



**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
ПЛЕНУМА ВЕРХОВНОГО СУДА РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН
№2**

от 12 июня 2014 года

город Душанбе

О практике применения судами законодательства о назначении лицам, осужденным к лишению свободы вида исправительных учреждений

В целях обеспечения правильного и единообразного применения норм Уголовного, Уголовно-процессуального кодексов, Кодекса исполнения уголовных наказаний, других законодательных актов Республики Таджикистан, Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Кишинев, 7 октября 2002 года), Конвенции Стран Независимых Государств о передаче осужденных к лишению свободы для дальнейшего отбывания наказания (Москва, 6 марта 1998 года), и в связи с вопросами, возникшими в судебной практике при назначении осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения, на основании статьи 27 конституционного Закона Республики Таджикистан «О судах Республики Таджикистан», Пленум Верховного Суда Республики Таджикистан, -

ПО С Т А Н О В Л Я Е Т:

1. Обратить внимание судов на необходимость соблюдения требований статьи 58 Уголовного кодекса Республики Таджикистан (далее УК), определяющих порядок назначения вида исправительного учреждения, в котором должно отбывать наказание лицо, осужденное к лишению свободы. При этом следует иметь в виду, что закон исключает возможность назначения того или иного вида исправительной колонии по усмотрению суда, кроме оснований, предусмотренных в части 7 статьи 58 УК.

Законом Республики Таджикистан от 4 ноября 1995 года в статью 7¹ УК (в редакции 1961 года) были внесены изменения и дополнения в которой впервые дано понятие особо тяжкого преступления, что учитывается при определении вида режима, и в соответствии с абзацем 6 части 4 статьи 23 УК лицам, осужденным за особо тяжкие преступления, либо ранее отбывавшим наказание в виде лишения свободы предусмотрено отбывание наказания в исправительных колониях строгого режима.

В связи с этим лицу, осужденному к лишению свободы за преступление совершенное до 4 ноября 1995 года, вид исправительного учреждения назначается в соответствии со статьей 23 УК (в редакции 1961 года), до внесения вышеуказанных изменений и дополнений, если при этом не ухудшается положение осужденного.

2. В соответствии с пунктом «а» части 5 статьи 58 УК, осужденным к лишению свободы за совершение преступления по неосторожности на срок не более пяти лет, отбывание наказания назначается в исправительных колониях-поселениях.

В случае осуждения лица, ранее не отбывавшего наказание в виде лишения свободы, по совокупности преступлений или по совокупности приговоров, в которую входят преступления небольшой и (или) средней тяжести, а также тяжкие преступления, и при этом за тяжкое преступление назначено наказание, не связанное с лишением свободы, а за преступления небольшой или средней тяжести лишение свободы, режим исправительной колонии определяется в соответствии с пунктом «б» части 5 статьи 58 УК, при этом суд должен мотивировать принятое решение.

3. Судам следует иметь в виду, что при назначении наказания в виде лишения свободы по совокупности преступлений или по совокупности приговоров вид исправительного учреждения определяется после назначения окончательной меры наказания.

4. Если лицо осуждается по совокупности преступлений, одни из которых совершены по неосторожности, а другие умышленно, причем умышленные преступления относятся к категориям небольшой или средней тяжести, и лицо ранее не отбывало наказание в виде лишения свободы, отбывание лишения свободы назначается в порядке, предусмотренном пунктом «б» части 5 статьи 58 УК - в исправительной колонии общего режима.

В случае осуждения лица к лишению свободы за тяжкое преступление, отбывание наказания назначается в соответствии с пунктом «в» части 5 статьи 58 УК - в исправительной колонии усиленного режима.

В силу пункта «г» части 5 статьи 58 УК отбывание наказания лицу, осужденному впервые к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений, а также в случаях рецидива преступлений, если осужденный отбывает наказание в виде лишения свободы, или отбывал его ранее, отбывание наказания назначается в исправительной колонии строгого режима.

Хотя УК вопрос о назначении вида исправительной колонии при опасном рецидиве не определен, следует иметь в виду, что правила пункта «г» части 5 статьи 58 УК применяются и в случаях совершения преступления при опасном рецидиве.

В случае осуждения к лишению свободы за тяжкое преступление лица, ранее отбывавшего лишение свободы, действия которого не содержат рецидива преступлений (например, если лишение свободы отбывалось за преступление, совершенное по неосторожности или в несовершеннолетнем возрасте), вид исправительного учреждения назначается ему в соответствии с пунктом «в» части 5 статьи 58 УК, так как обязательным условием назначения исправительной колонии строгого режима является совершение преступления при рецидиве.

5. Ранее отбывавшим лишение свободы следует считать лицо, которое за совершенное им в прошлом преступление было осуждено к наказанию в виде лишения свободы и отбывало его в исправительной колонии, тюрьме, лечебно-исправительном учреждении, либо в следственном изоляторе для производства следственных действий по уголовному делу в отношении другого лица, или в связи с оставлением для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию (статьи 75-76 Кодекса исполнения уголовных наказаний Республики Таджикистан (далее КИУН), если судимость за это преступление не была снята или погашена на момент совершения нового преступления.

К ранее отбывавшим наказание в виде лишения свободы, также относятся:

а) лица, условно осужденные к лишению свободы, которые по основаниям, изложенным в частях седьмой, восьмой статьи 71 УК были направлены для отбывания лишения свободы в исправительное учреждение;

б) осужденные к лишению свободы женщины, которые по отбытии части срока наказания были освобождены из исправительного учреждения с предоставлением отсрочки отбывания наказания в соответствии со статьей 78 УК;

в) лица, осужденные к лишению свободы, которые по отбытии части срока наказания освобождены из мест лишения свободы условно-досрочно либо по амнистии, в порядке помилования, по болезни (статья 79 УК) либо которым оставшаяся неотбытая часть лишения свободы заменена более мягким видом наказания;

г) лица, осужденные к лишению свободы по приговору суда другого государства (включая страну — участницу Содружества Независимых Государств), которые в связи с последующей передачей его в Республику Таджикистан для дальнейшего отбывания наказания, отбывали лишение свободы в исправительном учреждении Республики Таджикистан в соответствии с судебным решением о принятии приговора к исполнению, а также лица, отбывавшие наказание в виде лишения свободы и имеющие судимость по приговорам других стран — участниц Содружества Независимых Государств до прекращения существования СССР (часть 2 статьи 99

Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Кишинев, 7 октября 2002 года).

6. К ранее не отбывавшим наказание в виде лишения свободы, относятся:

а) лица, осужденные к наказанию в виде штрафа, обязательных или исправительных работ, ограничения свободы, которым по основаниям, предусмотренным частью 9 статьи 49, частью 3 статьи 52 и частью 3 статьи 54 УК, эти виды наказаний были заменены лишением свободы;

б) лица, которым за совершенное преступление суд в соответствии с частью 4 статьи 56 УК вместо лишения свободы назначил наказание в виде содержания в дисциплинарной воинской части;

в) лица, находившиеся в исправительном учреждении по приговору суда, если в отношении них приговор был отменен в порядке надзора с прекращением дела, либо изменен и назначено наказание, не связанное с лишением свободы или постановлено условное неприменение наказания;

г) лица, осужденные к лишению свободы, но фактически не отбывавшие наказание в исправительных учреждениях в связи с применением к ним амнистии или освобождением от отбывания наказания в порядке помилования либо не приведением в исполнение приговора, в случаях истечения установленных законом сроков давности обвинительного приговора;

д) лица, отбывающие наказание в виде лишения свободы, в случае их осуждения к лишению свободы за преступления, совершенные ими до вынесения приговора по первому делу;

е) лица, осужденные к лишению свободы и отбывавшие наказание в местах лишения свободы за деяния, преступность и наказуемость которых устранена действующим законом, а равно, если действующим законом за их совершение не предусмотрено наказание в виде лишения свободы;

ж) лица, ранее осуждавшиеся к лишению свободы в пределах срока нахождения их под стражей в качестве меры пресечения, поскольку они не отбывали наказание в исправительном учреждении.

7. В соответствии с пунктом «д» части 5 статьи 58 УК лицам, осужденным к лишению свободы при особо опасном рецидиве, либо которым назначено пожизненное лишение свободы, или актом помилования смертная казнь заменена лишением свободы, назначается отбывание наказания в исправительной колонии особого режима.

8. Лицам, осуждаемым на срок свыше десяти лет за особо тяжкие преступления, а также в случаях особо опасного рецидива может быть назначено в соответствии с пунктом «е» частью 5 статьи 58 УК отбывание части срока наказания, но не более пяти лет, в тюрьме. В этом случае судам надлежит мотивировать в приговоре принятое решение с указанием срока наказания, подлежащего отбыванию в тюрьме.

Следует иметь в виду, что после отбытия указанного срока наказания в тюрьме осужденный за совершение особо тяжкого преступления оставшаяся часть срока лишения свободы должен отбывать в колонии строгого режима, а при особо опасном рецидиве преступлений в колонии особого режима, о чем должно быть указано в приговоре.

9. Судам надлежит иметь в виду, что при наличии оснований, указанных в пункте «е» части 5 статьи 58 УК лицу, осужденному к лишению свободы по совокупности преступлений или по совокупности приговоров, в том числе при особо опасном рецидиве, отбывание части срока наказания но не более пяти лет, может быть назначено в тюрьме.

10. Если лицо совершило новое преступление во время отбывания наказания в тюрьме, суду следует назначить ему наказание по совокупности приговоров и определить, какая его часть должна отбываться в тюрьме. Вид режима исправительной колонии, куда будет направлен осужденный для отбывания оставшейся части наказания, определяется в соответствии со статьей 58 УК, о чем указывается в приговоре.

11. Судам необходимо иметь в виду, что при решении вопроса о переводе осужденного из тюрьмы в исправительную колонию для дальнейшего отбывания лишения свободы (часть 2 статьи 79 КИУН) время, в течение которого осужденный содержался в следственном изоляторе

не засчитывается в назначенный срок отбывания наказания в тюрьме, который исчисляется со дня прибытия осужденного в тюрьму.

12. В соответствии с частью 4 статьи 21 УК судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до восемнадцати лет, судимости снятые в порядке статей 82-83 УК, либо снятые или погашенные в соответствии со статьей 84 УК, а также за преступления совершенные по неосторожности, не учитываются при признании рецидива преступлений и поэтому не могут являться основанием для назначения отбывания наказания в исправительных колониях строгого или особого режима.

13. В силу пункта «а» части 6 статьи 58 УК осужденным к лишению свободы женщинам при особо опасном рецидиве, отбывание наказания назначается в исправительных колониях строгого режима.

Женщинам, осужденным к лишению свободы за совершение преступления по неосторожности, отбывание наказания назначается в исправительных колониях-поселениях независимо от назначенного срока наказания (пункт «б» части 6 статьи 58 УК).

Судам необходимо иметь в виду что женщинам, осужденным к лишению свободы за совершение тяжких и особо тяжких преступлений независимо от рецидива или опасного рецидива преступлений, либо отбывания лишения свободы за ранее совершенные преступления, отбывание наказания назначается в исправительных колониях общего режима (пункт «в» части 6 статьи 58 УК).

Осужденным к лишению свободы женщинам не может быть назначено отбывание наказания в тюрьме.

14. В силу части 7 статьи 58 УК в зависимости от характера и степени общественной опасности совершенного преступления, личности виновного и иных обстоятельств дела судом с указанием мотивов принятого решения, может быть назначен более мягкий вид режима отбывания лишения свободы.

При решении вопроса о назначении осужденному более мягкого вида режима отбывания наказания (в исправительной колонии-поселении или в колонии общего режима) судам следует принимать во внимание что обстоятельства, характеризующие личность виновного, должны касаться его поведения до совершения преступления, степень общественной опасности совершенного преступления, наличия судимости и характера ранее совершенных преступлений, поведения в следственном изоляторе, в исправительной колонии, если ранее лицо отбывало лишение свободы (для лица, совершившего преступление по неосторожности), а также данных о состоянии здоровья и нуждаемости в применении принудительных мер медицинского характера, наличия несовершеннолетних детей и других обстоятельств.

При назначении вида исправительного учреждения следует иметь в виду, что в соответствии с пунктом «в» части 3 статьи 80 КИУН в исправительных колониях-поселениях не осуществляется принудительное лечение от алкоголизма, наркомании и токсикомании.

15. Изменение вида исправительного учреждения осужденным во время отбывания ими лишения свободы производится судом по месту отбывания наказания в соответствии со статьями 400 - 401 УПК Республики Таджикистан (далее УПК) по заявлению осужденного, либо по представлению начальника исправительного учреждения в порядке, предусмотренном частями 2 и 4 статьи 80 КИУН.

Не подлежат переводу в исправительную колонию-поселение осужденные, перечисленные в части 3 статьи 80 КИУН.

В силу части 6 статьи 80 КИУН, если суд отклонит заявление осужденного либо представление начальника исправительного учреждения о переводе из тюрьмы в исправительную колонию, из исправительной колонии в исправительную колонию-поселение, повторное рассмотрение заявления или представления по этому вопросу возможно лишь после истечения 6 (шести) месяцев со дня принятия постановления об отклонении заявления или представления.

Закон не предусматривает возвращения в колонию особого режима осужденных, переведенных из этой колонии в колонию строгого режима в случае злостного нарушения ими

порядка отбывания наказания в колонии строгого режима. К таким лицам администрацией исправительного учреждения могут применяться меры взыскания, предусмотренные статьей 120 КИУН, а также перевод судом из колонии строгого режима в тюрьму в соответствии с пунктом «в» части 4 статьи 80 КИУН на срок не свыше трех лет.

16. Несовершеннолетним мужского пола, осужденным впервые к лишению свободы, а также несовершеннолетним женского пола в соответствии с частью 7 статьи 87 УК отбывание наказания назначается в воспитательных колониях общего режима.

Несовершеннолетним мужского пола, ранее отбывавшим лишение свободы отбывание наказания назначается в воспитательных колониях усиленного режима.

Согласно части 1 статьи 147 КИУН осужденные к лишению свободы достигшие возраста 18 лет, как правило, остаются в воспитательной колонии, но не более достижения ими возраста 20 лет.

Если осужденный, достигший возраста восемнадцати лет, отрицательно характеризуется в местах лишения свободы, суд по представлению администрации воспитательной колонии может в соответствии с частями 1 и 2 статьи 148 КИУН принять решение о его переводе для дальнейшего отбывания лишения свободы в исправительную колонию общего или усиленного режима.

Судам при решении вопроса о целесообразности перевода из воспитательной колонии в исправительную колонию общего или усиленного режима осужденного, достигшего возраста восемнадцати лет и отрицательно характеризующегося, следует учитывать его поведение во время отбывания наказания в воспитательной колонии и отрицательное влияние на несовершеннолетних, содержащихся в воспитательной колонии.

Перевод осужденного из воспитательной колонии в исправительную колонию общего или усиленного режима производится судом в порядке установленным статьями 397, 400 – 401 УПК.

17. В случае перевода осужденного для дальнейшего отбывания наказания в Республике Таджикистан, наказание отбывается в исправительном учреждении согласно приговора суда государства, передавшего осужденного. Государство исполнения приговора обеспечивает продолжение отбывания наказания в соответствии со своим законодательством, не ухудшая положение осужденного (статья 12 Конвенции Стран Независимых Государств о передаче осужденных к лишению свободы для дальнейшего отбывания наказания 6 марта 1998 года).

18. При необоснованном назначении судом первой инстанции более строгого вида исправительной колонии, чем предусмотрено законом, либо в случае не назначения вида исправительного учреждения вышестоящий суд, рассматривая дело в кассационной инстанции, либо в порядке надзора, назначает отбывание осужденному наказания в исправительной колонии в соответствии с законом.

По смыслу статей 378 части 1 и 413 части 2 УПК суд при рассмотрении дела в кассационном и надзорном порядке не вправе усилить наказание, а равно применить закон о более тяжком преступлении.

Однако в случае назначения осужденному менее строгого вида исправительной колонии, чем предусмотрено законом без указания в приговоре мотивов принятого решения, суд кассационной инстанции по протесту прокурора или жалобе потерпевшего, а равно суд надзорной инстанции в течение одного года по вступлении приговора в законную силу может изменить приговор в этой части и назначить вид исправительного учреждения в соответствии с требованиями статьи 58 УК.

Судам надлежит иметь в виду, что это единственный и исключительный случай, когда суд кассационной и надзорной инстанции может применить закон о более тяжком преступлении, не направляя дело на новое судебное разбирательство.

Если после вступления приговора в законную силу будет установлено, что осужденному к лишению свободы не был назначен вид исправительного учреждения, то суд, вынесший приговор, или суд по месту исполнения приговора в порядке, предусмотренном статьями 400 и 401 УПК назначает в соответствии со статьей 58 УК или частью седьмой статьи 87 УК вид исправительного учреждения, в котором осужденный должен отбывать лишение свободы.

19. Рекомендовать судебной коллегии по уголовным делам, Военной коллегии Верховного Суда, суду ГБАО, областным судам, суду города Душанбе при рассмотрении дел в

кассационном и надзорном порядке обращать внимание на правильность назначения судами видов исправительных учреждений, изучать и анализировать практику назначения судами видов исправительных учреждений.

**Председатель Верховного Суда
Республики Таджикистан**

Н.Абдуллозода

**Секретарь Пленума,
Судья Верховного Суда
Республики Таджикистан**

С.А.Хакимова