

УТВЕРЖДАЮ

Ректор федерального государственного
бюджетного образовательного учреждения
высшего образования «Юго-Западный
государственный университет»
доктор технических наук, профессор



С.Г. Емельянов

2023 г.

ОТЗЫВ

ведущей организации о диссертации

Шиманович Елизаветы Владимировны на тему:

**«Смягчающие наказание обстоятельства, не предусмотренные
российским уголовным законодательством»,**

представленную на соискание ученой степени кандидата юридических наук
по специальности 5.1.4. Уголовно-правовые науки (юридические науки).

Изучение представленных материалов диссертации, автореферата и опубликованных работ по заявленной теме дает основание положительно оценить рецензируемое исследование по следующим критериям: 1) актуальность избранной темы; 2) степень обоснованности научных положений, выводов и рекомендаций, сформулированных в диссертации; 3) их достоверность и 4) новизна.

Актуальность темы диссертационного исследования обусловлена соблюдением общих начал назначения наказания как гарантии достижения его целей и справедливости. Обстоятельства, смягчающие наказание, выступают одним из механизмов индивидуализации наказания с учетом характеристики личности осужденного и его отношения к совершенному деянию. Однако в

доктрине и практике остаются нерешенными проблемы, связанные с теми обстоятельствами, которые не поименованы в ч. 1 ст. 61 УК РФ, но учитываются судами при назначении наказания. В указанном аспекте научных монографических исследований не проводилось, тогда как значимость подобных обстоятельств несомненно велика.

Степень обоснованности научных положений, выводов и рекомендаций, сформулированных в диссертации, подтверждается следующими обстоятельствами:

- переработкой и дополнением теоретических положений, касающихся места смягчающих обстоятельств, не предусмотренных уголовным законом, в системе смягчающих наказание обстоятельств в ретроспективном аспекте, основанных на работах современников изучаемых периодов (с. 16-45);

- формулированием положений, имеющих значение для дальнейшего развития уголовно-правовой науки в области индивидуализации наказания при его назначении (С. 9-14);

- тщательным анализом подходов к регламентации открытого перечня смягчающих наказание обстоятельств в зарубежном уголовном законодательстве (с. 46-67)

- выявленным перечнем и частотой применения смягчающих наказание обстоятельств, не указанных в уголовном законе, путем анализа 500 приговоров в период с 2016 по 2020 г. во всех субъектах России и анкетирования судей в пяти регионах страны, показавшего, что в 67,65% судебных решений содержались смягчающие наказание обстоятельства, не указанные в ст. 61 УК РФ (с.70-71);

- классификацией смягчающих наказание обстоятельств, не указанных в законе к характеризующим отношение виновного к совершенному преступлению и к личности (с.68-136);

предложенными путями решения проблем практики назначения наказания с учетом смягчающих наказание обстоятельств, не предусмотренных УК РФ (с. 136-152).

Достоверность результатов исследования обеспечивается:

- значительным объемом и детально продуманной программой исследования;

- применением исследовательских методов современной теории познания, в том числе как общенаучных методов (индукция, дедукция, анализ и синтез, исторический, системный, и др.), так и частнонаучных методов (формально-юридический, статистический, метод структурного анализа, методов конкретно-социологических исследований и др.), что позволило глубоко и всесторонне изучить предмет диссертационного исследования (С. 9);

- обращением к статистическим данным Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации за 2015-2022 г, приговоров за пять лет, анкетировании судей (с. 14);

- изучением значительного количества научных работ по уголовному праву и криминологии, педагогике, уголовному процессу, гражданскому, семейному и сравнительному праву.

Текст диссертации отличается характерной целостностью и смысловой завершенностью. Объект и предмет диссертации полностью отвечают выбранной для исследования тематике. Структура работы и последовательность разрешения поставленных в ней вопросов также отвечает теме исследования и в полной мере раскрывает содержание диссертации. Диссертантом правильно определены основные задачи исследования, что, в целом, коррелирует с указанной целью, разрешение которых является необходимым для достижения ожидаемых результатов.

Высока степень апробации результатов исследования. Все основные идеи, теоретические и практические положения, изложенные в диссертационном исследовании, нашли отражение в 13 научных статьях, 5 из

которых опубликованы в ведущих рецензируемых научных журналах и изданиях, рекомендованных ВАК при Министерстве науки и высшего образования Российской Федерации.

Научная новизна диссертации определяется как выбором темы, многие аспекты которой оставались за рамками уголовно-правовых исследований, а также кругом рассматриваемых в ней проблем и содержанием предложенных автором подходов к их решению. В диссертации:

- установлены подходы к регламентации открытого перечня смягчающих наказание обстоятельств (с. 68-84);

- сформулировано содержание смягчающих наказание обстоятельств, не предусмотренных УК РФ, характеризующих отношение виновного к совершенному преступлению (С. 84-101) и характеризующих личность виновного (с.101-136);

- установлены проблемы практики назначения наказания с учетом смягчающих наказание обстоятельств, не предусмотренных УК РФ (с. 145-152);

- представлены механизмы совершенствования законодательства в части регламентации и учета смягчающих обстоятельств, не поименованных в ч.1 ст. 61 УК РФ.

- установление группы социально-демографических данных в качестве смягчающих наказание обстоятельств, не определенных в УК РФ, ранжированные по возрасту виновного, по отношению к детям и близким родственникам, касающиеся имущественного положения виновного (с. 102-116)

- определение обстоятельств, смягчающих наказание, не поименованных в ч.1 ст. 61 УК РФ, применительно к нравственно-психологическим характеристикам, разделенным на те, которые касаются поведения виновного вне связи с преступлением; заслуг перед обществом и государством (с. 116-125).

- существенно уточняющими имеющиеся научные взгляды в науке следует признать авторские результаты относительно учета обстоятельств, смягчающих наказание, относящиеся к психофизическим данным виновного (125). Действительно, факт того, что виновный не состоит на учете у врача-нарколога, должно являться нормой, а не смягчающим обстоятельством (с. 128).

Значимость полученных результатов для развития уголовно-правовой науки определяется тем, что разработанные теоретические положения и рекомендации способствуют дальнейшему развитию отдельных разделов уголовно-правовой науки в части расширения учения о наказании в части его индивидуализации, обстоятельств, влияющих на размер наказания.

В частности, сформулированное автором подходы к совершенствованию судебной практики назначения наказания заслуживают внимания и поддержки. Учет двух и более обстоятельств, связанных с материальным положением виновного, необходимо оценивать через признак «стечение тяжелых жизненных обстоятельств». Наличие одного подобного обстоятельства подлежит учету через ч.2 ст. 61 УК РФ. Вопрос частичного признания вины также важен при разрешении вопросов на практике, механизм, предложенный автором, может стать универсальным правилом учета данного обстоятельства при назначении наказания, аналогично стоит оценивать правила учета частичного возмещения имущественного и (или) морального вреда. Важным для развития науки и практики является предложенные автором условия определения раскаяния, как обстоятельства, смягчающего наказание.

В работе имеются и другие выводы и предложения, обладающие необходимой новизной и представляющие научный интерес. В целом, работе присуща юридическая логика, глубина и самостоятельность анализа, выдержанный научный стиль.

Таким образом, актуальность темы, степень обоснованности научных положений, их достоверность и новизна не вызывают сомнений.

Результаты диссертационного исследования обладают несомненной прикладной значимостью. Совокупность сформулированных в диссертации положений и выводов может использоваться в нормотворческой работе при разработке нормативно-правовой базы; в правоприменительной практике при формировании единообразных подходов в учете обстоятельств, смягчающих наказание; в научно-исследовательской деятельности для работы с вопросами наказания, его назначения; в учебном процессе при преподавании и изучении учебных курсов дисциплин криминального цикла.

Автореферат отражает содержание диссертации.

Несмотря на общее весьма положительное впечатление от диссертационного исследования Е.В. Шиманович, считаем необходимым сформулировать ряд следующих вопросов и замечаний:

1. Некоторые задачи автор формулирует как некий процесс, не предполагающий получение конкретного научного результата: провести ретроспективный анализ развития института смягчающих обстоятельств, рассмотреть подходы к регламентации открытого перечня смягчающих обстоятельств в зарубежном уголовном законодательстве.

2. Представляется, что положения, выносимые на защиту, являются «ядром» новых научных результатов. Однако в первом положении автор указывает довольно типичную периодизацию (досоветский, советский, постсоветский период). Примечательно, что параграф, посвященный тенденциям развития института смягчающих наказание обстоятельств, наполнен новыми, оригинальными научными результатами, позволяющими отразить направления, которые могли бы быть полезны в современной парадигме. Усилило бы научную значимость данного блока исследования изученная практика реализации рассмотренных обстоятельств, и как следствие, их значение для индивидуализации наказания. Однако автор и далее, переходя к сравнительному анализу зарубежного законодательства, пишет, что перенять опыт отдельных государств при совершенствовании

отечественного законодательства нельзя, т.к. подобный подход использовался нашим государством в дореволюционный и советский периоды (с.54, 57, 67). Значит ли это, что весь накопленный отечественный опыт был исключительно негативным?

3. Требуется уточнения позиция автора относительно обстоятельства недобровольного опьянения. Автор именует данное обстоятельство исключительным смягчающим (что справедливо), однако далее утверждает, что в отдельных случаях подобное состояние опьянения нельзя учитывать, как отягчающее обстоятельство, предусмотренное ч.1¹ ст. 63 УК РФ (с.65). Какие это могут быть случаи? Если в результате установления обстоятельств совершения преступления будет выявлено, что виновный был введен в состояние опьянения против его воли, как должен действовать суд: учитывать в качестве особого смягчающего обстоятельства или не учитывать в качестве отягчающего? Следует ли в таком случае ставить вопрос об ограниченной вменяемости или невиновности лица ввиду лишения воли (отсутствия сознательного поведения лица ввиду действий третьих лиц) на совершение преступления?

4. Автор излишне увлекается формулированием изменений закона, по его мнению, могущих повлиять на повышение качества и единообразия правоприменительной деятельности. Так, в шестом положении, выносимом на защиту, диссертант формулирует авторскую часть 2 ст. 61 УК РФ посредством уточнения, что применение обстоятельств, не включенных в ч.1 ст. 61 УК РФ, должно быть мотивировано. В восьмом положении, выносимом на защиту, автор аргументирует необходимость исключения из п. «к» ч.1 ст. 61 УК РФ указания «заглаживание вреда, причиненного потерпевшему» тем, что любое смягчающее обстоятельство, предусмотренное законом, должно быть определенным. В девятом положении, выносимом на защиту, предлагается новая редакция п. «г» ч.1 ст. 61 УК РФ констатацией того, что в подобном виде (наличие несовершеннолетних детей или иных родственников на иждивении

виновного) уже сложилось в правоприменительной практике. Представляется это крайне слабый довод: если суды системно учитывают данное обстоятельство, как положительно может повлиять внесение изменений в уголовный закон? Подобный подход автора к формулированию отдельных положений «размывает» обоснованность аргументов в пользу подобных решений, и научные результаты подменяются практикоориентированными рекомендациями.

Отмеченные дискуссионные вопросы не изменяют общего положительного впечатления от диссертационного исследования Е.В. Шиманович, не ставят под сомнение его научную состоятельность и достоверность результатов.

Диссертационное исследование Елизаветы Владимировны Шиманович на тему: «Смягчающие наказание обстоятельства, не предусмотренные российским уголовным законодательством» является самостоятельной, научно-квалификационной работой, в которой содержится решение научной задачи, имеющей существенное значение для развития криминологической науки. Диссертация полностью отвечает требованиям ч. 2 п. 9 и п. 10-14 Положения о присуждении ученых степеней, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 года № 842 (в ред. от 26.10.2023), а соискатель заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 5.1.4. Уголовно-правовые науки (юридические науки).

Отзыв подготовлен заведующим кафедрой уголовного права, кандидатом юридических наук, доцентом Байбариним Андреем Андреевичем (специальность 12.00.08 – Уголовное право и криминология; уголовно-исполнительное право); профессором кафедры доктором юридических наук, доцентом Баумштейном Антоном Борисовичем (специальность 12.00.08 – Уголовное право и криминология; уголовно-исполнительное право); доцентом кафедры уголовного права, кандидатом юридических наук, доцентом

Гребеньковым Александром Александровичем (специальность 12.00.08 – Уголовное право и криминология; уголовно-исполнительное право).

Отзыв обсужден и одобрен на заседании кафедры уголовного права федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Юго-Западный государственный университет» 23 ноября 2023 г. (протокол заседания кафедры № 7).

Заведующий кафедрой уголовного права
ФГБОУ ВО «Юго-Западный государственный
университет»,
кандидат юридических наук, доцент



Андрей Андреевич Байбарин

Адрес и телефон ведущей организации:

ФГБОУ ВО «Юго-Западный государственный университет»

305040, г. Курск, ул. 50 лет Октября, 94,

тел. +7 (4712) 50-48-00, e-mail: rector@swsu.ru;

веб-сайт: <https://swsu.ru/>

