

ГЛАВА IX.

ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОГО НАКАЗАНИЯ

Статья 89. Понятие и виды освобождения от уголовного наказания

- (1) Под освобождением от уголовного наказания понимается освобождение лица, совершившего преступление, от реального, частичного или полного, отбывания уголовного наказания, назначенного решением судебной инстанции.
- (2) Освобождение от уголовного наказания возможно путем:
- a) условного осуждения;
 - b) условно-досрочного освобождения от наказания;
 - c) замены неотбытой части наказания более мягким наказанием;
 - d) освобождения от наказания несовершеннолетних;
 - e) освобождения от наказания в связи с изменением обстановки;
 - f) освобождения от отбывания наказания тяжелобольных;
 - g) отсрочки отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 8 лет.

1. Освобождение от наказания и его отбывания — отдельный институт Общей части уголовного права. Он представляет собой совокупность норм, которые в благоприятном для осужденного направлении решают вопрос относительно отбывания (неотбывания) наказания, назначенного ему обвинительным приговором суда или определенного другим правоприменительным документом.

Большинство норм этого института содержится в главе IX Общей части УК РМ (ст.ст. 90-98), однако часть из них размещена также в других главах УК. Кроме того, отдельные особенности освобождения от наказания или смягчения наказания могут содержаться в законах об амнистии.

2. Большое значение для выяснения юридической природы института освобождения от наказания и его отбывания, а также для отграничения его от иных институтов уголовного права (прежде всего, от института освобождения от уголовной ответственности) имеет определение общего уголовно-правового содержания данного института в целом. Такое определение может быть осуществлено в виде установления родовой юридической конструкции освобождения от наказания и его отбывания, которая охватит все предусмотренные УК его разновидности. Эта юридическая конструкция может быть представлена в виде следующих характеристик:

2.1. обвинительным приговором судебной инстанции лицо обоснованно признается виновным в совершении одного либо нескольких преступлений;

тем самым — после вступления приговора в законную силу — реализуется обязательный элемент уголовной ответственности в виде официального государственного осуждения лица, в качестве совершившего преступление (преступления);

2.2. обвинительным приговором судебной инстанции лицу за совершенное преступление (преступления) всегда назначается конкретная мера наказания. В соответствии с нормами УПК, если подсудимый признается виновным в совершении преступления, судебная инстанция постановляет обвинительный приговор и назначает подсудимому наказание, предусмотренное уголовным законом; таким образом, освобождение от наказания без его назначения вообще как отдельная разновидность освобождения от наказания действующими УК и УПК не предусмотрено;

2.3. обвинительным приговором суда или другим правоприменительным документом (в частности, определением судьбы, постановлением суда, актом о помиловании) в благоприятном для лица направлении решается вопрос об отбывании (неотбывании) назначенного ему наказания; такое решение может, в частности, предусматривать, что лицо не должно отбывать назначенное ему наказание вообще, может не отбывать его при определенных условиях, не будет отбывать определенную часть назначенного ему наказания или должно отбывать более мягкое наказание;

2.4. принятое в отношении лица благоприятное решение полностью или частично исполняется, при этом частичное (неполное) его исполнение обусловлено, как правило, последующим ненадлежащим поведением самого лица (невыполнением возложенных на него обязанностей, совершением административных правонарушений, совершением нового преступления и т.п.).

3. Принципиальное отличие любых проявлений института освобождения от наказания и его отбывания от любых разновидностей освобождения от уголовной ответственности состоит в том, что в пределах института освобождения от наказания и его отбывания лицо в той или иной мере обязательно несет уголовную ответственность и последняя лишь смягчается (может быть смягчена); в пределах же института освобождения от уголовной ответственности лицо не несет такой ответственности вообще.

4. В пределах института освобождения от наказания и его отбывания выделены конкретные формы его проявления:

- 4.1) освобождение от наказания;
- 4.2) освобождение от дальнейшего отбывания наказания;
- 4.3) замена наказания более мягким;
- 4.4) смягчение назначенного наказания.

Освобождение от наказания объединяет проявления рассматриваемого института, предусматривающие, что назначенную лицу конкретную меру наказания оно не должно отбывать или — при определенных условиях — может не отбывать вообще. Именно эта важная характеристика конкретизи-

рует родовую юридическую конструкцию института освобождения от наказания и его отбывания, превращая ее тем самым в видовую юридическую конструкцию освобождения от наказания.

Освобождение от дальнейшего отбывания наказания охватывает те проявления института освобождения от наказания и его отбывания, в которых предусмотрены освобождение от отбывания неотбытой части наказания, поскольку какую-то его часть лицо уже отбыло.

Замена наказания более мягким включает в себя те проявления института освобождения от наказания и его отбывания, которые предусматривают, что назначенное лицу основное наказание специальным отдельным решением заменяется более мягким видом основного наказания.

Смягчение назначенного наказания как форма освобождения от наказания и его отбывания охватывает те проявления данного института, которые предусматривают определенное снижение (уменьшение) конкретной меры наказания на основании специального отдельного решения, как правило, в пределах одного и того же вида наказания.

5. Все разновидности (формы) освобождения от наказания и его отбывания, предусмотренные УК, кроме освобождения от наказания или смягчения наказания на основании закона Республики Молдова об амнистии или Указа Президента Республики Молдова о помиловании, применяются только судом.

Статья 90. Условное осуждение

- (1) Если при назначении наказания в виде лишения свободы на срок до 5 лет за умышленно совершенные преступления и на срок до 7 лет за преступления, совершенные по неосторожности, судебная инстанция, учитывая обстоятельства дела и личность виновного, придет к выводу о нецелесообразности отбывания виновным назначенного наказания, она может вынести решение об условном осуждении с обязательным указанием в нем мотивов условного осуждения и испытательного срока. В этом случае судебная инстанция принимает решение не приводить назначенное наказание в исполнение, если в течение определенного судом испытательного срока осужденный не совершит нового преступления и примерным поведением и честным трудом оправдает оказанное ему доверие. Контроль над поведением условно осужденных осуществляется компетентными органами, а в отношении военнослужащих - соответствующим военным командованием.
- (2) Испытательный срок устанавливается судебной инстанцией в пределах от 1 года до 5 лет.

[Ч. (3) исключена Законом № 277-XVI от 18.12.2008 г., в силу с 24.05.2009 г.]

- (4) В отношении лиц, совершивших особо тяжкие и чрезвычайно тяжкие преступления, а также в случае рецидива преступления условное осуждение не применяется.
- (5) При условном осуждении могут быть назначены дополнительные наказания.
- (6) Применяя условное осуждение, судебная инстанция может обязать осужденного:
 - a) не менять без разрешения компетентного органа место жительства;
 - b) не посещать определенные места;
 - c) пройти курс лечения в случае алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания;
 - c1) принимать участие в специальной лечебной или консультационной программе для снижения агрессивного поведения;
 - d) оказывать материальную помощь семье пострадавшего;
 - e) возместить в установленный судебной инстанцией срок, причиненный ущерб.
- (7) В период испытательного срока судебная инстанция по предложению органа, осуществляющего контроль над поведением условно осужденного, может отменить, полностью или частично, установленные ранее в отношении него обязательства или дополнить их новыми.
- (8) Если в течение не менее чем половины испытательного срока условно осужденный отличался примерным поведением, полностью возместил ущерб, судебная инстанция по предложению органа, осуществляющего контроль над поведением условно осужденного, может вынести определение об отмене условного осуждения и погашении судимости.
- (9) Если в течение испытательного срока условно осужденный систематически нарушает установленные обязательства или правопорядок с привлечением при этом к ответственности за правонарушения, либо до истечения испытательного срока злостно не выполнил обязанность по возмещению причиненного ущерба, судебная инстанция по предложению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, может вынести определение об отмене условного осуждения и направлении условно осужденного для отбывания наказания, назначенного решением судебной инстанции.

- (10) Если в течение испытательного срока условно осужденный совершил новое умышленное преступление, судебная инстанция назначает наказание в соответствии с правилами, предусмотренными статьей 85.
- (11) Если в течение испытательного срока условно осужденный совершил преступление по неосторожности или умышленное преступление средней тяжести, вопрос об отмене или сохранении условного осуждения решается судебной инстанцией.

[Ст. 90 изменена Законом № 277-ХVI от 18.12.2008 г., в силу с 24.05.2009 г.]

[Ст. 90 изменена Законом № 53-ХVI от 13.03.2008 г., в силу с 13.05.2008 г.]

[Ст. 90 изменена Законом № 211-ХV от 29.05.2003 г., в силу с 12.06.2003 г.]

[Ст.90 изменена Законом N167 от 09.07.2010]

1. По своей юридической природе условное осуждение представляет собой вид условного освобождения от отбывтия наказания, как на момент его назначения, так и по прошествии испытательного срока. Сущность данной меры уголовно-правового характера выражается во взаимодействии двух институтов: смягчения назначенного судом наказания (посредством определения условного, а не реального порядка его исполнения) и досрочного освобождения от его отбывания, если исполнены установленные судом условия.

2. Осуждение всегда реально: судебная инстанция признает лицо виновным в совершении определенного преступления, выносит обвинительный приговор, которым ему назначается одно из наказаний, содержащихся в санкции соответствующей статьи. Условным является определенный судебной инстанцией порядок исполнения назначенного наказания или освобождение от него по завершению испытательного срока при соблюдении осужденным указанных в приговоре условий.

3. Основное уголовно-правовое содержание освобождения от отбывания наказания с испытанием находит свое выражение в видовой юридической конструкции состава такого освобождения. Этот состав включает три стадии (составные части), каждая из которых, в свою очередь, имеет собственные специфические характеристики (признаки). Такими стадиями являются: а) принятие судом предварительного решения об освобождении лица от отбывания назначенного наказания с последующим его испытанием; б) испытание лица; в) принятие судом по результатам испытания окончательного решения относительно отбывания (неотбывания) назначенного лицу наказания.

4. Исходя из содержания ст. 90 УК РМ, основаниями условного осуждения являются: а) назначение наказания в виде лишения свободы на срок до 5 лет за умышленно совершенные преступления и на срок до 7 лет за преступление, совершенное по неосторожности, или назначение наказания в виде направления в дисциплинарную воинскую часть; б) совершение преступления, не относящегося к категории особо тяжких или чрезвычайно тяжких преступлений; в) отсутствие рецидива преступления; г) полное возмещение

причиненного ущерба (за исключением несовершеннолетних и женщин, имеющих детей в возрасте до 8 лет); д) убеждение судебной инстанции о нецелесообразности отбывания виновным назначенного наказания. Наличие или отсутствие такого убеждения определяется тщательным изучением судебной инстанцией характера совершенного преступления, причин и условий, способствовавших его совершению; обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность, личности виновного и др. обстоятельств.

5. Условное наказание может применяться не ко всем видам наказания, а только к тем, которые перечислены в ч. (1) комментируемой статьи. Не могут считаться условными такие виды наказания, как штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенным видом деятельности, арест, неоплачиваемый труд в пользу общества. Это связано, прежде всего, с тем, что некоторые из перечисленных видов наказания сами по себе являются наиболее мягкими (штраф, лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью), а другие носят кратковременный характер и их исполнение является более эффективным методом воздействия на осужденного при их реальном исполнении.

6. Часть (4) ст. 90 УК РМ однозначно предписывает, что условное осуждение не может применяться в отношении лиц, совершивших особо тяжкие и чрезвычайно тяжкие преступления, а также в случае рецидива преступления.

В этой части данная норма права качественно отличается от аналогичных норм уголовного права других стран (Украины, Белоруссии, Российской Федерации). Например, ст. 73 УК РФ не ограничивает применение условного осуждения ни степенью тяжести содеянного, ни кругом лиц, к которым оно может быть применено, ни сроком назначенного наказания, ни числом совершенных лицом преступлений, ни наличием судимости.

7. Кроме общих подходов к оценке личности виновного при условном осуждении, суд должен установить также конкретные данные, свидетельствующие о возможности исправления осужденного без отбывания наказания.

8. Указанные в п. 4 основания условного осуждения должны быть отражены в мотивировочной части приговора. Такое отражение должно включать: а) определенную конкретизацию судом своей оценки тяжести совершенного лицом преступления; б) приведение тех конкретных данных о личности виновного, которые, по мнению суда, свидетельствуют о возможности исправления осужденного без отбывания наказания; в) приведение любых других обстоятельств дела, которые также свидетельствуют о такой возможности; г) формулирование окончательного вывода о целесообразности применения ст. 90 УК РМ. В приговоре также указывается определенный судом испытательный срок (исходя из предписаний ч. (2) ст. 90 УК РМ), возложенные на осужденного обязанности (если судебная инстанция применила положения ч. (6) ст. 90 УК РМ).

9. При условном осуждении виновный освобождается от реального отбывания основного наказания, однако дополнительные наказания могут быть назначены (ч. (5) ст. 90 УК РФ).

В течение испытательного срока условно осужденный считается преступником, имеет судимость, что ограничивает его правовой статус. По завершении испытательного срока судимость автоматически погашается.

10. Под испытательным сроком понимается контрольный период времени, в течение которого может быть решен вопрос об исправлении или неисправлении лица, условно осужденного. Продолжительность испытательного срока поставлена в прямую зависимость от вида и размера назначенного виновному наказания, однако он должен быть не меньше одного года и не больше пяти лет.

11. В литературе по специальности и судебной практике нет единства в понимании начального момента течения испытательного срока при условном осуждении. Поскольку условное осуждение имеет место при решении вопроса о назначении наказания, разделяем точку зрения, что течение испытательного срока начинается с момента провозглашения приговора, а не с момента его вступления в законную силу.

12. Возложение на условно осужденное лицо определенных обязанностей является одним из обязательных элементов, определяющих основное содержание испытания. Характер таких обязанностей и их перечень предусмотрены ч. (6) ст. 90 УК РФ. Применяя эту статью, суд должен исходить из следующего: а) перечень предусмотренных ею обязанностей является исчерпывающим — возложить на осужденного какие-то другие обязанности суд права не имеет; б) при принятии предварительного решения об освобождении от отбывания наказания с испытанием суд обязан возложить на осужденного хотя бы одну из указанных в ст. 90 УК РФ обязанностей; в) возлагая на осужденного конкретные обязанности, суд должен учитывать все обстоятельства дела, а также исходить из того, что исполнение этих обязанностей должно оказывать содействие исправлению осужденного и облегчать соответствующим органам осуществление контроля над его поведением.

Часть (6) ст. 90 УК определяет исчерпывающий перечень обязательств, которые могут возлагаться на условно осужденного. Такое решение законодателя представляется не совсем удачным.

Во-первых, формы и методы воспитательного воздействия на условно осужденных являются очень разнообразными и напрямую зависят от индивидуальности личности каждого условно осужденного. Значит целесообразно не ставить судебные инстанции в жесткие рамки в части перечня обязательств. В этой части представляется более удачным решение законодателя Российской Федерации, который в ч. (5) ст. 73 УК предписывает: “суд может возложить на условно осужденного исполнение и других обязанностей, способствующих исправлению”.

Во-вторых, определение перечня обязательств не является самым оптимальным. Скажем, расплывчатое обязательство: “не посещать определенные места”, целесообразнее было бы заменить обязательством: “периодически появляться для регистрации в орган, осуществляющий контроль за условно осужденными”, как это сделал, например, законодатель Украины (см. ст. 76 УК).

13. Применительно к несовершеннолетним условное осуждение является той формой индивидуализации ответственности, которая устанавливает им пределы дозволенного поведения и как бы оберегает их от негативных последствий возможного пребывания в исправительном учреждении. Решая вопрос о целесообразности условного осуждения несовершеннолетнего, судам необходимо обращать особое внимание на условия его жизни, наличие семьи и отношения в семье, с ближайшим окружением по месту жительства, работы или учебы. Практика применения института условного осуждения в отношении несовершеннолетних свидетельствует о целесообразности возложения на несовершеннолетних в период испытательного срока наряду с обязанностями, предусмотренными ч. (6) ст. 90 УК РМ, обязанность периодически являться в суд для собеседования. Нуждается в конкретизации система субъектов (государственных и негосударственных), которые должны заниматься профилактической работой среди несовершеннолетних правонарушителей, особенно среди условно осужденных.

14. В период испытательного срока, в зависимости от поведения условно осужденного, его отношения к возложенным на него обязанностям, судебная инстанция по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, может принимать следующие варианты решения: 1) отменить полностью ранее установленные обязательства; 2) отменить их частично; 3) дополнить установленные обязательства новыми (ч. (7) ст. 90 УК РМ); 4) вынести определение об отмене условного осуждения и погашении судимости, если в течение не менее чем половины испытательного срока условно осужденный отличался примерным поведением (ч. (8) ст. 90 УК РМ); 5) вынести определение об отмене условного осуждения и направлении условно осужденного для отбывания наказания, назначенного судебной инстанцией, если в течение испытательного срока условно осужденный систематически нарушал установленные обязательства или в случае привлечения его к административной ответственности за нарушение правопорядка (ч. (9) ст. 90 УК РМ); 6) назначить наказание в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 85 УК РМ, если в течение испытательного срока условно осужденный совершил новое умышленное преступление (ч. (11) ст. 90 УК РМ).

15. В тех случаях, когда в течение испытательного срока условно осужденный совершил преступление по неосторожности или умышленное преступление средней тяжести, вопрос об отмене или сохранении условного осуждения, с учетом других обстоятельств дела и характеристики личности осужденного, решается судебной инстанцией.

Статья 91. Условно-досрочное освобождение от наказания

- (1) К лицу, отбывающему наказание в виде лишения свободы, полностью возместившему ущерб, причиненный преступлением, за которое лицо было осуждено, участвовавшему и не отказывавшемуся от участия в соответствии с положениями статьи 253 Исполнительного кодекса в оплачиваемом или неоплачиваемом труде по уборке или благоустройству пенитенциарного учреждения и его территории, по улучшению коммунально-бытовых и медико-санитарных условий содержания, может быть применено условно-досрочное освобождение от наказания, если судебная инстанция сочтет возможным исправление осужденного без полного отбывания наказания. При этом данное лицо может быть полностью или частично освобождено и от дополнительного наказания.
- (2) Применяя условно-досрочное освобождение от наказания, судебная инстанция может обязать осужденного выполнять в течение оставшейся неотбытой части наказания обязательства, предусмотренные частью (6) статьи 90.
- (3) Условно-досрочное освобождение от наказания назначается судебной инстанцией по месту отбывания наказания осужденным по предложению органа, осуществляющего контроль за исполнением наказания.
- (4) Условно-досрочное освобождение от наказания может быть применено только после фактического отбытия осужденным, который на момент совершения преступления достиг 18 лет:
 - а) не менее половины срока наказания, назначенного за совершение незначительного преступления или преступления средней тяжести;
 - б) не менее двух третей срока наказания, назначенного за совершение тяжкого преступления;
 - с) не менее трех четвертей срока наказания, назначенного за совершение особо тяжкого или чрезвычайно тяжкого преступления, а также не менее трех четвертей срока наказания, назначенного лицу, ранее условно-досрочно освобожденному от наказания, если условно-досрочное освобождение было отменено по основаниям, предусмотренным частью (8).
- (5) Лицо, отбывающее наказание в виде пожизненного заключения, может быть условно-досрочно освобождено, если судебная инстанция сочтет, что отпала необходимость в дальнейшем

отбывании наказания, и если это лицо фактически отбыло не менее 30 лет лишения свободы.

- (6) *Несовершеннолетним условно-досрочное освобождение от наказания может быть назначено только после фактического отбытия:*
- a) не менее одной трети срока наказания, назначенного за совершение незначительного преступления или преступления средней тяжести;*
 - b) не менее половины срока наказания, назначенного за совершение тяжкого преступления;*
 - c) не менее двух третей срока наказания, назначенного за совершение особо тяжкого или чрезвычайно тяжкого преступления.*
- (7) *Контроль над поведением лиц, условно-досрочно освобожденных от наказания, осуществляется компетентными органами, а в отношении военнослужащих - соответствующим военным командованием.*
- (8) *Если в течение неотбытого срока наказания:*
- a) осужденный нарушает общественный порядок, за что на него налагалось наказание за правонарушение, или умышленно уклоняется от выполнения обязанностей, которые были возложены на него судебной инстанцией при применении условно-досрочного освобождения от наказания, судебная инстанция по предложению органа, указанного в части (7), может вынести определение об отмене условно-досрочного освобождения от наказания и направлении осужденного для исполнения неотбытого срока наказания;*
 - b) осужденный совершает новое преступление по неосторожности, вопрос об отмене или сохранении условно-досрочного освобождения от наказания решается судебной инстанцией;*
 - c) осужденный совершает новое умышленное преступление, судебная инстанция назначает наказание в соответствии с правилами, предусмотренными статьей 85. По этим же правилам назначается наказание в случае совершения нового преступления по неосторожности, если судебная инстанция отменяет условно-досрочное освобождение от наказания.*

[Ст. 91 изменена Законом № 277-ХVI от 18.12.2008 г., в силу с 24.05.2009 г.]

[Ст. 91 изменена Законом № 53-ХVI от 13.03.2008 г., в силу с 13.05.2008 г.]

[Ст. 91 изменена Законом № 387-ХVI от 08.12.2006 г., в силу с 31.12.2006 г.]

[Ст. 91 изменена Законом № 184-ХVI от 29.06.2006 г., в силу с 11.08.2006 г.]

1. Исполнение назначенного судебной инстанцией наказания целесообразно лишь постольку, поскольку им достигаются указанные в законе цели: восстановление социальной справедливости, исправление и перевоспитание осужденного, и предупреждение новых преступлений (ч. (2) ст. 61 УК РМ). Если исправление осужденного достигнуто до истечения срока наказания, то дальнейшее его исполнение становится бесцельным, а потому нецелесообразным. Исходя из принципа гуманизма (ст. 4 УК РМ), закон предоставляет суду право условно-досрочно освободить от дальнейшего отбывания наказания лиц, доказавших, что для своего исправления они не нуждаются в полном отбывании назначенного наказания.

2. По своей юридической природе условно-досрочное освобождение представляет собой освобождение от отбывания оставшейся части наказания лица, отбывшего установленную законом часть назначенного судом наказания (ч.ч. (4) и (6) ст. 91 УК РМ) и своим поведением и отношением к исполнению обязанностей доказавшего, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбывании назначенного наказания, при условии выполнения требований, предъявляемых к нему в течение оставшейся неотбытой части наказания.

3. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания, предусмотренное ст. 91 УК РМ, является одной из типичных разновидностей освобождения от дальнейшего отбывания наказания. Это освобождение является условным потому, что лицо освобождается от отбывания наказания не окончательно и под определенным условием — не совершить в течение неотбытой части наказания нового преступления. По смыслу ст. 91 УК условно-досрочное освобождение от отбывания наказания может касаться: а) только основного наказания; б) как основного, так и дополнительного наказания; в) только дополнительного наказания.

4. Исходя из содержания ч. (1) ст. 91 УК РМ, условно-досрочное освобождение от наказания может применяться только к лицам, отбывающим наказание в виде лишения свободы.

5. Основанием условно-досрочного освобождения от отбывания наказания служит утрата осужденным общественной опасности и возникшая на этой основе возможность его окончательного исправления без полного отбытия назначенного наказания. Закон не указывает на критерии, с помощью которых определяется возможность окончательного исправления осужденного без полного отбытия, назначенного судом наказания. Однако очевидно, что такими критериями могут служить только поведение осужденного и его отношение к исполнению обязанностей во время отбывания наказания. Поведение осужденного, по оценке органа, исполняющего наказание, должно быть примерным (отсутствие замечаний, дисциплинарных взысканий, наличие поощрений), а отношение к исполнению обязанностей — добросовестным. Примерное поведение и добросовестное отношение к исполнению

обязанностей могут свидетельствовать о степени исправления осужденного, если они продолжались достаточно длительное время. Поэтому вывод судебной инстанции о возможном окончательном исправлении осужденного без полного отбывания наказания должен быть основан на всестороннем учете и анализе данных о его поведении за весь период нахождения в пенитенциарном учреждении, а не за время, непосредственно предшествующее принятию решения об условно-досрочном освобождении.

6. Условиями принятия решения об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания являются: а) полное возмещение ущерба, причиненного преступлением; б) соблюдение сроков фактического отбывания наказания, предусмотренных частями (4) и (6) ст. 91 УК РМ; в) участие в соответствии с положениями ст. 253 Исполнительного кодекса в оплачиваемом или неоплачиваемом труде по уборке или благоустройству пенитенциарного учреждения и его территории, по улучшению коммунально-бытовых и медицинско-санитарных условий содержания.

Последние условия для принятия решения об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания являются наглядным образцом уголовно-правовой нормы, стимулирующей правопослушное поведение, активное участие в общественно-трудовой деятельности.

7. Полное возмещение ущерба, причиненного преступлением, как условие условно-досрочного освобождения, является обязательным для всех категорий, осужденных, без каких-либо исключений, как это имеет место при условном осуждении (см. ч. (3) ст. 90 УК РМ).

8. Часть (4) ст. 91 УК РМ предусматривает обязательный срок фактического отбывания наказания как условия условно-досрочного освобождения для различных категорий осужденных, которым на момент совершения преступления исполнилось 18 лет, а ч. (6) — для несовершеннолетних. Осужденный не может быть представлен для условно-досрочного освобождения от исполнения наказания, если он фактически не отбыл предусмотренную законом часть наказания, даже если его поведение и отношение к соответствующим обязанностям является безупречным, а причиненный преступлением ущерб полностью возмещен.

9. К лицу, отбывающему наказание в виде пожизненного заключения, условно-досрочное освобождение может быть применено лишь тогда, когда судебная инстанция сочтет, что отпала необходимость в дальнейшем отбывании наказания. Единственным условием в данном случае является фактическое отбытие не менее 30 лет лишения свободы.

10. Условно-досрочное освобождение применяется судебной инстанцией по месту отбывания наказания по представлению органа, на который возложено исполнение наказания (ч. (3) ст. 91 УК РМ). Признав, что лицо, отбывающее наказание, отбыло требуемую по закону часть срока, назначенного по приговору судебной инстанции, наказания, полностью

возместило ущерб, причиненный совершенным преступлением, и, судя по его поведению и отношению к исполнению своих обязанностей, не нуждается для своего исправления в полном отбытии назначенного наказания, судебная инстанция выносит определение об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания точно обозначенного календарного срока наказания. При этом освобождаемому не назначается испытательный срок, поскольку его функцию выполняет неотбытая часть наказания. Этим же определением судебная инстанция вправе полностью или частично освободить осужденного от отбывания дополнительного вида наказания (ч. (1) ст. 91 УК РМ).

11. Закон предоставляет судебной инстанции право при применении условно-досрочного освобождения от отбывания наказания возлагать на осужденного определенные обязанности, которые должны им исполняться в течение оставшейся неотбытой части наказания (ч. (2) ст. 91 УК РМ). Перечень этих обязанностей полностью совпадает с перечнем обязанностей, которые могут возлагаться судом на лицо, осужденное условно (ч. (6) ст. 90 УК РМ). Применяя условно-досрочное освобождение, судебная инстанция имеет право обязать условно-досрочно освобождаемого: не менять без разрешения компетентного органа место жительства; не посещать определенные места; пройти курс лечения в случае алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания; оказывать материальную помощь семье пострадавшего; возместить в установленном судебной инстанцией срок, причиненный ущерб.

12. Условный характер данного института заключается в установлении контроля за поведением условно-досрочно освобожденного и за исполнением возложенных на него обязанностей, а также в возможности отмены условно-досрочного освобождения в случае нарушения требований, предъявляемых к данной категории осужденных. Контроль за поведением лиц, условно-досрочно освобожденных от исполнения наказания, осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом (ч. (7) ст. 91 УК РМ), а в отношении военнослужащих — соответствующим военным командованием.

13. Основанием для отмены условно-досрочного освобождения от отбывания наказания являются нарушения требований условно-досрочного освобождения. Таковыми закон признает: 1) нарушение общественного порядка, повлекшее наложение на осужденного административного наказания; 2) умышленное уклонение осужденного от выполнения обязанностей, возложенных на него судебной инстанцией при применении условно-досрочного освобождения от отбывания наказания; 3) совершение по неосторожности нового преступления; 4) совершение условно-досрочно освобожденным нового умышленного преступления.

14. Из перечисленных нарушений только последнее является безусловным и обязательным основанием отмены условно-досрочного освобождения (п. с) ч. (8) ст. 91 УК РМ). В этом случае судебная инстанция назначает наказание по правилам, установленным ст. 85 УК РМ по совокупности приговоров, т.е.

к наказанию, назначенному по новому приговору, полностью или частично присоединяет неотбытую часть наказания по предыдущему приговору. В этом случае к основному наказанию, назначенному по совокупности приговоров, суд вправе присоединить дополнительную меру наказания, назначенную по предыдущему приговору, если лицо было от него условно-досрочно освобождено, остальные решения являются факультативными, т.е. не обязывающими органы, осуществляющие контроль за условно-досрочно освобожденными, и судебные инстанции отменять условно-досрочное освобождение.

15. В зависимости от характера нового преступления, совершенного по неосторожности, тяжести причиненных им последствий, личности виновного и его поведения в течение неотбытой части наказания, назначенного по предыдущему приговору, судебная инстанция может сохранить или отменить условно-досрочное освобождение. При его сохранении назначается и исполняется только наказание за новое преступление, совершенное по неосторожности, а неотбытая часть наказания по предыдущему приговору не приводится в исполнение и по-прежнему продолжает выполнять функцию испытательного срока при условно-досрочном освобождении от отбывания наказания. В случае отмены условно-досрочного освобождения наказание назначается по совокупности приговоров (ст. 85 УК РМ).

16. Что касается умышленного уклонения от выполнения обязанностей как основания для отмены условно-досрочного освобождения, то закон (п. а) ч. (8) ст. 91 УК РМ) не раскрывает характер данного уклонения. Тем не менее, анализ судебной практики свидетельствует о том, что не может разовое уклонение от исполнения обязанностей, возложенных на лицо, условно-досрочно освобожденное, служить основанием для отмены такого решения. В этих случаях применяется институт злостного уклонения. Вероятно, так следовало бы указать и в соответствующей норме права (см., например, п. а) ч. (7) ст. 79 УК РФ).

Злостным признается уклонение от исполнения обязанностей, возложенных судом, которое носит систематический характер. Это основание отмены условно-досрочного освобождения также носит факультативный характер и применяется судебной инстанцией с учетом личности и поведения осужденного в течение неотбытой части наказания, продолжительности и характера уклонения от исполнения обязанностей, причин и условий их неисполнения. При отмене условно-досрочного освобождения по данному основанию к исполнению обращается неотбытая часть не только основного, но и дополнительного наказания, если лицо было условно-досрочно освобождено от его отбывания.

17. Привлечение к административной ответственности за нарушение общественного порядка также может являться основанием для отмены условно-досрочного освобождения от отбывания наказания. При этом следует подчеркнуть, что таковым может являться наказание не за любое административное правонарушение, а только из числа тех, объектом

посягательства которых является общественный порядок, т.е. правонарушений, предусмотренных гл. 19 КоАП.

Данная позиция является весьма спорной. Неужели правонарушения, посягающие на здоровье населения, на установленный порядок управления, правонарушения в области дорожного движения и другие представляют для общества меньшую социальную опасность, чем те которые посягают на общественный порядок? Почему виновные в совершение какого-либо административного правонарушения предусмотренного перечисленными главами не должно служить основанием для отмены условно-досрочного освобождения от отбывания наказания?

18. Определение об отмене условно-досрочного освобождения от отбывания наказания в случае невыполнения требований, изложенных в п.п. 16-18 комментария к данной статье, суд выносит на основании представления органа, осуществляющего контроль за данной категорией осужденных. Следовательно, от компетентности представителя органа, вносящего соответствующее предложение, его правосознания, качества собранных материалов, свидетельствующих о нежелании условно-досрочно освобожденного встать на путь исправления, во многом зависят законность, гуманность и индивидуальность принимаемого судом решения.

Статья 92. Замена неотбытой части наказания более мягким наказанием

- (1) Лицам, которые отбывают наказание в виде лишения свободы за совершение незначительного преступления или преступления средней тяжести, судебная инстанция может, учитывая их поведение в период отбывания наказания, заменить неотбытую часть наказания более мягким наказанием посредством вынесения определения. При этом данное лицо может быть освобождено полностью или частично от дополнительного наказания.*
- (2) Замена неотбытой части наказания более мягким наказанием может быть применена только после фактического отбытия осужденным не менее одной трети срока наказания.*
- (3) При замене неотбытой части наказания более мягким наказанием судебная инстанция может выбрать любое более мягкое наказание, предусмотренное статьей 62, в пределах, установленных для каждого вида наказания.*

1. Данный вид освобождения от отбывания наказания является факультативным (необязательным), безусловным и окончательным. Это право судебной инстанции, а не ее обязанность.

2. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания может применяться к лицам, отбывающим только один вид наказания — лишение свободы.

3. Основанием для замены неотбытой части наказания в виде лишения свободы более мягким видом наказания является такая степень исправления осужденного, при которой дальнейшее его исправление возможно без дальнейшего применения указанной меры наказания, а другой, более мягкой. Такая возможность определяется тем, что добросовестное отношение осужденного к исполнению обязанностей, соблюдение внутреннего распорядка, личная дисциплинированность свидетельствуют об успешном протекании процесса исправления и перевоспитания, который может эффективно продолжаться и в условиях отбывания наказания с меньшим содержанием мер принуждения, чем лишение свободы. И хотя исправление осужденного как цель наказания еще не достигнута, ее достижение становится возможным при применении карательно-воспитательного воздействия меньшей интенсивности, чем при лишении свободы.

4. Наряду с основанием законодатель предусматривает и два условия применения данного института освобождения от уголовного наказания. Первое касается категории совершенного преступления, за которое осужденный отбывает наказание. В отличие от условно-досрочного освобождения, замена неотбытой части наказания более мягким может иметь место только при отбывании наказания в виде лишения свободы за совершение незначительного преступления или преступления средней тяжести (ч. (1) ст. 92 УК РМ). Второе условие касается величины части назначенного наказания, после фактического отбытия, которой лишение свободы может быть заменено более мягким видом наказания. Часть (2) ст. 92 УК РМ предусматривает, что такая замена может быть применена только после фактического отбытия осужденным не менее одной трети срока наказания.

5. Порядок замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания аналогичен порядку условно-досрочного освобождения. Вопрос о применении положений комментируемой статьи рассматривается судебной инстанцией по месту расположения исправительно-трудового учреждения по представлению его администрации или ходатайства самого осужденного. Он может осуществить свое право на такую замену с помощью адвоката. Установив наличие оснований (см. п. 3 комментария к данной статье) и соблюдение соответствующих условий (см. п. 4 комментария к данной статье), суд может заменить оставшуюся неотбытой часть назначенного срока лишения свободы любым более мягким видом наказания, предусмотренным ст. 62 УК РМ, в пределах, установленных для каждого вида наказания (ч. (3) ст. 92 УК РМ).

6. При замене неотбытой части лишения свободы более мягким видом наказания осужденный по усмотрению судебной инстанции может быть

полностью или частично освобожден от отбывания дополнительного наказания, назначенного приговором суда (ч. (1) ст. 92 УК РМ).

7. Являясь безусловным и окончательным, решение суда о замене неотбытой части наказания не может быть отменено из-за ненадлежащего поведения лица, освобожденного из мест лишения свободы. В случае совершения нового преступления во время отбывания более мягкого вида наказания к назначенному за него наказанию полностью или частично присоединяется только неотбытая часть нового (замененного) наказания, а не та часть лишения свободы, которая оставалась неотбытой на момент ее замены новым, более мягким видом наказания.

8. Срок погашения судимости у лиц, которым лишение свободы было заменено более мягким видом наказания, как и у лиц, освобожденных условно-досрочно, исчисляется исходя из фактически отбытого срока с момента освобождения от отбывания основного и дополнительного видов наказания.

Статья 93. Освобождение от наказания несовершеннолетних

- (1) *Несовершеннолетние, осужденные за совершение незначительного преступления, преступления средней тяжести или тяжкого преступления, могут быть освобождены от наказания судебной инстанцией, если будет установлено, что цели наказания могут быть достигнуты путем помещения их в специальные учебно-воспитательные или лечебно-воспитательные учреждения, а также путем применения других принудительных мер воспитательного характера, предусмотренных статьей 104.*
- (2) *Помещение несовершеннолетних в специальные учебно-воспитательные или лечебно-воспитательные учреждения назначается судебной инстанцией на срок до достижения совершеннолетия. Продление срока нахождения несовершеннолетнего в указанных учреждениях по достижении им 18 лет разрешается только до окончания общеобразовательной школы или ремесленного училища.*

[Ст. 93 изменена Законом № 184-XVI от 29.06.2006 г., в силу с 11.08.2006 г.]

1. Принудительные меры воспитательного характера, применяемые в порядке комментируемой статьи, отличаются от аналогичных мер, применяемых в соответствии с ч. (1) ст. 54 УК РМ, юридической природой, критериями назначения.

2. Юридическая природа принудительных мер воспитательного характера, назначаемых в порядке ч. (1) ст. 93 УК РМ, заключается в том, что это

особая форма реализации уголовной ответственности несовершеннолетних — освобождение их судебной инстанцией от наказания, предусмотренного в санкции инкриминируемой им статьи. Эти меры являются (в отличие от предупредительных мер воспитательного воздействия, применяемых при освобождении от уголовной ответственности) мерами уголовно-правового характера, самостоятельными формами индивидуализации уголовной ответственности несовершеннолетних и реализуются в рамках уголовно-правовых отношений. Существенным их отличием от наказания является тот факт, что они не влекут судимости и призваны оказывать на несовершеннолетних исправительное воздействие самой процедурой применения, фактом признания их в судебном порядке виновными. Публичное осуждение — основной отличительный признак одинаковых по содержанию и порядку исполнения принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных ч. (1) ст. 104 УК РМ, применяемых к несовершеннолетним либо в порядке освобождения их от уголовной ответственности, либо в порядке освобождения их от наказания.

3. Исходя из содержания ч. (1) ст. 93 УК РМ, основанием для освобождения от наказания несовершеннолетнего является убеждение судебной инстанции в том, что цели наказания могут быть достигнуты путем применения к нему принудительных мер воспитательного воздействия.

Условием освобождения несовершеннолетнего от наказания является его осуждение за совершение незначительного преступления или преступления средней тяжести.

4. Комментируемая норма права не дифференцирует применение индивидуальных мер воспитательного характера при освобождении несовершеннолетнего от наказания в зависимости от степени тяжести совершенного им преступления: незначительное или средней тяжести. Такая позиция законодателя представляется спорной. Например, УК РФ (ч. (2) ст. 92) предусматривает, что при освобождении от наказания могут помещаться в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение только те несовершеннолетние, которые совершили преступление средней тяжести. Наличие дифференцированного подхода при избрании конкретной принудительной меры воспитательного воздействия в зависимости от характера совершенного преступления и в УК Республики Молдова способствовало бы в большей мере достижению цели наказания, выполнению рекомендаций, содержащихся в ПП ВСП от 12 ноября 1997 г. № 37, о недопущении необоснованного применения к несовершеннолетним наказаний, связанных с лишением свободы тогда, когда цели наказания могут быть достигнуты другими методами воздействия на них. Помещение же несовершеннолетнего в специальное учреждение учебно-воспитательного или лечебно-воспитательного характера связано с существенным ограничением его свободы передвижения, общения, установлением специальных требований к учебе, организации труда

и осуществлением процесса лечения, хотя эти учреждения полуоткрытого типа, не относящиеся к местам лишения свободы, а находятся в ведении Министерства просвещения или Министерства здравоохранения.

5. Порядок освобождения несовершеннолетнего от наказания и применения к нему принудительных мер воспитательного характера регламентируются уголовно-процессуальным законодательством и не является идентичным для всех мер данного характера. Освобождение несовершеннолетнего от наказания с помещением его в специальное учебно-воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение осуществляется в порядке ст. 487 УПК. Освобождение же от наказания с применением к несовершеннолетнему иных принудительных мер воспитательного характера, предусмотренных ч. (1) ст. 104 УК РМ, осуществляется в порядке ст. 486 УПК.

6. Помещение несовершеннолетних в специальное учебно-воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение назначается судебной инстанцией только до достижения совершеннолетия. Продление срока нахождения в них по достижении лицом 18 лет допускается только до окончания общеобразовательной школы или ремесленного училища (ч. (2) ст. 93 УК РМ).

7. Нахождение несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном или лечебно-воспитательном учреждении может быть прекращено до достижения им совершеннолетия, если он в результате исправления не нуждается больше в воздействии посредством этой меры (ч. (2) ст. 487 УПК).

8. Вопрос о прекращении или продлении срока нахождения лица в указанных учреждениях решается судьей по уголовному преследованию судебной инстанции, вынесшей приговор, или судебной инстанции по месту жительства несовершеннолетнего на основании ходатайства специализированного государственного органа, обеспечивающего исправление несовершеннолетнего.

9. Ни УК, ни УПК РМ не регламентируют минимальный срок нахождения несовершеннолетнего, освобожденного от наказания, в учебно-воспитательном или лечебно-воспитательном специализированном учреждении. Исходя из анализа судебной практики, уголовного законодательства других стран, представляется, что этот срок не может быть менее 6 месяцев.

Статья 94. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки

Лицо, совершившее незначительное преступление или преступление средней тяжести, может быть освобождено от наказания, если будет установлено, что на момент судебного разбирательства из-за изменения обстановки совершенное деяние потеряло

наносящий вред характер и благодаря безупречному поведению виновного после совершения преступления возможно достижение целей исправления без отбывания наказания.

1. Данная норма права мало чем отличается по своей юридической сути от нормы права, предусмотренной ст. 58 УК РМ “Освобождение от уголовной ответственности в связи с изменением обстановки”. Обе нормы права способствуют максимальной реализации основных принципов уголовного законодательства: принципа гуманизма (ст. 4 УК РМ) и принципа индивидуализации наказания (ст. 7 УК РМ).

Существующее все же незначительное отличие данных норм права заключается в том, что: а) освобождение от наказания в связи с изменением обстановки имеет место на более поздней стадии уголовного процесса, чем освобождение от уголовной ответственности по тем же основаниям; б) освобождение от наказания по основаниям ст. 94 УК РМ может иметь место после того, как лицо, совершившее преступление, в ходе судебного разбирательства признано виновным в совершении конкретного преступления, т.е. состоялся процесс публичного осуждения.

2. Основаниями освобождения от наказания на основании ст. 94 УК РМ являются: а) изменение обстановки на момент судебного разбирательства, в результате чего совершенное деяние потеряло наносящий вред характер; б) безупречное поведение виновного после совершения преступления, свидетельствующее о возможности достижения целей исправления без отбывания наказания.

3. Изменение обстановки, повлекшее утрату общественной опасности совершенного деяния, означает наступление крупных перемен в социально-экономических, политических и духовных условиях жизни общества в масштабе всей страны или значительного ее региона. Изменение обстановки должно быть настолько существенным, что под его влиянием отпадает общественная опасность не какого-то конкретного деяния, а всех преступлений данного вида. Например, лицо подвергнуто уголовному преследованию за незаконное пересечение государственной границы (ч. (1) ст. 362 УК РМ), а на момент рассмотрения дела в суде существенно упрощается пограничный режим, в том числе порядок пересечения государственной границы.

Изменение обстановки, повлекшее утрату общественной опасности совершенного деяния, является объективным фактором и, как правило, не зависит от воли подсудимого.

4. При утрате лицом, совершившим преступление, общественной опасности, свидетельствующей о возможности достижения целей исправления без отбывания наказания, изменение обстановки понимается более узко. Это изменение касается условий жизни и деятельности лица на момент совершения преступления и после его совершения. Нередко об утрате лицом,

совершившим преступление, общественной опасности свидетельствуют не только объективные условия его жизни, но и субъективные факторы: деятельное раскаяние в совершенном проступке, примерное поведение за весь период после совершенного преступления, трудоустройство и добросовестное отношение к исполнению трудовых обязанностей и т.д.

5. Условие применения данного правового института заключается в том, что он может применяться только к лицу, совершившему незначительное преступление или преступление средней тяжести. Данное условие является более мягким, чем условие освобождения от уголовной ответственности (ст. 58 УК РМ), где требуется, чтобы лицо, освобожденное от уголовной ответственности, совершило преступление указанной категории впервые. Такая позиция законодателя представляется дискуссионной. Неоднозначным является отношение к параллельному существованию институтов освобождения от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 94 УК РМ) и освобождения от уголовной ответственности в связи с изменением обстановки (ст. 58 УК РМ). Например, в уголовном законодательстве Российской Федерации и Украины применяется только последний институт (см. ст. 77 УК РФ и ст. 48 УК Украины).

6. Относительно понятий “незначительное преступление” и “преступление средней тяжести”, как условие освобождения от наказания, см. комментарий к ст. 16 УК РМ.

Статья 95. Освобождение от отбывания наказания тяжелобольных

- (1) Лицо, у которого в период отбывания наказания наступило психическое расстройство, лишающее его возможности осознавать значение своих действий или руководить ими, освобождается от отбывания наказания. Таким лицам судебная инстанция может назначить принудительные меры медицинского характера.
- (2) Лицо, которое после совершения преступления или в период отбывания наказания заболело иной, чем указанная в части (1), тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, может быть освобождено судебной инстанцией от отбывания наказания.

[Ч. (3) исключена Законом № 53-XVI от 13.03.2008 г., в силу с 13.05.2008 г.]

- (4) Лица, указанные в частях (1) и (2), в случае их выздоровления могут быть подвергнуты наказанию, если не истекли сроки давности, предусмотренные статьями 60 и 97.

[Ч. (4) изменена Законом № 53-XVI от 13.03.2008 г., в силу с 13.05.2008 г.]

[Ст. 95 изменена Законом № 184-XVI от 29.06.2006 г., в силу с 11.08.2006 г.]

1. Необходимость наличия в законе норм об освобождении от наказания

по болезни обусловлено стремлением государства, с учетом всех обстоятельств и поведения осужденного в период пребывания в местах лишения свободы, оказывать содействие его выздоровлению, что не всегда возможно в условиях изоляции.

2. Статья 95 УК РМ предусматривает два вида освобождения от наказания в связи с болезнью: а) ввиду заболевания лица, отбывающего наказание, психической болезнью (ч. (1)); б) ввиду заболевания иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания (ч. (2) указанной статьи. В обоих случаях основанием освобождения от отбывания наказания является болезнь.

3. Согласно ч. (1) ст. 95 УК РМ освобождение от наказания является обязательным. По сути, здесь говорится об освобождении от дальнейшего отбывания наказания: оно касается лиц, которые уже во время исполнения наказания заболели психической болезнью, в связи, с чем они стали невменяемыми. Это обусловлено невозможностью исправления таких лиц, путём применения наказания в связи с утратой ими способности воспринимать смысл исправительно-воспитательного воздействия мер принуждения, связанного с ограничением определенных прав и свобод.

Освобождение таких лиц осуществляется судом независимо от тяжести преступления, величины неотбытой части наказания и его вида. Суд рассматривает вопрос об освобождении по представлению органа, ведающего исполнением наказания и направляющего в суд вместе с представлением заключения врачебной комиссии и личное дело осужденного.

Освобождение, предусмотренное ч. (1) ст. 95 УК, не является безусловным. В случае выздоровления виновных лиц они могут быть направлены для дальнейшего отбывания наказания, если не истекли сроки давности, предусмотренные статьями 60 и 97 УК РМ.

4. К лицу, освобожденному от дальнейшего отбывания наказания на основании ч. (2) ст. 95 УК РМ, судебной инстанцией могут применяться принудительные меры медицинского характера в соответствии со статьями 99-103 УК РМ. Время, на протяжении которого к лицам применялись такие меры, засчитывается в срок наказания по правилам, предусмотренным ч. (6) ст. 88 УК РМ. Однако в ней не указан порядок взаимозачета сроков пребывания в медицинских учреждениях и отбывания наказания. В этой части представляется верным решение законодателя Украины, который в ч. (4) ст. 84 УК РМ указал: "... один день лишения свободы равен одному дню применения принудительных мер медицинского характера".

5. Освобождение от наказания или от дальнейшего отбывания наказания, предусмотренное ч. (2) ст. 95 УК РМ, является факультативным. Оно касается лиц, заболевших иной тяжелой болезнью (которая не влечет невменяемость), в одном из трех случаев: а) после совершения преступления, но до рассмотрения дела в суде; б) в ходе рассмотрения дела в суде, но до вступления в законную силу приговора суда; в) в период отбывания наказания.

Во всех случаях тяжелая болезнь должна препятствовать отбыванию наказания. Перечень этих заболеваний, являющихся основанием для подачи в судебные инстанции материалов об освобождении от наказания или освобождения от дальнейшего отбывания наказания, устанавливается Министерством здравоохранения РМ по согласованию с Министерством юстиции.

Решение вопроса об освобождении от наказания или об освобождении от дальнейшего отбывания наказания в данном случае является правом, а не обязанностью суда. И хотя ч. (2) ст. 95 УК РМ не предусматривает каких-либо условий (наряду с основанием) освобождения от наказания или дальнейшего отбывания наказания (что является недостатком данной нормы права), судебная инстанция должна обеспечить индивидуальный подход к каждому осужденному. Значит, удовлетворяя ходатайство об освобождении или отклоняя его, судебная инстанция в каждом конкретном случае должна учитывать: тяжесть совершенного преступления; характер заболевания; поведение лица, совершившего преступление, или осужденного, отбывающего наказание; отношение к работе; не уклонялось ли лицо от назначенного лечения и т.д. Такие требования к процедуре рассмотрения вопроса об освобождении от наказания или от отбывания наказания тяжелобольных вытекают из ПП ВСП РМ № 22 от 29 октября 2001 года по данной проблематике.

6. Проблематичным является вопрос об освобождении от наказания или освобождении от дальнейшего отбывания наказания в тех случаях, когда тяжелая болезнь лица, совершившего преступление, или осужденного, уже отбывающего наказание, является результатом намеренного причинения себе повреждений с целью уклонения от отбывания наказания. Представляется, что решение об освобождении от наказания в данном случае должно быть отрицательным, за исключением случаев, когда врачами-специалистами будет подтверждено, что во время причинения таких повреждений лицо находилось в состоянии острого психического расстройства.

7. Освобождение от наказания на основании ч. (2) ст. 95 УК РМ не является безусловным. В случае выздоровления лица, в отношении которого была применена данная мера, оно должно быть направлено для отбывания наказания, если не истекли сроки давности (ст.ст. 60 и 97 УК РМ).

8. Вопрос о наличии судимости категории лиц, охваченных содержанием ст. 95 УК РМ, не нашел своего полного разрешения. Данная статья касается двух категорий лиц: 1) освобожденных от наказания и 2) освобожденных от дальнейшего его отбывания. В соответствии с п. а) ч. (1) ст. 111 УК РМ лица, освобожденные от наказания, признаются не имеющими судимости. В то же время о лицах, освобожденных от дальнейшего отбывания наказания, данная норма права не упоминает. Из анализа различных уголовно-правовых институтов можно прийти к выводу, что в случае выздоровления лица, освобожденного от дальнейшего отбывания наказания до истечения, назначенного приговором суда срока наказания (независимо

от того, подвергалось ли оно наказанию после выздоровления (ч. (4) ст. 95 УК РМ) или нет), оно может считаться судимым.

9. К лицам, сначала освобожденным от дальнейшего отбывания наказания, а после выздоровления направленным для его дальнейшего отбывания в соответствии с положениями ч. (4) ст. 95 УК РМ, при совершении ими новых преступлений до полного отбывания наказания за предыдущие преступления, назначение наказания должно осуществляться по совокупности приговоров (ст. 85 УК РМ), то есть к наказанию за новое преступление должна быть присоединена частично или полностью неотбытая часть наказания, от отбывания которой лицо было освобождено в связи с болезнью.

Статья 96. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 8 лет

- (1) *Осужденным беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 8 лет, за исключением осужденных к лишению свободы на срок более 5 лет за тяжкие, особо тяжкие и чрезвычайно тяжкие преступления против личности, судебная инстанция может отсрочить отбывание наказания до достижения ребенком 8 лет.*
- (2) *В случае, если осужденная, указанная в части (1), отказалась от ребенка или продолжает уклоняться от его воспитания после предупреждения органа, осуществляющего контроль за поведением осужденной, отбывание наказания которой было отсрочено, судебная инстанция по предложению данного органа может отменить отсрочку и направить осужденную для отбывания наказания в место, установленное судебным решением.*
- (3) *По достижении ребенком 8 лет судебная инстанция:*
 - a) *освобождает осужденную от отбывания неотбытой части наказания;*
 - b) *заменяет неотбытую часть наказания более мягким наказанием;*
 - c) *направляет осужденную в соответствующее учреждение для исполнения неотбытой части наказания.*
- (4) *Если в период отсрочки отбывания наказания осужденная совершит новое преступление, судебная инстанция назначает ей наказание в соответствии с правилами, предусмотренными статьей 85.*

1. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 8 лет, является своего рода разновидностью

условного осуждения и в то же время самостоятельной формой индивидуализации уголовной ответственности. Это необязательный (факкультативный), условный вид освобождения. Его применение — право, а не обязанность суда. Он распространяется на женщин, которые забеременели или родили во время отбывания наказания и свидетельствует о реальном проявлении внимания государства к данной категории женщин, к детям, является фактической реализацией принципа гуманности уголовного закона (ст. 4 УК РМ).

Данная норма права УК РМ является менее гуманной по сравнению с аналогичной нормой УК РФ (ч. (1) ст. 82 УК), которая предусматривает отсрочку отбывания наказания до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста, но более гуманной, по сравнению с соответствующей нормой права УК Украины (ч. (1) ст. 83 УК), которая ограничивает период отсрочки отбывания наказания для данной категории женщин, тремя годами.

2. Основное уголовно-правовое содержание освобождения от отбывания наказания беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до восьми лет, образуют признаки, характеризующие: а) условия освобождения; б) его основания; в) срок, на который женщина может быть освобождена от отбывания наказания; г) обязанности, которые возлагаются на женщину на период освобождения; д) влияние освобождения на дальнейшую судьбу осужденной.

3. Условия освобождения от отбывания наказания беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до восьми лет, определены ч. (1) ст. 96 УК РМ. Таким условием является отбывание осужденной наказания в виде лишения свободы на определенный срок, кроме случаев, когда оно назначено на срок более пяти лет за тяжкие, особо тяжкие и чрезвычайно тяжкие преступления. Характерным является то обстоятельство, что УК РМ распространяет это исключение не на всю совокупность преступлений данных категорий, а только на те, которые совершены против личности (главы: II, III, IV, V, VII УК), в то время как, например, УК Украины (ч. (1) ст. 83) не распространяет данный вид освобождения от отбывания наказания на женщин, осужденных на срок свыше 5 лет за совершение любого тяжкого или особо тяжкого преступления.

4. Основания освобождения от отбывания наказания беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до восьми лет, делятся на формально-юридические и оценочные.

Формально-юридические основания освобождения от отбывания наказания предусмотрены ч. (1) ст. 96 УК РМ и связаны со специфическими признаками осужденной, а именно: а) состоянием беременности осужденной во время отбывания наказания; б) рождением осужденной ребенка (детей) во время отбывания наказания.

Оценочные основания связаны с выводами судебной инстанции о том, что

освобождение осужденной от отбывания наказания будет оказывать содействие более полному обеспечению интересов ребенка (будущего ребенка). Такой вывод может обосновываться тем, что осужденная имеет семью или родственников, давших согласие на общее с нею проживание, или она сама, будучи освобожденной от отбывания наказания, имеет возможность обеспечить надлежащие условия для воспитания ребенка, желает этого и реально реализует его. Соответствующие обстоятельства, определяющие вывод суда относительно целесообразности освобождения осужденной от отбывания наказания, а так же соответствующий вывод должны быть приведены в мотивировочной части постановления судебной инстанции. Оценочные обстоятельства прямо не закреплены в норме права (в отличие от законодательства других стран, например, УК Украины (ч. (2) ст. 83), они только подразумеваются в ч. (2) ст. 96 УК. Однако без их учета судебная инстанция не может обеспечивать индивидуализацию рассматриваемой отсрочки отбывания наказания.

5. Обязательным элементом освобождения осужденной на основании ст. 96 УК РМ является срок такого освобождения. По смыслу ч.ч. (1) и (4) ст. 96 УК РМ этот срок представляет собой промежуток времени с момента вступления соответствующего постановления судьи в законную силу и до момента достижения ребенком восьмилетнего возраста. Фактически этот срок несколько больший, поскольку осужденная и после достижения ребенком восьмилетнего возраста продолжает считаться освобожденной от отбывания наказания, до принятия судебной инстанцией в отношении нее окончательного решения. В случаях, предусмотренных ч.ч. (2) и (4) ст. 96 УК РМ (ненадлежащее поведение осужденной, совершение ею нового преступления), срок освобождения осужденной от отбывания наказания может уменьшаться, поскольку судебной инстанцией может приниматься решение относительно дальнейшей ее судьбы и до истечения такого срока.

6. Поскольку институт отсрочки отбывания наказания беременных женщин и женщин, имеющих малолетних детей, является своего рода разновидностью условного осуждения, то, наряду с условиями, связанными с реализацией указанной нормы права, каждой из них должны выдвигаться определенные условия, связанные с воспитанием ребенка, поведением самой осужденной и др., хотя такое требование не содержится в самой норме права (факт, снижающий ее качество).

Анализ судебной практики, уголовного законодательства других стран свидетельствует о том, что освобождение от отбывания наказания беременных женщин и женщин, имеющих малолетних детей, все же сопровождается возложением на них определенных обязанностей. Они, в частности, обязаны: а) обеспечить надлежащие условия для воспитания ребенка; б) не уклоняться от контроля со стороны органов уголовно-исполнительной системы; в) не совершать систематически (то есть три раза и более) правонарушений, повлекших за собой административные взыскания и свидетельствующих о

нежелании стать на путь исправления; г) не совершить в период освобождения от отбывания наказания нового преступления.

7. С учетом поведения осужденной в период освобождения от отбывания наказания, прежде всего в зависимости от выполнения (невыполнения) возложенных на нее судом обязанностей, последствиями отсрочки отбывания наказания являются: а) окончательное освобождение осужденной от отбывания неотбытой части наказания (п. а) ч. (3) ст. 96 УК РМ). Оно возможно в случае выполнения осужденной всех возложенных на нее обязанностей, что свидетельствует о ее исправлении, осуществляется после достижения ребенком восьмилетнего возраста и, в порядке исключения, может иметь место в случае смерти ребенка до достижения такого возраста; б) замена неотбытой части основного наказания более мягким видом наказания (п. в) ч. (3) ст. 96 УК РМ), следуя правилам ч. (1) ст. 92 УК РМ. Такое решение также возможно только в случаях, когда осужденная своим поведением свидетельствует о том, что стала на путь исправления, а ребенок достиг восьмилетнего возраста; в) направление осужденной для отбывания наказания, назначенного приговором. Такое решение может быть обусловлено, прежде всего, тем, что осужденная не выполняла возложенные на нее обязанности, а ее поведение в целом свидетельствует, что она не стала на путь исправления (п. с) ч. (3) ст. 96 УК РМ). В данном случае судебная инстанция решает вопрос о полном или частичном зачете в срок наказания времени, в течение которого осужденная не отбывала наказание.

8. В случае, если период отсрочки отбывания наказания характеризуется свидетельством нежелания осужденной стать на путь исправления, и она совершила новое преступление, судебная инстанция назначает ей наказание в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 85 УК РМ. При этом законодатель не указывает на характер вновь совершенного преступления. Такая позиция законодателя является спорной. Ведь женщина, в отношении которой отсрочено отбывание наказания, даже при безупречном поведении, может совершить преступление по неосторожности, например, дорожно-транспортное происшествие.

Статья 96¹. Решение о принудительном помещении во фтизиопульмонологическое учреждение

Если лицо, в отношении которого рассматривается вопрос об освобождении от наказания в соответствии со статьями 91-96, больно туберкулезом, на основании ходатайства администрации пенитенциарного учреждения судебная инстанция может вынести решение о принудительном помещении его во фтизиопульмонологическое учреждение.

[Ст. 96¹ введена Законом № 128-ХVI от 06.06.2008 г., в силу с 01.01.2009 г.]

1. Данная статья является своеобразным дополнением уголовно-правовых норм, предусмотренных статьями 91-96 УК.

2. Указанная норма права имеет строго определенного адресата, то есть, она касается только тех лиц, из числа отбывающих наказание в местах лишения свободы, которые больны туберкулезом и в отношении которых рассматривается вопрос об освобождении от наказания.

3. Основанием применения данной нормы права должно служить документальное подтверждение соответствующим медицинским учреждением такого диагноза.

4. Условием рассмотрения судебной инстанцией вопроса об освобождении от наказания является соответствующее ходатайство администрации пенитенциарного учреждения. Очевидно, что такому ходатайству должна предшествовать консультация администрации пенитенциарных учреждений с компетентными органами здравоохранения о том, представляет ли лицо, в отношении которого рассматривается вопрос об освобождении из мест лишения свободы и больное туберкулезом, опасность для здоровья окружающих.

5. По своей сути, принятие решения предусмотренного данной нормы права не зависит от волеизъявления лица, в отношении которого оно принимается, так как речь идет о принудительном помещении во фтизиопульмонологическое учреждение.

6. Комментируемая норма права не предусматривает сроки принудительного помещения во фтизиопульмонологическое учреждение. Логичным может быть предположение о том, что лицо, освобожденное от наказания, но больное туберкулезом и принудительно помещенное в данное лечебное учреждение может содержаться там до тех пор, пока его состояние здоровья не будет представлять опасность здоровью других лиц.

Статья 97. Срок давности исполнения обвинительного приговора

(1) *Обвинительный приговор не приводится в исполнение, если он не был приведен в исполнение в следующие сроки со дня его вступления в законную силу:*

- a) 2 года при осуждении за незначительное преступление;*
- b) 6 лет при осуждении за преступление средней тяжести;*
- c) 10 лет при осуждении за тяжкое преступление;*
- d) 15 лет при осуждении за особо тяжкое преступление;*
- e) 20 лет при осуждении за чрезвычайно тяжкое преступление.*

(2) *Сроки давности исполнения наказания сокращаются наполовину в отношении лиц, которые в момент совершения преступления были несовершеннолетними.*

- (3) Течение срока давности прерывается, если лицо уклоняется от отбывания наказания или если оно до истечения соответствующего срока, указанного в частях (1) и (2), совершает новое умышленное преступление. В случае уклонения от отбывания наказания исчисление срока давности начинается с момента явки лица для отбывания наказания или с момента задержания лица, а в случае совершения нового преступления - с момента его совершения.
- (4) Срок давности не устраняет исполнения основного наказания за преступления против мира и безопасности человечества или за военные преступления, предусмотренные статьями 135-137, 139 и 143.

1. Окончание сроков давности исполнения обвинительного приговора является юридическим фактом, с которым УК связывает освобождение от отбывания наказания осужденного лица. Это освобождение основывается на предполагаемой утрате лицом общественной опасности, проявившейся в совершенном им преступлении.

Обвинительный приговор — это решение суда о признании лица, виновным в совершении преступления и применении или неприменении к виновному наказания.

2. Реализация принципов законности и неотвратимости ответственности предполагает обязательное исполнение вступивших в законную силу приговоров судебных инстанций. Иногда обвинительный приговор судебной инстанции не приводится в исполнение в силу различных причин: длительная тяжелая болезнь осужденного, отсрочка отбывания наказания, стихийные бедствия, халатность представителей органов, исполняющих наказание и т.д. Если после его вынесения приговор не приведен в исполнение достаточно долгое время, то это обращение к исполнению не всегда целесообразно. Исполнение наказания через продолжительный промежуток времени после его назначения в значительной мере утрачивает силу своего исправительного и предупредительного воздействия. Несовершение за это время осужденным нового преступления обычно свидетельствует об утрате им общественной опасности и делает нецелесообразным применение к нему мер исправительного принуждения. Резко ослабляется и общепрофилактическое значение такого запоздалого наказания. Нецелесообразность исполнения приговора по истечении длительного времени после его вынесения и является основанием освобождения от наказания в силу истечения сроков давности обвинительного приговора.

3. Под давностью исполнения обвинительного приговора понимается истечение установленных уголовным законом сроков, после чего вынесенный

судебной инстанцией обвинительный приговор не может быть приведен в исполнение и осужденный освобождается от отбывания назначенного ему наказания.

4. Продолжительность сроков давности исполнения обвинительного приговора в настоящем УК находится в прямой зависимости от категории совершенного преступления. Категория преступления — это типовой показатель степени вреда, общественной опасности совершенного преступления, характеризующий не конкретное преступление, а все преступления примерно одинакового уровня вредности для общественных отношений, охраняемых уголовным законодательством. Чем опаснее категория преступления, за которое назначено наказание, тем длительнее срок, необходимый для исправления правонарушителя. Поэтому продолжительность срока давности исполнения обвинительного приговора зависит не от вида и размера наказания (как в прежнем УК), а только от категории, к которой относится совершенное преступление. Согласно ч. (1) ст. 97 УК РМ этим категориям преступлений соответствуют пять различных сроков давности исполнения обвинительного приговора: 2 года; 6 лет; 10 лет; 15 лет и 20 лет.

5. Указанные в п. 2 сроки давности исполнения наказания сокращаются наполовину в отношении лиц, которые в момент совершения преступления, за которые были назначено наказания, не достигли 18-летнего возраста.

6. Сроки давности исполнения обвинительного приговора начинают течь со дня вступления его в законную силу.

УК устанавливает три условия применения института освобождения от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности исполнения обвинительного приговора: а) истечение указанных в ст. 97 УК РМ сроков; б) неуклонение осужденного от отбывания наказания; в) несовершение в течение установленных ч.ч. (1) и (3) ст. 97 УК РМ сроков нового умышленного преступления.

7. Соблюдение всех трех названных условий является обязательным основанием освобождения от отбывания наказания, поскольку это освобождение составляет не право, а обязанность суда и не зависит от его усмотрения. Ст. 97 УК РМ не регламентирует вопрос о применении давности к лицу, осужденному к пожизненному лишению свободы. Однако, представляется, что этот вопрос должен быть компетенцией судебной инстанции (именно так решает данную проблему уголовное законодательство РФ (ч. (3) ст. 83 УК) и Украины (ч. (5) ст. 80 УК). В таком случае применение срока давности по отношению к лицу, осужденному к пожизненному заключению, будет факультативным (необязательным). Представляется, что данная категория осужденных не может быть безоговорочно освобождена от отбывания наказания в виде пожизненного заключения только на основании истечения срока давности (20 лет). Решая, вопрос о применении или неприменении сроков давности к этим лицам

судебная инстанция учитывает характер преступления, тяжесть причиненных последствий, личность осужденного, причины необращения к исполнению обвинительного приговора и другие обстоятельства. Исходя из анализа судебной практики стран-членов СНГ, если судебная инстанция не считает возможным применить сроки давности к данной категории осужденных, то пожизненное заключение заменяется лишением свободы на определенный срок.

8. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности исполнения обвинительного приговора является окончательным и безусловным, так как не может быть отменено по каким-либо основаниям.

9. Несоблюдение второго и третьего условий, обозначенных в п. 6 комментария к данной статье, влечет за собой прерывание срока давности. Согласно ч. (3) ст. 97 УК РМ течение срока давности прерывается в двух случаях: а) если лицо уклоняется от отбывания наказания, или б) если оно до истечения соответствующего срока давности совершает новое умышленное преступление. Уравнивание этих двух деяний — уклонение от отбывания наказания и совершение нового преступления по их юридической сущности и степени общественной опасности — представляется спорным. Например, в уголовном законодательстве РФ (ст. 83) при освобождении от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности применяется только институт приостановления течения сроков давности (прерывание течения сроков давности не применяется); уголовное законодательство Украины решает данную проблему дифференцированно: уклонение от отбывания наказания — приостанавливает течение срока давности (ч. (3) ст. 80 УК); совершение нового преступления (кроме незначительного) в соответствии с п. 4 ст. 80 УК прерывает течение срока давности (совершение незначительного преступления и не прерывает и не приостанавливает течение срока давности).

10. В случае уклонения от отбывания наказания исчисление сроков давности начинается с момента явки лица для отбывания наказания или с момента его задержания (независимо от того, сколько времени прошло с момента вступления в законную силу обвинительного приговора и до начала уклонения от отбывания назначенного судом наказания). В случае совершения нового умышленного преступления срок давности начинает истекать с момента его совершения. Это означает, что наказание за вновь совершенное преступление будет назначено по совокупности приговоров.

11. В соответствии с нормами международного права, законодатель предусмотрел случаи неприменения института давности исполнения обвинительного приговора. Часть (4) ст. 97 УК РМ предписывает, что срок давности не устраняет исполнения основного наказания за преступления против мира и безопасности человечества или за военные преступления, предусмотренные ст.ст. 135-137, 139 и 143 УК. В данном случае законодатель строго регламентирует пределы неприменения института давности.