

УДК 343.847(574)

DOI 10.33463/2072-2427.2019.14(1-4).3.250-256

СЕРИК МАРДЕНОВИЧ ИМАНБАЕВ,

кандидат юридических наук, профессор,
профессор кафедры национального и международного права,
Университет «Туран-Астана», г. Астана, Республика Казахстан,
e-mail: esirgep57@mail.ru;

ДИАНА БАТЫРЖАНОВНА ДАРМЕНОВА,

магистрант 2-го курса научно-педагогического направления
кафедры национального и международного права,
Университет «Туран-Астана», г. Астана, Республика Казахстан,
e-mail: dianadarmenova 88@gmail.com

ПРОТИВОРЕЧИЯ, СУЩЕСТВУЮЩИЕ В УГОЛОВНОМ И УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНОМ КОДЕКСАХ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН, ПО ИСПОЛНЕНИЮ НАКАЗАНИЙ В ВИДЕ ИСПРАВИТЕЛЬНЫХ РАБОТ

Для цитирования

Иманбаев, С. М. Противоречия, существующие в Уголовном и Уголовно-исполнительном кодексах Республики Казахстан, по исполнению наказаний в виде исправительных работ / С. М. Иманбаев, Д. Б. Дарменова // Уголовно-исполнительное право. – 2019. – Т. 14(1–4), № 3. – С. 250–256. – DOI : 10.33463/2072-2427.2019.14(1-4).3.250-256.

Аннотация. В статье проведен анализ проблемных вопросов, связанных с противоречиями (коллизиями), существующими в действующих Уголовном и Уголовно-исполнительном кодексах Республики Казахстан, по исполнению наказания в виде исправительных работ, порядком, размером и сроками его исполнения, а также с составами уголовных правонарушений, в отношении которых назначаются исправительные работы. Предлагаются меры по устранению выявленных противоречий между уголовным и уголовно-исполнительным законодательством и улучшению законодательных конструкций в целях их единообразного применения.

Ключевые слова: наказание, исправительные учреждения, уголовное право, уголовное правонарушение, уголовно-исполнительное право, исправительные работы, противоречия, коллизия.

Гуманизация уголовной политики Республики Казахстан предусматривает создание дифференцированной системы уголовных санкций, позволяющей экономить ка-

© Иманбаев С. М., Дарменова Д. Б., 2019



Статья лицензируется в соответствии с лицензией [Creative Commons Attribution-NonCommercial-ShareAlike 4.0](https://creativecommons.org/licenses/by-nc-sa/4.0/)

рательные методы и широко применять эффективные меры наказания, не связанные с лишением свободы.

Наказания, не связанные с лишением свободы, выполняют важную роль в борьбе с преступностью. Их применение наиболее целесообразно для достижения целей наказания в отношении лиц, не представляющих большой общественной опасности и не нуждающихся для своего исправления в изоляции от общества.

Судебная практика развивается по пути расширения применения мер, не связанных с лишением свободы. Сейчас они составляют около 60 % от всех назначаемых видов наказаний.

Так, за 12 месяцев 2018 г. увеличилось число случаев назначения общественных работ на 10,2 % (с 5026 до 5536), ограничения свободы – на 6,3 % (с 9433 до 10 023), штрафов на 27,7 % (с 3859 до 4931).

Значительным шагом по расширению применения наказаний, не связанных с лишением свободы, следует отметить введенный с 31 июля 2018 г. Закон о снижении репрессивности в уголовном процессе. Данным Законом были внесены изменения в Уголовный, Уголовно-процессуальный и Уголовно-исполнительный кодексы Республики Казахстан.

Как один из видов уголовного наказания исправительные работы – это денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных Уголовным кодексом Республики Казахстан (УК РК), в размере, соответствующем определенному количеству месячных расчетных показателей, и исполняемое путем ежемесячного удержания и перечисления в Фонд компенсации потерпевшим заработной платы (денежного содержания) по основному месту работы осужденного до полного погашения размера наказания в соответствии с приговором суда.

Осужденный к исправительным работам не лишается свободы, не отрывается от семьи, продолжает работать в том же трудовом коллективе. Его исправление может быть достигнуто без изоляции от общества и удаления из того населенного пункта, в котором он проживает. Это позволяет осуществлять контроль за осужденным администрацией трудового коллектива, членами семьи и близкими.

Вместе с тем исправительные работы, так же как и лишение свободы, сопряжены с определенными карательными воздействиями на осужденного. Это означает, что процесс исправления осужденного строится на основе обязательности участия в общественно полезном труде в прежней или иной организации.

В соответствии со ст. 40, 42 УК РК законодатель определил исправительные работы как основной вид наказания за уголовное правонарушение.

Согласно ст. 52 Уголовно-исполнительного кодекса Республики Казахстан (УИК РК) законодатель определил порядок исполнения наказания в виде исправительных работ.

Во-первых, согласно ст. 42 УК РК исправительные работы исполняются путем ежемесячного удержания и перечисления в Фонд компенсации потерпевшим от 10 до 50 % заработной платы (денежного содержания) осужденного за вычетом средств, подлежащих периодической уплате (взысканию) в счет алиментов, возмещения вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца. В то время ч. 1 ст. 52 УИК РК предусмотрено, что исправительные работы исполняются по основному месту работы осужденного с ежемесячным перечислением от 20 до 40 % заработной платы (денежного содержания) в Фонд компенсации потерпевшим до полного погашения размера наказания в соответствии с приговором суда. Кроме того, удержания производятся из всех видов заработной платы по основному месту работы

независимо от наличия претензий к осужденному по исполнительным документам за каждый отработанный месяц при выплате заработной платы (ч. 3 ст. 52 УИК РК).

Таким образом, в данном случае имеют место существенные разночтения по процентам размера удержания и перечисления в Фонд компенсации потерпевшим:

- согласно ч. 2 ст. 42 УК РК – от 10 до 50 % заработной платы;
- согласно ч. 1 ст. 52 УИК РК – от 20 до 40 % заработной платы.

Более того, в соответствии с ч. 2 ст. 42 УК РК из заработной платы осужденного вычитаются средства, подлежащие уплате (взысканию) в счет алиментов, возмещения вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца, тогда как в УИК РК такого пункта не предусмотрено (независимо от наличия претензий к осужденному по исполнительным документам). Такое нескорреспондированное обозначение по процентам размера удержания и перечисления в Фонд компенсации потерпевшим денежных сумм ведет к путанице, нивелированию положений уголовного закона и решения суда, когда суд от имени государства определяет конкретный вид наказания, основываясь на положениях УК РК, а УИК РК позволяет исполнять это наказание в суммах удержания из заработной платы, не предусмотренных в УК РК. Данные разночтения, как следствие, могут привести к некорректному удержанию процентов размера из заработной платы осужденного, что негативно отразится на бухгалтерской и налоговой отчетности компании, которая производит соответствующие удержания.

Во-вторых, за уголовные проступки исправительные работы устанавливаются в пределах от 20 до 200 месячных расчетных показателей (МРП), за преступления – в пределах от 200 до 10 000 месячных расчетных показателей согласно ч. 3 ст. 42 УК РК, тогда как в УИК РК отсутствует такое разделение, то есть не указаны размеры МРП, подлежащих взысканию с заработной платы осужденного. В данном случае отражение требований УК РК должно быть зеркальным и в УИК РК, так как согласно приговору суда суд от имени государства определяет конкретный вид наказания за уголовное правонарушение, основываясь на положении УК РК, а УИК РК из-за отсутствия законодательного регулирования не позволяет дифференцированно применять это наказание.

В-третьих, в соответствии с УИК РК удержания не производятся из пособий, получаемых в порядке социального страхования и социального обеспечения, из выплат единовременного характера, тогда как УК РК не предусматривает пункт об удержаниях, которые не производятся из определенных видов пособий и выплат.

В-четвертых, согласно ч. 7 ст. 42 УК РК исправительные работы не назначаются лицам, признанным нетрудоспособными либо не имеющим постоянной работы или обучающимся в учебных заведениях с отрывом от производства. Тогда как в ч. 6 ст. 52 УИК РК говорится о том, что пособия по временной нетрудоспособности осужденным к исправительным работам исчисляются из заработной платы без вычета удержаний, назначенных приговором суда. В данном разночтении наглядно представлено явное противоречие Уголовного и Уголовно-исполнительного кодексов Республики Казахстан по назначению исправительных работ лицам, признанным нетрудоспособными. Если исправительные работы не могут быть назначены нетрудоспособным, то ч. 6 ст. 52 УИК РК не должно быть в принципе.

Согласно ч. 5 ст. 42 УК РК в случае утраты трудоспособности осужденный может быть освобожден от исполнения оставшейся части наказания либо неисполненная часть заменяется штрафом. При возникновении иных обстоятельств, препятствующих исполнению исправительных работ, они заменяются:

1) осужденным за уголовный проступок – привлечением к общественным работам либо арестом из расчета один час общественных работ за один невзысканный месячный расчетный показатель, одни сутки ареста за четыре невзысканных месячных расчетных показателя;

2) осужденным за преступление небольшой или средней тяжести – ограничением свободы либо лишением свободы из расчета один день ограничения свободы или лишения свободы за четыре невзысканных месячных расчетных показателя;

3) осужденным за тяжкое преступление – лишением свободы из расчета один день лишения свободы за четыре невзысканных месячных расчетных показателя.

Согласно же ч. 7 ст. 52 УИК РК осужденный, служба пробации или администрация организации, где он работает, вправе заявлять в суд ходатайство о снижении размера удержаний из его заработной платы в случае ухудшения его материального положения. Решение о снижении размера удержаний выносится с учетом всех доходов осужденного. В этом случае в целях единообразного подхода нами предлагается заменить трактовку в УИК РК о снижении размера удержаний из заработной платы осужденного:

- на привлечение к общественным работам согласно УК РК;
- арест согласно УК РК;
- ограничение или лишение свободы согласно УК РК.

Данный подход должен быть применен при ухудшении материального положения осужденного, а не при снижении размера удержаний из его заработной платы по ходатайству службы пробации или организации, в которой работает осужденный. Это позволит обеспечить единый подход к назначению исполнения наказания в виде исправительных работ.

В ч. 8 ст. 52 УИК РК предусмотрено, что при наступлении беременности осужденной в период отбывания наказания служба пробации вносит в суд представление об отсрочке ей отбывания наказания со дня предоставления отпуска по беременности и родам. При признании осужденного инвалидом первой или второй группы служба пробации вносит в суд представление об освобождении его от дальнейшего отбывания наказания.

Вместе с тем в УК РК отсутствует пункт по данной категории лиц, а именно по беременным и инвалидам первой или второй группы, осужденным в период отбывания наказания об отсрочке или освобождении от дальнейшего отбывания наказания. Данное несоответствие, на наш взгляд, должно быть устранено путем дополнения ст. 42 УК РК отдельным пунктом, а также изменением редакции ч. 7 ст. 42 УК РК, о котором упоминалось выше («исправительные работы не назначаются лицам, признанным нетрудоспособными...»). Известно, что женщина, находясь в состоянии беременности с 7-го месяца, а также инвалиды первой или второй группы признаются нетрудоспособными согласно заключению специалиста или комиссии медицинского учреждения.

Более наглядно вышеуказанные противоречия и разночтения представлены в сравнительной таблице по коллизии, существующей в УК РК по назначению наказаний и УИК РК по исполнению наказаний в виде исправительных работ.

Наряду с этим следует отметить, что на сегодняшний день исправительные работы крайне редко назначаются судами в качестве уголовного наказания. Нужно также уточнить причины слабой востребованности данного вида наказания, ибо они кроются не в «сокращении рабочих мест или ликвидации организации, где работают осужденные». Проведенные ранее исследования по этому вопросу показали, что недостаточной востребованности исправительных работ способствует устаревшая и не отвечающая современным условиям законодательная конструкция данного вида наказания.

**Сравнительная таблица противоречий
Уголовного кодекса Республики Казахстан по назначению наказаний
и Уголовно-исполнительного кодекса
Республики Казахстан по исполнению наказаний
в виде исправительных работ**

Статья 42. Исправительные работы Уголовного кодекса Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями по состоянию на 19.01.2019)	Статья 52. Порядок исполнения наказания в виде исправительных работ главы 11 «Исполнение наказания в виде исправительных работ» Уголовно-исполнительного кодекса Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.12.2018)	Комментарии
1	2	3
<p>2. Исправительные работы исполняются путем ежемесячного удержания и перечисления в Фонд компенсации потерпевшим от десяти до пятидесяти процентов заработной платы (денежного содержания) осужденного за вычетом средств, подлежащих периодической уплате (взысканию) в счет алиментов, возмещения вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца</p>	<p>1. Исправительные работы исполняются по основному месту работы осужденного с ежемесячным перечислением от двадцати до сорока процентов заработной платы (денежного содержания) в Фонд компенсации потерпевшим до полного погашения размера наказания в соответствии с приговором суда.</p> <p>3. Удержания производятся из всех видов заработной платы по основному месту работы независимо от наличия претензий к осужденному по исполнительным документам за каждый отработанный месяц при выплате заработной платы</p>	<p>1. Разночтения по процентам удержания и перечисления в Фонд компенсации потерпевшим: – согласно УК РК от 10 до 50 % заработной платы; – согласно УИК РК от 20 до 40 % заработной платы.</p> <p>2. Согласно УК РК из заработной платы осужденного вычитаются средства, подлежащие уплате в счет алиментов и т. д., тогда как в УИК РК такой пункт не прописан (независимо от наличия претензий к осужденному по исполнительным документам)</p>
<p>3. За уголовные проступки исправительные работы устанавливаются в пределах от двадцати до двухсот месячных расчетных показателей, за преступления – в пределах от двухсот до десяти тысяч месячных расчетных показателей</p>		<p>1. В УИК РК не указаны размеры МРП, подлежащих взысканию с заработной платы осужденного, в то время как в УК РК прописано. Таким образом, отсутствует дифференциация</p>
	<p>5. Удержания не производятся из пособий, получаемых в порядке социального страхования и социального обеспечения, из выплат единовременного характера</p>	<p>1. В УК РК не указан пункт об удержаниях, которые не производятся из определенных видов пособий и выплат</p>

Окончание таблицы

1	2	3
<p>7. Исправительные работы не назначаются лицам, признанным нетрудоспособными либо не имеющим постоянной работы или обучающимся в учебных заведениях с отрывом от производства</p>	<p>6. Пособия по временной нетрудоспособности осужденным к исправительным работам исчисляются из заработной платы без вычета удержаний, назначенных приговором суда</p>	<p>1. Согласно УК РК исправительные работы не назначаются лицам, признанным нетрудоспособными, в то время как в УИК РК исчисляются пособия по временной нетрудоспособности осужденным к исправительным работам</p>
<p>5. В случае утраты трудоспособности осужденный может быть освобожден от исполнения оставшейся части наказания либо неисполненная часть заменяется штрафом. В случае возникновения иных обстоятельств, препятствующих исполнению исправительных работ, они заменяются:</p> <p>1) осужденным за уголовный проступок – привлечением к общественным работам либо арестом из расчета один час общественных работ за один невзысканный месячный расчетный показатель, одни сутки ареста за четыре невзысканных месячных расчетных показателя;</p> <p>2) осужденным за преступление небольшой или средней тяжести – ограничением свободы либо лишением свободы из расчета один день ограничения свободы или лишения свободы за четыре невзысканных месячных расчетных показателя;</p> <p>3) осужденным за тяжкое преступление – лишением свободы из расчета один день лишения свободы за четыре невзысканных месячных расчетных показателя</p>	<p>7. Осужденный, служба пробации или администрация организации, где он работает, вправе заявлять в суд ходатайство о снижении размера удержаний из его заработной платы в случае ухудшения его материального положения. Решение о снижении размера удержаний выносится с учетом всех доходов осужденного</p>	<p>1. Согласно УК РК в случае возникновения обстоятельств, препятствующих исполнению исправительных работ (в качестве которого может рассматриваться ухудшение материального положения осужденного согласно УИК РК), они заменяются:</p> <ul style="list-style-type: none"> – привлечением к общественным работам; – арестом; – ограничением или лишением свободы. <p>Данный подход также может быть применен при ухудшении материального положения осужденного, а не при снижении размера удержаний из его заработной платы по ходатайству службы пробации или организации, в которой работает осужденный. Это обеспечит единый подход к исполнению наказаний по исправительным работам</p>
	<p>8. При наступлении беременности осужденной в период отбывания наказания служба пробации вносит в суд представление об отсрочке ей отбывания наказания со дня предоставления отпуска по беременности и родам.</p> <p>9. При признании осужденного инвалидом первой или второй группы служба пробации вносит в суд представление об освобождении его от дальнейшего отбывания наказания</p>	<p>1. В УК РК отсутствует пункт по беременным и инвалидам первой или второй групп, осужденным в период отбывания наказания, об отсрочке или освобождении от дальнейшего отбывания наказания</p>

Так, согласно ст. 42 УК РК и ст. 52 УИК РК исправительные работы отбываются по месту работы осужденного с удержанием части заработной платы в доход государства. В современных рыночных условиях, когда большинство рабочих объектов находится в частной собственности, работодателю не представляет особого труда уволить привлекаемого к уголовной ответственности работника, что и происходит часто на практике. В силу этого к моменту вынесения приговора бывает, что подсудимый, который еще недавно имел работу, становится безработным и у суда нет правового основания назначать исправительные работы. Иными словами, следует говорить не о «сокращении рабочих мест или ликвидации организации, где работают осужденные», а о банальном увольнении работника, привлекаемого к уголовной ответственности.

Однако, как бы то ни было, перспективы развития и эффективное применение исправительных работ как одного из основных видов наказания, не связанных с лишением свободы, имеются, так как нахождение места отбывания наказания является проблемой не осужденного, а государства в лице местного исполнительного органа и службы пробации. Важно также то, что исправительные работы позволяют использовать квалифицированных специалистов по профессии, не привлекая их к низкоквалифицированному труду, как это имеет место при привлечении к общественным работам.

Таким образом, с учетом проведенного анализа, изучения судебной и следственной практики правоохранительных органов, а также положительного опыта зарубежных стран исправительные работы как вид уголовного наказания необходимо, на наш взгляд, реанимировать путем устранения выявленных противоречий (коллизий) между уголовным и уголовно-исполнительным законодательством и улучшения законодательной конструкции, что будет способствовать продолжению правовой реформы, проводимой Республикой Казахстан.