



Осужденным беременной женщине, женщине, имеющей ребенка в возрасте до четырнадцати лет, мужчине, имеющему ребенка в возрасте до четырнадцати лет и являющемуся единственным родителем, кроме осужденных к ограничению свободы, к лишению свободы на срок *свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления* против личности, суд может отсрочить реальное отбывание наказания до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста.

В случае, если осужденный, указанный выше отказался от ребенка или продолжает уклоняться от обязанностей по воспитанию ребенка после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за поведением осужденного, в отношении которого отбывание наказания отсрочено, суд может по представлению этого органа отменить отсрочку отбывания наказания и направить осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

По достижении ребенком четырнадцатилетнего возраста суд освобождает осужденного от отбывания наказания или оставшейся части наказания со снятием судимости либо заменяет оставшуюся часть наказания более мягким видом наказания.

Если в период отсрочки отбывания наказания осужденный совершает новое преступление, суд назначает ему наказание по совокупности приговоров.

отсрочка может быть применена судом как при вынесении приговора, так и в процессе исполнения наказания.

Материальным основанием применения отсрочки является нецелесообразность применения наказания (либо дальнейшего применения наказания) к беременным женщинам и лицам, имеющим малолетних детей.

Формальные уголовно-правовые основания применения отсрочки названы в ст. 82 УК РФ:

1. Наличие у женщины беременности либо ребенка в возрасте до 14 лет. Срок беременности при этом значения не имеет.

2. Наличие у мужчины ребенка в возрасте до 14 лет, если мужчина является единственным родителем.

Лица, лишенные родительских прав, не могут претендовать на предоставление отсрочки.

Отсрочка не может быть применена при осуждении указанных лиц к лишению свободы:

1) на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления (т.е. умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное санкцией, превышает пять лет лишения свободы) против личности;

2) к лишению свободы за преступления террористической направленности, предусмотренные ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211 УК РФ;

3) к лишению свободы за преступления, предусмотренные ст. 277, 278, 279 и 360 УК РФ, если они сопряжены с осуществлением террористической деятельности.

Отсрочка наказания женщинам: одиннадцать условий

ПРИМЕЧАНИЕ: здесь рассказывается об 11 условиях для отсрочки. А о том, как это осуществляется технически можно прочесть здесь: Процедура получения отсрочки на двух различных стадиях процесса.

В норме 82 УК указано только формальные условия для отсрочки, в ней не указаны критерии для предоставления отсрочки одним и для отказа другим. Эти критерии перечислены в п.25 Пленума N 8, в котором их насчитывается всего 11.

ОДИННАДЦАТЬ УСЛОВИЙ для отсрочки

1). **Первое условие:** подходящий субъект

- перечень лиц, которым предоставляется отсрочка (ч.1 82 УК):

а) беременной женщине,

б) женщине, имеющей ребенка в возрасте до 14 лет,

в) мужчине, имеющему ребенка в возрасте до 14 лет и являющемуся единственным родителем.

Для кого отсрочка запрещена

- перечень лиц, которым отсрочка не может быть предоставлена (ч.1 82 УК):

а) осужденным за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности (то есть, преступления указанные в Разделе VII УК), если назначено наказание свыше 5 лет (если наказание меньше, то отсрочка может быть и по этим статьям).

б) осужденные за половые преступления против несовершеннолетних до 14 лет.

в) осужденные за преступления террористического характера.

II). **Второе условие:** положительное мнение администрации

- в судебном заседании представитель администрации исправительного учреждения должен озвучить (ч.7 399 УПК и п.25 Пленума N 8) свое отношение к предоставлению отсрочки.

- предсказать его мнение легко: до судебного заседания Вы уже должны изучить пакет документов, поступивших из колонии, в этом пакете содержится характеристика (ч.3 177 УИК), если характеристика положительная, то мнение представителя ИУ будет также положительным (или нейтральным).

III). **Третье условие:** согласие родственников принять на проживание

- согласие родственников (ч.2 177 УИК и п.25 Пленума N 8) требуется в том случае, если нет своего жилья, оформляется в простом письменном виде, как-либо заверять ее не требуется. Желательно присутствие лиц, подписавших согласие в судебном заседании, чтобы они:

- подтвердили свое согласие.

- уточнили, какие условия для воспитания ребенка имеются по этому месту проживания.

VI). **Четвертое условие:** наличие жилья и условий для проживания и воспитания ребенка

- наличие жилья, требуемого для отсрочки (ч.2 177 УИК и п.25 Пленума N 8) подтверждается обычными документами (свидетельства из ЕГРПН), в обязательной совокупности с документами, подтверждающими необходимые условия для проживания и воспитания ребенка.

Условия для проживания и воспитания ребенка

- заранее планируйте как Вы будете доказывать это обстоятельство. Простые заверения свидетелей "у ребенка все есть", это несерьезно.

Обсудите, где предполагается проживание осужденного с ребенком:

- площадь жилья и число проживающих лиц.

- наличие рядом детского сада и школы.

Как доказывать:

- свидетели: прежде всего родственники, но это могут быть и соседи.

- обратитесь в органы опеки для проведения проверки условий проживания ребенка, копию Акта обследования используйте как одно из доказательств.

VI). Пятое условие: справка о беременности или наличии ребенка

- это обычные медицинские документы либо свидетельство о рождении ребенка. В случае, если ходатайство подается из мест лишения свободы, справку направляет запрашивает и направляет администрация (ч.2 177 УИК).

VI). Шестое условие: сведения из личного дела осужденного

- в судебном заседании должны исследоваться сведения из личного дела осужденного (указание в п.25 Пленума N 8). Под этими сведениями подразумеваются документальные подтверждения о мерах поощрения и мерах взыскания в период отбывания наказания.

VII). Седьмое условие: сведения об условиях жизни на свободе

- суд выясняет, чем будет заниматься осужденная на свободе (п.25 Пленума N 8):

Трудовая деятельность

- данные о трудовой деятельности (чем планирует заниматься осужденный), здесь может пригодиться Гарантия от работодателя о трудоустройстве.

Поведение в быту

- данные об отсутствии криминогенного поведения, понадобится характеристика по месту жительства и характеристика от участкового. Примечание: от участкового не ждите положительной характеристики, они их не дают, но Вам достаточно нейтральной, в адвокатском запросе укажите информацию, которая требуется от участкового:

- "были ли жалобы участковому от соседей",

- "имело ли место общение с лицами криминогенной направленности, судимыми".

Кто содержал ребенка

- нежелательны сведения о том, что уход за ребенком осуществлял иной человек, не осужденный (а, например бабушка ребенка).

VIII). **Восьмое условие:** позитивное поведение в период отбывания наказания

- в судебном заседании должно исследоваться поведение в период отбывания наказания (п.25 Пленума N 8). Под термином "поведение" понимается 4 обстоятельства:

а) сведения о мерах поощрения.

б) сведения о мерах взыскания.

в) отношение к учебе.

г) отношение к труду.

IX). **Девятое условие:** положительные характеризующие данные

- характеризующие данные, это не только характеристика по месту жительства и характеристика с работы.

- указание Верховного суда в п.1 Пленума № 58 требует относить к характеризующим данным 5 обстоятельств. Помимо "поведения в быту" это - здоровье, семейное, имущественное положение и наличие иждивенцев.

Х).Десятое условие: наличие смягчающих обстоятельств

а) изучите Перечень обязательных смягчающих обстоятельств, сопоставьте его с конкретикой Вашего дела.

б) изучите Подборку необязательныхсмягчающих обстоятельств, помните, что этот перечень теоретически бесконечен (п.28 Пленума № 58).

XI).Одиннадцатое условие: позитивное мнение потерпевшего

- о том, что осужденный обратился с ходатайством об отсрочке, потерпевшего обязаны известить (ч.3 177 УИК).

- потерпевший имеет право принять участие в судебном заседании (ч.2.1 399 УПК)

- суд обязан выслушать потерпевшего (если тот пожелал явиться в суд) и его мнение о том, возможна ли отсрочка (п.19 Пленума N 8). Но это мнение имеет для суда только рекомендательный характер, поскольку интересы лица, потерпевшего от преступления, уже в полной мере защищены вступившим в законную силу приговором. То есть, позиция потерпевшего не имеет для суда обязательной силы (Определение Конституционного суда РФ N 110-О-П от 20.02.2007 г.) "То обстоятельство, что суд при разрешении возникающих при исполнении вступившего в законную силу приговора вопросов...будучи обязанным обеспечивать права участников судопроизводства по обоснованию своих позиций по делу, не связан этими позициями".

Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей

В соответствии со ст. 82 УК осужденным беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет, кроме женщин, осужденных к лишению свободы на срок свыше 5 лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности, суд может отсрочить реальное отбывание наказания до достижения ребенком 14-летнего возраста. Юридическая природа данной отсрочки состоит в освобождении женщины от реального исполнения наказания или от отбывания неотбытой части срока наказания.

Отсрочка является освобождением от исполнения наказания, когда суд при рассмотрении уголовного дела о преступлении при вынесении обвинительного приговора принимает решение об отсрочке исполнения наказания. Если женщина

отбывает наказание, то суд освобождает ее от неотбытой части срока наказания.

Согласно закону, суд вправе применить отсрочку наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет.

Отсутствие в ст. 82 УК перечня видов наказаний, отбытие которых может быть отсрочено, дало повод высказать мнение, что отсрочка допустима только в отношении лишения свободы или лишения свободы и ограничения свободы. Это мнение не бесспорно. В соответствии с УК запрещено применять отсрочку к женщинам, осужденным к лишению свободы на срок свыше 5 лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности. Каких-либо указаний о нераспространении отсрочки на другие виды наказаний ст. 82 УК не содержит. Это дает основание предположить допустимость применения отсрочки относительно других видов наказаний помимо лишения свободы.

Правда, при вынесении приговора беременной женщине или женщине, имеющей малолетних детей в возрасте до 3 лет, суд не может назначить наказания в виде обязательных работ (ст. 49 УК) и исправительных работ (ст. 50 УК). Ограничение свободы (ст. 53 УК) и арест (ст. 54 УК) не могут быть также назначены беременной женщине или женщине, имеющей малолетних детей в возрасте до 14 лет в силу прямого указания закона о таком запрете. Однако нельзя исключать наступление беременности женщины в процессе отбывания перечисленных наказаний и постановку вопроса об отсрочке отбывания наказания.

В ч. 8 ст. 175 УИК указывается, что при наступлении беременности женщины, осужденной к обязательным работам, исправительным работам или ограничению свободы, начальник учреждения или органа, исполняющего наказание, вносит в суд представление об отсрочке ей отбывания наказания со дня представления отпуска по беременности и родам.

Вопрос о видах наказаний, отбывание которых может быть отсрочено судом беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, по своей природе относится к материальному уголовному праву, поскольку касается пределов допустимости этого вида освобождения от наказания. Представляется необходимым в законодательном порядке уточнить содержание ст. 82 УК о пределах допустимости отсрочки.

Если отсрочка будет ограничена только распространением ее на лишение свободы, тогда в УИК желательно было бы указать, что отсрочка к женщинам, осужденным к обязательным работам, исправительным работам или ограничению свободы,

применяется в порядке исполнения приговора в целях соответствия норм уголовно-исполнительного и трудового законодательства. Вместе с тем отсрочка отбывания наказания беременным женщинам главным своим предназначением имеет соблюдение интересов ребенка.

Поэтому непонятным будет отсутствие в УК оснований для ее применения в отношении указанных наказаний, особенно учитывая признаки такого наказания, как ограничение свободы. Видимо, создание универсального вида отсрочки названных наказаний могло бы в полной мере соответствовать соблюдению интересов ребенка, позволило реализовать принцип индивидуализации ответственности и наказания, а также принцип экономии уголовной репрессии и устранило бы конкуренцию уголовной и уголовно-исполнительной норм.

Основаниями применения рассматриваемой отсрочки являются наличие беременности женщины и (или) малолетнего ребенка в возрасте до 14 лет, а также невысокая степень общественной опасности женщины либо ее существенное уменьшение. В основе такой отсрочки от отбывания наказания лежит намерение создать женщине и ее ребенку максимально благоприятные условия для воспитания и жизни. Из сказанного следует вывод: применение отсрочки исполнения наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим детей до 14-летнего возраста, применяется в гуманных целях. Такая отсрочка направлена на укрепление семьи.

Однако мнение об основании применения отсрочки только лишь как о факте беременности женщины и (или) наличия у нее малолетнего ребенка в возрасте до 14 лет является спорным. Дело в том, что не ко всем беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей до достижения ими 14-летнего возраста, применима рассматриваемая отсрочка.

Другим основанием отсрочки следует считать относительно невысокую степень общественной опасности женщины либо ее существенное уменьшение. Данное основание следует из законодательного положения о неприменении анализируемой отсрочки к женщинам, совершившим определенные тяжкие и особо тяжкие преступления. Закон запрещает применять отсрочку отбывания наказания к женщинам, осужденным к лишению свободы на срок свыше 5 лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности. В число последних включены не только преступления, в которых основным объектом является личность, но и такие деяния, где личность выступает вторым дополнительным объектом преступления.

С учетом сказанного к этим преступлениям против личности следует отнести: убийство (ст. 105 УК), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК), похищение человека (ст. 126 УК), торговлю людьми (ст. 127 УК), использование рабского труда (ст. 127 УК), разбой (ст. 162 УК), захват заложников (ст. 206 УК), посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК), посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295 УК), посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК) и др. Необходимо отметить, что рассматриваемая отсрочка применима к женщинам, осужденным за указанные преступления, при осуждении их к лишению свободы на срок до 5 лет включительно.

С учетом одного из оснований отсрочка отбывания наказания неприменима к женщинам, которые лишены родительских прав.

Уменьшение общественной опасности осужденной женщины вряд ли можно констатировать при злостном нарушении, ею режима отбывания наказания, а также при алкоголизме, наркомании, токсикомании. Сомнительно также полноценное выполнение материнских обязанностей женщиной, страдающей какими-либо тяжелыми болезнями (например, туберкулезом, раком, СПИДом и т.д.).

Рассматриваемая отсрочка относится к условным видам освобождения от наказания. В течение срока отсрочки, по существу являющегося испытательным, женщина обязана соблюдать установленные законом требования отсрочки:

1. освобожденная должна заботиться о ребенке. Если женщина, к которой применили отсрочку отбывания наказания, отказалась от ребенка, то суд может по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осужденной (уголовно-исполнительной инспекции), отменить отсрочку и направить осужденную для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда (ч. 2 ст. 82 УК)
2. женщина обязана заниматься воспитанием ребенка. Если освобожденная продолжает уклоняться от его воспитания после предупреждения, объявленного уголовно-исполнительной инспекцией, то суд вправе отменить отсрочку и направить осужденную для отбывания наказания в место, определенное в соответствии с приговором суда. В этом случае осужденная не оправдала оказанного ей доверия, что может привести к отмене отсрочки отбывания наказания;

3. освобожденная не должна совершать новых преступлений. Если в период отсрочки отбывания наказания осужденная совершает новое преступление, суд назначает ей наказание по правилам, предусмотренным ст. 70 УК (ч. 4 ст. 82 УК).

Перечень требований, предъявляемых к поведению освобожденной, является исчерпывающим. Поэтому если женщина исполняет свои материнские обязанности, но вместе с тем, например, злоупотребляет алкоголем или нарушает общественный порядок, то такое отрицательное поведение освобожденной не может быть основанием для отмены судом отсрочки отбывания наказания.

Срок отсрочки складывается из срока беременности и срока до достижения ребенком 14-летнего возраста. Если у освобожденной несколько малолетних детей, то период отсрочки определяется с учетом достижения 14-летнего возраста самым маленьким ребенком. Период беременности для решения вопроса об отсрочке отбывания наказания значения не имеет.

По истечении срока отсрочки, т.е. по достижении ребенком 14-летнего возраста, суд принимает одно из трех решений:

1. освобождает осужденную от отбывания всего срока назначенного наказания;
2. освобождает осужденную от отбывания оставшейся части наказания;
3. заменяет оставшуюся часть наказания более мягким его видом (ч. 3 ст. 82 УК).

Одно из названных решений суд принимает также в случае смерти ребенка (ч. 5 ст. 178 УИК).

Замена неотбытой части срока наказания другим, более мягким видом наказания применяется в случае, когда на освобожденную необходимо к тому же оказать определенное принудительное воздействие.

Особенностью отсрочки отбывания наказания является то, что вопрос об успешности ее окончания решается не автоматически, как при других видах освобождения от наказания, а судом в каждом индивидуальном случае.

Учитывая, что срок отсрочки определяется достижением ребенком 14-летнего возраста, этот срок может быть весьма продолжительным. Не исключаются ситуации, когда срок отсрочки оказывается более длительным по сравнению со сроком давности обвинительного приговора (ст. 83 УК). Следует ли считать женщину освобожденной от наказания по истечении давностного срока, даже

когда срок отсрочки отбывания наказания еще не истек? В юридической литературе по этому вопросу высказаны противоположные мнения.

Предлагается, что «если истек срок давности обвинительного приговора, установленный ст. 83 УК», осужденную в обязательном порядке следует освобождать от наказания. Представляется верной иная позиция ученых, полагающих, что ст. 82 УК содержит специальную норму, которая имеет приоритет перед общей нормой, предусмотренной ст. 83 УК. Одним из доводов такого решения может быть следующий. Отсрочка отбывания наказания во многом похожа на условное осуждение. Давность обвинительного приговора может истечь, когда испытательный срок при условном осуждении еще продолжается.

Например, испытательный срок равен 3 годам, а давность за преступление небольшой тяжести истекает через 2 года. Тем не менее условное осуждение в этом случае сохраняется, что никем не оспаривается. Другое решение предлагается сторонниками критикуемой здесь точки зрения при конкуренции отсрочки отбывания наказания и давности обвинительного приговора. На самом же деле в этом случае