

УДК 343.1

*Д.В. Татьяна***ЯВКА С ПОВИННОЙ КАК ОБСТОЯТЕЛЬСТВО, СМЯГЧАЮЩЕЕ НАКАЗАНИЕ**

В статье обосновывается необходимость рассмотрения явки с повинной как обстоятельства, смягчающего наказание за совершение преступления, не только в случае, когда она выступала в качестве повода к возбуждению уголовного дела, но и когда была написана в процессе производства дознания или предварительного следствия. Отмечается, что явка с повинной как обстоятельство, смягчающее ответственность, может быть дана на любом этапе предварительного расследования при условии, что обстоятельства, которые в ней содержатся, не были установлены органами дознания и предварительного следствия. При отказе от явки с повинной подсудимого в судебном заседании ее наличие не следует рассматривать как обстоятельство, смягчающее наказание. Поддерживается мнение об отнесении явки с повинной к числу обстоятельств, влияющих на смягчения наказания, к обстоятельствам, характеризующим постпреступное поведение лица, совершившего преступление. Предложено явку с повинной как обстоятельство, смягчающее наказание, рассматривать только в случае, если в ней содержится информация, способствующая раскрытию преступления в целом, а не только в отношении лица, её написавшего. Явка с повинной как обстоятельство, смягчающее наказание, может рассматриваться только при установлении осознанности её написания при отсутствии какого-либо воздействия на лицо, её подающее.

Ключевые слова: явка с повинной, наказание, обстоятельства, смягчение, повод, решение, информация, подсудимый, отказ.

Наличие смягчающих наказание обстоятельств обеспечивает реализацию уголовной политики. Однако смягчающие наказание обстоятельства имеют двойное значение: во-первых, они могут не относиться к совершенному преступлению и не влиять на его квалификацию; во-вторых, они могут входить в конструкцию состава преступления и, соответственно, являться элементом основного или привилегированного состава. В первом случае наличие оснований для смягчения наказания учитывается при принятии итогового решения, во втором случае указанные основания не учитываются при принятии решения, так как они уже учтены при формировании конструкции конкретного преступления. Одним из дискуссионных оснований признания обстоятельства, смягчающего наказание, является явка с повинной. Явка с повинной не входит в конструкцию ни одного из составов преступления, в связи с чем она может рассматриваться как обстоятельство, смягчающее наказание, только при принятии итогового решения по уголовному делу. Согласно п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ, явка с повинной рассматривается наряду с активным способствованием раскрытию и расследованию преступления, изобличению и активному преследованию других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления, как обстоятельство, смягчающее уголовную ответственность, однако понятие и содержание явки с повинной как указанного обстоятельства не раскрываются. УПК РФ не содержит понятие «явка с повинной», однако в ч. 1 указанной статьи дается понятие «заявление о явке с повинной» как добровольном сообщении лица о совершенном им преступлении¹. Использование явки с повинной как обстоятельства, смягчающего наказание, производно от явки с повинной, используемой в уголовном судопроизводстве.

В уголовном процессе явка с повинной рассматривается согласно ст. 142 УПК РФ как повод к возбуждению уголовного дела, а также как доказательство – иной документ². Возникает вопрос: какая из указанных явок с повинной может рассматриваться в качестве основания смягчения наказания. Явка с повинной как повод к возбуждению уголовного дела характеризуется наличием следующих признаков: содержит в себе сообщение о совершенном или готовящемся преступлении лицом, явившимся с повинной; является добровольной по инициативе лица, совершившего преступление; делается до возбуждения уголовного дела³.

¹ Уголовно-процессуальный кодекс РФ (по состоянию на 24.06.2018). М.: Эксмо, 2018. С. 94.

² См.: Шаутаева Г.Х., Шаутаева Р.Х. Проблемные вопросы доказательственной оценки явки с повинной // Вестн. Удм. ун-та. Сер. Экономика и право. 2015. Т. 25, вып. 6. С. 192-195; Лапатников М.В. Явка с повинной как аргумент виновности лица в уголовном судопроизводстве // Третьи Бабаевские чтения: Юридическая аргументация: теория, практика. Юридическая техника. 2013. № 7. (Ч. 1). С. 172-174; Классен М.А. Явка с повинной в уголовном судопроизводстве России: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Челябинск, 2012. С. 8.

³ Классен М.А. Указ. соч. С. 87.

Содержание всех признаков позволяет говорить о том, что имела место явка с повинной, которая должна учитываться как обстоятельство, смягчающее наказание, поскольку ее наличие позволило выявить и раскрыть преступление. В связи с этим возникает вопрос о моменте заявления о повинной как о поводе к возбуждению уголовного дела: оно должно быть сделано до поступления информации о совершенном преступлении или до принятия решения о возбуждении уголовного дела. При решении данного вопроса следует учитывать влияние явки с повинной на выявление и раскрытие преступления. В некоторых случаях явка с повинной может быть заявлена, когда о совершенном или готовящемся преступлении правоохранительным органам неизвестно, в таком случае, при подтверждении информации впоследствии явка с повинной должна рассматриваться как обстоятельство, смягчающее наказание, поскольку лицо, явившееся с повинной, показало свою заинтересованность в раскрытии или предотвращении совершения преступления. Иная ситуация возникает, когда имеется информация о предполагаемом совершении преступления, но уголовное дело не возбуждено. Появление лица, заявляющего о совершении преступления, в указанном случае может рассматриваться как повод к возбуждению уголовного дела и как обстоятельство, смягчающее наказание. Однако ответ на вопрос: следует ли явку с повинной в указанном случае рассматривать как повод к совершению преступления, будет зависеть от того, какое решение могло быть принято исходя из первоначальной информации. Если первоначальная информация не позволяла однозначно решить вопрос о возбуждении уголовного дела, то явка с повинной должна рассматриваться как повод и обстоятельство, влияющие на смягчение наказания; в случае принятия решения о возбуждении уголовного дела на основе первоначальной информации явка с повинной должна рассматриваться как обстоятельство, смягчающее ответственность и влияющее на смягчение наказания.

На практике очень часто явка с повинной появляется в материалах уголовного дела после установления лица, в отношении которого есть доказательства, позволяющие подозревать его в совершении преступления. Особенность появления указанных явок с повинной заключается в том, что после работы сотрудников органов дознания с конкретными лицами, последние соглашаются написать явку с повинной о совершенном преступлении, в обмен на нее заявляют ходатайство о сокращенной форме судопроизводства. Безусловно, указанная явка с повинной не может рассматриваться как повод к возбуждению уголовного дела, поскольку оно уже возбуждено, но возникает вопрос о возможности ее использования как основание для признания обстоятельством, смягчающим наказание, и в качестве доказательства.

Основания для смягчения наказания классифицируются в зависимости от того, относятся они к преступному деянию или к личности преступника. К обстоятельствам совершения преступления относятся: совершение преступления небольшой или средней тяжести впервые вследствие случайного стечения обстоятельств; совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания; совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости; совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения; противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления.

К личности преступника следует отнести: несовершеннолетие виновного, беременность, наличие малолетних детей у виновного.

Отнесение обстоятельств, характеризующих личность преступника, к смягчающим наказание, связано с наличием у лица определенных, неотделимых от него в момент совершения преступления признаков. Смягчающие наказание обстоятельства, относящиеся к совершению преступления, связаны с тем, что они существовали в момент совершения преступления и влияли на поведение лица, в связи с чем их необходимо учитывать как при квалификации совершенного преступления, так и при назначении наказания.

Существует и третья группа обстоятельств, которые должны учитываться при решении вопроса о смягчении наказания: это явка с повинной; активное содействие раскрытию и расследованию преступления, изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления; оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления; добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления; иные действия, направ-

ленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему. Данная группа объединяет основания, которые не связаны непосредственно с личностью преступника и с обстоятельствами совершения преступления, они непосредственно характеризуют постпреступное поведение, указывая на реакцию лица на совершенное им противоправное деяние и степень его раскаяния в содеянном⁴. При этом поведение лица не носит одномоментный характер, например, оказание помощи потерпевшему непосредственно после совершения им преступления, а предполагает возможно длительную деятельность, связанную с оказанием помощи по раскрытию и расследованию преступления или возмещению причиненного ущерба. Суд при решении вопроса о назначении наказания учитывает посткриминальное поведение, которое позволяет определить степень раскаяния лица в содеянном, его общественную опасность.

Явка с повинной как форма постпреступного поведения и как обстоятельство, смягчающее наказание, рассматривается в законодательстве стран СНГ, Австрии, Албании, Гватемалы, Гондураса, Дании, Колумбии, Лаоса, Латвии, Монголии, Румынии, Эстонии⁵. Полагаем, что данная группа обстоятельств должна входить в качестве самостоятельной в классификацию обстоятельств, смягчающих наказание.

Мотив написания явки с повинной не должен оцениваться при принятии итогового решения, следует учитывать информацию, содержащуюся в ней, и подтверждение этой информации при даче показаний. Написание явки с повинной всегда связано с желанием лица получить снисхождение при назначении наказания. Установить, является ли раскаяние в совершенном преступлении искренним, для решения вопроса о смягчении наказания практически невозможно, поскольку написание явки с повинной может быть связано с желанием получить меньшее наказание при понимании, что имеющиеся доказательства позволят постановить обвинительный приговор и явка с повинной – единственное обстоятельство, которое может смягчить наказание. При этом следует отметить, что отказ от явки с повинной в любой ситуации не должен рассматриваться как обстоятельство, смягчающее наказание. Отказ от информации, содержащейся в явке с повинной, может иметь окончательный или переменный характер. Окончательный отказ имеет место в случае, когда обвиняемый заявляет о самооговоре при написании явки с повинной под различными видами воздействия. Хотя суд имеет право в совокупности с другими доказательствами оценить имеющуюся в материалах дела явку с повинной и учесть ее как доказательство стороны обвинения, но в этом случае она не должна рассматриваться как обстоятельство, смягчающее наказание, так как своим поведением лицо показало отсутствие раскаяния в совершенных действиях и пыталось противодействовать разрешению уголовного дела. В случае, если отказ от явки с повинной будет носить переменный характер, рассматривать явку с повинной в качестве обстоятельства, смягчающего ответственность, не следует, поскольку лицо пытается противодействовать, а не способствовать разрешению уголовного дела.

Следует обратить внимание на возникающие на практике ситуации, когда лицо пишет заявление о явке с повинной, а впоследствии устанавливается непричастность его к совершению преступления, при этом лицо подтверждает, что действительно не причастно к совершению преступления, а оговорило себя по нескольким эпизодам, рассчитывая, что будет применен особый порядок судебного разбирательства, и наказание не будет строгим с учетом имеющихся явок с повинной. В данном случае возникает любопытная ситуация. С одной стороны, человек написал явку с повинной в совершенном им преступлении, чем обеспечил своевременное раскрытие преступления и рассмотрение уголовного дела, но с другой стороны, написав явки с повинной по делам о преступлениях, которые он не совершал, он оказал противодействие процессу расследования и раскрытия преступления, пытаясь взять ответственность за совершенное преступление на себя. В указанной ситуации следует определить причину подобного поведения обвиняемого, при доказывании факта оказания на него незаконного воздействия со стороны сотрудников правоохранительных органов следует рассматривать явку с повинной в отношении совершенного обвиняемым преступления как обстоятельство, смягчающее наказание. Если лицо написало явку с повинной в целях оказания помощи лицу, совершившему преступление, то в данном случае рассматривать явку с повинной как обстоятельство, смяг-

⁴ Качан М.И. Обстоятельства, смягчающие наказания в российском уголовном праве: монография / под ред. Ю.Е. Пудовочкина. Армавир: Изд-во «ИП Шурыгин В.Е.» 2007. С. 92-105.

⁵ Додонов В.Н. Сравнительное уголовное право. Общая часть / под общ. ред. С.П. Щербы. М.: Юрлитинформ, 2009. С. 357.

чающее наказание, не следует, поскольку лицо пыталось противодействовать рассмотрению и раскрытию преступления.

По многоэпизодным уголовным делам возникают ситуации, когда по одному или нескольким эпизодам обвиняемый написал явку с повинной, а по отдельным - отрицает участие в их совершении. В указанном случае полагаем, что как обстоятельство, смягчающее наказание, явка с повинной должна учитываться при назначении наказания за те преступления, по которым лицом заявлена явка с повинной. Применительно к иным эпизодам ее учитывать нецелесообразно. Учет явки с повинной как обстоятельства, смягчающего наказание, подтверждает социальную направленность уголовной политики, возможность практического раскаяния в совершении преступления.

Поступила в редакцию 02.07.2018

Татьянин Дмитрий Владимирович, кандидат юридических наук, доцент
ФГБОУ ВО «Удмуртский государственный университет»
426034, Россия, г. Ижевск, ул. Университетская, 1 (корп. 4)

D.V. Tat'yanin

SURRENDER AS A CIRCUMSTANCE COMMUTING A PENALTY

The article substantiates the need to consider surrender as a circumstance commuting a penalty for commission of crime not only in case when it acted as a reason for initiation of legal proceedings, but also when it was written in the course of production of inquiry or preliminary investigation. Surrender as a circumstance, softening responsibility, can be given at any stage of preliminary investigation provided that circumstances which are contained in it haven't been established by bodies of inquiry and preliminary investigation. At defendant's refusal of surrender in court session its existence shouldn't be considered as a circumstance commuting a penalty. The view is supported of attributing surrender to the number of circumstances affecting the mitigation of punishment as circumstances characterizing the post-crime behavior of the person who committed the crime. It is offered to consider surrender as a circumstance commuting a penalty only in case it contains information promoting crime detection in general and not just concerning the person who has written it. Surrender as a circumstance commuting a penalty can be considered only at establishment of awareness of its writing in the absence of any impact on the person giving it.

Keywords: surrender, punishment, circumstances, mitigation, occasion, decision, information, defendant, refusal.

Received 02.07.2018

Tat'yanin D.V., Candidate of Law, Associate Professor
Udmurt State University
Universitetskaya st., 1/4, Izhevsk, Russia, 426034