**Судебная практика об замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания а также условно-досрочном освобождении от отбывания наказания**

В соответствии с планом работы Верховного Суда Республики Казахстан за первое полугодие 2021 года проведено обобщение судебной практики рассмотрения материалов об условно-досрочном освобождении, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания за 2020 год.

Предмет и цель анализа Условно-досрочное освобождение (далее – УДО) от отбывания наказания, замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (далее – ЗМН) являются комплексными правовыми институтами, актом доверия государства к осужденному, который своим поведением показал, что не нуждается в полном отбывании назначенного наказания, это и поощрение осужденного к дальнейшему правопослушному поведению. Вопросы их применения решаются в порядке, установленном статьями 72, 73, 86 и 87 УК, статьями 476, 477, 478 и 480 Уголовнопроцессуального кодекса Республики Казахстан (далее – УПК) и статьями 161, 162 и 169 Уголовно-исполнительного кодекса Республики Казахстан (далее – УИК).

Предметом обобщения являются аналитические справки областных судов по результатам проведения обобщения судебной практики по рассмотрению указанной категории материалов за 2020 год, отдельные судебные акты, поступившие из областных судов, статистические данные из системы «Төрелік».

Целью проведения обобщения является формирование на основе изучения и анализа судебной практики единообразного [применения действующего законодательства, определение](https://ok.ru/group/59369613230259) проблемных вопросов, выработка по ним предложений, а также совершенствование действующего законодательства.

Нормативно-правовая база Конституция Республики Казахстан, Уголовный Кодекс Республики Казахстан (далее – УК), Уголовно-процессуальный Кодекс Республики Казахстан (далее – УПК), Уголовно-исполнительный Кодекс Республики Казахстан (далее – УИК), Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания и сокращения срока наказания» от 2 октября 2015 года № 6 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11 декабря 2020 года). С момента принятия Уголовного Кодекса Республики Казахстан от 3 июля 2014 года в статьи 72 и 73 УК внесены изменения и дополнения 6 раз - Законами от 9 апреля 2016 г. № 501-V; от 21 января 2019 г. № 217-VI; от 1 апреля 2019 г. № 240-VI; от 27 декабря 2019 г. № 292-VІ; от 19 декабря 2020 г. № 384-VI; от 30 декабря 2020 года № 393-VI, в том числе с увеличением сроков отбытия наказания за тяжкие и особо тяжкие преступления и расширением числа лиц, в отношении которых УДО и ЗМН не применяются.

Так, последние изменения и дополнения в указанные нормы внесены Законами от 19 декабря 2020 года № 384-VI, от 30 декабря 2020 года № 393-VI, в частности в статью 72 УК внесены следующие изменения: часть первая дополнена абзацами четвертым и пятым следующего содержания: «Беременные женщины, женщины, имеющие малолетних детей, мужчины, воспитывающие в одиночку малолетних детей, женщины в возрасте пятидесяти восьми и свыше лет, мужчины в возрасте шестидесяти трех и свыше лет, инвалиды первой или второй группы, отбывающие лишение свободы за тяжкое и особо тяжкое коррупционное преступление, после фактического отбытия сроков, указанных в частях третьей и пятой настоящей статьи, могут быть освобождены судом условно-досрочно.

Лицо, отбывающее лишение свободы за тяжкое и особо тяжкое коррупционное преступление, выполнившее все условия процессуального соглашения о сотрудничестве, после фактического отбытия сроков, указанных в частях третьей и пятой настоящей статьи, может быть освобождено судом условно-досрочно.»; часть восьмая изложена в следующей редакции:

«8. Условно-досрочное освобождение не применяется к лицам: 3) осужденным за тяжкое и особо тяжкое коррупционное преступление, за исключением: случаев совершения таких преступлений беременными женщинами, женщинами, имеющими малолетних детей, мужчинами, воспитывающими в одиночку малолетних детей, женщинами в возрасте пятидесяти восьми и свыше лет, мужчинами в возрасте шестидесяти трех и свыше лет, инвалидами первой или второй группы; осужденных, выполнивших все условия процессуального соглашения о сотрудничестве; 4) осужденным за преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетних, за исключением случая совершения такого преступления лицом, не достигшим совершеннолетия, в отношении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет.»; Часть четвертая статьи 73 УК дополнена предложением вторым следующего содержания: «Сокращение неотбытой части наказания не применяется в отношении лиц, осужденных за преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетних, за исключением случая совершения такого преступления несовершеннолетним в отношении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет».

Частые изменения законодательства вызвали у отдельных судов затруднения в правильном применении указанных новелл законодательства. Так, одни суды ошибочно считали, что следует руководствоваться нормами, предусмотренными статьей 6 УК, согласно которым уголовный закон, ухудшающий положение лица, совершившего преступление, в том числе лица, отбывающего наказание, обратной силы не имеет; в таком случае подлежит применению закон, действовавший на момент совершения преступления. Правильно поступили те суды, которые применяли на практике нормы нового Закона, на момент принятия решения об УДО и ЗМН, а не действовавший на момент постановления приговора. И в связи с этим, ссылаясь на преждевременность заявленного ходатайства, отказывали в принятии ходатайства об УДО и ЗМН или в их удовлетворении.

Следует учесть, что вопрос о возможности применения или неприменения условно-досрочного освобождения от наказания и замены неотбытой части наказания более мягким должен решаться в соответствии с законом, [действующим в данный момент, а не с законом,](https://zakonpravo.kz/publikacii/) действовавшим во время осуждения или во время совершения преступления. Так, в соответствии со статьей 2 УИК к осужденным, в отношении которых наказания или иные меры уголовно-правового воздействия исполняются на территории Республики Казахстан, применяется уголовноисполнительное законодательство Республики Казахстан.

Исполнение и отбывание наказаний и иных мер уголовноправового воздействия, применение средств исправления к осужденным, а также оказание помощи освобождаемым осужденным осуществляется в соответствии с законодательством Республики Казахстан, действующим на момент их исполнения. УИК не предусматривает положения об обратной силе своих норм, поэтому во всех случаях применяются лишь положения действующего УИК.