженных Сил Республики Казахстан.

Объектом этого преступления являются правила сбережения военного имущества, составляющего материальную основу боеготовности и боеспособности Вооруженных Сил Республики Казахстан, выданных военнослужащему для обеспечения сохранности и надлежащего использования этого имущества. Где в соответствии с законом под военным имуществом подразумевают оружие, боеприпасов или предметов воинской техники.

Понятие оружия, боеприпасов и предметов воинской техники изложены в предыдущих статьях настоящей главы.

Объективная сторона преступления заключается в нарушении правил сбережения вверенного оружия, боеприпасов или предметов воинской техники, повлекшем их утрату.

Под правилами сбережения, согласно данной статье, понимаются требования уставов, наставлений, инструкции и т.д., соблюдение которых является важной обязанностью военнослужащих.

Под утратой понимается выход предметов военного имущества (оружия, боеприпасов и предметов воинской техники) из владения военнослужащего, которому они были выданы в личное пользование. Как утрату следует рассматривать случаи, когда военнослужащий в результате нарушения правил сбережения утерял оружие или боеприпасы либо оставил их без надлежащего присмотра или, в ненадлежащем месте, и они были похищены кем-либо или уничтожены.

Между нарушением правил сбережения военного имущества и его утратой, должна быть установлена причинная связь.

Таким образом, объективная сторона данного преступления характеризуется: а) деянием, выразившимся в нарушении правил сбережения военного имущества; б) ущербом материального характера в виде утраты военного имущества; в) причинной связью между деянием и наступившим вредными последствиями.

Деяние считается оконченным лишь с момента утраты военного имущества (оружия боеприпасов или предметов воинской техники). Состав преступления материальный.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме неосторожности — преступной самонадеянности или небрежности. Виновный либо сознает, что нарушает правила сбе-

режения вверенных для служебного пользования оружия, боеприпасов или предметов воинской техники, предвидит возможность утраты, но при этом легкомысленно рассчитывает на то, что такие последствия не наступят, либо не сознает допускаемого нарушения и не предвидит возможности наступления отрицательных последствий, хотя по обстоятельствам дела мог и должен был предвидеть.

Виновному лицу должны быть известны правила сбережения военного имущества (оружия, боеприпасов и предметов воинской техники) и его обязанность овладеть ими.

Субъект преступления специальный, то есть любой военнослужащий независимо от занимаемой должности и наличия воинского звания, которому оружие, боеприпасы и предметы воинской техники были вверены по службе, для использования при исполнении обязанностей воинской службы.

Утрата военного имущества в результате нарушения правил сбережения вверенных для служебного пользования оружия, боеприпасов или предметов воинской техники наказывается ограничением по воинской службе на срок до двух лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

ГЛАВА 7

Преступления против порядка обращения с оружием, боеприпасами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих

Современные Вооруженные Силы Республики Казахстан оснащены не только обычным оружием, но и ядерным оружием, боеприпасами повышенной мощности, имеют на вооружении взрывчатые, радиоактивные вещества, а также другие предметы и вещества, обладающие огромной разрушительной силой. Эти военные средства должны использоваться исключительно по своему предназначению, в условиях, обеспечивающих безопасность людей и сохранность материальных средств.

Поэтому порядок обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, детально регламентирован военным законодательством.

Нарушение установленных правил обращения с оружием, другими военно-техническими средствами ослабляют боевую готовность воинских частей и подразделений, причиняют физический вред людям, приводят к повреждению или уничтожению имущества, ведут к срыву военных мероприятий и другим тяжким последствиям.

В этой связи впервые Указом Президиума Верховного Совета СССР от 15 декабря 1983 года была введена уголовная ответственность военнослужащих за нарушение правил обращения с оружием, а также веществами и предметами, представляющими опасность для окружающих. Закон об уголовной ответственности за воинские преступления был дополнен статьей 15, а Уголовный кодекс Каз. ССР статьей 238—1.

Уголовное законодательство Казахстана от 1997 года существенным образом изменило редакцию нормы по сравнению со ст. 238—1 УК Каз. ССР 1959 года. Как видно в данную группу воинских преступлений входит одна единственная статья 390 УК РК.

**§ 1. Нарушение правил обращения с оружием,
а также веществами и предметами, представляющими
опасность для окружающих
(ст. 390 УК РК)**

Общественная опасность нарушения правил обращения с оружием, а также веществами и предметами, представляющими опасность для окружающих, заключается в снижении боеготовности и боеспособности Вооруженных Сил Республики Казахстан, а также угрозе жизни и здоровью граждан или окружающей экологии.

Объектом преступления являются установленные правила обращения с оружием, боеприпасами, радиоактивными материалами, взрывчатыми или иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих. Эти правила определяются воинскими уставами и другими нормативными актами, в которых содержится перечень правил, обеспечивающих безопасные условия обращения с оружием и соответствующими веществами и предметами, представляющие опасность для окружающих.

Объектом данного преступления является также жизнь и здоровье граждан, экологическая безопасность местности.

Например, 21 февраля 1986 г., находясь с группой военнослужащих в стрелковом тире военного училища, Д. увидел, что спортивный пистолет конструкции Марголина, из которого производилась учебная стрельба, находится на боевом взводе. С целью ослабить боевую пружину он в нарушение требований п. 1 приложения 2 к ст. 5 Курса стрельб из стрелкового оружия, боевых машин и танков Сухопутных войск и ст. 82 Руководства по службе учебных центров Сухопутных войск взял с тумбочки указанный пистолет и, ошибочно полагая, что патрона в патроннике нет, отвел руку с пистолетом назад и нажал на спусковой крючок. В результате этого произошел выстрел, и оказавшемуся сзади Д. курсанту Г. было причинено огнестрельное пулевое проникающее ранение шейного отдела позвоночника с грубым нарушением спинного мозга, т.е. тяжкое телесное повреждение, опасное для жизни в момент причинения.²⁰

²⁰ Определение Военской коллегии Верховного Суда СССР от 4 ноября 1986 г. № 5н-0445/86 // БУВТ и ВК ВС СССР. — 1987. — № 1 (127). — С. 98—99

Предметами данного посягательства являются оружие, боеприпасы, радиоактивные материалы, взрывчатые или иные вещества и предметы, представляющие повышенную опасность для окружающих.

Под оружием здесь следует понимать как обычное оружие, так и оружие массового поражения. Холодное оружие в эту группу не включается. В общем виде определение оружия массового поражения было сформулировано ООН в 1948 году, как: «оружие действующее атомным взрывом, действующее при помощи радиоактивных материалов, смертоносное химическое и биологическое оружие, обладающее характеристиками, сравними по разрушительному действию с атомным оружием».²¹

В международном праве оружия массового поражения принято подразделять на химическое, биологическое и другие виды оружия массового поражения.

Боеприпасы — это боевые ракеты, снаряды, гранаты, патроны и другие устройства, предназначенные для производства взрыва или выстрела.

Радиоактивные материалы — это вещества естественного или искусственного происхождения, содержащие в своем составе радиоактивные изотопы, обладающие способностью к самопроизвольному распаду, излучающие радиацию, способные причинить вред живым организмам (стронций, радий, кобальт и др.). Поэтому они применяются и хранятся обязательно с использованием защитных средств. Нарушение порядка обращения с ним выражается в несоблюдении правил пользования защитными средствами.

Взрывчатые вещества — это химические соединения или их смеси, способные взрываться при незначительном внешнем воздействии на них. К ним относятся: тротил и его сплавы, гремучая ртуть, азид свинца, третразен и другие наиболее опасные в обращении.

К иным веществам и предметам, представляющим повышенную опасность для окружающих, относятся всякие предметы, обладающие поражающими способностями аналогично боеприпасам, взрывчатым веществам и радиоактивным материалам.

²¹ Резолюции и решения Генеральной Ассамблеи ООН, принятые на XXII Сессии.

Объективная сторона преступления характеризуется действиями или бездействием, выразившимися в нарушении установленных правил обращения с оружием, боеприпасами, радиоактивными материалами, взрывчатыми или иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, наступившими последствиями, указанными в анализируемой статье и причинной связью между деянием и последствиями.

Не всякое нарушение правил обращения с оружием и иными веществами и предметами образует данное преступление, а лишь нарушения, повлекшие вредные последствия: неосторожное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека, уничтожение военного имущества либо иные тяжкие последствия.

Практика показывает, что следует различать правила обращения с оружием и правила обращения с иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих. Так, в отличие от правил обращения с оружием, правила обращения с опасными веществами и предметами необходимо соблюдать не только в ходе использования этих веществ, но и также при хранении, транспортировке веществ и предметов.

Таким образом, нарушением правил обращения с оружием, боеприпасами, радиоактивными материалами, взрывчатыми или иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих следует признавать нарушение правил безопасности при его использовании, а соответственно, нарушением правил обращения с опасными веществами и предметами — нарушение правил безопасности, как при их использовании, так и при хранении, транспортировке и в других сферах оборота.

Рассматриваемая норма закона в отличие от остальных норм, предусматривающих ответственность за посягательства на порядок оборота оружия, является бланкетной, что подразумевает обязательное установление факта нарушения специальных правил. Деяние считается оконченным лишь с момента причинения вреда, предусмотренного настоящей статьей. Состав преступления материальный.

Необходимым признаком состава преступления является последствие в форме причинения тяжкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, либо уничтожение воинской техники, либо иные тяжкие последствия. Под иным тяжким последствием следует понимать вывод из строя боевой техники, уничтожение или значительное повреждение важных военных либо гражданских объектов, заражение ядовитыми веществами больших участков земли, водоемов и воздуха и т.п.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной в форме небрежности или самонадеянности.

Преступная небрежность состоит в том, что лицо, нарушающее правила обращения, не предвидит возможности наступления последствий, указанных в анализируемой норме, при наличии обязанности и возможности такого предвидения.

Преступная самонадеянность характеризуется тем, что лицо сознательно нарушает правила обращения и потому предвидит возможность наступления физического вреда, уничтожения воинской техники или иных тяжких последствий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение. Самонадеянность совпадает с косвенным умыслом по интеллектуальному элементу (осознанию общественной опасности нарушения и предвидению последствий), что порождает проблему их разграничения применительно к деянию, предусмотренному ст.390 УК РК. Известно, что направленность воли при самонадеянности носит иной характер, чем при косвенном умысле. В последнем случае виновный безразлично относится к последствиям, направляя свою волю на достижение преступного результата, то есть здесь имеется посягательство не на установленный порядок обращения, а на иные общественные отношения — личность, собственность и т.п., вследствие чего такое деяние подлежит квалификации не по ст.390 УК РК, а как преступление против жизни и здоровья или собственности.

Виновному лицу должны быть известны правила, о которых идет речь и его обязанность овладеть ими.

Субъект преступления специальный, то есть военнослужащий, которому были вверены оружие, боеприпасы, радиоактивные материалы, взрывчатые или иные вещества и предметы,

представляющие повышенную опасность для окружающих для исполнения соответствующих служебных обязанностей.

Поэтому исходя из этого положения следует признать, что субъектом нарушения правил обращения с оружием, а также веществами и предметами, представляющими опасность для окружающих является любой военнослужащий, который в силу тех или иных обстоятельств владеет ими (в законном порядке либо с нарушением правил оборота). Соблюдение установленного порядка обращения с оружием и боеприпасами — служебная обязанность каждого военнослужащего, поскольку главное его предназначение — вооруженная защита страны.

Вот почему Устав внутренней службы Вооруженных Сил Республики Казахстан и другие нормативные акты Министерства обороны Казахстана обязывают всех военнослужащих строго соблюдать меры безопасности при обращении с оружием (т.е. правила обращения с оружием).

Часть 1 статьи 390 УК РК предусматривает ответственность за нарушение правил обращения с оружием, боеприпасами, радиоактивными материалами, взрывчатыми или иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, если это повлекло по неосторожности к причинению тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека, уничтожению военного имущества либо иным тяжким последствиям. Наказывается ограничением по воинской службе на срок до двух лет, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет, либо арестом на срок до трех месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Часть 2 статьи 390 УК РК является квалифицированным видом преступления и наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

Часть 3 статьи 390 УК РК устанавливает ответственность за те же деяния, предусмотренные частью первой настоящей статьи, повлекшие по неосторожности смерть двух или более лиц. Наказывается лишением свободы на срок до десяти лет.

ГЛАВА 8

Преступления против порядка эксплуатации воинской техники

Вооруженные силы Казахстана насыщены разнообразной воинской техникой, квалифицируемой Уголовным кодексом как боевые, специальные и транспортные машины для выполнения своих задач на земле, в воздухе и на море.

Для обеспечения боеспособности и боеготовности военно-воздушных и военно-морских сил нашей страны имеется техническая оснащенность их современными летальными аппаратами, военными кораблями и средствами их обеспечения.

Большую роль отводят совершенствованию всех видов воинской техники и способов ее эффективного использования, а также совершенствованию правил использования воинской техники, в том числе ее эксплуатации и вождению, правилам полетов летальных аппаратов и вождению военно-морских судов, а также способам обеспечения безопасности, использованию средств ведения войны в мирное время для окружающих.

Как известно, правильное использование всех видов воинской техники, достигается лишь при строгом и точном соблюдении установленных правил их вождения и эксплуатации. Нарушение этих правил создает угрозу безопасности движения автомашин, может повлечь за собой гибель или ранения людей, уничтожение либо повреждение дорогостоящей техники или груза, ведет к ослаблению боевой готовности и боеспособности подразделений, частей и кораблей.

Впервые уголовная ответственность за преступления против порядка эксплуатации воинской техники в Вооруженных Силах СССР была введена Указом Президиума Верховного Совета СССР от 15 февраля 1957 года. Эти нормы права были воспроизведены в ст.ст. 16—18 Закона об уголовной ответственности за воинские преступления от 25 декабря 1958 года, а в 1959 году в Уголовном кодексе Казахской ССР в статьях 239—241.

В Уголовном кодексе 1996 года эти составы преступления против порядка эксплуатации воинской техники сохранились, однако УК РК пошел по пути дифференциации вредных последствий и санкций за их причинение.

§ 1. Нарушение правил вождения или эксплуатации машин (ст. 391 УК РК)

Общественная опасность нарушения правил вождения или эксплуатации боевой, специальной или транспортной машины, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека, смерть человека или смерть двух и более лиц заключается в угрозе жизни и здоровью людей, в снижении боеготовности и боеспособности Вооруженных Сил Республики Казахстан.

Данная норма уголовного закона устанавливает уголовную ответственность за два вида преступлений: 1) нарушение правил вождения машин; 2) нарушение правил эксплуатации машин. Признавая одинаковыми по характеру общественной опасности оба вида этих преступлений, законодатель сформулировал их в виде альтернативных признаков состава одного и того же преступления.

Объектом этих преступлений являются установленные правила вождения и эксплуатации машин, обеспечивающие безопасность жизни и здоровья людей при эксплуатации и вождении любых боевых, служебных и транспортных средств, а также обеспечивающие их безопасное для окружающих и боеспособное для войск вождение и эксплуатацию.

Под правилами вождения машин, которые определяются как специальными военно-правовыми нормами (уставами, наставлениями, инструкциями и др. нормативными актами Министерства обороны Казахстана), так и Правилами дорожного движения, понимаются обязательные для лиц, непосредственно осуществляющих вождение боевой, специальной транспортной машины, предписания, обеспечивающие безопасность вождения машин.

Под правилами эксплуатации понимается совокупность норм, содержащихся в вышеназванных актах, предписывающих определенным лицам обязанность создавать благоприятные условия для безопасного использования военных машин.

Под военными машинами (боевыми, специальными и транспортными) понимаются любые машины (автомобили, включая специальные, БМП, БТР, танки, САУ, мотоциклы и т.д.), ис-

пользуемые в Вооруженных Силах Республики Казахстан с целью выполнения возложенных на них задач.

Объективная сторона преступления характеризуется действиями или бездействием, выразившемся в нарушении установленных правил вождения и эксплуатации машин, наступившими вредными последствиями, обозначенными в рассматриваемой статье и причинной связью между деянием и последствием.

Объективную сторону преступления образуют лишь те нарушения, которые посягают на безопасность движения.

Нарушение правил вождения может выражаться как в общественно опасном действии (превышение скорости движения, нарушение правил обгона и т.п.), так и в общественно опасном бездействии (непринятие мер к остановке в необходимых случаях, непереключение дальнего света на ближний и т.п.).

Нарушение правил эксплуатации выражается в выпуске в рейс технически неисправной машины, в допуске начальником к управлению лиц, заведомо неподготовленных к управлению данной машиной, либо по своему состоянию неспособных осуществлять управление автомашиной из-за болезни, переутомления и т.п., в нарушении водителем правил эксплуатации, обеспечивающих безопасность движения, не в связи с управлением машиной и др.

Следует отметить, что нарушение правил вождения может быть допущено водителем только в процессе управления машиной в движении, тогда как нарушение правил эксплуатации им может быть совершено только до начала и после окончания движения.

Причинная связь является обязательным признаком рассматриваемых преступлений. Согласно общему правилу, нарушение правил вождения или эксплуатации машин является прямой и непосредственной причиной наступивших последствий.

Субъективная сторона преступлений характеризуется неосторожностью, то есть нарушение правил вождения или эксплуатации машин может совершаться виновным сознательно, при этом возможность наступления указанных в законе последствий виновное лицо не допускает из-за самонадеянности.

При небрежности виновный, как правило, не сознает, что допускает нарушение правил, и не предвидит возможности наступ-

пления указанных в законе последствий из-за безответственности, невнимательности, хотя имел возможность сознавать факт нарушения правил и не допустить наступление вредных последствий.

Субъект нарушения правил вождения военных машин, специальный, то есть любой военнослужащий, управляющий этой машиной, а субъектом нарушения правил эксплуатации военных машин может быть признан лишь тот военнослужащий, на которого специально возложена обязанность по соблюдению этих правил.

Водитель, за которым закреплена боевая, специальная или транспортная машина, обязан соблюдать не только правила вождения, но и правила эксплуатации. Он является субъектом нарушения правил эксплуатации, допускаемых не в процессе движения машины, а после остановки управляемого автомобиля.

Часть 1 статьи 391 УК РК образует нарушение правил вождения или эксплуатации боевой, специальной или транспортной машины, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека. Наказывается арестом на срок до шести месяцев, либо содержанием в дисциплинарной воинской части на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Часть 2 статьи 391 УК РК, как квалифицированный состав преступления характеризуется тем же деянием, повлекшим по неосторожности смерть человека. Наказание за это деяние предусмотрено в виде лишения свободы, на срок от двух до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Часть 3 статьи 391 УК РК особо квалифицированный состав и образует нарушение правил вождения и эксплуатации боевой, специальной или транспортной машины, повлекшее по неосторожности смерть двух и более лиц. Наказывается содеянное, лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

§ 2. Нарушение правил полетов или подготовки к ним (ст. 392 УК РК)

Общественная опасность нарушение правил полетов или подготовки к ним заключается в угрозе жизни людей, а также в снижении боеготовности и боеспособности Военно-воздушных Сил Республики Казахстан.

Отступление от установленных правил полетов, подготовки к ним или иных правил эксплуатации военных летательных аппаратов, как в воздухе, так и в космосе может привести к тяжелым последствиям, авариям и катастрофам, сопровождающимся человеческими жертвами, причинением крупного материального ущерба военному и другим ведомствам, отдельным гражданам, снижению боеспособности части, подразделения, к срыву выполнения боевой задачи, как в мирное, так и военное время.

Поэтому нарушение правил полетов, подготовки к ним и иных правил эксплуатации летательных аппаратов относится к весьма опасным посягательствам на установленный в воинской авиации порядок исполнения обязанностей личным составом части и подразделения.

Правила же, за нарушение которых может наступить уголовная ответственность по рассматриваемой статье, изложены в специальных нормативных актах, регулирующих порядок подготовки соответствующего летательного аппарата к полету, осуществления полета и эксплуатации летательного аппарата.

Объектом преступления являются установленные правила, обеспечивающие безопасность людей при осуществлении полетов или подготовки к ним, или иного вида эксплуатации такой техники.

К летательным аппаратам относятся самолеты и вертолеты различной модификации, а также иные летные средства.

Объективная сторона анализируемого преступления состоит в нарушении правил полета или подготовки к ним или иных правил эксплуатации военных летательных аппаратов и характеризуется как действием, так и бездействием. Оно может выражаться как в совершении действий, запрещенных правилами полетов, подготовки к ним или иными правилами эксплуатации военных летательных аппаратов (допуск к полету в сложных

метеорологических условиях неподготовленного экипажа, передача управления самолетом бортмеханику и т.д.), так и в допущении бездействия, то есть невыполнения предписаний, правил совершать определенные действия в целях обеспечения безопасности полета летательного аппарата (штурман не доложил командиру корабля о потере курса, член экипажа перед полетом не доложил о своих болезнях и т.д.)

Такие нарушения правил полетов или подготовки к ним образуют данное воинское преступление, если в результате этого имели место неосторожная смерть человека или иные тяжкие последствия.

К иным тяжким последствиям следует отнести разрушение или серьезное повреждение летательного аппарата, причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека, разрушение или существенное повреждение жилых домов и других строений, срыв важных военных мероприятий и т.п.

Таким образом, уголовная ответственность за эти деяния наступает лишь при наступлении последствий, указанных в законе.

Между деянием виновного и наступившими вредными последствиями должна быть установлена причинная связь. Установление причинной связи относится к одному из сложных вопросов. При возникновении аварии или катастрофы летательных аппаратов в соответствии с Положением о расследовании авиационных происшествий назначается специальная комиссия для установления причины происшествия, аварии или катастрофы.

Заключение комиссии является лишь поводом возбуждения уголовного дела, а основанием уголовной ответственности лица, допустившего нарушение правил полетов и подготовки к ним, является установление причинной связи процессуальным путем.

Деяние считается оконченным с момента причинения вреда, предусмотренного диспозицией рассматриваемой статьи. Норма бланкетная, состав преступления материальный.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной в форме небрежности или легкомыслия.

При самонадеянности виновный сознательно отступает от требований правил, обеспечивающих безопасность полетов, без достаточных к тому оснований, самонадеянно полагая, что ему

удастся не допустить наступления указанных в рассматриваемой статье последствий.

При преступной небрежности военнослужащий, как правило, не сознает, что его действия противоречат требованиям правил безопасности полетов, и потому не предвидит возможности наступления указанных в анализируемой статье последствий, хотя должен был и мог их предвидеть при надлежащем отношении к исполнению своих обязанностей.

Виновному лицу должны быть известны правила, о которых идет речь и его обязанность овладеть ими.

Субъект преступления, специальный, то есть военнослужащий, которому указанные летательные аппараты были вверены для исполнения возложенных на него служебных обязанностей или боевых задач. К числу субъектов нарушения названных правил могут относиться военнослужащий, в обязанность которого входит выполнение работ, призванных обеспечить безопасность полета летательного аппарата. К числу субъектов нарушения названных правил могут относиться военнослужащие, входящие в состав летного или технического персонала экипажа корабля, выполняющие инженерно-технические функции, функции по метеорологическому обслуживанию безопасности полета, прямые и непосредственные начальники личного состава экипажа и др.

Нарушение правил полетов или подготовки к ним, а равно нарушение правил эксплуатации военных летательных аппаратов, повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия, наказываются лишением свободы на срок от трех до десяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

§ 3. Нарушение правил кораблевождения (ст. 393 УК РК)

Общественная опасность деяния заключается в угрозе жизни граждан, а также в снижении боеготовности и боеспособности Военно-морских Сил Республики Казахстан. Поскольку нарушение правил вождения и эксплуатации военных кораблей представляет значительную общественную опасность, так как

может привести к тяжким последствиям в виде гибели по неосторожности людей, серьезного повреждения или гибели корабля, утраты кораблем боеспособности, причинения особо крупного материального ущерба и т.п.

Объектом являются установленные правила, обеспечивающие безопасность людей, имущества и техники при осуществлении вождения или эксплуатации военных кораблей. Данный порядок, правила предназначены не только для предупреждения столкновения судов в море, обеспечения безопасности военных кораблей, но и для надлежащего выполнения ими боевых задач.

Под военно-морскими кораблями понимаются плавательные средства, приводимые в движение двигателем, парусами или мускульной энергией членов экипажа (гребные шлюпки).

Под вождением военных кораблей понимается управление военно-морским кораблем в процессе его движения с момента снятия с якоря (отдачи конца) до полной остановки корабля и постановки его к причалу или на якорь.

Под правилами эксплуатации военных кораблей понимается установленный нормативными актами порядок, обеспечивающий безопасность плавания корабля, техническое обслуживание узлов и агрегатов корабля, пользование смонтированными на корабле средствами ведения боя, загрузки и разгрузки корабля, и порядок выполнения комплекса мероприятий для безопасного плавания и иных работ на корабле, включая мероприятия по обеспечению живучести корабля.

Объективную сторону преступления действие или бездействие образуют нарушения установленных правил вождения, или эксплуатации военных кораблей, повлекшее по неосторожности смерть человека, либо иные тяжкие последствия и причинная связь между нарушением и последствиями.

Характер нарушений определяется исходя из требований правовых норм, которые должны были быть выполнены в данной ситуации.

Так, нарушение правил кораблевождения может состоять в отклонении от установленных нормативными актами предписаний или распоряжений относительно управления кораблем, в неправомерном изменении его курса и скорости, в нарушении правил буксировки и проводки кораблей и т.д. Нарушение пра-

вил эксплуатации может выразиться в непринятии мер к обеспечению живучести корабля в условиях, угрожающих гибелью корабля, например, нахождении в темное время суток корабля в море с неисправными сигналами и т.д.

Нарушение правил кораблевождения образует состав данного преступления, если при этом наступят по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия. Поскольку обязательным элементом состава преступления является наступление тяжких последствий по неосторожности

Последствием нарушения правил в виде причинения по неосторожности смерти человеку охватывается причинение смерти и увечий нескольким лицам.

Под иными тяжкими последствиями, о которых говорится в диспозиции настоящей статьи, следует понимать гибель или серьезное, требующее капитального ремонта, повреждение корабля, причинение такого же вреда иному кораблю, с которым произошло столкновение, срыв выполнения боевого задания и т.п.

Последствие должно находиться в причинной связи с допущенными нарушениями правил кораблевождения. Не будет состава рассматриваемого преступления, если указанные в настоящей статье последствия не связаны с нарушением правил кораблевождения.

Поэтому установить причинную связь между нарушением правил кораблевождения или эксплуатации корабля и фактическими наступившими последствиями — значит доказать, что допущенное нарушение с неизбежностью породило причинный вред.

Деяние считается оконченным лишь с момента причинения вреда, предусмотренного диспозицией настоящей статьи. Норма бланкетная, состав преступления материальный.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной в форме небрежности или самонадеянности. Виновное лицо, допустившее нарушение правил, либо сознает их нарушение, самонадеянно рассчитывая на предупреждение вредных последствий, либо не сознает, но при данных обстоятельствах должно было и могло предвидеть эти последствия.

При небрежности лицо, выполняя обязанности по вождению или эксплуатации корабля, не сознает, что его действия (бездей-

ствия) противоречат правилам, потому не предвидит возможности наступления указанных в статье 393 УК РК последствий, хотя должно было и могло предвидеть их, а, следовательно, и не допустить наступления этих последствий.

При допущении нарушений правил вождения или эксплуатации корабля по самонадеянности лицо, их совершившее, предвидит возможность наступления указанных в анализируемой статье последствий, но не допускает их наступления вследствие того, что принимает конкретные меры к их недопущению или надеется на конкретные факторы, которые, по его убеждению, способны не допустить наступления вредных последствий.

Виновному лицу должны быть известны правила, о которых идет речь и его обязанность овладеть ими.

Субъект преступления специальный — военнослужащий, которому указанные военные корабли были вверены для исполнения возложенных на него служебных обязанностей или боевых задач.

Нарушение правил вождения или эксплуатации военных кораблей, повлекшее по неосторожности смерть человека либо иные тяжкие последствия, наказывается лишением свободы на срок от трех до десяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

ГЛАВА 9
Преступления, посягающие на нормальную деятельность
военного управления и престиж
Вооруженных Сил Республики Казахстан

Для нормального функционирования органов военного управления, законами, воинскими уставами, положениями, наставлениями, инструкциями и другими нормативно-правовыми актами установлены правила, регламентирующие их деятельность, определены права и обязанности командиров (начальников), всех должностных лиц армии и флота.

Так, например глава 3 Устава внутренней службы Вооруженных Сил Республики Казахстан от 27 ноября 1998 года определяет обязанности командиров (начальников) и основных должностных лиц воинской части. Командир части (подразделения), как указано в этом Уставе, является единоначальником и несет личную ответственность перед государством за боевую и мобилизационную готовность вверенной части (подразделения).

Он отвечает: за успешное выполнение воинской частью (подразделением) боевых задач; за боевую подготовку, воспитание, воинскую дисциплину, морально-психологическое состояние личного состава и безопасность воинской службы; за внутренний порядок; за состояние и сохранность вооружения, воинской техники и других материальных средств; за техническое, материальное, медицинское, финансовое, социально-правовое и бытовое обеспечение.

Начальники имеют право отдавать подчиненным приказания и контролировать их выполнение, поощрять подчиненных за проявленную разумную инициативу, усердие, подвиги и отличия по службе и строго взыскивать с нерадивых.

Точная правовая регламентация работы органов военного управления, каждого воинского должностного лица — важное средство, призванное обеспечить правильную, четкую и слаженную работу аппарата военного управления. Нарушение правил, установленных законами, воинскими уставами и другими нормативно-правовыми актами, неисполнение возложенных на воинское должностное лицо государственных обязанностей или ненадлежащее, халатное отношение к ним, злоупотребление

предоставленными ему правами, превышение власти, неразумное использование ее вопреки интересам воинской службы могут причинить вред нормальной деятельности военного управления и престижа Вооруженных Сил Казахстана.

В связи с этим повышенную опасность представляют преступные проявления среди самих работников органов военного управления. Поэтому преступные действия представителей военного управления недопустимы и должны влечь уголовную ответственность.

В состав этой группы воинских преступлений входят: злоупотребление властью, превышение или бездействие власти (ст. 380 УК РК); халатное отношение к службе (ст. 381 УК РК); сдача или оставление противнику средств ведения войны (ст. 383 УК РК) и разглашение секретных сведений военного характера или утрата документов, содержащих секретные сведения военного характера (ст. 386 УК РК).

§ 1. Злоупотребление властью, превышение или бездействие власти (ст. 380 УК РК)

Общественная опасность злоупотребление властью, превышение или бездействие власти в Вооруженных Силах представляют значительную опасность. Они наносят серьезный ущерб на нормальную деятельность военного управления и престиж Вооруженных Сил, могут ослабить дисциплину, снизить боеготовность и боеспособность войск, причинить материальный вред государству.

Совершение преступлений должностными лицами, которые в силу своего служебного долга обязаны обеспечивать законность в войсках, служить для подчиненных примером безупречного выполнения требований воинской присяги, воинских уставов и приказов, подрывает уважение к закону, создает предпосылки для правонарушений со стороны подчиненных.

Объектом преступления являются нормальная деятельность органов военного управления, установленный в Вооруженных Силах Республики Казахстан порядок осуществления должностных функций военными начальниками, всеми воинскими должностными лицами, отвечающая интересам воинской службы и обеспечения постоянной, высокой боевой готовности

войск. В отдельных случаях дополнительным объектом могут быть личность военнослужащего, охраняемые законом права и интересы воинов, либо военное имущество, общественные или государственные интересы.

Объективная сторона преступления может выражаться как в действиях, так и в бездействии. В любом из этих случаев имеется в виду деяние, представляющее собой нарушение конкретных прав и обязанностей, порядка осуществления возложенных на воинское должностное лицо служебных функций.

Обязательное условие ответственности — причинение вреда в виде нарушения чьих-либо прав и законных (охраняемых законом) интересов.

Под злоупотреблением следует понимать противоправное деяние, которое совершается названными лицами благодаря занимаемому или служебному положению и вопреки интересам службы.

Под превышением власти или служебных полномочий понимается совершение начальником или должностным лицом действий явно превышающих права или полномочия, предоставленные по закону, уставами, приказами.

Под бездействием начальника или должностного лица имеется в виду невыполнение ими своих обязанностей по службе. Оно возможно только в сфере властвования. В отличие от злоупотребления и превышения власти, бездействие может быть выражено только в форме несовершения должностным лицом действий, которые оно обязано было в силу своего служебного положения совершить в интересах воинской службы.

Состав анализируемого преступления является материальным. Поэтому кроме указанных противоправных деяний необходимо еще наступление общественно опасного последствия в виде причинения существенного вреда и наличия причинной связи между деянием и наступившими последствиями.

Причинением существенного вреда признается нанесение серьезного ущерба интересам воинской части или учреждения, а также охраняемым законом правам и интересам военнослужащих, граждан. Вред признается существенным в случаях срыва важных воинских мероприятий, проводимых частью, подразделением в соответствии с уставом, предписанием вышестоящего командования.

Следовательно, объективная сторона злоупотребления властью, превышения или бездействия власти состоит из трех обязательных признаков: а) использование должностных полномочий вопреки интересам службы; б) наступление общественно опасного последствия в виде существенного нарушения указанных в законе правоохраняемых интересов и в) причинная связь между использованием служебного положения и наступлением одного или нескольких последствий.

С субъективной стороны данное преступление может быть совершено лишь умышленно. Об этом свидетельствует, в частности, указание закона на явный характер выхода за пределы полномочий. Умысел может быть как прямым, так и косвенным. Лицо сознает общественную опасность своего поведения, предвидит, что в результате этого охраняемым законом интересам может быть причинен существенный вред, и желает его причинить (при прямом умысле) либо сознательно допускает его причинение (при умысле косвенном).

Обязательными признаками субъективной стороны рассматриваемого преступления закон устанавливает корыстную или иную личную заинтересованность.

Под корыстной заинтересованностью применительно к злоупотреблению властью или служебным положением, превышением власти или служебных полномочий, бездействием власти необходимо понимать стремление виновного получить для себя и для других лиц материальную выгоду без незаконного изъятия государственного или иного чужого имущества и безвозмездного обращения его в свою собственность или в пользу других лиц.

Если же злоупотребление начальника или должностного лица явилось способом хищения чужого имущества, то содеянное образует состав преступления, предусмотренного главой 6 Уголовного кодекса Казахстана.

Иная личная заинтересованность характеризуется получением выгод материального характера (например, незаконное продвижение по службе, получение поощрения без достаточных к тому оснований и т. д.).

Субъект преступления специальный, то есть военнослужащий, являющийся начальником, либо иным должностным лицом. Постоянно, временно или по специальному полномочию

осуществляющий функции представителя власти, либо выполняющий организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в Вооруженных Силах Республики Казахстан, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан (примечание 1 к ст.307 УК).

Часть 1 статьи 380 УК РК предусматривает ответственность за злоупотребление начальника или должностного лица властью или служебным положением, превышение власти или служебных полномочий, а равно бездействие власти, совершенные из корыстной или иной личной заинтересованности и причинившие существенные вред. Наказываются ограничением по воинской службе на срок до двух лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

Например, приговором военного суда Семипалатинского гарнизона от 17 мая 1999 года осужден командир роты в/части 00000 старший лейтенант Л. по п. «в» ч.2 ст. 176, ч.1 ст. 380 УК РК. Судом Л. признан виновным в том, что он, злоупотребляя своим служебным положением из корыстных побуждений, получил раздаточную ведомость на выплату денежного довольствия военнослужащим срочной службы и присвоил 55600 тенге.²²

Часть 2 статьи 380 УК РК устанавливает ответственность за те же деяния, повлекшие тяжкие последствия, которые могут характеризоваться как гибель людей (хотя бы одного человека), недостача, уничтожение или повреждение военного имущества в крупных или особо крупных размерах, срыв выполнения задачи, поставленной перед воинской частью, подразделением и т.п. Наказываются лишением свободы на срок от трех до десяти лет.

Часть 3 статьи 380 УК РК предусматривает ответственность за деяние, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные в военное время или в боевой обстановке. Наказываются лишением свободы на срок от пяти до двадцати лет либо смертной казнью или пожизненным лишением свободы.

²² Обобщение судебной практики по рассмотрению военными судами Республики Казахстан уголовных дел о коррупционных преступлениях за 1999 год. С. 3

§ 2. Халатное отношение к службе (ст. 381УК РК)

Объектом халатного отношения к службе является порядок деятельности военных начальников или иных должностных лиц, обеспечивающих надлежащую боеспособность и боеготовность подразделения, воинской части и в целом Вооруженных Сил Республики Казахстан.

В данном случае речь идет об определенном порядке деятельности командиров (начальников) или иных должностных лиц, который установлен в соответствии с законами, воинскими уставами и другими нормативно-правовыми актами для надлежащего руководства работой воинских частей, подразделений в целях должной организации боевой подготовки личного состава, для поддержания боеспособности войск и по их своевременному материально-техническому обеспечению, по соблюдению законности, прав и других интересов военнослужащих, а также иных граждан.

Иными словами, воинское должностное лицо, совершая халатное отношение к службе и нанося вред личности, военному имуществу, военно-техническим средствам, тем самым посягает на правильную деятельность органов военного управления, поскольку в их задачу входит обеспечение прав личности, законности и уставного порядка, сохранности находящихся в распоряжении воинской части материальных средств и т. п.

Объективная сторона халатного отношения начальника или должностного лица к службе выражается в неисполнении или ненадлежащем исполнении им своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо законных интересов общества или государства.

Таким образом, объективная сторона анализируемого преступления включает три обязательных признака:

- 1) невыполнение или ненадлежащее выполнение должностным лицом своих служебных обязанностей;
- 2) наступление общественно опасного последствия в виде существенного нарушения одного или нескольких законных прав и интересов;

3) причинная связь между деянием (действием или бездействием) по службе и нарушением охраняемых законом прав и интересов.

Под неисполнением следует понимать невыполнение начальником или должностным лицом возложенных на него служебных функций, не принятие мер, которые это лицо в соответствии с объемом обязанностей и прав должно было принимать.

Ненадлежащее исполнение характеризуется как недобросовестное или небрежное выполнение своих функциональных обязанностей. При этом в поведении лица могут сочетаться неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей. То и другое может быть неоднократным, систематическим, так и однократным, разовым.

Как показывает судебная практика, халатное отношение к службе, чаще всего выражается в ненадлежащем ведении учета, плохой организации хранения военного имущества, что приводит к хищениям, недостачам и порче материальных ценностей. В неправильном исполнении должностным лицом обязанностей по руководству эксплуатацией военно-техническими средствами, по обеспечению безопасности учебных стрельб, хранения взрывчатых веществ, что влечет аварии и несчастные случаи и т.п.

Следует иметь виду, что для выявления объективной стороны халатного отношения к службе особое значение имеет точное установление правовой регламентации обязанностей и полномочий данного должностного лица. Ответственность за халатное отношение к службе определяется пределами служебных функций. Совершение или несовершение деяний, не входящих в число этих функций, не может вменяться ему в ответственность.

Причинение существенного вреда охраняемым законом интересам является обязательным признаком рассматриваемого преступления. Практика свидетельствует о том, что преобладающее последствие в составе рассматриваемой нормы составляет имущественный ущерб, как правило, в виде реального уменьшения наличного фонда чужого имущества. Менее типичным последствием при халатном отношении к службе выступает причинение вреда здоровью личности.

Установление причинной связи между поведением начальника или должностного лица и общественно опасным последстви-

ем является одним из необходимых условий для вменения лицу указанных в законе последствий. При этом поведение лица по службе должно прямо и непосредственно обуславливать наступление указанных в законе последствий. Не установление или недоказанность причинной связи между неисполнением (не надлежащим исполнением) служебных обязанностей и причиненным правоохраняемым интересам существенного вреда свидетельствует об отсутствии состава халатности.

Субъективная сторона преступления характеризуется только неосторожной виной в виде самонадеянности и небрежности.

При преступной самонадеянности виновный предвидит, что вследствие невыполнения или ненадлежащего выполнения им своих обязанностей по службе может быть причинен существенный вред охраняемым законом интересам, но легкомысленно рассчитывает его не допустить (предотвратить).

Следует отметить, что для самонадеянности обычно характерно сознательное нарушение конкретных правил регулирующих должностные обязанности виновного.

При небрежности виновный не предвидит возможности наступления преступных последствий вследствие его деяния, хотя по обстоятельствам дела мог и должен был их предвидеть.

При привлечении к уголовной ответственности за халатное отношение к службе, совершенное по небрежности, необходимо устанавливать не только то, должно ли было должностное лицо предвидеть, что оно не выполняет возложенные на него обязанности, но и могло ли оно в данном конкретном случае предвидеть это.

Субъект преступления специальный, военнослужащий начальник или иное воинское должностное лицо, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющее функции представителя власти либо выполняющие организационно распорядительные или административно-хозяйственные функции в Вооруженных Силах РК, других войсках и воинских формированиях РК (примечание 1 к ст.307 УК).

Часть 1 статьи 381 УК РК предусматривает ответственность за халатное отношение начальника или должностного лица к службе, причинившее существенный вред. Наказывается ограничением по воинской службе на срок до двух лет либо арестом

на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до трех лет.

Часть 2 статьи 381 УК РК устанавливает ответственность за те же деяния, повлекшие тяжкие последствия. Наказывается лишением свободы на срок до семи лет.

Часть 3 статьи 381 УК РК образует ответственность за деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные в военное время или в боевой обстановке. Наказываются лишением свободы на срок от трех до десяти лет

Согласно примечанию настоящей статьи военнослужащий, впервые совершивший деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, при смягчающих обстоятельствах может быть освобожден от уголовной ответственности.

§ 3. Сдача или оставление противнику средств ведения войны (ст. 383 УК РК)

Общественная опасность сдачи или оставление противнику средств ведения войны заключается в том, что это ослабляет боеспособность воинских частей и подразделений, ведущих боевые действия, усиливает позицию противника, отрицательно влияет на воинскую дисциплину и моральное состояние личного состава.

Объектом рассматриваемого преступления является установленный порядок ведения боевых действий, обеспечивающий сохранение и боевое использование военных сил и средств ведения войны.

С объективной стороны анализируемое преступление состоит в сдаче или оставлении начальником противнику средств ведения войны.

Под сдачей понимается прекращение боевых действий с противником и последующим пленением вверенных ему войск, захватом укреплений, боевой техники других средств ведения войны.

Оставление противнику средств ведения войны означает, что начальник не принял никаких мер к уничтожению или приведению в негодность этих средств и по этой причине они стали или могли стать достоянием неприятеля.

Преступление считается оконченным с момента фактического завладения противником сданными ему военными силами или оставленными укреплениями и военно-техническими средствами.

Под военными силами понимается личный состав, который может быть вооружен средствами ведения боя либо в данной конкретной обстановке не иметь вооружения.

Укрепление — оборудованный для обороны и ведения боевых действий участок местности, занимаемый силами, вверенными данному начальнику.

Боевая техника — технические средства ведения боевых действий: вооружение, ракетные установки, боевые машины, военные корабли и т.д.

Иные средства ведения войны: ракеты, боеприпасы, радиосредства, средства передвижения, инженерно-саперные и другие средства, необходимые для ведения боевых действий либо для их обеспечения.

Следует отметить, что для квалификации по данной норме необходимо обязательно установить, что оставление средств ведения войны не вызывалось боевой обстановкой. Если же начальник принял все необходимые меры по спасению указанных средств, однако в связи со сложившейся обстановкой не имел реальной возможности к их эвакуации или уничтожению, то его деяние не образует преступления.

Субъективная сторона, как правило, характеризуется неосторожной формой вины, однако в отдельных случаях это преступление может быть совершено умышленно в результате трусости или малодушия.

При умысле виновное лицо сознает, что он передает или оставляет противнику вверенные ему военные силы, укрепления, боевую технику и иные средства ведения войны, желает, чтобы они оказались в руках противника, либо сознательно допускает такой исход.

Неосторожность же предполагает, что начальник, оставляя силы и средства ведения войны, сознает возможность захвата их противником, но самонадеянно рассчитывает на благоприятный исход, либо не сознает возможность такого захвата, хотя в сложившейся обстановке должен был и мог его предвидеть.

В том случае, если командир (начальник) преследовал цель пособничества врагу, то такое деяние следует квалифицировать как государственную измену.

Субъект преступления специальный, то есть военнослужащий начальник, которому вверены военные силы, укрепления, боевая техника и иные средства ведения войны.

Сдача противнику начальником вверенных ему военных сил, а равно не вызывавшееся боевой обстановкой оставление противнику укреплений, боевой техники и других средств ведения войны, если указанные действия совершены не в целях содействия противнику, наказываются лишением свободы на срок от пяти до двадцати лет либо смертной казнью или пожизненным лишением свободы.

§ 4. Разглашение воинской тайны или утрата документов, содержащих секретные сведения военного характера (ст. 386 УК РК)

Общественная опасность рассматриваемого преступления определяется тем, что в результате разглашения воинской тайны или утраты документов, содержащих секретные сведения военного характера, могут стать достоянием зарубежных разведок и быть использованы в ущерб интересам безопасности Республики Казахстан.

Объектом настоящего преступления является установленный порядок, обеспечивающий сохранение в тайне сведений военного характера, не содержащих государственной тайны.

Перечень сведений, составляющих государственную тайну, утвержден Законом Республики Казахстан «О государственных секретах» от 15 марта 1999 года. В статье 11 настоящего Закона дан перечень сведений в воинской области, относимый к государственным секретам Республики Казахстан.

К государственным секретам в воинской области относятся:

1. Сведения, раскрывающие планы применения войск, оперативные планы, документы боевого управления, документы по приведению войск в различные степени боевой готовности;

2. Сведения о стратегическом развертывании Вооруженных Сил Республики Казахстан;

3. Сведения о развитии, численности, боевом составе или количестве войск, их готовности, а также о военно-политической и (или) оперативной обстановке;

4. Сведения, раскрывающие состояние оперативной (боевой) подготовки войск, обеспеченность их деятельности, состав и (или) состояние систем управления войсками;

5. Сведения о мобилизационном развертывании войск, проведении мобилизации людских войск и транспортных ресурсов, системе управления мобилизационным развертыванием и (или) о возможностях комплектования войск личным составом, обеспечения вооружением, воинской техникой и другими материальными, финансовыми средствами, а также воинскими перевозками;

6. Сведения, раскрывающие направления, долгосрочные прогнозы или планы развития вооружения и воинской техники, содержание или результаты выполнения целевых программ, исследовательских, опытно-конструкторских работ по созданию или модернизации образцов вооружения и воинской техники, их тактико-технические характеристики;

7. Сведения, раскрывающие направления разработки, конструкцию, технологию изготовления, изотопный состав, боевые, физические, химические или ядерные свойства, порядок применения или эксплуатации вооружения и воинской техники;

8. Сведения, раскрывающие производственные мощности, плановые или фактические данные о выпуске и (или) подставках (в натуральном выражении) средств бактериальной или медицинской защиты;

9. Сведения, раскрывающие достижения атомной науки и техники, имеющие важное оборонное и экономическое значение или определяющие качественно новый уровень возможностей создания вооружения и воинской техники и принципиально новых изделий и технологий;

10. Сведения, раскрывающие свойства, рецептуру или технологию производства ракетного топлива, баллистных порохов, взрывчатых веществ или средств взрывания военного назначения, а также новых сплавов, специальных жидкостей, топлива для вооружения и воинской техники;

11. Сведения, раскрывающие дислокацию, действительные наименования, организационную структуру, вооружение, численность войск, не включенных в перечень объектов, подлежа-

щих открытому объявлению в соответствии с международными обязательствами Республики Казахстан;

12. Сведения об использовании инфраструктуры Республики Казахстан в интересах обеспечения ее обороноспособности и безопасности;

13. Сведения о дислокации, назначении, степени готовности или защищенности режимных объектов, не подпадающие под обязательства Республики Казахстан по международным договорам, о выборе, отводе земельных участков, недр, а также о планируемых или проводимых изыскательских, проектных и иных работах по созданию этих объектов. Те же сведения применительно к специальным объектам органов государственной власти;

14. Сведения об использовании или перспективах развития взаимоувязанной сети связи Республики Казахстан в интересах обеспечения обороноспособности и безопасности государства;

15. Сводные сведения со схемами и описаниями, содержащими географические координаты магистральных междугородных линий связи, в том числе запасных узлов связи, арендуемых Правительством, Министерством обороны, Комитетом национальной безопасности и Министерством внутренних дел Республики Казахстан, с указанием данных об их мощностях;

16. Сведения, раскрывающие распределение или использование полос радиочастот радиоэлектронными средствами военного или специального назначения;

17. Сведения, раскрывающие организацию или функционирование всех видов связи, радиолокационного, радиотехнического обеспечения войск;

18. Сведения, раскрывающие содержание, организацию или результаты основных видов деятельности пограничных войск Республики Казахстан;

19. Сведения, раскрывающие направления развития средств, технологий двойного назначения, содержание, результаты выполнения целевых программ, научно-исследовательских и (или) опытно-конструкторских работ по созданию или модернизации этих средств, технологий;

20. Сведения о применении в военных целях средств, технологий двойного назначения;

21. Сведения о перспективах развития и (или) об использовании космической инфраструктуры Республики Казахстан в интересах обеспечения ее обороноспособности и безопасности;

22. Сведения, раскрывающие состояние и (или) направления развития гидронавтики в интересах обороны и безопасности государства.

Объективная сторона части 1 статьи 386 УК РК состоит в нарушении установленных правил обращения с документами или предметами, содержащими секретные сведения военного характера, не являющиеся государственной тайной, результатом которого стала утрата этих документов или предметов.

Нарушение может выразиться как в действии (например, в пересылке документа с нарушением установленных правил, вследствие чего он был утрачен), так и в бездействии (например, в небрежном хранении документа, вследствие чего он был похищен, и. т. д.).

Если же в результате нарушения установленных правил будут утрачены документы или предметы, содержащие государственную тайну, то содеянное образует разглашение государственной тайны, при отсутствии признаков государственной измены.

Оконченным преступление считается с момента, когда документы или предмет временно или навсегда вышли из владения того круга лиц, которым был вверен. Для состава преступления не требуется, чтобы секретные сведения из этого документа или предмета стали известны постороннему лицу.

Объективная сторона части 2 статьи 386 УК РК выражается в разглашении секретных сведений военного характера, не содержащих государственной тайны. Разглашение может быть осуществлено путем огласки этих сведений в устной форме (беседе, лекции, докладе, в разговоре, по средствам связи, по радио, телевидению) или письменной форме (печатных и письменных документах, письмах и т.д.).

Под разглашением следует понимать также различные формы показа документации, предметов, объектов посторонним лицам. Возможны пассивные действия по разглашению тайны, например, оставление документов и предметов в таком месте, куда посторонние получают доступ и знакомятся с ним.

Оконченным преступление считается с момента, когда секретная информация стала известна хотя бы одному лицу, которое ее не должно было знать.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления предполагает только неосторожную форму вины, как в виде самонадеянности, так и небрежности.

При этом имеется в виду неосторожность к факту выхода документов или предметов из владения субъекта, поскольку именно это обстоятельство имеет решающее значение для объективной стороны состава данного преступления.

Субъективная сторона части 2 рассматриваемого преступления по преступной самонадеянности виновное лицо сознает, что его противоправными действиями секретные сведения, военного характера, могут быть преданы огласке, но легкомысленно рассчитывает на предотвращение наступления такого результата.

Преступная небрежность при разглашении секретных сведений военного характера выражается в отсутствии у виновного сознания того, что его действиями секретные сведения военного характера предаются огласке, в то время как по обстоятельствам дела он мог и должен был это сознавать.

Субъект преступления специальный, то есть военнослужащий, которому по службе были доверены документы и предметы, содержащие сведения военного характера, или которому эти сведения стали известны по службе.

Военнослужащие за разглашение секретных сведений военного характера, несут уголовную ответственность независимо от того, каким образом эти сведения стали им известны.

Часть 1 статьи 386 УК РК предусматривает ответственность за утрату документов или предметов, содержащих секретные сведения военного характера, не содержащих государственной тайны, лицом, которому эти документы или предметы доверены по службе, если утрата явилась результатом нарушения установленных правил обращения с указанными документами и предметами. Наказывается ограничением по воинской службе на срок до одного года, либо арестом на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до одного года.

Часть 2 статьи 386 УК РК устанавливает ответственность за разглашение секретных сведений военного характера, не содер-

жащих государственной тайны, лицом, которому эти сведения были доверены или стали известны по службе. Наказывается ограничением по воинской службе на срок до двух лет либо лишением свободы на тот же срок

Часть 3 статьи 386 УК РК образует ответственность за те же деяния, предусмотренные частями первой и второй настоящей статьи, если они повлекли тяжкие последствия. Наказываются лишением свободы на срок от трех до десяти лет.

ГЛАВА 10

Преступления, направленные против авторитета Вооруженных Сил и воинской дисциплины

В соответствии с частью 1 статьи 36 Конституции Республики Казахстан от 30 августа 1995 года защита Казахстана является священным долгом и обязанностью каждого ее гражданина, независимо от национальности и социального происхождения, места жительства, имущественного и должностного положения, расы, языка, образования, отношения к религии, рода, и характера занятий, политических и иных убеждений, принадлежности к общественным организациям и объединениям.

В Вооруженных Силах Республики Казахстан все военнослужащие воспитываются в духе беспредельной преданности своему народу, в духе готовности отдать все силы, а если требуется и жизнь для защиты Родины.

Эти высокие моральные качества наиболее полно проявляются во время войны и в боевой обстановке. В этих условиях воинский правопорядок становится еще больше строгим, на военнослужащих дополнительно возлагаются дополнительные обязанности: от каждого из них требуется в максимальной степени проявление стойкости, инициативы, умения и решительности в борьбе с противником. Военная присяга обязывает каждого воина защищать Родину «быть мужественным и смелым защитником моей Родины, государственных интересов независимого Казахстана».

Добровольная сдача в плен, представляет исключительную общественную опасность, и признается законом как одно из наиболее тяжких воинских преступлений. Особая опасность данного преступления обуславливается тем, что оно подрывает боевую мощь войск Республики Казахстан в наиболее ответственный момент их деятельности, когда они непосредственно ведут вооруженную борьбу с противником. Добровольная сдача в плен ведет к уменьшению боевых сил, может оказать деморализующее воздействие на неустойчивых военнослужащих.

Другим опасным проявлением во время войны является мародерство, оно является воинским преступлением, потому что посягает не только на имущество, находящееся при убитых и

раненых, но, прежде всего, на установленный порядок несения воинской службы в районе военных действий.

Вот почему добровольная сдача в плен и мародерство являются преступлением, направленным против авторитета Вооруженных Сил Республики Казахстан и воинской дисциплины.

§ 1. Добровольная сдача в плен (ст. 384 УК РК)

Общественная опасность добровольной сдачи в плен заключается в том, что она может повлечь за собой ослабление боеспособности соответствующего подразделения, воинской части, подорвать моральный дух военнослужащих, их уверенность в победе над противником.

Кроме того, в результате совершения этого преступления у противника создается возможность использовать сдавшихся в плен для усиления своего военного потенциала, пропаганды перехода к нему неустойчивых военнослужащих.

Объектом рассматриваемого преступления следует признать установленный порядок несения воинской службы на поле боя, соблюдение которого призвано обеспечить высокую боеспособность и боеготовность воинской части, подразделения.

Объективная сторона преступления выражается как в действии, так и бездействии. Виновное лицо, имея возможность продолжать войну с врагом, оказывать ему сопротивление, по своей воле слагает оружие, прекращает сопротивление либо не принимает мер к сопротивлению и в результате этого захватывается в плен.

Действие заключается либо в непосредственном выражении перед лицом противника желания сдаться в плен, либо в создании необходимого условия для захвата в плен, когда такой возможности для противника непосредственно еще не существует.

Бездействие выражается в непринятии надлежащих мер к оказанию сопротивления противнику. Здесь виновный не совершает каких-либо действий, чтобы сдаться в плен. Он достигает захвата в плен своим пассивным поведением.

Факт пленения является обязательным признаком оконченого преступления.

Сдача в плен образует преступление, если оно совершено добровольно. Добровольность означает, что виновное лицо, сдавшись в плен сознательно, в силу своего волеизъявления, при условии, когда имеется возможность продолжать бой и избежать пленения.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления включает вину в форме прямого умысла и специальные мотивы. Виновное лицо, сознает, что он, добровольно совершив свое преступное действие или бездействие, попадает в плен к противнику, желает пленения или сознательно допускает это.

Обязательным элементом субъективной стороны преступления является трусость или малодушие как специальный мотив, побудивший военнослужащего совершить вменяемое ему деяние.

Под трусостью понимается страх, боязнь военнослужащего за свою жизнь.

Малодушие — это слабоволие военнослужащего, отсутствие должных морально-волевых качеств, что делает его неспособным оказывать врагу сопротивление.

Субъект преступления специальный, то есть любой военнослужащий Вооруженных Сил Республики Казахстан, других войск и воинских формирований Республики Казахстан, находящийся в плену у противника.

Статья 384 УК РК предусматривает ответственность за добровольную сдачу в плен по трусости или малодушию. Наказываются лишением свободы на срок до десяти лет.

§ 2. Мародерство (ст. 385 УК РК)

Общественная опасность мародерства заключается, прежде всего, в том, что оно может нанести вред воинской дисциплине, авторитету Вооруженных Сил Республики Казахстан, боевой мощи воинской части, подразделения, оказать разлагающее влияние на отдельных неустойчивых военнослужащих.

Объектом рассматриваемого преступления является установленный в армии и на флоте порядок воинской службы в районе военных действий, на поле сражения, гарантирующий высокий

авторитет Вооруженных Сил Республики Казахстан, обеспечивающий крепкую воинскую дисциплину. Этот объект является главным и определяющим объектом рассматриваемого преступления.

Предметом рассматриваемого преступления в составе этого преступления являются любые вещи убитых или раненых: одежда, деньги, ценные вещи и. т. д. При этом не имеет значения, чьи это вещи: убитых или раненных наших Вооруженных Сил либо противника. Важно то, что они находились при убитых или раненных.

Не является преступлением изъятие у таких лиц оружия или иных средств ведения войны, если эти предметы были взяты не в корыстных целях, а для ведения борьбы с противником.

Объективная сторона мародерства выражается в похищении на поле сражения вещей, находящихся при убитых и раненных и независимо как открытым путем, так и тайным.

Для квалификации не имеет значения, было ли противоправное завладение с применением насилия в отношении раненного или без такового. Важно, чтобы такое похищение имело место на поле сражения, т. е. там, где происходит или происходил бой. Таким местом может быть как сухопутное, так и морское пространство.

Под полем сражения следует понимать не только территорию на передней линии фронта, но и в глубоком тылу, куда было совершено воздушное или иное нападение врага и есть пострадавшие. Мародерство будет иметь место в таких случаях независимо от того, у кого эти вещи были похищены: военнослужащих или гражданского населения.

Оконченным это преступление считается с момента изъятия вещей у убитых или раненных.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Виновный сознает общественную опасность своих действий и отсутствие у него каких-либо прав на похищаемое имущество, предвидит неизбежность наступления вредных последствий в виде причинения собственнику или иному законному владельцу имущественного ущерба и желает их наступления.

Обязательные признаки субъективной стороны мародерства — корыстный мотив и корыстная цель.

Сущность корыстного мотива мародерства состоит в побуждениях паразитического характера, в стремлении удовлетворять свои материальные потребности за чужой счет преступными способами, путем завладения имуществом, на которое у виновного нет никаких прав.

Корыстная цель при мародерстве выражается в стремлении получить фактическую возможность владеть, пользоваться и распоряжаться чужим имуществом как собственным, т. е. потребить его или лично использовать другим способом, а также продать, подарить или на иных основаниях передать другим лицам.

При удовлетворении личных материальных потребностей самого похитителя наличие корыстной цели не вызывает никаких сомнений. Но корыстная цель имеется и в тех случаях, когда похищенное имущество передается другим лицам, в обогащении которых виновный заинтересован по различным причинам (при передаче похищенного имущества родным или близким виновного либо лицам, с которыми у него имеются имущественные отношения, например в счет погашения долга).

Незаконное изъятие имущества у раненных или убитых без корыстной цели не образует мародерства. Например, военнослужащий для того, чтобы не замерзнуть на поле сражения использует теплую одежду погибшего товарища.

Субъект преступления — любой военнослужащий. Гражданские лица, совершившие похищение вещей у раненных и убитых на поле сражения, могут нести ответственность по общему уголовному закону.

Похищение на поле сражения вещей, находящихся при убитых и раненных (мародерство). Наказывается лишением свободы на срок от трех до десяти лет.

ГЛАВА 11

Виды наказания, применяемые за воинские преступления

Понятие наказания определено в ч.1 ст.38 УК РК, в соответствии с которой «Наказание есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренном настоящим Кодексом лишении или ограничении прав и свобод этого лица».

Сущность уголовного наказания состоит в реакции государства на совершенное преступление. Для лица, совершившего преступление, наказание — негативное уголовно-правовое последствие его деяния.

Применение наказания преследует определенные цели. Так, в соответствии с ч.2 ст.38 УК РК наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений, как осужденным, так и другими лицами. Эти цели едины для всех видов наказаний, в системном виде представленных в ст.39 УК РК, независимо от того, к кому и за какие преступления они назначаются.

Совершение воинских преступлений отражает пренебрежительное отношение виновных к установленному порядку и правилам прохождения воинской службы. Поэтому наказание за их совершение предполагает в качестве одной из целей не просто исправительное воздействие, а в необходимых случаях воинское воспитание и обучение.²³ Цели наказания за воинские преступления также обусловлены специфическим объектом уголовно-правовой охраны и направлены, прежде всего, на удержание военнослужащих от преступных посягательств.

В главе 16 УК РК о воинских преступлениях предусмотрены меры уголовного наказания, дающие возможность учета не только степени общественной опасности деяния, но и личности виновного, а также всех смягчающих и отягчающих вину об-

²³ Ахметшин Х.М. Специальные виды уголовного наказания, применяемые к военнослужащим: Лекция. М., 1973.

стоятельств. В виде наказаний за воинские преступления, согласно уголовному законодательству Республики Казахстан, могут применяться:

- смертная казнь;
- лишение свободы на определенный срок;
- арест;
- ограничение по воинской службе;
- содержание в дисциплинарной воинской части;
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- лишение воинского звания или государственных наград.

Смертная казнь — это исключительная мера наказания, заключающаяся в принудительном лишении жизни осужденного в форме непубличного, персонального расстрела. Смертная казнь как мера наказания отличается тем, что выступает в качестве основного вида наказания и является, кроме того, исключительным видом наказания, т.е. назначается только в тех случаях, когда суд придет к мнению, что другие виды наказания в конкретном случае невозможно применить, они не способны достичь целей уголовного наказания. В порядке помилования смертная казнь может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет. Основанием для назначения смертной казни за воинское преступление является совершение лицом особо тяжкого преступления, связанного с угрозой национальной безопасности либо жизни человека.

Порядок исполнения смертной казни регламентируется уголовно-исполнительным законодательством и нормативными актами МВД, Прокуратуры, Министерства юстиции.

В качестве условий назначения смертной казни можно назвать следующие: а) особые обстоятельства, свидетельствующие о высокой степени общественной опасности содеянного; б) характеристика виновного как лица, представляющего исключительную опасность для общества.

На наш взгляд, этот самый репрессивный вид уголовного наказания который имеет ряд негативных моментов:

- а) он необратим (возможная судебная ошибка неисправима);
- б) он негибок (невозможен индивидуализированный подход при исполнении этого вида наказания в зависимости от лично-

сти осужденного и обстоятельств дела, что противоречит общим принципам назначения наказания);

в) он не способен достичь таких целей уголовного наказания, как исправление и перевоспитание;

г) серьезны морально-этические проблемы его применения;

д) с точки зрения общего учения о праве жизнь человека — неотчуждаемое право, следовательно, государство не может обладать правом лишать кого-то жизни, этому праву просто неоткуда у государства взяться;

е) смертная казнь приучает народ к жестокости, и в чем-то даже оправдывает ее: если государству позволено посягать на чью-то жизнь, почему конкретному лицу (части государства) нельзя позволить себе то же самое?

Как говорил профессор Н.С. Таганцев: «Смертная казнь проста и дешева, но она не делима, невознагражима, и не индивидуальна»²⁴. С другой стороны, значение смертной казни в аспекте специальной превенции абсолютно. К тому же, как показывают социологические исследования (в какие бы времена они не проводились), глас народа — в пользу смертной казни.

Состояние применения рассматриваемого вида наказания на сегодняшний день за рубежом представляет следующую картину:

1. Страны, полностью исключившие из системы наказаний смертную казнь — более 80 стран (Швеция, Норвегия, Дания, Франция, Германия и др.).

2. Страны, сохранившие смертную казнь в исключительных случаях, например, в военное время — 14 государств (Великобритания, Греция, Мексика и др.).

3. Государства, официально не отменившие смертную казнь, но фактически отказавшиеся от ее применения — 30 (Чили, Турция, Конго и др.).

4. Страны, сохранившие данный вид наказания за совершение общеуголовных преступлений — 90 (Индия, Китай, Корея, Куба, США...) (по данным отчета «Международной амнистии»).

Лишение свободы на определенный срок — это принудительная изоляция осужденного от общества с обязательным помещением его в исправительное учреждение. Лишение свободы

²⁴ Таганцев Н.С. Указ. соч. С. 123.

отличается тем, что это основной вид наказания, его содержание образует единство следующих факторов:

а) принудительная изоляция осужденного от общества в исправительных учреждениях на определенный срок;

б) возложение на осужденного иных правоограничений, меняющих его статус (в частности ущемление избирательного права и т.д.);

в) применение к осужденному исправительно-трудового воздействия.

Назначается на срок от шести месяцев до двадцати лет. В случае частичного или полного сложения сроков лишения свободы по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может быть более двадцати пяти лет. В случае частичного или полного сложения сроков лишения свободы при значении наказаний по совокупности приговоров максимальный срок лишения свободы не может быть более тридцати лет.

Места отбывания наказания в виде лишения свободы (в качестве критериев назначения вида исправительного учреждения закон устанавливает форму вины, с какой было совершено преступление, срок наказания, категорию преступления, признак рецидива и особо опасного рецидива, пол осужденного):

1. Тюрма. В ней отбывают часть наказания военнослужащие, осужденные к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений на срок свыше пяти лет, а также при особо опасном рецидиве преступлений. При этом назначение отбывания наказания в тюрьме отдается на усмотрение суда, который и определяет, какую часть наказания осужденный должен отбывать в тюрьме (т.е. отбытие всего срока наказания в тюрьме действующим законом не предусмотрено), однако суд вправе и не применять к осужденному тюремное заключение. Порядок назначения режима в тюрьме является предметом изучения не уголовного, а уголовно-исполнительного права. При назначении отбывания части наказания в тюрьме суд должен в приговоре, определить в каком исправительном учреждении осужденный будет отбывать оставшуюся часть наказания. Если осужденный до оглашения приговора содержался в следственном изоляторе, и суд ему назначил отбытие части наказания в тюрьме, то время пребывания в СИЗО засчитывается в счет нахождения в тюрьме.

2. Колония-поселение. В них отбывают наказание осужденные за совершение преступлений по неосторожности, а также лица, осужденные к лишению свободы за совершение умышленных преступлений небольшой и средней тяжести, ранее не отбывавшие лишение свободы. С учетом обстоятельств совершения преступления и личности виновного суд может назначить указанным лицам отбывание наказания в исправительных колониях общего режима с указанием мотивов принятого решения. Поскольку ни в уголовном, ни в уголовно-исполнительном законодательстве не содержится каких-либо ограничений для назначения осужденному колонии-поселения, то для решения этого вопроса не имеет значения наличие или отсутствие у виновного судимости. Сложности могут возникнуть при совершении виновным двух преступлений: умышленного и неосторожного. В этом случае суд вправе назначить колонию-поселение для лиц, совершивших преступление по неосторожности, лишь в том случае, когда за умышленное преступление назначено наказание, не связанное с лишением свободы.

3. Исправительные колонии предназначены для отбывания наказания в виде лишения свободы совершеннолетними осужденными: общего режима. — в них отбывают наказание осужденные к лишению свободы за совершение тяжких преступлений; строгого режима — в них отбывают наказание, осужденные к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений, ранее не отбывавшие лишение свободы, а также при рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал наказание в виде лишения свободы; особого режима — в них отбывают наказания при особо опасном рецидиве преступлений, а также лица, осужденные к пожизненному лишению свободы.

Изменение вида исправительного учреждения осуществляется судом в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством Республики Казахстан. При назначении наказания в виде лишения свободы по совокупности преступлений или по совокупности приговоров вид исправительной колонии, либо отбывание части срока наказания в тюрьме суд должен назначить не за каждое преступление отдельно, а лишь при определении окончательной меры наказания.

При условном осуждении к лишению свободы вид исправительного учреждения не назначается. В случае же отмены условного осуждения суд назначает соответствующий вид места лишения свободы.

Лишение свободы оказывает наиболее сильное воздействие (по сравнению с иными видами наказания) на осужденного; оно разрывает прежние негативные социальные связи преступника, физически препятствует совершению им новых преступлений, прививает трудовые навыки и дисциплинирует. Серьезные дополнительные психические и физические нагрузки, производные от лишения свободы, перенесенные при отбытии этого вида наказания, влияют на постпенитенциарное поведение наказанного (при намерении совершить преступление в будущем он серьезно задумается: стоит ли поставленная цель возможности претерпеть подобные лишения вновь). В то же время присутствует и негативный эффект данного вида государственного принуждения: в настоящее время места лишения свободы стали своеобразными школами повышения криминального мастерства, сосредоточение в одном месте отрицательно социально ориентированных лиц способно укрепить (ранее неустойчивую) преступную мотивацию личности, способствует формированию и развитию криминальных связей и традиции; воздействие агрессивно настроенных осужденных способно сломить личность незащищенного наказуемого (особенно это касается военнослужащих срочной службы), впервые отбывающего такой вид наказания, в большинстве случаев происходит распад семейных отношений, наблюдаются трудности адаптационного периода после отбытия наказания, в местах лишения свободы многочисленны проявления суицида. Следовательно, целесообразно назначать наказание в виде реального лишения свободы осужденным, ранее не отбывавшим наказание в местах лишения свободы, лишь в исключительных случаях.

Проблемным является вопрос о наиболее эффективных сроках лишения свободы, т.е. более предпочтительны краткие сроки лишения свободы или длительные? Анализ текста действующего уголовного законодательства позволяет выявить тенденцию его тяготения к длительным срокам лишения свободы.

По сравнению с УК Каз ССР 1959 г. современный УК РК на 45% «удлинил» сроки лишения свободы.

Анализ практики применения такого наказания как лишение свободы позволило выявить в качестве устойчивой тенденции избыточную репрессивность. В этом аспекте следует согласиться с мнением Верховного Суда Республики Казахстан, который отмечает, что лишение свободы часто применяется без необходимости или завышаются его сроки. Данная тенденция сохранилась и на сегодняшний день.

Пожизненное лишение свободы — альтернативный вид основного наказания, назначаемый на неопределенный срок (до смерти осужденного), заключающийся в лишении свободы с отбыванием в исправительной колонии особого режима. Данный вид наказания является основным, он может применяться как альтернатива смертной казни в порядке замены последней. Это относительно определенный вид наказания, т.е. его отбывание продолжается до момента смерти осужденного. Но осужденный может рассчитывать на условно-досрочное освобождение после отбытия 25-летнего срока. Основаниями назначения данного вида наказания являются:

- а) совершение преступления против жизни человека;
- б) это преступление должно относиться к разряду особо тяжких;
- в) суд назначает наказание за преступление в виде смертной казни;
- г) суд считает возможным, исходя из обстоятельств дела, не применять в данном случае смертную казнь.

Арест — содержание осужденного в условиях строгой изоляции от общества. Ю.В. Голик полагал, что арест следует относить к так называемым шоковым видам наказания с кратковременным сроком лишения свободы, но с достаточно жесткими условиями содержания.²⁵ На лиц осужденных к аресту, распространяются условия содержания как для осужденных к лишению свободы, отбывающих наказание в условиях общего режима в тюрьме.

Арест является основным видом наказания, назначается на срок от одного до шести месяцев. Заключается в строгой изоля-

²⁵ См.: Комментарий к Уголовно-исполнительному кодексу РФ. М., 1997. С. 136.

ции от общества в помещениях камерного типа по месту осуждения в арестных домах, на них распространяются все правоограничения, установленные уголовно-исполнительным законодательством для лиц, отбывающих наказание в виде лишения свободы в условиях общего режима в тюрьме (т.е. имеет место концентрированное и повышено жесткое воздействие на осужденного в течение короткого срока). Администрация арестного дома вправе привлекать осужденных к работам по хозяйственному обслуживанию арестного дома без оплаты продолжительностью не более 4-х часов в неделю. Строгая изоляция арестованных означает, что исключено свободное общение осужденных с лицами, находящимися вне арестного дома; арестованным не предоставляется свиданий (за исключением необходимых для отправления правосудия — например, с адвокатом); ограничено получение посылок, бандеролей, передач. Военнослужащие отбывают арест на гауптвахте.

Ограничение по воинской службе — это предусмотренное уголовным законом лишение возможности на срок, указанный в приговоре, продвижения по службе военнослужащего (контрактника), совершившего преступление, с обязательным удержанием в доход государства соответствующего процента из денежного содержания осужденного. По своим карательным свойствам этот вид наказания напоминает исправительные работы, но учитывает специфику воинской службы. К военнослужащим, проходящим воинскую службу по призыву, данный вид наказания применяться не может.

Ограничение по службе назначается в качестве основного вида наказания, применяется лишь в отношении военнослужащих, проходящих службу по контракту, и не может быть применено ни к военнослужащим срочной службы, ни к курсантам военных училищ. Ограничение по службе назначается на срок от трех месяцев до двух лет. Условием его избрания является: а) если виновный совершил преступление против воинской службы, предусмотренное статьей Особенной части УК, за которое может быть назначено ограничение по службе; б) вместо исправительных работ, предусмотренных за совершение преступления военнослужащим контрактной службы.

Из содержания осужденного (причем учитывается только денежное содержание, но не вещевое и не пайковое) в доход госу-

дарства удерживается установленный приговором суда до 20 %. Отчисления происходят из должностного оклада, оклада по воинскому званию, ежемесячных и иных надбавок и других дополнительных платежей. Во время отбывания данного наказания военнослужащий-контрактник не может быть повышен в должности или звании, в то же время этот запрет не распространяется на награждения правительственными наградами и присвоение квалификационных категорий. Срок отбывания этого наказания не засчитывается в срок выслуги лет, необходимый для присвоения очередного воинского звания. Лицо, осужденное к данной мере наказания, продолжает проходить воинскую службу по контракту там же, где оно и служило.

Содержание в дисциплинарной воинской части — мера уголовно-правового принуждения, применяемая к военнослужащим по призыву за совершение ими преступлений против воинской службы, сочетающая в себе отношения прохождения воинской службы и отбывания наказания.

Данный вид наказания применяется в качестве основного. Отбытие наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части или досрочное освобождение из дисциплинарной воинской части не влечет судимость, а время пребывания в такой части включается в общий трудовой стаж.

Содержание в дисциплинарной воинской части применяется к военнослужащим, проходящим воинскую службу по призыву, а также к военнослужащим, проходящим воинскую службу по контракту на должностях рядового или сержантского состава при условии, что они на момент вынесения приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву. При этом не имеет значения, проходит ли лицо срочную службу в вооруженных силах, во внутренних войсках, пограничных войсках и т.д.

Это наказание устанавливается на срок от трех месяцев до двух лет. Назначается за совершение преступлений против воинской службы или в случаях совершения иных преступлений военнослужащими, когда характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены лишения свободы на срок не свыше двух лет на содержание осужденного в дисциплинарной воинской части на тот же срок (т.е. из расчета

один день лишения свободы приравнивается к одному дню содержания в дисциплинарной воинской части).

Несмотря на то, что дисциплинарная воинская часть (отдельный дисциплинарный батальон или рота) является местом отбывания уголовного наказания, в то же время она является полноценным воинским подразделением. Осужденные имеют в них статус не заключенных, а военнослужащих, они осуществляют возложенные на них воинские обязанности и занимаются воинской подготовкой. На лиц отбывающих наказания в дисциплинарных частях, распространяются все воинские уставы, их семьи пользуются льготами, установленными для семей военнослужащих, их побег из дисциплинарной части рассматривается не как побег из мест заключения, а как дезертирство (либо самовольная отлучка или самовольное оставление воинской части).

Время пребывания осужденного в дисциплинарной воинской части в общий срок воинской службы не засчитывается, однако осужденный, овладевший воинской специальностью, знающий и точно выполняющий требования воинских уставов и безусловно несущий службу, освобождаемый из дисциплинарной воинской части после истечения срока его призыва, может рассчитывать на зачет пребывания в дисциплинарной воинской части в общий срок воинской службы. По общему правилу после отбывания наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части военнослужащий возвращается в общую воинскую часть для прохождения службы.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью — это судебное запрещение осужденному занимать должности на государственной воинской службе либо заниматься определенной профессиональной деятельностью.

Назначение данного вида наказания возможно лишь при наличии следующих оснований: невозможность сохранения за лицом, совершившим преступление, права занимать определенную должность или заниматься определенной профессией.

Назначается с учетом характера совершенного преступления (т.е. преступление должно быть непосредственно связано со злонамеренным использованием виновным своей должности или своей профессии), обстоятельств дела и личности виновно-

го. Лишение права может быть назначено только тогда, когда виновный использовал права и полномочия по должности, профессиональной деятельности для совершения преступления или нарушил свои специальные обязанности.

Исследуемый вид наказания предусмотрен санкциями статей за воинские преступления, связанные с нарушением правил обращения с воинской техникой (ст. 391—393 УК РК) в качестве дополнительного (к лишению свободы на определенный срок) наказания и назначается на срок до трех лет.

Однако лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью возможно и тогда, когда это наказание в санкции статьи прямо не предусмотрено в качестве наказания за воинское преступление, но суд с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного счел целесообразным его назначение. Прямого ограничения на применение данного вида наказания таким способом в законе не содержится, судебная же практика сложилась именно в такую тенденцию. Учитывая общее учение о дополнительных видах наказания, полагаем такую позицию обоснованной.

Исполнение данного вида наказания влечет за собой увольнение работающего с той должности, занимать которую ему запрещено судом, и запрет трудоустраиваться на такую же или аналогичную должность на других предприятиях или организациях. То же самое касается и запрета заниматься определенным видом деятельности. Факультативно этот вид наказания влечет утрату определенных льгот, которые вытекают из занятия конкретной должности.

Законодатель установил два порядка исчисления срока, начала отбывания, лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, назначенного в качестве дополнительного наказания. В случае назначения такого наказания при условном осуждении срок исчисляется с момента вступления приговора в законную силу. В случае назначения его в дополнение к аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части и лишению свободы срок наказания исчисляется с момента их отбытия. Таким образом, исполнение

этого наказания предполагает нахождение наказуемого на свободе.

Лицо, лишенное права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью по приговору суда, не может быть восстановлено в этой должности до отбытия этого вида наказания. Лишение права заниматься определенной деятельностью в уголовно-правовом порядке может быть избрано и в отношении виновного независимо оттого, что он уже лишен этого права в порядке административного или дисциплинарного воздействия. Так, водитель, совершив автотранспортное преступление (нарушение правил вождения или эксплуатации машин — ст. 391 УК РК), может быть лишен водительских прав в административном порядке, он же может быть лишен права управлять транспортным средством позже при вынесении судом приговора. Назначая в качестве дополнительного наказания лишение права управлять транспортным средством, необходимо решить вопрос о целесообразности его применения в отношении лица, для которого управление транспортным средством является профессией.

Назначая наказание в виде запрещения занимать определенные должности, суд обязан конкретно перечислить те должности, которые осужденному занимать запрещено, закрепление в приговоре неопределенного перечня должностей, подлежащего расширительному толкованию, недопустимо.

Лишение воинского или почетного звания, государственных наград — это санкция, направленная на ограничение специального статуса военнослужащего. Рассматриваемое наказание заключается, прежде всего, в моральном воздействии на осужденного и факультативно связано с лишением его определенных льгот и преимуществ, обусловленных званиями или чинами. Применяется в случаях, когда по характеру совершенного преступления виновный не достоин, носить эти звания, награды. В ряде случаев, когда наличием звания обуславливается занятие определенной должности, рассматриваемый вид наказания может повлечь увольнение от должности. Данное наказание применяется лишь при совершении тяжких или особо тяжких преступлений, назначается только в качестве дополнительного наказания вне зависимости от вида и размера основного наказа-

ния, назначенного виновному. Этот вид наказания должен избираться с особо тщательным учетом личности виновного. Ему могут быть подвергнуты лица, имеющие воинские или почетные звания, государственные награды.

Военнослужащий, подвергнутый данному виду наказания, утрачивает права на все преимущества и льготы, а также меры социальной защиты, связанные с обладанием соответствующими наградами и званиями, косвенно это касается и возможных ограничений его дальнейшей профессиональной деятельности.

Рассматриваемое наказание относится к разовым видам государственного принуждения. Следовательно, если суд лишил определенного звания или награды, это не препятствует присвоению этому же лицу аналогичного звания за новые достижения.

Таким образом, к военнослужащим за совершенное воинское преступление могут быть применены различные виды основных и дополнительных наказаний, установлены разные их меры в зависимости от тяжести и условий совершенного деяния, личности правонарушителя и иных обстоятельств.

Виды и размеры наказаний за воинские преступления установлены с учетом характера и степени их общественной опасности, а также воспитательных задач наказания. Поскольку общественная опасность воинских преступлений зависят от причиненного ущерба объекту посягательств, характера совершенных действий и других условий.

При этом обстоятельствами повышающими общественную опасность воинских преступлений, являются совершение деяния группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, или организованной группой, с применением оружия, с причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий, неоднократно, в отношении двух и более лиц, в военное время и в боевой обстановке, а также повлекшие тяжкие последствия. При наличии одного из указанных обстоятельств в статьях, предусматривающих совершение воинских преступлений мера наказания соответственно повышается.

Некоторые виды наказания, которые обозначены как основное или дополнительное в санкциях статей, в действительности рассчитаны на более широкую сферу применения: они могут назначаться при наличии соответствующих условий и по делам

о других преступлениях. Сказанное касается, в частности, такого дополнительного наказания, как лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (ст.41 УК РК). Согласно ч.3 ст. 41 УК РК этот вид наказания может назначаться в качестве дополнительного «... и в случае, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса в качестве наказания за соответствующее преступление, ...», т.е. применяется по усмотрению суда (разумеется, при наличии надлежащих оснований). И в данном случае, прибегая к упомянутому наказанию, суд выходит за рамки видов, обрисованных в санкции статьи, причем вполне мыслимо заметное усиление принудительного содержания наказания по сравнению с максимально возможным по санкции статьи. Например, при назначении по приговору за квалифицированный вид халатности (ч.2 ст.381УК РК) помимо лишения свободы на срок до семи лет, суд в качестве дополнительного наказания лишает этого лица, права заниматься определенной деятельностью на 3 года. В такой ситуации также существуют достаточные основания утверждать, что судом определено более строгое наказание, чем предусмотрено соответствующей статьей Особенной части Кодекса.

Доказательством наличия воинской специфики в вопросах дифференциации и индивидуализации наказаний являются особенности целей наказаний и их назначения таким субъектам со специальным правовым статусом, какими являются военнослужащие.

Воинские наказания должны преследовать особую воинскую (а не общую уголовно — исполнительную) цель исправительного воздействия — приучение к правилам воинской дисциплины и к обязанностям воинской службы.

Между тем, указанные в ч. 2 ст. 38 УК РК цели едины для всех видов наказаний, перечисленных в ст. 39 УК РК, независимо от того, к кому и за какие преступления они назначаются.

УК Республики Казахстан 1997 года, как и прежний, не знает отдельной системы воинских наказаний. Применяемые только в отношении осужденных военнослужащих ограничение по воинской службе (ст. 44 УК РК), содержание в дисциплинарной во-

инской части (ст. 47 УК РК) в качестве полноправных и равноценных наказаний включены в общую систему наказаний, что знаменует ее единство и отражает специфику ее применения к совершившим преступления воинским субъектам.

В соответствии со статьями 40, 42—43, 45 и 51 УК РК к военнослужащим не применяются штраф, привлечение к общественным работам, исправительные работы, ограничение свободы и конфискация имущества. В силу ч. 4 ст. 46 УК РК и главы 19 (ст. ст. 145—149) УИК Республики Казахстан арест осужденные военнослужащие всех категорий отбывают на гауптвахте. Вся остальная система наказаний к ним применяется в полном объеме, и уголовно-правовые меры исполняются по правилам Уголовно-исполнительного кодекса Республики Казахстан.

При осуждении к наказаниям, исполняемым в условиях службы, а именно к ограничению по воинской службе, аресте и содержанию в дисциплинарной воинской части, военнослужащие не утрачивают своего статуса, однако имеются объективные ограничения их правового положения, вытекающие из общего, военного и уголовно-исполнительного законодательства для указанной категорий лиц.

Специфика применения некоторых видов наказаний в отношении военнослужащих специально оговорена в Законе. Так, установлено, что в отношении военнослужащих по призыву не могут быть применены ограничение свободы (ч. 3 ст. 45 УК РК). Исправительные работы военнослужащим, проходящим воинскую службу по контракту, заменяются ограничением по воинской службе (ч. 1 ст. 44 УК РК). Согласно ч. 4 ст. 46 УК РК, арест военнослужащие отбывают на гауптвахте.

В соответствии с положениями Общей части сформулированы статьи Особенной части Уголовного кодекса Республики Казахстан, содержащие относительно-определенные и альтернативные санкции. Из 65 санкций 27 статьи о воинских преступлениях относительно-определенных — 32 (48,8 %) и альтернативных — 33 (51,2 %). Альтернативные санкции в своем большинстве включают три вида основного наказания (13 статей), реже — два вида (9 статей) и четыре вида (11 статей). Среди относительно определенных санкций — 16 с указанием только

максимума наказания и 16 с указанием минимума и максимума наказания.

Таким образом, почти равное распределение альтернативных и относительно-определенных санкций, на наш взгляд, благоприятствует индивидуализации наказания военнослужащих, позволяет в достаточной мере учесть всю совокупность обстоятельств дела.

Молдабаев Саркытбек Сарсембаевич

Воинские преступления

Учебное пособие

*Генеральный директор
ТОО «Нур-пресс»
Н. Н. Жансеитов*

*Оператор: Умурова Г. О.
Компьютерная верстка: Сляднева А. А.
Дизайн: Савельев А. О.*

Подписано в печать 24.07.2007 г.
Формат 60×90. Гарнитура «Таймс».
Усл. печ. л. 9,6. Заказ № 6.

Издательство ТОО «Нур-пресс»
050057, г. Алматы, ул. М. Озтюрка, д. 12.
Тел./факс: (327) 2747-833, 2742-650.
E-mail: law-literature2006@rambler.ru