

# СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ПРИМЕНЕНИЯ НАКАЗАНИЯ В ВИДЕ ЛИШЕНИЯ ПРАВА ЗАНИМАТЬ ОПРЕДЕЛЕННЫЕ ДОЛЖНОСТИ ИЛИ ЗАНИМАТЬСЯ ОПРЕДЕЛЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ В РОССИИ И СТРАНАХ АЗИАТСКО-ТИХООКЕАНСКОГО РЕГИОНА

**Филимонов Андрей Анатольевич**

Старший преподаватель, Владивостокский филиал  
ФГКОУ ВО «ДВЮИ МВД России»  
andrei\_84-05@mail.ru

## COMPARATIVE ANALYSIS OF THE USE OF PUNISHMENT IN THE FORM OF DEPRIVATION OF THE RIGHT TO HOLD CERTAIN POSITIONS OR ENGAGE IN CERTAIN ACTIVITIES IN RUSSIA AND THE COUNTRIES OF THE ASIA-PACIFIC REGION

**A. Filimonov**

*Summary.* The article is devoted to criminal punishment in the form of deprivation of the right to hold certain positions or engage in certain activities.

The author analyzes the legal norms of the domestic criminal legislation and the criminal legislation of a number of countries in the Asia-Pacific region, on the interpretation of the punishment.

The author draws attention to the difference in legal formulations and approaches concerning penalties related to deprivation of rights in the criminal legislation of the APR countries and domestic criminal legislation.

A comparative analysis of the criminal law of Russia and Asia-Pacific countries allows us to conclude that in terms of the appointment and execution of punishment in the form of deprivation of the right to occupy certain positions or engage in certain activities, the Russian criminal law is more concretized. The criminal legislation of Russia pays much more attention to this type of punishment, highlighting it among all other types of punishment as specific. In Russian criminal law, the penalty of deprivation of the right to hold certain positions or engage in certain activities is regulated by specific articles, both in terms of appointment and in terms of execution, while in the criminal legislation of the APR countries it is not interpreted in detail.

*Keywords:* criminal penalty, sentencing, criminal liability, crime, deprivation of rights, political rights, position.

*Аннотация.* Статья посвящена уголовному наказанию в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Автором проведен анализ правовых норм отечественного уголовного законодательства и уголовного законодательства ряда стран Азиатско-тихоокеанского региона, по вопросу интерпретации рассматриваемого наказания.

Автор обращает внимание на различие в правовых формулировках и подходах, касающихся наказаний, связанных с лишением прав в уголовном законодательстве стран АТР и отечественном уголовном законодательстве.

Сравнительный анализ уголовного права России и стран АТР позволяет сделать вывод о том, что в плане назначения и исполнения наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью Российский уголовный закон более конкретизирован. Данному виду наказания уголовное законодательство России уделяет намного больше внимания, выделяя его среди всех остальных видов наказания как специфическое. В Российском уголовном законодательстве наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью регламентируется конкретными статьями, как в плане назначения, так и в плане исполнения, в то время как в уголовном законодательстве стран АТР оно подробно не интерпретировано.

*Ключевые слова:* уголовное наказание, назначение наказания, уголовная ответственность, преступление, лишение прав, политические права, должность.

**В** ряде стран АТР также предусмотрены это виды наказаний, связанные с лишением прав. Однако далеко не во всех. Так, в уголовном законодательстве Японии, Сингапура, Новой Зеландии, Малайзии не предусматриваются наказания в виде лишения права заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности. Данные законодательства не рассматривают такое наказание ни как дополнительное, ни как основное.

В тоже время уже законодательство Китайской Народной Республики (Далее по тексту — КНР), Республики Корея и Социалистической Республики Вьетнам (Далее по тексту — Вьетнам) выделяет такой вид наказания, как лишение права заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности.

В частности, в КНР за ряд преступлений предусмотрено лишение политических прав [1].

А вот во Вьетнаме и Республике Корея отдельным видом наказания считается лишение права заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности [2]. Однако формулировка и интерпретация этого вида наказания несколько иная, чем в российском уголовном праве.

Вместе с тем дифференцированный подход при рассмотрении данного вида наказания, назначаемого как в качестве основного, так и в качестве дополнительного определяет существенные различия в сроках назначения наказания в виде лишения права заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности в уголовном законодательстве определенных стран АТР и нашей страны.

Как правило, на меньший срок всегда назначается данное наказание, если оно служит дополнением к основным наказаниям. Но в настоящее время в связи с изменениями уголовного законодательства в особых случаях, которые предусмотрены статьями Особенной части УК РФ, дополнительно может быть назначено и наказание, связанное с лишением права заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности. В этих случаях срок назначения наказания может быть значительно выше.

В нашей стране предусматривается возможность назначения наказания и в случаях, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ, о чем сказано в ч. 3 ст. 47 УК РФ. При этом согласно данной статье во внимание следует брать личность виновного, а также степень и характер общественной опасности совершенного преступления. Однако, несмотря ни на что, сохранить за осужденными право заниматься

определенной деятельностью или занимать определенные должности суд не может.

Вместе с тем сроки исчисления наказания уже определяет ч. 4 ст. 47 УК РФ. На основании данной статьи с момента отбытия наказаний будет отчитываться право заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности, если указанный вид наказания является дополнением к таким наказаниям как: лишение свободы; принудительные работы; содержание в дисциплинарной воинской части; арест.

Между тем с момента вступления приговора суда в законную силу будет отчитываться право заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности, если указанный вид наказания является дополнением к следующим наказаниям: условное осуждение; ограничение свободы; исправительные или обязательные работы.

Таким образом, в России данный вид наказания находит широкое применение, но в большей степени — в качестве дополнительного вида наказания. В странах АТР (КНР, Республика Корея, Вьетнам) это наказание широко распространения не получило.

В тоже время ни уголовное законодательство ряда стран АТР, ни уголовное законодательство РФ, ни как дополнительное, ни как основное наказание не предусматривает лишение права заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности с условным назначением.

Уголовный закон большинства азиатских стран отличается от такового в Европе, прежде всего, суровостью наказания за отдельные виды преступлений. Действительно, если в Европе уже практически повсеместно распространены моратории на смертную казнь, то в азиатских странах смертная казнь остается основным видом наказания за особо тяжкие преступления; в некоторых странах она даже существует с наказанием в виде пожизненного лишения свободы, хотя последний вид наказания, в основном, служит альтернативой наказанию в виде смертной казни.

Как правило, довольно легкий вид наказания, применяемый как в качестве основного, так и в качестве дополнительного вида наказания — это как раз наказание, которое связано с лишением права заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности. Но именно этот вид наказания практикуется далеко не во всех азиатских странах, даже в странах азиатско-тихоокеанского региона.

Весьма суровый подход к наказанию, большой объем кары, который несут сами по себе наказания за пре-

ступления в странах АТР,— все это никак не предусматривает наказания, которые связаны с лишением права заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности, и которые считаются потенциально легкими.

В некоторых странах АТР указанный тип наказания применяется как разновидность наказания в виде порожения в правах.

В частности, в КНР статьей 34 уголовного кодекса предусмотрено наказание в виде лишения политических прав (п. 2 ст. 34). Статья 54 поясняет состав наказания. В ней разъясняются виды прав, которых лишается лицо, совершившее преступление:

1. лицо лишается права участвовать в выборах, то есть реализовывать свое избирательное право,
2. лицо лишается права избираться на определенные должности,
3. лицо лишается права публичных выступлений, права публиковаться, права путешествовать, а также права демонстрировать свободу в правовом отношении,
4. лицо лишается права занимать конкретные должности в государственных учреждениях, в органах государственной власти,
5. лицо лишается права занимать различные руководящие должности в государственных организациях, в государственных компаниях, на государственных предприятиях, в народных коллективах.

Срок лишения политических прав устанавливается от 1 года до 5 лет, однако статья 57 регламентирует это ограничение дополнительным положением: лица, приговоренные к пожизненному (бессрочному — в понятийном аппарате уголовного законодательства КНР) заключению или к смертной казни, лишаются политических прав пожизненно. Однако бывают случаи, что такое наказание как смертная казнь подлежит замене. В данном случае на срок от 3 до 10 лет чаще всего осуществляется отсрочка исполнения приговора на следующие виды:

- ◆ бессрочное лишение свободы;
- ◆ срочное лишение свободы.

Между тем регламентирует сроки исчисления наказания в виде лишения политических прав уже ст. 58. Срок исчисления этого наказания в качестве дополнительного отсчитывается со дня окончания основного вида наказания в виде лишения свободы, краткосрочного ареста, условного освобождения. С начала исполнения основного наказания начинается действие наказания в виде лишения политических прав.

Стоит отметить, что во время исполнения наказания в виде лишения политических прав, преступник обязан:

1. Не использовать права, прописанные в ст. 54;
2. Подчиняться надзору;
3. Соблюдать определенные нормативные акты:
  - ◆ правила органов общественной безопасности Госсовета КНР относительно управления надзором;
  - ◆ административные правила;
  - ◆ законы.

Таким образом, в КНР до сих пор не существует наказания, которое связано с лишением права заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности. Однако здесь выделяется аналогичное наказание, где виновный лишается политических прав. Как правило, оба эти наказания имеют много схожих черт, включая цели, но все-таки выделяются существенные отличия в содержательной стороне и их исполнении.

В тоже время, если говорить о Республике Корея, то здесь уголовное законодательство предусматривает наказание, которое связано с лишением права заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности. В частности, статьи 43 и 44 уголовного кодекса Корейской республики предусматривают такое наказание и трактуют его как процесс лишения и приостановления квалификации.

Однако, как показывает детальный анализ уголовного права Республики Корея, такое наказание применяется в основном в качестве дополнительного. Статья 43 очерчивает круг прав, которых лишается осужденный к данному виду наказания. При этом подчеркивается, что лица, которые приговорены к пожизненному лишению свободы, пожизненным каторжным работам или смертной казни, данных прав лишаются.

Основными правами, которых лишается осужденный, являются:

- ◆ право стать должностным лицом,
- ◆ активное и пассивное избирательное право, причем на основании права общественного,
- ◆ права на исполнение обязанностей в соответствии с квалификацией относительно конкретной деятельности на основании общественного права, условия которого предписаны в законе,
- ◆ права на исполнение обязанностей в соответствии с квалификацией руководителя, аудитора или управляющего юридических лиц, а также инспектора, куратора за деятельностью юридических лиц.

В то же время, если лицо в качестве основного вида наказания отбывает ограниченное лишение свободы,

то оно ограничивается в квалификации относительно определенного круга прав, до момента завершения исполнения наказания или отмены последнего.

Статья 44 предусматривает процедуру приостановления квалификации, что по внешним признакам уподобляется наказанию в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на конкретный срок. Полное или частичное приостановление квалификации устанавливается на срок не менее 1 года, но не более 15 лет. В случае, когда ограниченные каторжные работы или ограниченное лишение свободы и приостановление квалификации были наложены одновременно, срок приостановления считается со дня, когда исполнение каторжных работ или лишения свободы закончено либо данные наказания отменены.

Наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью предусмотрено и в уголовном законодательстве Вьетнама.

Статья 21 предусматривает запрет на осуществление деятельности, связанной с пребыванием на определенной должности, на осуществление деятельности или реализацию функций в пределах определенной профессии и компетенций.

Данное наказание главным образом применяется в качестве дополнительного. В Статье 21 не разграничиваются области применения наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, однако значительно расширяет сущность этого вида наказания, в частности, — статья, поясняет, что под правом занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью понимаются:

- ◆ лишение возможности пребывать в конкретной должности,
- ◆ лишение возможности осуществления профессиональной деятельности.

Данный вид наказания в уголовном праве Вьетнама применяется в качестве дополнительного наказания к наказанию в виде лишения свободы на ограниченный срок, ареста, штрафных санкций.

Как уже указывалось, эти страны АТР являются основными, в которых уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Сравнительный анализ уголовного законодательства в рамках применения наказания в виде лишения пра-

ва занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в РФ и в ряде стран АТР показал различия по формулировки содержания данного вида наказания, по срокам его назначению, а также по соотношению важности наказания.

Так, в уголовном законодательстве Республики Корея исследуемый вид наказания сформулирован следующим образом: «процесс лишения и приостановления квалификации», сроки наказания предусмотрены от пожизненного и на определенный срок в качестве только дополнительного вида наказания.

Во Вьетнаме рассматриваемое наказание сформулировано как «запрет на осуществление деятельности, связанной с пребыванием на определенной должности, на осуществление деятельности или реализацию функций в пределах определенной профессии и компетенций» на срок до десяти лет с применением в качестве дополнительного наказания.

В РФ это запрет занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью на срок от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного наказания и на срок от одного года до пяти лет в качестве основного.

Таким образом, различия в применении наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью весьма существенные, и связаны с особенностями функционирования государств Востока, — своеобразным пониманием справедливости.

Наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью является наказанием, не граничащим с лишением свободы или с взысканием с осужденного материальных средств. В морально-этическом плане данный вид наказания является наиболее гуманным. Поэтому применяется данный вид наказания к лицам, совершившим не тяжкие преступления. Однако наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, назначаемое как дополнительное, несет в себе определенную отягчающую нагрузку.

С другой стороны, целями рассматриваемого вида наказания являются:

- ◆ восстановление справедливости, попранной преступным деянием,
- ◆ предупреждение преступлений в данной профессиональной области, в данной должности.

Поскольку цель изоляции от социума не предусматривается, то само по себе наказание носит отчасти весьма условный характер.

Не для всякой категории преступников данный вид наказания является достаточным для возможного исправления. С этим связано то обстоятельство, что в качестве основного ни в РФ, ни в упомянутых странах АТР почти не применяется наказание в виде лишения права заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности. Психологический аспект применения рассматриваемого вида наказания заключается в осознании осужденным тяжести содеянного в контексте осуществления определенной профессиональной деятельности. Наказание призвано сформировать у осужденного мнение о собственной профессиональной пригодности в связи с совершенным им, уголовно наказуемым деянием, и, как следствие этого, — вызвать деятельное раскаяние.

В последнее время вокруг данного вида наказания ведутся споры среди правоведов. Проблема заключается в том, что нельзя лишить виновного права заниматься деятельностью, если с ее помощью он осуществляет свои основные свободы и права, например, право воспитывать собственных детей, организация собственного досуга. В КНР практикуется лишения определенной категории прав, в частности, — политических, а то время как в России такое лишение не предусмотрено.

Важно заметить, что деятельность, которая является нормативно урегулированной и требует специальной подготовки, навыков, знаний в конкретной сфере, необходимо трактовать как «иная деятельность». Как правило, такой деятельностью является:

- ◆ деятельность в сфере частных охранных структур;
- ◆ рыболовство;
- ◆ охота;
- ◆ управление транспортом.

Следует отметить, что в настоящее время в УК РФ сроки назначения наказания, которое связано с лишением права заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности строго закреплены.

Если говорить о возможности лишить пожизненно виновного права заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности, то это возможно в редких случаях. В качестве примера можно привести КНР (данный вид конкретизируется и рассматривается в контексте лишения политических прав).

Вместе с тем право заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности в качестве основного вида допускается при следующих обстоятельствах:

- ◆ замена более мягким видом не отбытой части наказания;
- ◆ более мягкое наказание, чем за данное преступление предусмотрено;
- ◆ в санкции инкриминируемой нормы, если данное наказание не предусмотрено.

Два случая, например, в российском уголовном праве предусмотрены соответственно статьями 64 и 80 УК РФ.

Рассматриваемый вид наказания разделяется на два важнейших аспекта:

- ◆ невозможность занять определенную должность;
- ◆ невозможность заниматься определенным видом деятельности.

Эти аспекты принципиально различны и несут разную психологическую нагрузку и степень тяжести.

Должность — это определенная область для осуществления профессиональной деятельности. Деятельность — более широкое понятие. Оно подразумевает систему действий, направленных на достижение определенных целей, удовлетворение потребностей и интересов.

Должность ограничивается профессиональной деятельностью, она определяется конкретными компетенциями, которыми обязано владеть лицо, занимающее данную должность. Лишение права занимать определенную должность равноценно лишению права осуществлять профессиональную деятельность. Лишение права заниматься определенной деятельностью означает запрет на осуществления деятельности, которая может быть, и не связана с профессией.

Поэтому наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью характеризуется внутренней альтернативой. Потребность в осуществлении определенных видов деятельности составляет основу естественных прав человека и гражданина, а эти естественные потребности закон не вправе ограничивать. Закон может запретить, например, участия в выборах, воспрепятствовать реализации избирательных прав, но не может ограничить деятельность, связанную с добыванием средств на существование. Поэтому уголовный закон подходит к формулировке наказания с особым вниманием, конкретизируя, какой именно деятельности он может воспрепятствовать.

Сравнительный анализ уголовного права России и стран АТР позволяет сделать вывод о том, что при ис-

полнении наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью Российский уголовный закон более конкретизирован. Данному виду наказания уголовное законодательство России уделяет намного больше внимания, выделяя его среди всех остальных видов наказания как специфическое.

В Российском уголовном законодательстве наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью регламентируется конкретными статьями, как в плане назначения, так и в плане исполнения, в то время как в уголовном законодательстве стран АТР оно практически не интерпретировано.

#### ЛИТЕРАТУРА

1. Уголовный кодекс КНР / Автор: Коробеев А. И. — изд. 2-е. пер. — Издательство: Юридический центр Пресс, 2011.
2. Уголовный кодекс КНДР / Автор: Коробеев А. И. — изд. 2-е. пер. — Издательство: Юридический центр Пресс, 2011.
3. Уголовный кодекс Таиланда / Автор: Коробеев А. И. — изд. 2-е. пер. — Издательство: Юридический центр Пресс, 2010.
4. Уголовный кодекс Японии (с изм. и доп. на 1 янв. 2002 г.): пер. с япон. В. Н. Еремина; науч. ред. А. И. Коробеев. — СПб.: Юрид. центр Пресс, 2012.
5. Уголовный кодекс Новой Зеландии / Автор: Коробеев А. И. Издательство: Юридический центр Пресс, 2003.
6. Уголовный кодекс Китая / Автор: Коробеев А. И. Издательство: Юридический центр Пресс, 2006.
7. Уголовный кодекс Сингапура / Автор: Коробеев А. И. Издательство: Юридический центр Пресс, 2005.

© Филимонов Андрей Анатольевич ( andrei\_84-05@mail.ru ).

Журнал «Современная наука: актуальные проблемы теории и практики»



Г. Владивосток