

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ  
КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ  
КЫРГЫЗСКО-РОССИЙСКИЙ СЛАВЯНСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ  
им. Б. ЕЛЬЦИНА  
АКАДЕМИЯ МВД КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ  
им. генерал-майора милиции Э. АЛИЕВА**

Диссертационный совет Д.12.12.017

На правах рукописи  
УДК 343(575.2) (043.3)

**Арстанбеков Мамасалы Сарбашович**

**Факультативные признаки объективной стороны  
состава преступления и их уголовно-правовое значение**

12.00.08 – уголовное право и криминология;  
уголовно-исполнительное право

Автореферат  
диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук

**Бишкек - 2013**

Работа выполнена на кафедре уголовного права и процесса Ошского государственного юридического института.

**Научный руководитель:** доктор юридических наук, профессор  
**Осмоналиев Кайрат Медербекович**

**Официальные оппоненты:** доктор юридических наук, профессор  
**Рустемова Гаухар Рустембековна**  
кандидат юридических наук, доцент  
**Курманов Айдар Карпекович**

**Ведущая организация** Кафедра уголовного права и криминологии Юридического института при КНУ им.Ж. Баласагына (Кыргызская Республика, г. Бишкек, ул. Киевская, 132)

Защита состоится «29» июня 2013 г. в 12 час. 00 мин. на заседании диссертационного совета Д 12.12.017 по защите диссертаций на соискание ученой степени доктора (кандидата) юридических наук в Кыргызско-Российском Славянском университете и Академии МВД Кыргызской Республики: 720065, Кыргызская Республика, г. Бишкек, пр. Чуй, 42, конференц-зал (ауд. 219).

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Кыргызско-Российского Славянского университета по адресу: г. Бишкек, ул. Киевская, 44.

Автореферат разослан «\_29\_» мая 2013 г.

Ученый секретарь  
диссертационного совета  
доктор юридических наук, доцент

Сулайманова Н.Н.

## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

### **Актуальность темы исследования.**

Современное уголовное право Кыргызстана, оставаясь одной из важнейших отраслей национального права, претерпевает постоянные изменения, что в принципе связано с реализацией курса на дифференциацию уголовной ответственности как реакцию на развитие преступности, преобразующейся качественно и приобретающей изощренные формы, демонстрирующей новые способы совершения преступлений. В период реформ правовой системы Кыргызской Республики, стартовавших больше пятнадцати лет назад, совершенствования законодательства, в том числе уголовного, особую актуальность приобретают научные разработки, посвященные уточнению уголовно-правовых понятий и норм Уголовного кодекса. Увеличение в Уголовном кодексе составов преступлений, содержащих факультативные признаки, является закономерным следствием развития уголовно-правовой политики по пути дифференциации уголовной ответственности в зависимости от характера и степени совершенных деяний, обеспечения принципа справедливости при назначении наказаний.

Имевшие место и не прекратившиеся поныне в доктрине уголовного права многолетние дискуссии о значении факультативных признаков состава преступления, о роли места, времени, обстановки, орудий и средств, а также способа его совершения для квалификации преступления и назначения наказания делают необходимым осмысление итогов этих дискуссий и выделение вопросов, значимых для правоприменительной практики. Указанное, позволяют сделать вывод о необходимости, как было отмечено, уточнения ряда уголовно - правовых норм с целью их совершенствования, что позволит, избежать отдельных ошибок при квалификации преступлений.

Уголовный кодекс Кыргызской Республики содержит различные виды преступлений, которые могут совершаться в разное время, в различных местах, в конкретной обстановке, а также различными способами, орудиями и средствами. Так в зависимости от этих признаков будет различна общественная опасность преступлений их квалификация. Факультативные признаки объективной стороны состава преступления имеют большое значение для характеристики объективной стороны преступления, что является одной из гарантий справедливого приговора в результате судебного рассмотрения уголовного дела.

Именно этими обстоятельствами обусловлено то повышенное внимание ученых к характеристике криминообразующих признаков, роли и влиянии факультативных признаков состава преступления на квалификацию общественно опасного деяния.

Рассмотрение института факультативных признаков объективной стороны состава преступления, связанных с раскрытием его понятия и содержания, деления на виды, а также изучение отдельных его видов, вызывающих наибольшие трудности у правоприменителя при квалификации, для выработки научно обоснованных предложений по совершенствованию уголовного законодательства с целью обеспечения единообразного толкования и применения уголовно-правовых норм в практической деятельности, безусловно, представляет собой одну из важных задач науки современного уголовного права.

Таким образом, общетеоретическое, практическое и правовое исследование вопросов дальнейшего совершенствования института факультативных признаков объективной стороны состава преступления представляется важным и актуальным.

**Связь с другими научно-исследовательскими программами.** Диссертационная работа является инициативной. Проведенное на базе накопленного исторического опыта, анализа уголовного законодательства Кыргызской Республики исследование вносит вклад в разработку фундаментальных проблем науки уголовного права Кыргызской Республики.

**Целью исследования** является рассмотрение дискуссионных вопросов, касающихся института факультативных признаков объективной стороны состава преступления.

В соответствии с целью исследования были поставлены следующие задачи:

- проанализировать имеющиеся в теории уголовного права подходы к понятию факультативных признаков объективной стороны преступления, определить их значение для квалификации преступлений;
- раскрыть содержание, а равно взаимосвязь и взаимозависимость факультативных признаков объективной стороны преступления;
- проанализировать нормы уголовного законодательства, содержащих составы преступлений с факультативными признаками объективной стороны, и практику их применения;
- раскрыть уголовно-правовое значение места совершения преступления;
- определить уголовно-правовое значение времени совершения преступления;
- обобщить понятия способа совершения преступления, его роли и значения для квалификации преступлений;
- раскрыть роль обстановки совершения преступления как признака основного состава преступления;
- определить значение орудий и средств совершения преступления как квалифицирующего деяние признака;

- предложить рекомендации по совершенствованию уголовного законодательства.

При этом не ставилась задача анализа общественно-опасных последствий и причинной связи между ними и деянием, т.к. в преступлениях с материальным составом эти признаки относятся к обязательным, поэтому в «чистом» виде к институту факультативных признаков объективной стороны состава преступления, на взгляд диссертанта, не относятся. Также в исследовании не ставилась задача анализа практики применения отягчающих и смягчающих ответственность обстоятельств, содержащих факультативные признаки объективной стороны состава преступлений.

#### **Научная новизна диссертационного исследования.**

В теории уголовного права существует немалое количество работ, посвященных теоретическому и практическому исследованию различных аспектов проблем, связанных с факультативными признаками объективной стороны преступления. Эти исследования в основном российских и казахстанских ученых.

Однако институт факультативных признаков объективной стороны состава преступления в национальной юридической науке до настоящего времени не выступал объектом специального комплексного исследования.

Теоретические положения, относящиеся к институту факультативных признаков объективной стороны состава преступления, на современном этапе развития нуждаются в дальнейшем переосмыслении. Многие положения, представленные в научных работах по данной проблематике, являются дискуссионными, т.к. теория о факультативных признаках объективной стороны состава преступления в настоящий момент характеризуется отсутствием единых подходов к определению содержания. Все исследования, касающиеся факультативных признаков объективной стороны состава преступлений, безусловно, представляют научный и практический интерес. Вместе с тем, особое значение приобретают теоретические исследования, основывающиеся на обобщении и анализе правоприменительной практики последних десятилетий.

В настоящей работе автором предпринята попытка на основе анализа и обобщения действующего законодательства, изучения научных трудов, а также следственно-судебной практики дать характеристику факультативным признакам объективной стороны преступления современного уголовного права Кыргызской Республики.

**Теоретическая и практическая значимость** работы заключается в том, что разработанные предложения могут быть использованы при совершенствовании действующего уголовного законодательства и практики его применения. Результаты исследования позволят восполнить пробел в теории уголовного права в исследовании вопросов, связанных с

институтами факультативных признаков объективной стороны состава преступлений. Теоретическая и практическая значимость исследования также заключается в получении определенных новых знаний о институтах факультативных признаков объективной стороны состава преступлений, проблемах их квалификации. Научный материал диссертации может быть использован в преподавании уголовного права. Рекомендации исследования могут найти применение в правотворчестве, а также в теоретических исследованиях данной проблемы.

**Основные положения, выносимые на защиту:**

1. Предложено авторское определение факультативных признаков объективной стороны состава преступления как элементов, характеризующих внешнюю сторону преступного поведения, содержание которых определяет специфику совершенного общественно-опасного деяния и включают перечисленные в уголовно-правовых нормах обстоятельства посягательства.

2. Обосновывается положение о том, в «чистом» виде к институту факультативных признаков объективной стороны состава преступления относятся место, время, обстановка, способ, орудия и средства совершения преступления, в преступлениях с формальным составом – общественно-опасные последствия и причинная связь с деянием. Концептуальное определение факультативных признаков объективной стороны состава преступления отражает их сущностные признаки, характеризующие не только с теоретической стороны, но и в аспекте прикладной значимости.

3. Выделено пятиаспектное значение факультативных признаков объективной стороны состава преступления, выражающее в том, что они могут быть: 1) обязательными признаками состава преступления; 2) квалифицирующими признаками (в обоих случаях они входят в основание уголовной ответственности и влияют на квалификацию); 3) не влияя на квалификацию, учитываются при определении наказания как смягчающие или отягчающие обстоятельства; 4) необходимы для выявления причин и условий совершения преступлений и проведения соответствующих профилактических мероприятий; 5) для выбора судом мер безопасности (пробации, мер воспитательного или медицинского воздействия).

4. Обоснован тезис о том, что способ совершения преступления как криминообразующий признак, будучи указанным в основном или квалифицированном составе преступления, нередко связан с местом, временем, обстановкой и средствами совершения преступления и его роль значительно возрастает при квалификации преступления, если его признаки исчерпывающе указаны в уголовно-правовой норме.

5. Обоснован тезис о том, что ввиду расплывчатости содержания понятия «обстановка совершения преступления» оно может играть роль как отягчающего, так и смягчающего характера, включать в свое

содержание другие факультативные признаки и объективной, и субъективной стороны состава преступления. Соответствующее понятие обстановки совершения преступлений с одной стороны должно точно отражать сущностные характеристики конкретного вида обстановки, а с другой – раскрывать ее уголовно-правовые свойства.

6. Обоснован тезис о том, что для правильной квалификации деяния, в первую очередь установления субъективной стороны преступления, кроме способа совершения преступления важнейшую роль играют средства и орудия использованные или примененные при этом. Практическое применение смягчающих и отягчающих обстоятельств должно строиться на обязательном учете средств и орудий совершения преступлений, что будет способствовать назначению справедливого наказания и достижению его целей.

7. Обосновано предложение об обязательности установления в ходе проведения следствия факультативных признаков состава преступления, как объективной, так и субъективной сторон, которые могут иметь значение для выявления причин и условий совершения преступления (обстановка, мотивы, цели и др. обстоятельства) для проведения соответствующих предупредительных мероприятий.

8. Обосновано предложение о необходимости подготовки соответствующих разъяснений Верховного суда Кыргызской Республики, содержащих научно-обоснованное толкование факультативных признаков состава преступления, в целях обеспечения единой и потому эффективной следственно-судебной практики.

**Личный вклад соискателя** в уголовно-правовую науку состоит в том, что научные выводы диссертационного исследования получены лично автором. Положения, выносимые на защиту, разработаны диссертантом единолично. Научные статьи, отражающие основные результаты исследования, написаны автором единолично.

**Апробация результатов исследования.** Диссертация выполнена и обсуждена на заседании кафедры уголовного права и процесса Ошского государственного юридического института. Результаты диссертационного исследования дополнительно обсуждались на заседаниях кафедры специальных юридических дисциплин юридического факультета Чуйского университета и кафедры уголовного права и криминологии юридического факультета Кыргызско-Российского Славянского Университета.

Теоретические положения и практические рекомендации исследования прошли апробацию на:

– международной научно-практической конференции «Индия и Кыргызстан: взаимодействие цивилизаций» (Ош, ОшГУ, 2002 г.);

– международной научно-практической конференции «Проблемы международного сотрудничества в противодействии преступности»,

посвященной 75-летию проф. Каиржанова Е.И.» (Караганда: Болашак – Баспа, 2009 г.);

– международной научно-практической конференции «Теоретико-прикладные аспекты социально-экономического и политического развития стран Центральной Азии и СНГ» (Алматы-Москва-Барнаул, 2012 г.).

Отдельные положения диссертационного исследования нашли свое отражение при преподавании соискателем предмета «Уголовное право Кыргызской Республики» в Ошском государственном юридическом институте.

Внедрение результатов диссертационного исследования в учебный процесс и практическую деятельность подтверждены актами, выданными Ошским государственным юридическим институтом, Чуйским университетом и Главным следственным управлением МВД КР.

**Полнота отражения результатов диссертации в публикациях.** Основные положения диссертации изложены в 8 публикациях, в том числе в изданиях, рекомендованных ВАК Кыргызской Республики.

**Структура и объем диссертации** обусловлены целью, задачами и характером исследования. Диссертация состоит из введения, двух глав, включающих семь разделов, выводов, практических рекомендаций и списка использованных источников.

### **Основное содержание работы**

Во **введении** обоснована актуальность темы диссертации, определены цель и задачи, охарактеризованы научная новизна, теоретическая и практическая значимость работы, приведены данные по апробации результатов исследования, сформулированы основные положения, выносимые на защиту, указан объем и структура работы.

**Первая глава «Понятие, значение и содержание института факультативных признаков объективной стороны состава преступления»** состоит из двух разделов.

**В разделе 1.1 «Понятие и значение факультативных признаков объективной стороны преступления»** рассматриваются различные подходы к определению содержания предмета исследования.

Как показывает правоприменительная практика, при расследовании или судебном рассмотрении уголовного дела в первую очередь устанавливается именно объективная сторона преступления и только на ее основе субъективная. В общем виде объективная сторона представляет собой внешнее проявление преступления; ее характеризуют существенные типичные признаки, отраженные в законе обобщенно.

Объективная сторона преступления включает лишь юридически значимые признаки, к которым относятся: общественно опасное действие



(бездействием); преступное последствие; причинная связь между действием (бездействием) и преступным последствием; способ; обстоятельства места; обстоятельства времени; орудия; средства; обстановка совершения преступления. Их значение в объективной стороне преступления различно, в связи с чем в теории уголовного права они подразделяются на обязательные и факультативные признаки.

Автором отмечено, что значительный вклад в разработку проблем, связанных с определением понятий и содержания факультативных признаков состава преступления внесли научные исследования и публикации таких ученых, как: А.И. Бойко, А.И. Бойцов, С.Н. Дружков, И.Ш. Жордания, Г.Г. Зуйков, В.Н. Кудрявцев, Н.Ф. Кузнецова, А.С. Михлин, И.А. Мухамедзянов, А.В. Наумов, Н.И. Панов, А.Ф. Парфенов, Е.А. Сухарев, Н.С. Таганцев, Г.В. Тимейко, А.Н. Трайнин, И.Я. Фойницкий, Г.И. Чечель, М.В. Шкеле, О.Р. Якубович и другие.

Труды перечисленных ученых диссертантом последовательно анализируются в разделе 1.1. диссертации

**В разделе 1.2 «Общая характеристика методологических основ факультативных признаков объективной стороны состава преступления»** диссертантом определяются и выделяются место, время, способ, обстановка, орудия и средства совершения преступления как обстоятельства, характеризующие совершенное посягательство.

Известно, что преступление всегда конкретно и совершается в определенное время, в определенном месте, при определенной обстановке, определенными средствами и орудиями. Поскольку эти обстоятельства относятся к характеристике внешнего проявления преступления и могут влиять на степень общественной опасности такие признаки относятся к объективной стороне состава преступления и называются факультативными, будучи прямо не указанными в диспозиции уголовно-правовой нормы. Как уже было отмечено выше, нами выделяются в «чистом» виде шесть таких признаков: место, время, орудия, средства, способ и обстановка совершения преступления.

Автором отмечено, что место совершения преступления многоаспектно. В широком смысле место - это часть физического пространства, территория, на которую распространяется юрисдикция того или иного государства. В узком смысле - пространственная характеристика преступления, непосредственно указывающаяся или подразумеваемая в диспозициях уголовно-правовых норм и влияющая на квалификацию преступления и индивидуализацию уголовной ответственности и наказания. Место преступления может быть и как обстоятельство, влияющее на степень общественной опасности деяния в качестве компонента, смягчающего либо отягчающего ответственность. Однако в

такой роли место совершения преступления может учитываться лишь судом.

Как факультативный признак объективной стороны преступления время совершения общественно опасного деяния может оказывать влияние на степень опасности посягательства, и тогда оно учитывается при индивидуализации наказания. Не менее важное процессуальное значение этот признак имеет в случаях, когда находится за рамками состава преступления. Поэтому не случайно, что УПК относит время и другие обстоятельства совершения преступления к кругу обстоятельств, подлежащих доказыванию по каждому уголовному делу, независимо от того, входит любой из указанных признаков в состав расследуемого преступления или нет. Это важно с точки зрения определения события преступления. Диссертантом отмечено, что уголовным законодательством остался нерешенным вопрос, что же следует считать временем совершения длящегося и продолжаемого преступления. В этой связи уместным представляется дать определение длящегося и продолжающегося преступления в Общей части Уголовного кодекса.

В действующем законодательстве отсутствует определение понятия способа совершения преступления. Проблема же его понятия и значения принадлежит к ряду важных, поскольку в уголовно-правовом аспекте способ совершения преступления соприкасается со многими институтами уголовного права, и, как указывают большинство авторов, недостаточно изученных. Как показывает правоприменительная практика, определение факта наличия преступления всегда начинается с установления объективной стороны преступления, одним из признаков которой зачастую является способ его совершения. Наиболее удачную формулировку, по нашему мнению, понятия способа совершения преступления дает Атальянц М. А.: «Способ совершения преступления, т.е. прием или совокупность приемов, которые использует субъект для осуществления преступного деяния, и которые могут выражаться как в действии, так и в бездействии, либо представлять систему действий (бездействий), является одним из факультативных признаков объективной стороны состава преступления, наиболее часто используемым законодателем в качестве основных или квалифицирующих признаков состава конкретных преступлений, а так же обстоятельств, отягчающих наказание» [1, с.6]. Роль способа совершения преступления весьма многообразна. В ряде случаев определенный способ совершения преступления является криминообразующим признаком.

Обстановка совершения преступления является предметом изучения не только уголовно-правовой, но и других отраслей науки криминального комплекса – криминологии, уголовного процесса, криминалистики. Наиболее развернутое понятие обстановки совершения преступления

дается В.Н. Кудрявцевым. По его мнению, обстановку совершения преступления необходимо понимать в узком и широком смысле. В первом – узком смысле, она ограничивается комплексом вещей, явлений и процессов, происходящих во внешнем мире, а во втором – «в более широком смысле, обстановка совершения преступления включает место, время и другие конкретные условия его совершения» [2, с.22]. Отмечено, что понятия «место» и «обстановка» совершения преступления тесно взаимосвязаны. Их соотношение – это отношение части и целого.

Рассматривая содержание понятий «Орудия и средства совершения преступления», диссертант отмечает многообразие точек зрения ученых науки уголовного права по данному вопросу. Большинство юристов под средствами совершения преступления в уголовном праве обоснованно понимают вещи, предметы, документы, механизмы, приспособления и тому подобные предметы материального мира, используя которые, виновный совершает преступление. При этом орудия — это разновидность средств совершения преступления. Ими могут быть любые предметы, используемые для непосредственного осуществления преступного деяния (все виды холодного и огнестрельного оружия, отмычки, орудия взлома, транспорт и т.д.). Достаточно часто средства и способ используются как синонимичные понятия. О наличии тесной связи между способом и средствами совершения преступления указывается в уголовно-правовой литературе, причем в ряде случаев допускается их отождествление, не всегда корректно. В практике применения уголовного закона средства и орудия совершения преступления являются одним из фактических обстоятельств, на основании анализа которых (с учетом других обстоятельств) можно сделать вывод о форме вины.

**Вторая глава диссертации «Институт факультативных признаков объективной стороны состава преступления в уголовном законодательстве Кыргызской Республики»** состоит из пяти разделов.

В главе рассматриваются вопросы, связанные со структурированием и применением факультативных признаков объективной стороны состава преступлений в действующем национальном уголовном законодательстве. Уголовный кодекс Кыргызской Республики, принятый 18 сентября 1997 года и введенный в действие с 1 января 1998 года, ознаменовал собой на то время, безусловно, прогрессивный шаг в реформе уголовной политики Кыргызстана. Принятый УК, являясь более криминологически обоснованным, ориентирован на максимальное обеспечение безопасности личности, общества и государства, призван содействовать становлению нового общества, утверждению в нем законности, правопорядка, основополагающих принципов международного права. Идеальных законов, как известно, не бывает. С момента принятия УК КР в него были десятки раз внесены изменения и дополнения, в том числе связанные с

конструированием новых составов преступлений, включая отдельные факультативные признаки объективной стороны состава преступлений.

**В разделе 2.1 «Отражение понятия места совершения преступления в уголовном законодательстве»** исследуются особенности рассматриваемого факультативного признака объективной стороны преступления в нормах УК Кыргызской Республики.

В диспозициях статей Особенной части УК КР, в основном описываются признаки объективной стороны преступления. По нашим подсчетам в примерно в 50 статьях Особенной части УК КР содержится непосредственное указание на место совершения преступления как на необходимый (конструктивный) признак основного и в 10 статьях - квалифицированного состава преступлений. Цель, которую при этом преследует законодатель, очевидна: подчеркнуть общественную опасность и привести видовое отличие преступления. Кроме того, этот признак в статьях Особенной части УК КР выражен бланкетной формой, т.е. его содержание определено в другом нормативном акте.

В Особенной части Уголовного кодекса КР указаны следующие места совершения преступления: психиатрический стационар; жилище; двор жилого помещения, предприятия, организации, учреждения или скотного двора, загона; таможенная граница Кыргызской Республики; здания или иные сооружения; общественный транспорт, общественные места; притон или помещения для тех же целей; места захоронения, надмогильные сооружения; леса или иных объектов природы; защитные или озеленительные зоны; торфяники, водоемы; атмосфера; земля, местности, подвергшиеся экологическому загрязнению; недра, площади залегания полезных ископаемых; места нереста или на миграционных путях к ним; государственный заповедник, заказник или зона экологического бедствия, либо зона чрезвычайной экологической ситуации; мосты, дамбы; автомобильные дороги; места посадки, воздушные ворота, места лишения свободы; государственная граница; места службы; гарнизоны; служебные или жилые помещения. Указанные места совершения преступления проанализированы с точки зрения их уголовно-правового значения применительно к отдельным статьям УК с учетом методологических посылов, отмеченных в первой главе исследования. Кроме того отмечено и о важном доказательственном значении места совершения преступления. Вряд ли совершение преступления может считаться доказанным, если не установлено место, где это произошло. В связи с этим место совершения преступления, характеризующее событие преступления названо в числе обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу.

**В разделе 2.2 «Значение времени совершения преступления в уголовном законодательстве»** рассматривается роль данного факультативного признака.

В УК КР выделены следующие релевантные составы преступлений:

- убийство матерью новорожденного ребенка во время или сразу же после родов (ст. 100 УК КР); убийство, совершенное в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (ст. 98 УК КР); умышленное причинение тяжкого или менее тяжкого вреда здоровью, совершенное в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (ст. 106 УК КР); нарушение авторских, смежных прав и прав патентообладателей: незаконное использование объектов авторского права или смежных прав (ст.150 УК КР); нарушение правил привлечения и использования в Кыргызской Республике иностранной рабочей силы после принятия мер административного воздействия (ч. 1 ст. 204-2 УК КР); невозвращение в установленный срок на территорию Кыргызской Республики предметов художественного, исторического и археологического достояния народов Кыргызской Республики и зарубежных стран (ч.1 ст. 206 УК КР); незаконные изготовление, приобретение, хранение, перевозка или пересылка наркотических средств либо психотропных веществ без цели сбыта, совершенные в течение года после применения мер административного взыскания за те же действия (ч.1 ст. 246 УК КР); посев и выращивание наркотикосодержащих культур в небольших размерах, совершенные повторно в течение года после применения мер административного взыскания за те же действия (ч.1 ст. 250 УК КР); заведомо ложные показания свидетеля, потерпевшего либо заключение или показание эксперта, показание специалиста, а равно заведомо неправильный перевод в суде либо при производстве предварительного расследования (ч.1 ст.330 УК КР); отказ или уклонение свидетеля или потерпевшего от дачи показаний или эксперта от дачи заключения в судебном заседании либо при производстве предварительного следствия (ч.1 ст.331 УК КР); уклонение от отбывания наказания в виде лишения свободы: невозвращение лица, осужденного к лишению свободы, которому разрешен краткосрочный выезд за пределы мест лишения свободы либо предоставлена отсрочка исполнения приговора от отбывания наказания после окончания срока или отсрочки (ч.1 ст.337 УК КР); неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта: злостное неисполнение в установленные сроки вступивших в законную силу приговора суда, решения суда или иного судебного акта, а равно воспрепятствование их исполнению (ч.1 ст.338 УК КР). Указание на время как на признак, криминализирующий то или иное деяние, означает некий отрезок или период времени, в который происходят определенные события, оказывающие качественное влияние на преступление. Значение времени совершения преступления как признака состава соответствующего преступления для его квалификации очевидно. Наиболее отчетливо значение времени совершения преступления

проявляется среди воинских преступлений, которым посвящена глава 33 УК КР.

Автором также отмечено, что значение времени совершения преступления в индивидуализации уголовной ответственности и наказания в наибольшей степени проявляется в действии такого института, как давность привлечения к уголовной ответственности.

**Раздел 2.3 «Отражение способа совершения преступления в уголовном законодательстве»** посвящен анализу вопросов, связанных с наиболее распространенным рассматриваемым факультативным признаком. Способ предусмотрен во многих нормах Особенной части УК КР, то есть является обязательным элементом (признаком) общественно опасных деяний, имеющих признаки преступления. В нем приобретают воплощение как фактические, так и социальные факторы (общественная опасность) правонарушения, а также лица, его совершающие.

В разделе проанализированы разнообразные способы совершения преступлений, указанные в статьях Особенной части Уголовного кодекса КР. О способе совершения преступления нельзя говорить только применительно к преступлениям, совершаемым путем активных действий. Такое мнение базируется на чисто физической стороне исполнения преступного деяния без учета социального содержания преступного бездействия. Способ совершения преступлений при бездействии имеет свои особенности. С учетом того, что бездействие - негативная форма поведения лица, заключающаяся в том, что лицо не совершает действия, которые оно должно было и могло выполнить, способ совершения преступления при бездействии имеет специфическое содержание, указывая, какие конкретные действия не совершены и какие при этом использованы силы и закономерности. Так, при халатности (ст. 316 УК), которая чаще всего осуществляется путем бездействия, законодатель прямо указывает на способ совершения этого деяния - недобросовестное или небрежное отношение к службе, что в равной мере как действие, так и бездействие[3].

**В разделе 2.4 «Роль обстановки совершения преступления в правоприменительной практике»** отражено значение рассматриваемого факультативного признака.

Использование понятия «обстановка» или ее синонимов в УК законодателем происходит тогда, когда внешнюю сторону преступления - условия его совершения невозможно охарактеризовать только местом или временем. В целях уточнения смыслового содержания терминов, обозначающих факультативные признаки объективной стороны преступления, включаемых в уголовно-правовую норму, и существующих в момент совершения преступления условий пространства, времени и обстановки следует определить единым термином — «обстановка», при

этом выделить три ее разновидности: а) обстановку места; б) обстановку времени и в) обстановку используемых условий. Некоторые ученые высказывают мнение о том, что в отдельных составах признаки места и обстановки объединяются и образуют самостоятельные признаки, в пример приводятся в ч.2 ст. 273 УК КР (Порча земли) и ч.2 ст. 276 УК КР (Незаконная добыча рыбы и водных животных). Другие считают, что эти признаки, скорее всего, характеризуют место совершения преступления [4, с.105]. На наш взгляд, в ч. 2 ст. 273 говорится и об обстановке, и о месте совершения преступления («зона экологического бедствия или зона чрезвычайной экологической ситуации»). Что касается ст. 276, то в ч. 2 говорится о заповеднике, заказнике (что представляет собой место совершения преступления) и о зоне чрезвычайного экологического бедствия или чрезвычайной экологической ситуации (что является обстановкой). И место, и обстановка являются признаками самостоятельными и смешивать их между собой нельзя. Обстановка совершения преступления влияет на степень общественной опасности деяния в пределах одной и той же нормы закона, играя роль смягчающего или отягчающего вину обстоятельства. В УК КР предусмотрена даже статья, освобождающая от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 65 УК КР).

**В разделе 2.5 «Орудия и средства совершения преступления и вопросы квалификации преступлений»** анализируются проблемы применения указанных факультативных признаков.

В Уголовном кодексе Кыргызской Республики указываются следующие орудия и средства, с применением которых могут совершаться преступления: с применением оружия либо предметов, используемых в качестве оружия (ст. 123 УК, ст.124 УК, ст.125 УК, ст.168 УК, ст. 172-2 УК, ст. 227 УК, ст.232 УК); с использованием поддельных документов, а равно с изъятием, сокрытием либо уничтожением документов, удостоверяющих личность потерпевшего (ст. 124 УК); с использованием средств массовой информации (ст.192 УК, ст.226-3 УК); с применением оружия (ст. 223 УК, ст. 357 УК, ст.358 УК); с применением самоходных транспортных плавающих средств, взрывчатых и химических веществ, электрического тока или иных способов их массового уничтожения (ч.1 ст. 276 УК); с применением механического транспортного средства или воздушного судна, взрывчатых веществ, газов или иных способов массового уничтожения птиц и зверей (ч.1 ст. 278 УК); с использованием финансовой или иной материальной помощи, полученной от иностранных, общественных объединений и религиозных организаций либо иных организаций, а также иностранных граждан (ст.299-2 УК); с применением оружия или специальных средств (ст. 305 УК). Законодатель употребляет два термина: «с использованием» и «с применением». Термин «с

использованием» должен употребляться при указании на средства совершения преступления, а оборот «с применением» — на орудия совершения преступления. В данном разделе анализируются вопросы квалификации, возникающие в правоприменительной практике, связанные с орудиями и средствами совершения преступлений.

## Выводы

Проведенное исследование позволило сформулировать следующие выводы:

1. Теоретические положения, относящиеся к институту факультативных признаков объективной стороны состава преступления, на современном этапе развития нуждаются в дальнейшем переосмыслении. Многие положения, представленные в научных работах по данной проблематике, являются дискуссионными, т.к. теория о факультативных признаках объективной стороны состава преступления в настоящий момент характеризуется отсутствием единых подходов, понятия и классификации этих признаков во многих случаях строятся на субъективных оценках. В «чистом» виде к институту факультативных признаков объективной стороны состава преступления мы относим место, время, обстановку, способ, орудия и средства совершения преступления, в преступлениях с формальным составом к ним также относят общественно-опасные последствия и причинную связь с деянием.

2. Факультативные признаки объективной стороны состава преступления представляют собой элементы, характеризующих внешнюю сторону преступного поведения, содержание которых определяет специфику совершенного общественно-опасного деяния и включает перечисленные в уголовно-правовых нормах обстоятельства посягательства, имеющих уголовно-правовое значение: место, время, обстановка, способ, орудия и средства совершения преступления. Концептуальное определение факультативных признаков объективной стороны состава преступления должно отражать их сущностные признаки, характеризующие не только с теоретической стороны, но и в аспекте прикладной значимости.

3. Факультативные признаки объективной стороны преступления, будучи указанными в диспозиции уголовно-правовой нормы, входят в основание уголовной ответственности, служат для правильной юридической квалификации преступного деяния, являются основанием для определения судом вида и размера наказания или другой меры уголовно-правового характера. Точное определение факультативных признаков объективной стороны преступления является одной из гарантий



обеспечения прав и свобод человека и гражданина, соблюдения и укрепления законности и правопорядка в государстве.

4. Так как законодатель не дает определения места совершения преступления, в теории существуют различные точки зрения на это понятие, что может привести (и приводит) к проблемам на практике. Непосредственное отражение данного понятия в законе может служить единообразному его применению. В определенных случаях место совершения преступления оказывает решающее влияние на социально-политическую и юридическую оценку деяния, признание его общественно опасным и противоправным. Во избежание употребления громоздких перечней мест, влияющих на уголовную противоправность соответствующего деяния, законодатель обычно прибегает к бланкетному способу их описания, то есть для их расшифровки уголовный закон отсылает к нормативным актам другой отрасли права. Место совершения преступления может оказывать влияние и на вывод о степени завершенности общественно опасного деяния, а тем самым и на определение момента окончания преступления. Специфика места преступления может влиять и на установление характера причинной связи между совершенным деянием и наступившим в результате него общественно опасным последствием и в этом случае также приобретает важное уголовно-правовое значение.

5. Время совершения преступления — понятие многогранное, его признаки лежат в различных плоскостях правовой действительности. На его формирование накладывают отпечаток нормы различных отраслей права, а также особенности конструирования составов преступлений. Значение времени совершения преступления в индивидуализации уголовной ответственности и наказания в наибольшей степени проявляется в действии такого института, как давность привлечения к уголовной ответственности. Время совершения преступления является важным объективным свойством преступления, которое (как самостоятельно, так и в совокупности с другими обстоятельствами дела) оказывает существенное влияние на уголовно-правовую оценку деяния, его квалификацию.

6. Способ совершения преступления в качестве квалифицирующего признака выполняет двуединую функцию: 1) фундаментальную, так как в основном роль квалифицирующих признаков сходна с ролью конструктивного признака-он необходим для установления состава преступления и отграничения деяния от иных преступлений; без него нет данного квалифицированного вида преступления; 2) и следующую из первой - влияние на квалификацию содеянного, дифференцируя наказание, так как с учетом данного признака конструируется более опасная разновидность посягательства, свидетельствующая о существенном

изменении уровня опасности, по сравнению с той, которая отражена с помощью признаков основного состава.

7. Деление способов совершения преступления на виды имеет важное теоретическое и практическое значение и, несмотря на предпринимаемые в науке уголовного права попытки, проблема классификации способов достаточно сложна и не имеет однозначного решения. При определении видов способов совершения преступления, в силу многообразия способов, используемых в уголовном законодательстве Кыргызстана, их различной формулировки, различного значения, способы совершения преступления следует классифицировать по определенным критериям. Одним из возможных и необходимых видов классификации является деление способов совершения преступления на отдельные категории в зависимости от характера предмета преступного посягательства и объекта преступления.

8. В уголовно-правовой теории относительно понятия обстановки совершения преступления сформулировано несколько различных определений. Они отличаются как по степени конкретности, так и по степени адекватности отражения определяемого явления. Учет обстановки совершения деяния, тщательный анализ особенностей ее характеристик имеют весьма существенное значение в процессе квалификации деяния, в том числе и при разграничении преступлений, а в итоге для правильного применения уголовного закона. Правильное понимание объективной стороны преступления возможно лишь с учётом обстановки его совершения, то есть конкретных условий, в которых совершается преступное деяние, развивается объективная сторона и наступает преступный результат. Ввиду расплывчатости содержания понятия «обстановка совершения преступления» оно может играть роль как отягчающего, так и смягчающего характера, включать в свое содержание другие факультативные признаки и объективной, и субъективной стороны состава преступления. Соответствующее понятие обстановки совершения преступлений с одной стороны должно точно отражать существенные характеристики конкретного вида обстановки, а с другой – раскрывать ее уголовно-правовые свойства.

9. В теории уголовного права и судебной практике до настоящего времени не нашли должного определения содержание и объем понятий «орудие» и «средство» совершения преступления. Под ними следует понимать процессы или предметы материального мира, существенно влияющие на характер и степень общественной опасности преступного деяния, используя которые преступник воздействует на объект уголовно-правовой охраны. Для правильной квалификации деяния, в первую очередь установления субъективной стороны преступления, кроме способа совершения преступления важнейшую роль играют средства и орудия

использованные или примененные при этом. Практическое применение смягчающих и отягчающих ответственность обстоятельств должно строиться на обязательном учете средств и орудий совершения преступлений, что будет способствовать назначению справедливого наказания и достижению его целей.

### **Практические рекомендации**

Проведение анализа института факультативных признаков объективной стороны состава преступления в уголовном праве Кыргызской Республики позволяет обосновать следующие предложения:

- необходимо внести дополнения и изменения в УПК КР, связанные с обязательностью установления в ходе проведения следствия факультативных признаков состава преступления, как объективной, так и субъективной сторон, которые могут иметь значение для выявления причин и условий совершения преступления (обстановка, мотивы, цели и др. обстоятельства) для проведения соответствующих предупредительных мероприятий.

- изучение теоретических основ института факультативных признаков объективной стороны состава преступления (глава 1) и практики его применения (глава 2) привело к выводу о необходимости подготовки соответствующих разъяснений Верховного суда Кыргызской Республики, содержащих научно-обоснованное толкование факультативных признаков состава преступления, в целях обеспечения единой и потому эффективной следственно-судебной практики. Очевидно также, что от степени и полноты закрепления факультативных признаков объективной стороны состава преступления в уголовном законодательстве страны, их учета правоприменительными и правоохранительными органами, зависит эффективность борьбы с преступностью в целом. В этой связи в либо в разрабатываемом проекте Уголовного кодекса, либо в упомянутых Разъяснениях Верховного суда целесообразно дать дефиниции рассмотренных факультативных признаков объективной стороны состава преступления.

### **СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ**

1. Атальянц, М.А. Способ совершения преступления и его уголовно-правовое значение [текст]: автореферат дис. ... канд. юрид. наук/М.А.Атальянц. - М., 2010.
2. Кудрявцев, В.И. Объективная сторона преступления [текст]/В.И.Кудрявцев. - М., 1960.

3. Кузнецова, Н.Ф. Курс уголовного права в пяти томах [текст]/Н.Ф.Кузнецова, И.М. Тяжкова И.М. Том 1. Общая часть: Учение о преступлении. – М., 1980.

4. Уголовное право России. Часть Общая [текст]: учебник/ под ред. Л.Д.Гаухмана, Л.М.Колодкина и др. - М., 1999.

### **СПИСОК ОПУБЛИКОВАННЫХ РАБОТ СОИСКАТЕЛЯ:**

1. Арстанбеков, М.С. Понятие места совершения преступления как факультативный признак объективной стороны состава преступления [Текст] / М.С. Арстанбеков // Вестник ОшГУ. Выпуск 6. – Ош, 2002. С. 93-96.

2. Арстанбеков, М.С. Понятие места совершения преступления [Текст] / М.С. Арстанбеков // Индия и Кыргызстан: взаимодействие цивилизаций. Материалы международной конференции. – Ош, 2002. С. 117-119.

3. Арстанбеков, М.С. Исторический обзор понятия места совершения преступления [Текст] / М.С. Арстанбеков // Индия и Кыргызстан: взаимодействие цивилизаций. Материалы международной конференции. Часть 1. – Ош, 2003. С. 32-34.

4. Арстанбеков, М.С. Общие основания уголовной ответственности в связи с местом совершения преступления [Текст] / М.С. Арстанбеков // Проблемы международного сотрудничества в противодействии преступности. Материалы международной конференции, посвященной 75-летию проф. Каиржанова Е.И. – Караганда: Болашак – Баспа, 2009. – С. 100-103.

5. Арстанбеков, М.С. Обстановка совершения преступления [Текст] / М.С. Арстанбеков // Известия ВУЗов. № 8. – Бишкек, 2011. – С. 3-6.

6. Арстанбеков, М.С. Обстановка совершения преступления как факультативный признак объективной стороны состава преступлений [Текст] / М.С. Арстанбеков // Теоретико-прикладные аспекты социально-экономического и политического развития стран Центральной Азии и СНГ. Сборник материалов международной научно-практической конференции. Т.1. – Алматы-Москва-Барнаул, 2012. – С. 240-246.

7. Арстанбеков, М.С. Время совершения преступлений [Текст] / М.С. Арстанбеков // Вестник ОшГУ № 4. Выпуск 3. – Ош: ОшГУ, 2012. – С. 90-93.

8. Арстанбеков, М.С. Способ совершения преступления [Текст] / М.С. Арстанбеков // Вестник ОшГУ № 4. Выпуск 3. – Ош: ОшГУ, 2012. – С. 94-98.

**Арстанбеков Мамасалы Сарбашовичтин «Кылмыш курамынын объективдүү жагынын факультативдик белгилери жана алардын жазыктык-укутук мааниси» аттуу темадагы 12.00.08 – кылмыш укугу жана криминология; кылмыш-аткаруучулук даражасын изденип алуу үчүн жазылган диссертациялык изилдөөсүнүн**

**РЕЗЮМЕСИ**

**Түйүндүү сөздөр:** кылмыш-жаза укугу, кылмыш курамы, кылмыш курамынын объективдүү жагы, кылмыш курамынын негизки милдеттүү белгилери, кылмыш курамынын объективдүү жагынын факультативдик белгилери, кылмыштын жасалган жери, убактысы, ыкмасы, жагдайы, куралдары жана каражаттары.

**Изилдөө объектиси** болуп объективдүү жак жана жекече алганда кылмыштын курамынын факультативдүү белгилери, алардын юридикалык табияты тууралуу жалпы окуу эсептелет.

**Изилдөөнүн предметин болуп** кылмыш курамынын объективдүү жагынын факультативдик белгилерин кылмыш курамынын негизки жана квалификацияланган белгилери катары жана ошондой эле жоопкерчиликти оорлоткон жагдайлар катары караган Кыргыз Республикасынын Кылмыш-жаза укугунун нормалары, жана конкреттүү кылмыш иштери түздү.

**Изилдөөнүн максаты** болуп кылмыш курамынын объективдүү жагынын факультативдик белгилерине таандык талкуулануучу маселелерди кароо эсептелет.

**Изилдөөнүн методологиялык негиздерин** объективдүү болмуштун манызы жана кубулуштарды таануу жалпы илимий методдору түздү. Изилдөөнү жүргүзүү процессинде укуктук – салыштыруу, тарыхый, системалык-түзүлүштүк, социологиялык, статистикалык, формалдуу-логикалык сыяктуу жекече илимий методдору да колдонулду.

**Алынган натыйжалар жана алардын илимий жаңылыгы.** Диссертациянын негизки жыйынтыктары кылмыш курамынын объективдүү жагынын факультативдик белгилерин комплекстүү изилдөөнүн негизи болду. Изилдөөнүн жыйынтыгында алардын илимий түшүнүгү берилди, алардын белгилери жана мүнөздүү жактары, укук колдонуу практикасындагы маселелер талдоого алынды.

Кылмыш курамынын объективдүү жагынын факультативдик белгилер институту улуттук юридикалык илимде ушу күнгө чейин атайы комплекстүү изилдөө объектиси катары каралган эмес. Бул ишинде автор азыркы мыйзамдарды анализдөө жана жалпылоонун, илимий иштерди жана тергөө-соттук практиканы изилдөөнүн негизинде Кыргыз Республикасынын заманбап кылмыш-жаза укугундагы кылмыш курамынын объективдүү жагынын факультативдик белгилерине мүнөздөмө берүү аракетин жасаган.

**Пайдалануу боюнча рекомендациялар.** Иште түзүп чыгарылган корутундулар жана сунуштар укук чыгармачылык сферасында, укук коргоо органдардын укук колдонуучулук практикасында, “Кыргыз Республикасынын Кылмыш укугу” курстары боюнча окуу процессинде, кылмыштуулук менен күрөшүү проблемаларын келечектеги илимий иштелмелеринде, окуу китептерин даярдоодо пайдаланылса болот.

**Колдонуу тармагы:** мыйзам чыгаруу, укук колдонуу практикасы, кылмыш-жаза укугу тармагындагы илимий изилдөөлөр.

## РЕЗЮМЕ

**диссертации Арстанбекова Мамасалы Сарбашовича на тему: «Факультативные признаки объективной стороны состава преступления и их уголовно-правовое значение» на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.08 – уголовное право и криминология; уголовно-исполнительное право**

**Ключевые слова:** уголовное право, состав преступления, объективная сторона состава преступления, обязательные признаки состава преступления, факультативные признаки объективной стороны состава преступления, место, время, способ, обстановка, орудия и средства совершения преступления.

**Объектом** исследования выступает общее учение об объективной стороне и в частности факультативных признаках состава преступления, их юридической природе.

**Предметом исследования** являются конкретные нормы Уголовного права Кыргызской Республики, предусматривающие факультативные признаки объективной стороны преступления как признаки основного или квалифицирующего состава преступления, а также как обстоятельства, отягчающего ответственность, материалы конкретных уголовных дел.

**Целью исследования** является рассмотрение дискуссионных вопросов, касающихся института факультативных признаков объективной стороны состава преступления.

**Методологическую основу исследования** составили общенаучные методы познания явлений и сущности объективной действительности. В процессе проведения исследования применялись также такие частно-научные методы, как: сравнительно-правовой, исторический, системно-структурный, социологический, статистический, формально-логический.

**Полученные результаты и их новизна.** Основные выводы диссертации стали основой комплексного исследования факультативных признаков объективной стороны состава преступления, в результате которого было определено их научное понятие, проанализированы их признаки и характерные черты, проблемы правоприменительной практики.

Институт факультативных признаков объективной стороны состава преступления в национальной юридической науке до настоящего времени не выступал объектом специального комплексного исследования. В настоящей работе автором предпринята попытка на основе анализа и обобщения действующего законодательства, изучения научных трудов, а также следственно-судебной практики дать характеристику факультативным признакам объективной стороны преступления современного уголовного права Кыргызской Республики.

**Рекомендации по использованию.** Сформулированные в работе выводы и предложения могут быть использованы в сфере правотворчества, в правоприменительной практике правоохранительных органов, в учебном процессе при преподавании курсов «Уголовное право Кыргызской Республики», при подготовке учебных пособий, в дальнейших научных разработках проблем борьбы с преступностью.

**Область применения:** законотворчество, правоприменительная практика, научные исследования в области уголовного права.

## SUMMARY

**for research of Arstanbekov Mamasaly Sarbashovich  
on a theme «Facultative features the objective side of the crime and it's  
criminal-legal significance », presented for the degree of Candidate of Laws  
degree in the specialty: 12.00.08 – criminal law and criminology, criminal-  
executive law**

**Key words:** criminal law, the crime, the objective side of the crime, the required elements of a crime, the optional attributes of the objective side of the crime, place, time, method, conditions, instruments and means of crime.

**The object of research** is General doctrine on the objective side and in particular the optional signs of a crime, their legal nature.

**Subject of research** are the specific rules of Criminal law of the Kyrgyz Republic, providing for the optional features of the objective the crime as signs of principal or qualifying the crime, as well as circumstances aggravating responsibility, materials of a specific criminal case.

**The aim of the research** is to review the discussion questions concerning the Institute of optional attributes of the objective side of the crime.

**Methodological basis** of the research consists of General scientific methods of cognition of the phenomena and the essence of the objective reality. In the course of the research were also used such private-scientific methods, such as: comparative legal, historical, systemic-structural, sociological, statistical, the formal-logical.

**The obtained results and their novelty.** The main conclusions of the thesis became the basis of comprehensive studies of optional attributes of the objective side of the crime, as a result of which it was determined, their scientific concept, analysis of their features and characteristics, problems of law-enforcement practice.

Institute of optional attributes of the objective side of the crime in the national legal science up to the present time did not make the object of special comprehensive study. In this work the author made an attempt on the basis of analysis and generalization of existing legislation, the study of scientific works, as well as investigative and judicial practice to describe optional attributes of the objective side of the crime of modern criminal law of the Kyrgyz Republic.

**Recommendations for use.** Formulated in the conclusions and suggestions can be used in the sphere of law-making, law-enforcement practices of law enforcement bodies, in the educational process with teaching courses in «the Criminal law of the Kyrgyz Republic», in the preparation of training manuals, further scientific developments of the problems of the fight against crime.

**Area of application:** legislation, law enforcement practice, research in the field of criminal law.







**Арстанбеков Мамасалы Сарбашович**

**ФАКУЛЬТАТИВНЫЕ ПРИЗНАКИ ОБЪЕКТИВНОЙ  
СТОРОНЫ СОСТАВА ПРЕСТУПЛЕНИЯ  
И ИХ УГОЛОВНО-ПРАВОВОЕ ЗНАЧЕНИЕ**

Объем 1,43 уч.изд.л.  
Тираж 150 экз. Заказ № \_\_\_\_

Типография ОсОО «Алтын Принт»  
720000, г. Бишкек, ул. Орозбекова, 44  
Тел.: (+996 312) 62-13-10  
e-mail: altyntamga@mail.ru