

*Тыныбеков Н.Т.*

## КЫЛМЫШТУУЛУК РЕЦИДИВДЕРИНИН ТҮРЛӨРҮ ЖАНА АЛАРДЫН КЛАССИФИКАЦИЯСЫ

*Тыныбеков Н.Т.*

### ВИДЫ РЕЦИДИВА ПРЕСТУПЛЕНИЙ И ИХ КЛАССИФИКАЦИЯ

*N. T. Tynybekov*

### TYPES OF THE REPETITION OF CRIMES AND THEIR CLASSIFICATION

УДК: 343.235.1 (575.2) (04)

Макалада кылмыш-жаза укугу теориясындагы кылмыштуулук рецидивдеринин ар түрдүүлүгү каралды. Рецидивдин классификациясына заманбап көз караш менен кароонун негизинде анын мазмунуна жана сыпаттарына терең анализ жүргүзүлдү. Кылмыштуулук рецидивдери легалдуу, криминологиялык жана пенитенциардуу болуп кеңири таралган. Легалдуу рецидив Кыргыз Республикасынын кылмыш-жаза мыйзамында жөнөкөй, кооптуу жана өзгөчө кооптуу кылмыш рецидивдери болуп белгиленип, белгилүү укуктук натыйжага ээ. Кылмыштуулуктун криминологиялык рецидивдери кылмышкердин белгилүү кылмыш жасаганга чейинки кылмыштарынын саны же бир нече жолу кайталанган кылмыштарынын саны жана ага карата алган жазаларынын натыйжасы менен түшүндүрүлөт. Пенитенциардуу рецидив – бул эркинен ажыраган адам гана пенитенциардуу рецидив жасай турганын жана ал бир нече жолу эркинен ажыроо жазасына кабылган дегенди билдирет. Азыркы мезгилде кылмыштуулуктун рецидивин толук классификациялоодо легалдуу, криминологиялык жана пенитенциардуу рецидивдери бириктирилгенин аныкталган.

**Негизги сөздөр:** легалдуу, криминологиялык, кылмыштуулук, пенитенциардуу рецидив, кылмыштын кайталанышы, кылмыштуулук рецидивдеринин классификацияланышы.

В работе предпринято изучение существующих в теории уголовного права разновидностей рецидива преступлений с целью уточнения их классификации. Определено, что наиболее распространено деление рецидива преступлений на легальный, криминологический и пенитенциарный рецидив. Легальный рецидив закреплен в уголовном законе Кыргызской Республики в качестве простого, опасного и особо опасного рецидива преступлений, что влечет за собой определенные правовые последствия. Криминологический рецидив преступлений охватывается понятием, в основу которого положен факт неоднократного совершения преступления лицом, независимо от наличия или отсутствия у данного лица предыдущего осуждения и меры наказания, примененного в отношении этого лица. Пенитенциарный рецидив – это фактически многократное отбывание наказания в виде лишения свободы, поскольку совершить пенитенциарный рецидив может только лицо, которое отбывало наказание в местах лишения свободы. Установлено, что существующая в настоящее время наиболее полная классификация рецидива преступлений объединяет в себе все разновидности легального, криминологического и пенитенциарного рецидива преступлений.

**Ключевые слова:** легальный, криминологический, пенитенциарный рецидив преступлений, повторность преступлений, классификация рецидива преступлений.

The study of the crime repetition types in the theory of criminal law with a view to clarifying their classification has been made in the work. It is determined that the most common is the division of the crimes repetition into a legal, criminological and penitentiary repetition. Legal repetition is enshrined in the criminal law of the Kyrgyz Republic as a simple, dangerous and especially dangerous crimes recidivism, which entails certain legal consequences. Criminological repetition of crimes is covered by a concept based on the fact of repeated commission of a crime by a person, regardless of the presence or absence of a previous conviction and the penalty applied against that person. Penitentiary repetition is actually a multipleserving a sentence of imprisonment in the form of liberty deprivation since only a person who was serving a sentence in places of imprisonment can perform a penitentiary repetition. It is determined that the most complete classification of crime repetition unites all types of legal, criminological and penitentiary repetition of crimes.

**Key words:** legal, criminological, penitentiary repetition of crimes, frequency of crimes, classification of the repetition of crimes.

На основании изучения, существующих в юридической литературе различных точек зрения на институт рецидива преступлений, можно утверждать, что к настоящему времени в науке сложилось представление о дифференциации рецидива на легальный, криминологический и пенитенциарный рецидив, что объективно предопределено различными исследовательскими задачами, решаемыми уголовным правом, криминологией и уголовно-исполнительным правом [1, с. 19].

Если обратиться к советскому законодательству, то необходимо заметить, что понимание рецидива в тот период времени базировалось на концепции легального рецидива, то есть такого случая совершения субъектом двух или более преступлений, когда на лицо непогашенная и не снятая судимость за ранее совершенное деяние. Этимологическое значение понятия «легальный рецидив» можно составить, используя Толковый словарь живого великорусского языка В. Даля. Согласно ему, слово «легальный» – это законный [2, с. 242], а «рецидив» – возвращение, повторение [3, с. 94]. Следовательно, легальный рецидив – это

повторное совершение преступления, признанное по закону.

Современное понимание легального рецидива заключается в его определении как рецидива преступлений, за который законом специально устанавливается особая ответственность [4, с. 532], поэтому его еще называют уголовно-правовым рецидивом. Уголовным законом Кыргызской Республики законодательное определение понятия рецидива преступления дается в части 1 ст. 16 УК КР, согласно которой под рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление [5, с. 126]. Аналогичная норма о рецидиве преступлений имеется и в уголовном законодательстве других стран СНГ, в частности, в Российской Федерации.

О наличии опасного или особо опасного рецидива преступлений свидетельствуют такие признаки, как вид наказания, количество ранее совершенных преступлений и их характер. При этом одним из обязательных условий для признания рецидива преступлений является наличие не снятой и не погашенной по закону судимости за совершенные преступления [6, с. 41]. В соответствии со п. 6 ст. 76 УК КР, погашение или снятие судимости аннулирует все уголовно-правовые последствия, связанные с судимостью, то есть признается, что фактически лицо утратило общественную опасность и перешло в статус несудимого.

Назначение наказания при рецидиве преступлений регламентируется ст. 58 УК КР, анализ которой показывает, что в целом законодатель исходит из принципа пропорционального усиления наказания за рецидив, опасный рецидив и особо опасный рецидив, но в рамках максимального наказания, предусмотренного уголовным законом в санкции соответствующего вида преступления. Долгое время признавалось, что хотя такой подход не избавляет лицо от усиления ответственности за ранее совершенное преступление, но если это происходит в рамках санкций, не предусматривающих в качестве квалифицирующих признаков прежнюю судимость, то говорить о двойной ответственности нельзя [7, с. 459].

Рецидив преступлений признается обстоятельством, отягчающим уголовную ответственность (ч.1, п.1 ст. 55 УК КР). Но если рецидив выступает в качестве квалифицирующего признака преступления, то он не может быть признан отягчающим ответственность обстоятельством. В качестве же квалифицирующего признака, сформулированного как совершение преступления лицом, ранее судимым, рецидив фигурирует в двадцати составах Особенной части УК КР, расположенных в разных главах. Но наличие самого квалифицирующего признака для ряда составов Особенной части УК КР говорит о том, что рассмотренный выше подход здесь не выдерживается. То есть двойная ответственность, фактически имеет место и может быть оправдана, как считают некоторые

авторы только целями уголовного наказания. Если наказание в первый раз не способно удержать лицо от совершения нового преступления (цели наказания не достигнуты), то это лицо при рецидиве преступления заслуживает более строго наказания, «... часть из которого можно считать наказанием за первое преступление» [7, с. 460]. Насколько справедливо данное положение?

Известно, что наиболее важными целями уголовного наказания являются общее и специальное предупреждение преступлений. В нашем случае цель предупреждения совершения повторного преступления осужденным лицом заключается в том, «... чтобы выработать в сознании виновного такие сдерживающие начала, которые бы исключили рецидив его преступного поведения, то есть неоднократного совершения преступлений» [6, с. 170]. Угроза усиления уголовного наказания при повторном совершении преступления, несомненно, способствует выработке сдерживающих факторов в поведении осужденных. Но, тем не менее, практика показывает, что рецидив преступлений во многих странах мира – это достаточно устойчивое явление. По-видимому, переформатировать сознание человека в заданном направлении весьма трудная задача для осужденного лица, поскольку при этом следует еще устранить из его сознания антиобщественные взгляды и привычки, то есть способствовать его исправлению. Таким образом, рассуждая теоретически, даже при существовании угрозы усиления наказания, цели наказания могут быть полностью или частично не достигнуты. Но осужденные каждый раз при рецидиве, опасном рецидиве и особо опасном рецидиве будут нести двойную ответственность, хотя один из принципов уголовного права гласит: никто не может дважды нести уголовную ответственность за одно и то же преступление (ст.3. п.3. УК КР).

Более поздние исследования за основу или критерий разграничения различных понятий рецидива определили характер мер, принятых по первому и последующим преступлениям. Вследствие такого подхода в юридической литературе оформилось понятие фактического или криминологического рецидива, который охватывает все случаи совершения лицом двух или более деяний, не считаясь при этом с наличием или отсутствием у лица судимости за предыдущий деликт. Следует отметить, что сама идея криминологического рецидива была выдвинута М.М. Гродзинским, В.И. Куфаевым, Б.С. Утевским на втором этапе осмысления понятия рецидива, то есть в 20-30 годы XX века, в противовес доминирующей в то время концепции легального рецидива. Авторы считали, что расширение объема понятия рецидива оправдывает себя с позиции изучения в целом повторной преступности, в плоскости которой находятся не только рецидивная, но и профессиональная (привычная), и пенитенциарная преступность [8, с. 62-63; 9, с. 102-104; 10, с. 98]. Позже мысль об ограниченности легального рецидива на фоне фактического рецидива высказал

А.М. Яковлев, отмечая, что «лица, совершившие ряд преступлений, но представшие перед судом впервые, могут быть не менее опасны, чем лица, судимые во второй раз и более» [11, с. 35].

Одними из первых, кто рассмотрел содержание понятия криминологического рецидива, были И.М. Гальперин и Н.Ф. Кузнецова. И.М. Гальперин пришел к выводу о том, что юридический смысл криминологического рецидива состоит в повторном, либо неоднократном совершении преступления без учета факта осуждения лица за совершение преступления, также факта отбытия наказания, периода времени между первым и последующими преступлениями и других обстоятельств фактического и юридического характера [12, с. 21]. В свою очередь, Н.Ф. Кузнецова охарактеризовала криминологический рецидив как любую фактическую повторность преступлений, независимо от факта судимости, истечения сроков давности или погашения судимости [13, с. 179], что в принципе совпало с мнением И.М. Гальперина.

Наиболее широкое понимание криминологического рецидива дано А.И. Долговой, которая полагает, что «В основе криминологического понятия рецидива заключается факт неоднократного совершения преступления лицом, независимо от характера принятых мер» [14, с. 728]. Расшифровывая данное определение, к признакам криминологического рецидива она относит:

- наличие судимости, которая либо снята и погашена, либо нет;
- назначение и отбывание наказания;
- освобождение от уголовной ответственности по реабилитирующим основаниям.
- факт совершения нового преступления в период принятия каких-либо мер, в частности, во время предварительного расследования или судебного разбирательства уголовного дела о первом преступлении.

Кроме легального и криминологического рецидива существует еще один вид рецидива – пенитенциарный. Впервые выделил и ввел в научный оборот понятие пенитенциарного рецидива А.Х. Кунашев, а развил затем в своих исследованиях П.Ф. Гришанин [15, с. 11, 16, с. 45-47]. Пенитенциарный рецидив, как указывается в Большом юридическом словаре, представляет собой повторное совершение любого преступления лицом, отбывающим или отбывшим наказание в виде лишения свободы [4, с. 532]. Он, в свою очередь, подразделяется на 2 разновидности:

- рецидив в местах лишения свободы (совершение преступления в процессе исполнения уголовного наказания);
- рецидив преступлений после освобождения из мест лишения свободы (постпенитенциарный) [17, с. 171].

То есть, пенитенциарный рецидив может совершить только лицо, которое отбывало наказание в местах лишения свободы. Это и имеют ввиду авторы,

полагающие, что пенитенциарный рецидив – это рецидив преступлений после отбытия наказания в виде лишения свободы, либо совершение лицом, осужденным к лишению свободы нового преступления, повлекшего повторное осуждение лица к лишению свободы [14, с. 728].

Анализируя вышеприведенные определения пенитенциарного рецидива, мы приходим к мнению, что прав А.К. Суменков, считающий этот вид рецидива разновидностью криминологического рецидива с элементами уголовно-правового, что позволило ему сформулировать следующее определение пенитенциарного рецидива. Пенитенциарный рецидив – это повторное совершение преступления лицом, ранее отбывшим наказание в виде лишения свободы, независимо от наличия судимости на момент совершения рецидивного преступления [18, с. 63]. Он относит к признакам пенитенциарного рецидива следующее:

- повторное совершение преступления после отбытия наказания в виде лишения свободы за предыдущее преступление;
- количество совершенных ранее преступлений – осуждение в прошлом к лишению свободы за совершение умышленного преступления;
- вид наказания – осуждение лица к лишению свободы;
- необязательное наличие судимости на момент совершения повторного преступления.

Вопрос о классификации рецидива преступлений длительное время обсуждался теоретиками уголовного права. Существовало мнение, что классифицировать рецидив следует, например, по таким основаниям как характер и степень общественной опасности совершенных преступлений, характер судимости, количество совершенных преступлений и другие. При этом были и попытки классифицировать рецидив сразу по нескольким основаниям. Так, А.М. Яковлев еще в 1964 году предложил классифицировать рецидив по характеру совершенных преступлений; по тяжести совершенных преступлений; по количеству преступлений, выделяя еще и особо опасный рецидив [11, с. 14-16]. Позже, придерживаясь более узкого направления в классификации, В.П. Малков выделял общий и особо опасный рецидив [19, с. 98]. Н.Б. Алиев, в свою очередь, предлагал дифференцировать рецидив на общий, специальный и особо опасный [20, с. 77], а Т.М. Кафаров добавлял к уже указанным видам рецидива еще рецидив тяжких и менее тяжких преступлений [21, с. 59]. Но более широкий и несколько иной подход к пониманию рецидива продемонстрировал Ю.А. Красиков, который первым дифференцировал рецидив на легальный и фактический [22, с. 36], опираясь при этом на мнение Б.С. Утевского том, что легальный рецидив сужает понятие рецидива преступлений, оставляя большой массив повторных преступлений за его рамками [10, с. 98].

В противовес этому некоторыми авторами высказывалось мнение о том, что понятие фактического

рецидива вообще размывает концепцию легального рецидива, и должно быть исключено из научного оборота [23, сс. 45-46]. То есть понятие рецидива должно быть единым, и основываться на уголовно-правовом его понимании. В целом против деления рецидива преступлений на легальный, криминологический и пенитенциарный выступал Ю.И. Бытко, указывавший, что многочисленные понятия рецидива отрицательно сказываются на эффективности правоохранительной деятельности, поэтому предлагается понимать под рецидивом любое повторение преступлений [24, с. 19].

Систематизацию существующих видов рецидива от характера общественной опасности рецидива; содержания преступной деятельности; особенностей личности рецидивиста; количества преступных деяний, совершенных одним и тем же лицом; промежутка времени между освобождением лица от отбывания наказания и совершением нового преступления предложил А.К. Суменков [18, сс. 35-36], что позволило выделить следующие виды рецидива:

1. По характеру общественной опасности:

- а) простой рецидив;
- б) опасный рецидив;
- в) особо опасный рецидив.

2. По содержанию преступной деятельности:

- а) общий рецидив (совершение разнородных преступлений);
- б) специальный рецидив (совершение однородных преступлений).

3. По особенностям личности рецидивиста:

- а) женский рецидив;
- б) рецидив несовершеннолетних.

4. По количеству деяний, совершенных одним и тем же лицом:

- а) повторный рецидив (совершение 2 преступлений);
- б) многократный рецидив (совершение более 2-х преступлений).

5. В зависимости от промежутка времени между освобождением лица от отбывания наказания и совершением нового преступления:

- а) не отдаленный во времени рецидив – с момента освобождения из мест лишения свободы до 3-х лет;
- б) отдаленный во времени – более 3-х лет после освобождения.

По нашему мнению, п.5 представленной выше классификации рецидива преступлений следует несколько расширить, включив в него и период отбывания наказания. С учетом предложенного нами дополнения, п.5 будет иметь вид:

5. В зависимости от времени совершения рецидивного преступления:

- а) рецидив в местах лишения свободы (совершение преступления в процессе исполнения уголовного наказания);
- б) рецидив преступлений после освобождения из мест лишения свободы (постпенитенциарный);

- в) не отдаленный во времени рецидив – с момента освобождения из мест лишения свободы до 3-х лет;
- г) отдаленный во времени – более 3-х лет после освобождения.

На наш взгляд, это является правильным, поскольку позволяет охватить в единой классификации многочисленные разновидности рецидива и сгруппировать их в три основных вида: легальный, криминологический и пенитенциарный рецидив. При этом классификация носит подвижный характер, что позволяет актуализировать ее в соответствии с появляющимися новыми параметрами.

Представленная классификация позволяет четко уяснить:

- во-первых, характер общественной опасности рецидива преступлений.

- во-вторых, повышенную опасность совершения лицом однородных преступлений (специальный рецидив), что указывает не только на формирование устойчивого противоправного поведения этого лица, но часто и на признаки его криминального профессионализма.

В-третьих, повышенную опасность многократного рецидива, когда лицо совершает более двух преступлений, что говорит об определенной систематичности в поведении преступника. При этом часто при совершении повторных преступлений могут происходить переходы от преступлений небольшой тяжести и менее тяжких к тяжким и особо тяжким преступлениям (например, от хулиганства к бандитизму, от кражи к разбою), совершаемых преимущественно в группе, что может свидетельствовать об усилении организованных форм преступного поведения.

В-четвертых, особенности рецидива преступлений в зависимости от половых и возрастных различий, что позволяет суду более четко индивидуализировать ответственность преступника в период назначения наказания, и учитывать их в период отбывания в пенитенциарных учреждениях.

В-пятых, рецидив в местах лишения свободы является прямым показателем фактического состояния пенитенциарной профилактики преступного поведения, а также значительного влияния криминальной среды на поведение осужденных. Наличие же в большом процентном соотношении случаев отдаленного рецидива свидетельствует как о недостаточности предпринятых в отношении преступников мер постпенитенциарной профилактики и необходимости их усиления, так и о формировании устойчивой направленности криминального поведения лиц, освободившихся из мест лишения свободы, требующей жесткого контроля за их поведением.

Проведенное исследование теоретических аспектов понятия рецидива преступлений позволило прийти к следующим выводам.

Легальный рецидив закреплен в уголовном законе Кыргызской Республики в качестве простого, опасного и особо опасного рецидива преступлений (ст.16

УК КР). Это влечет за собой определенные правовые последствия, а именно: признание рецидиваотягчающим уголовную ответственность обстоятельством (ч.1, п.1 ст.55 УК КР), избрание при рецидиве соответствующего вида режима исправительного учреждения (ч.4 п.4,5 ст.49 УК КР), установление минимальных пределов наказания во всех указанных случаях рецидива (ст. 58 УК КР).

Криминологический рецидив преступлений охватывается понятием, в основу которого положен факт неоднократного совершения преступления лицом, независимо от наличия или отсутствия у данного лица предыдущего осуждения и меры наказания, примененного в отношении этого лица.

Пенитенциарный рецидив – это фактически многократное отбывание наказания в виде лишения свободы, поскольку совершить пенитенциарный рецидив может только лицо, которое отбывало наказание в местах лишения свободы.

Существующая в настоящее время наиболее полная классификация рецидива преступлений объединяет в себе все разновидности легального, криминологического и пенитенциарного рецидива преступлений.

#### Литература:

1. Зайцева О.В. Рецидивная преступность лиц с психическими отклонениями. Дисс. ... канд. юрид. наук / О.В. Зайцева. - Саратов, 2002. - 253 с.
2. Даль В. Толковый словарь живого великорусского языка в 4-х т. Т. II. - М.: «Русский язык», 1981. - 779 с.
3. Даль В. Толковый словарь живого великорусского языка в 4-х т. Т. IV. - М.: «Русский язык», 1982. 683 с.
4. Большой юридический словарь / Под редакцией А.Я. Сухарева, В.Е. Крутских. Изд. второе, перераб. и допол. - М.: ИНФРА-М, 2004. - 704 с.
5. Сыдыкова Л.Ч. Уголовное право Кыргызской Республики. Общая часть. Учебник / Л.Ч. Сыдыкова. - Бишкек: Изд-во «Раритет-Инфо», 2008. - 249 с.
6. Осмоналиев К.М. Уголовное право Кыргызской Республики. Общая часть. Учебник / К.М. Осмоналиев, В.П. Ревин. - Бишкек, 2014. - 354 с.
7. Криминология. Учебник / Под редакцией В.Н. Бурлакова, В.Н. Сальникова, С.В. Степашина. - СПб.: Санкт-Петербургский ун-т МВД России, 1999. - 606 с.
8. Гродзинский М.М. Рецидив и привычная преступность / М.М. Гродзинский / Право и жизнь. - М., 1923. №5-6. - С. 60-78.
9. Куфаев В.И. Рецидивисты (повторно обвиняемые) / В.И. Куфаев / В кн. Преступный мир Москвы. - М., 1924. С. С. 92-114.
10. Утевский Б.С. Рецидив и профессиональная преступность / Б.С. Утевский / Проблемы преступности. - М., 1928. - Вып. 3. - С. 75-98.
11. Яковлев А.М. Борьба с рецидивной преступностью / А.М. Яковлев. - М.: Наука, 1964. - 224 с.
12. Гальперин И.М. Об уголовной ответственности рецидивистов в свете некоторых криминологических показателей эффективности борьбы с рецидивной преступностью / И.М. Гальперин / Эффективность уголовно-правовых мер борьбы с преступностью / Под ред. Б.С. Никифорова. - М., 1968. - С. 214-252.
13. Кузнецова Н.Ф. Преступление и преступность / Н.Ф. Кузнецова. - М., 1969. - 230 с.
14. Криминология Учебник для вузов / Под общей редакцией А.И. Долговой. - М.: Изд-во НОРМА, 2001. - 784 с.
15. Кунашев А.Х. Уголовная ответственность за рецидив преступлений по советскому уголовному праву: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук / А.Х. Кунашев. - М., 1970. - 23 с.
16. Гришанин П.Ф. Ответственность преступников-рецидивистов по советскому уголовному праву / П.Ф. Гришанин. - М., 1974. - 149 с.
17. Иншаков С.М. Криминология. Учебник / С.М. Иншаков. - М.: Юриспруденция, 2000. 432 с.
18. Суменков А.К. Рецидив преступлений и проблемы исполнения наказания в виде лишения свободы: дисс. ... канд. юр. наук / А.К. Суменков. - Рязань, 2003. - 169 с.
19. Малков В.П. Повторность преступлений / В.П. Малков. - Казань, 1970. - 103 с.
20. Алиев Н.Б. Повторность и рецидив преступлений по советскому уголовному праву / Н.Б. Алиев. - Махачкала, 1978. - 118 с.
21. Кафаров Т.М. Проблема рецидива в советском уголовном праве / Т.М. Кафаров. - Баку, 1970. - 256 с.
22. Красиков Ю.А. Множественность преступлений (понятие, виды, наказуемость). Учебное пособие / Ю.А. Красиков. - М., 1988. - С. 36., 95.
23. Шевченко В.Ф. Уголовно-правовая и криминологическая характеристика рецидивной преступности: дисс. ... канд. юрид. наук / В.Ф. Шевченко. - СПб., 1998. - 161 с.
24. Бытко Ю.И. Рецидив, отдаленный во времени. Уголовно-правовое и криминологическое исследование / Ю.И. Бытко. - Саратов, 1984. - 150 с.

Рецензент: д.ю.н., профессор Шамурзаев Т.Т.