**мнение *потерпевшего* по делам частного обвинения**

**1. Назначая наказание в *виде общественных работ, штрафа, лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью*, суд руководствуется пределами, установленными в ст. 49, 50 и 51 УК (ч. 1 ст. 62 УК РБ)**

 **Например, в ч. 2 ст. 49 УК (Общественные работы) закреплено условие, что общественные работы устанавливаются на срок от *60 до 240 часов.***

 **В ч. 2 ст. 50 УК (Штраф) закреплено условие, что размер штрафа … устанавливается *от 30 до 1000 базовых величин.***

 **В ч. 1 ст. 51 УК - Лишение права заниматься определенные должности или заниматься определенной деятельностью - может быть установлено судом на срок *от одного года до пяти лет.***

1. **Наказание в виде лишения свободы может быть назначено лишь при условии, что цели уголовной ответственности не могут быть достигнуты применением более мягкого наказания, предусмотренного соответствующей статьёй Особенной части УК (ч. 2 ст. 62 УК)**

**УЧЕТ ЛИЧНОСТИ ВИНОВНОГО**

 **Учет личности виновного при назначении наказания предполагает оценку со­циального портрета лица, совершившего преступление.**

**При назначении наказания должны оцениваться *только такие обстоятельства, характеризующие личность ви­новного, которые не нашли своего выражения в совершенном преступлении и зако­ном не отнесены к признакам состава преступления либо к обстоятельствам, смягча­ющим и отягчающим ответственность.***

**Последние учитываются судом либо в процессе квалификации содеянного, либо самостоятельно при избрании меры наказа­ния (напр., совершение преступления беременной женщиной, престарелым лицом — п. 10, 11 ч. 1 ст. 63).**

**Данные о личности виновного, подлежащие учету при назначении наказания, можно разделить на несколько групп:**

* ***сведения, имеющие уголовно-правовое значе­ние (напр., прежняя непогашенная или неснятая судимость);***
* **социально-демографи­ческие характеристики (пол, возраст, образование, профессия, род занятий, социаль­ное и семейное положение, состав семьи и т.д.);**
* **сведения о социальных проявлениях виновного (его позиция в обществе, поведение в семье и быту, отношение к окружаю­щим и т.п.);**
* **нравственно-психологические особенности (взгляды, убеждения, ценно­стные ориентиры, уровень интеллекта, черты характера, волевые качества и др.);**
* **све­дения об условиях жизни виновного и его семьи (жилищные условия, материальное положение и пр.).**

**Данные о личности виновного необходимо оценивать при избрании меры наказа­ния в совокупности с другими обстоятельствами дела. Оценка всех обстоятельств в комплексе позволяет сделать прогноз дальнейшего поведения осужденного с учетом его социальной ориентации (совершенное преступление — это результат преоблада­ния антиобщественных установок или дело случая). Поэтому важно, чтобы суд в ито­ге назначил виновному справедливую меру наказания, необходимую для его ресоциа-лизации.**

**По нашему мнению, при назначении наказания следует особое внимание уделять *исследованию поведения виновного до и после совершения преступления, а затем учесть этот фактор в совокупности с другими обстоятельствами дела*. Например, дан­ные о поведении виновного после совершения преступления могут характеризовать его и с негативной стороны (запугивание или подкуп потерпевших и свидетелей, ого­вор лиц, не причастных к преступлению, и т.п.), что позволяет дополнительно к дру­гим сведениям оценивать возможность исправления этого лица.**

1. **Назначение *более мягкого наказания*, чем предусмотрено санкцией соответствующей статьи Особенной части УК, допускается только по основаниям, определённым в ст. 70 УК**
2. ***Более строгое наказание*, чем предусмотрено санкциями соответствующих статей Особенной части УК, может быть назначено только по совокупности приговоров (ч.3 ст. 73 УК)**

**ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, СМЯГЧАЮЩИЕ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ**

**– *это не относящиеся к признакам состава преступления обстоятельства, свидетельствующие о значительном снижении степени общественной опасности как содеянного, так и личности виновного.***

**В названии ст. 63 законодатель подчеркнул значение данных обстоятельств, указав, что они влияют на смягчение именно ответственности, имея в виду и наказание, и иные ее меры.**

**Одни из перечисленных в ст. 63 обстоятельств свидетельствуют о меньшей опасности совершенного преступления, другие — характеризуют личность виновного либо особые условия, сопутствовавшие совершению преступления, кото­рые являются основанием для смягчения участи виновного, *свидетельствуют о раскаянии виновного, стремлении загладить вину путем предотвращения или устранения вредных последствий преступления, оказания содействия в его раскрытии (п. 1 – 4 ч. 1); другие характеризуют особые условия, в которых оказалось лицо перед совершением преступления или во время его совершения (п. 5 — 9 ч. 1); свидетельствуют о свойствах личности, являющихся основанием для снисхождения (п. 10 — 11 ч. 1).***

***ВИДЫ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ, СМЯГЧАЮЩИХ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ***

1. **Явка с повинной**

 **Явка с повинной – это *добровольная, а не вынужденная явка* лица в правоохранительные органы (орган дознания, дознаватель, следователь, прокурор) и сообщение о факте совершения им преступления. Это может быть личная явка лица в органы уголовного преследования. А когда личная явка невозможна по объективным причинам, это может быть письменное сообщение или сообщение по телефону либо с использованием иных средств связи.**

**Не имеет значения, какими мотивами при этом руководствовался виновный (просьба близкого человека, страх перед грозящим наказанием и пр.), знали или нет органы власти о совершенном преступлении, разыскивался ли ими виновный.**

**Часть 1 ст. 169 УПК дает следующее определение явки с повинной: "Явкой с повинной считается добровольное сообщение лица о совершенном им преступлений, когда этому лицу еще не объявлено постановление о возбуждении в отношении его уголовного дела, о признании подозреваемым, применении меры пресечения и вынесения постановления о привлечении его в качестве обвиняемого". Явка с повинной возможна и тогда, когда лицо знает о направленном против него уголовном преследовании, но за иное преступление. Как явка с повинной должно, напр., расцениваться заявление лица, привлеченного к уголовной ответственности, о совершенных им иных преступлений, о которых не знают органы уголовного преследования.**

**Если виновный совершил не одно, а несколько преступлений, то явка с повинной как смягчающее ответственность обстоятельство должна учитываться за преступление, в связи с которым она осуществлялась.**

**Явка с повинной характеризует виновное лицо с положительной стороны, она свидетельствует о том, что лицо, как правило, руководству­ется угрызениями совести и готово понести наказание за содеянное.**

1. **Чистосердечное раскаяние в совершённом преступлении**

***Чистосердечное раскаяние* – это обстоятельство, характеризующее отношение преступника к своему прошлому, но не связанное с его активным поведением, направленным на раскрытие совершенного преступления. Виновное лицо выражает искренне и откровенно чувство сожаления по поводу совершенного им преступления, осуждает свое поведение, осознает пагубность содеянного, признает вину. Но это не беспокойство за свою дальнейшую карьеру, переживание за ожидаемую меру уголовной ответственности.**

**Чистосердечное раскаяние возможно как в процессе предварительного расследования, так и во время судебного производства. В приговорах некоторых судов первой инстанции при обосновании меры наказания в числе обстоятельств, смягчающих ответственность, распространена запись: «в последнем слове чистосердечно раскаялся в содеянном». ( не проявление ли это лукавства ?)**

1. **Активное способствование:**
* **раскрытию преступления,**
* **изобличению других участников преступления,**
* **розыску имущества, приобретённого преступным путём**

**Сущность обстоятельств, перечисленных в п. 3 ч. 1 ст. 63, заключается в оказании помощи правоохранительным органам в:**

**а) раскрытии преступления путем оказания виновным лицом интеллектуального или физического содействия в обнаружении ранее неизвестных обстоятельств совершения преступления им лично или в соучастии с другими лицами (например, предоставление органам следствия и суду информации о месте нахождения орудий и предметов преступления, о месте и способе совершения преступления и др.);**

**б) изобличении сообщников, предоставлении и отыскании доказательств по уголовному делу, в оказании помощи по розыску имущества, добытого преступным путем.**

**Эти действия могут быть самыми разнообразными, но все они должны способствовать раскрытию в полном объеме совершенного преступления и изобличению всех лиц, виновных в его совершении.**

**Каждое из трех названных обстоятельств как в отдельности, так и в их совокупности существенно снижает опасность личности виновного в преступлении, свидетельствует о совершении им конкретных шагов на пути исправления.**

**Обстоятельствами, смягчающими ответственность, такие действия могут признаваться при условии их добровольного совершения виновным.**

* **Оказание медицинской или иной помощи потерпевшему непосредственно после преступления;**
* **добровольное возмещение ущерба;**
* **устранение вреда, причинённого преступлением;**
* **иные действия, направленные на заглаживание такого вреда (п.4).**

**Обстоятельства, указанные в п. 4 ч. 1 ст. 63, являются разновидностями позитивного поведения после совершения преступления (деятельного раскаяния) и служат основанием для смягчения ответственности. Примерами такого поведения являются: вызов «скорой помощи», самостоятельное оказание первой медицинской помощи потерпевшему, доставление его в больницу, добровольное возвращение похищенного имущества его владельцу, принесение публичного извинения потерпевшему, восстановление прежнего состояния объекта посягательства, выплата денег для оплаты больничного листа, денежное возмещение упущенной выгоды, возникшей в результате кражи имущества и т.п.**

**Обстоятельства, предусмотренные п. 1, 3 и 4 ч. 1 ст. 63, по своей юридической природе являются деятельным раскаянием. Наличие хотя бы одного из таких обстоятельств позволяет применить особые правила назначения наказания, предусмотренные ст. 69. Их сочетание позволяет ставить вопрос о значительном смягчении ответственности и может быть положено в основу назначения наказания более мягкого, чем предусмотрено за данное преступления (ст. 70). А при наличии оснований и условий, предусмотренных ст. 88, возможно освобождение от уголовной ответственности**

**Наличие на иждивении у виновного малолетнего ребёнка (п. 5 )**

**Признание наличия на иждивении виновного малолетнего ребенка *(см. коммент. ч. 7 ст. 4)* смягчающим обстоятельством, обусловлено стремлением законодателя учесть интересы семьи, физического и нравственного развития малолетних детей лица, совершившего преступление. Главными здесь являются два фактора: а) наличие на иждивении у виновного малолетнего ребенка; б) такой ребенок находится на его иждивении.**

**Важно установить, что виновный действительно оказывал материальную поддержку своему ребенку, не уклонялся от его содержания.**

 **Расценивать данное обстоятельство как смягчающее нельзя в случае лишения виновного родительских прав, уклонения от обязанностей по воспитанию детей, их содержанию и пр.**

**Совершение преступления вследствие стечения тяжёлых личных, семейных или иных обстоятельств (п. 6)**

 **Совершение преступления вследствие стечения тяжелых личных, семейных и иных обстоятельств свидетельствует о том, что выбор лицом преступного варианта поведения – это случайность, обусловленная воздействием внешних причин и условий, создавших безвыходное положение для него и невозможность противостоять им. Стечение тяжелых личных, семейных, иных обстоятельств говорит об отсутствии антисоциальных установок у виновного, о более низкой степени опасности его личности.**

**Тяжелыми жизненными обстоятельствами в смысле п. 6 ч. 1 ст. 63 могут быть признаны разнообразные обстоятельства личной жизни и семейных отношений, отношений по месту работы, службы или учебы. Это могут быть: болезнь виновного или его ребенка, смерть близкого человека, значительное ухудшение материального положения семьи, потеря работы и проблемы трудоустройства, личные неудачи, вызванные расторжением брака, т.п.**

**Указанные обстоятельства могут быть признаны смягчающими только тогда, когда они *связаны причинно* с совершенным преступлением.**



**Данные обстоятельства в качестве смягчающих ответственность могут расцениваться тогда, когда лицо могло руководить своими действиями, имело возможность выбора варианта поведения.**

**О меньшей степени общественной опасности лица свидетельствует факт совершения им преступления под влиянием психического или физического насилия, принуждения (см. комментарий к ст. 185) либо в силу различных форм зависимости. Материальной является зависимость виновного от лица, у которого он находится на иждивении, проживает на его жилой площади, у которого является должником и т.п. Служебная зависимость основывается на отношениях подчиненности виновного вышестоящему должностному лицу. Иная зависимость может возникать в силу различных ситуаций. Это, напр., зависимость студента от преподавателя, пациента от врача, подследственного от следователя и т.д.**

**Совершение преступления под влиянием противоправных или аморальных действий потерпевшего (п.8)**

 **В качестве смягчающего обстоятельства рассматривается провоцирующее поведение потерпевшего, выразившееся в противоправных или аморальных действиях и явившихся поводом для совершения преступления в отношении именно «виновного потерпевшего», но не иных лиц. Если подобные действия вызвали состояние аффекта, послужившего толчком для убийства, умышленного причинения тяжких или менее тяжких телесных повреждений, то поведение виновного оценивается с учетом положений ст. 31, 141, 150.**

**В этом случае в силу ч. 3 ст. 63 противоправные или аморальные действия потерпевшего не могут повторно учитываться при определении меры ответственности в качестве смягчающего обстоятельства, поскольку законодатель в ст. 141 и 150 закрепил их в виде шести оснований возникновения физиологического аффекта у виновного и учел смягчающий фактор при конструировании санкций ст. 141 и 150 УК.**

**Совершение преступления при нарушении условий правомерности крайней необходимости, пребывания среди соучастников преступления по специальному заданию, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения (п. 9)**

**Снисхождения заслуживает виновное лицо, которое оказалось в сложной жизненной ситуации и могло избежать неоправданного причинения вреда, если бы выполнило условия, предусмотренные в ст. 36, 38, 39, 40.**

**Так, причинение в состоянии крайней необходимости вреда большего, чем вред предотвращенный, влечет уголовную ответственность, но само стремление виновного к предотвращению опасности, мотивы, которыми он руководствовался, свидетельствуют о меньшей общественной опасности содеянного.**

**Совершение преступления беременной женщиной (п. 10)**

**Совершение преступления беременной женщиной признается смягчающим обстоятельством, *независимо от срока беременности, разрешения (исхода) ко времени рассмотрения дела в суде, категории совершенного преступления.***

**Учитывая, что беременность связана со значительными функциональными изменениями организма и существенно влияет на психику женщины, законодатель справедливо счел это состояние фактором, значительно снижающим степень общественной опасности содеянного.**

**Следует отметить, что состояние беременности суд, руководствуясь ч. 2 ст. 63 УК), может признать обстоятельством, смягчающим ответственность, и тогда, когда женщина совершила преступление, *не будучи беременной,* однако к моменту постановления приговора находилась в таком состоянии. В этом случае мы руководствуемся принципом гуманизма и преследуем цель охраны материнства.**

**Совершение преступления престарелым лицом (п.11)**

**Принцип гуманизма лежит в основе смягчения уголовной ответственности и тогда, когда виновный совершил преступление по достижении возраста семидесяти лет (ч. 9 ст. 4). Престарелый возраст может быть основанием смягчения ответственности, даже если преступление было совершено в более раннем возрасте.**

**Суд может признать смягчающими ответственность и иные обстоятельства, не указанные в УК (ч. 2 ст. 63)**

**В качестве таких обстоятельств могут признаваться: совершение преступления вследствие случайного стечения обстоятельств; наличие в прошлом особых заслуг; нахождение на иждивении несовершеннолетних детей или нетрудоспособных родителей, возраст, положительная характеристика с места работы и учебы; признание своей вины, отсутствие тяжких последствий, незначительный размер причиненного ущерба, наличие психического заболевания, инвалидность 3 – й группы и др.**

**недопустимость двойного учета обстоятельств, смягчающих или отягчающих ответственность**

**Смягчающее обстоятельство, предусмотренное статьёй Особенной части УК в качестве признака преступления, *не может учитываться при определении меры ответственности* (ч. 3 ст. 63 УК)**

**В части 3 ст. 63 предусмотрено правило, которое запрещает учитывать дважды одно и то же смягчающее обстоятельство в случаях, когда оно уже учтено законе законодателем в качестве признака привилегированного состава преступления.**

**Например нельзя учитывать обстоятельство, предусмотренное п. 8 ч. 1 ст. 63 *(совершение преступления под влиянием противоправных или аморальных действий потерпевшего)*, если преступлена квалифицируется по ст. 141 УК (Убийство в состоянии аффекта) или 150 УК (Умышленное при чинение тяжкого или менее тяжкого телесного повреждения в состоянии аффекта), поскольку законодатель смягчил санкции, учитывая провоцирующее поведение потерпевшего.**

**Смягчающее обстоятельство, предусмотренное статьёй Особенной части УК в качестве признака преступления, не может повторно учитываться при определении меры ответственности виновного (ч. 3 ст. 63 УК)**