

## Тема: **СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ**

### 1. Понятие и признаки соучастия

В соответствии со ст. 32 УК **соучастием** признается совместное умышленное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления. Из определения соучастия можно выделить два объективных (участие в преступлении двух или более лиц и совместность их деятельности) и два субъективных (совместность умысла и участие в совершении умышленного преступления) признака соучастия.

**Участие двух или более лиц** носит количественный характер. Он означает, что в преступлении должны принимать участие как минимум два лица, обладающие признаками его субъекта. Не образуют соучастия случаи, когда лицо, обладающее признаками субъекта преступления, использует для его совершения невменяемого или малолетнего.

**Совместность действий соучастников** предполагает, что соучастники принимают участие в совершении одного и того же преступления, имеется причинная связь между поведением каждого из них и наступившим преступным последствием, которое является для них общим. Так, лицо, узнавшее после окончания преступления о факте его совершения и согласившееся укрыть преступника, не становится соучастником преступления, поскольку отсутствует причинная связь между его поведением и наступившим общественно опасным последствием. Однако если лицо до совершения преступления дало обещание скрыть преступника, оно тем самым содействовало, создало условия, внесло вклад в совершение преступления исполнителем, поэтому такую деятельность следует отнести к соучастию.

Слово "умышленно" в определении соучастия использовано два раза. **Совместность умысла** означает наличие у соучастников определенной психической общности, субъективной связи, желания совместно совершить преступление. Отношение соучастников к факту объединения для совершения единого преступления может быть только в виде прямого умысла. Организатор, подстрекатель и пособник должны знать о присоединяющейся деятельности исполнителя, а исполнитель должен осознавать, что в совершение преступления внесли вклад и другие лица (лицо). Для наличия соучастия требуется, чтобы лицо знало не только о факте совершения преступления, но и о его важнейших особенностях, юридически значимых признаках преступления, совершаемого исполнителем, т.е. о признаках, относящихся к составу преступления.

**Соучастие возможно лишь в умышленных преступлениях** - второй субъективный признак соучастия. Причинение общественно опасных последствий совместными неосторожными действиями двух или более лиц (неосторожное сопричинение) не образует соучастия.

Как отмечалось, умысел в содержании понятия соучастия следует рассматривать в двух аспектах:

1) умысел по отношению к факту объединения усилий соучастников для совершения единого преступления возможен только прямой;

2) отношение же к факту наступления последствий в материальных составах, которые предполагают возможность ответственности единолично действующего лица и при наличии косвенного умысла, при соучастии также возможно как в виде прямого, так и в виде косвенного умысла.

Содержание умысла соучастника шире, чем содержание умысла индивидуально действующего лица. Оно включает не только осознание общественной опасности своих действий, но и осознание присоединяющейся общественно опасной деятельности другого лица (лиц), предвидение наступления последствий, которые причиняются совместными действиями, и стремление к общему преступному результату.

Совершение преступления в соучастии, как правило, представляет большую

общественную опасность, чем совершение его единолично, поскольку объединение усилий нескольких лиц способно привести к более тяжким последствиям, оно также облегчает совершение и сокрытие преступления. В настоящее время деяния, совершаемые в соучастии, занимают значительную долю в общей массе всех преступлений, при этом количество данных преступлений постоянно растет.

## 2. Виды соучастников

В зависимости от функциональной роли, которую соучастники выполняют при совершении преступления, уголовный закон в ст. 33 УК выделяет такие их **виды**:

- 1) исполнитель;
- 2) организатор;
- 3) подстрекатель;
- 4) пособник.

**Исполнитель** является центральной фигурой при совершении преступления в соучастии. При его отсутствии соучастие невозможно. Функциональные роли соучастников могут сочетаться. Исполнитель может также выполнять функции организатора, подстрекателя или пособника (ч. 3 ст. 34 УК), однако его действия квалифицируются как исполнительские. Часть 2 ст. 33 УК предусматривает три разновидности действий исполнителя:

1) исполнителем признается лицо, непосредственно совершившее преступление. При этом исполнитель целиком исполняет объективную сторону преступления совместно с другими лицами, выполнявшими функции организатора, подстрекателя или пособника;

2) исполнителем признается лицо, непосредственно участвовавшее в совершении преступления совместно с другими лицами - соисполнителями преступления. При этой разновидности исполнительских действий лицо полностью или частично выполняет объективную сторону преступления;

3) исполнителем признается лицо, совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств (например, невиновного причинения вреда), - "посредственный исполнитель" преступления. Посредственный исполнитель совершает преступление "руками" других лиц, которые являются для него орудием совершения преступления.

**Организатор** - самая опасная фигура среди соучастников преступления. Часть 3 ст. 33 УК выделяет четыре разновидности его действий:

1) организатором является лицо, организовавшее совершение преступления. Такое лицо определяет его цель, разрабатывает план, подбирает соучастников, распределяет роли, определяет вопросы финансирования преступления, обеспечения оружием, последующей реализации материальных ценностей (если преступление состоит в завладении имуществом), сокрытия как самого факта совершения преступления, так и лиц, его совершивших, и т.д.;

2) организатором является лицо, руководившее исполнением преступления. Эта разновидность предполагает координацию действий соучастников, принятие неотложных решений, вызванных изменением обстановки в процессе совершения преступления, и др.;

3) организатором является лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество. Содержание этой разновидности организаторских действий во многом совпадает с первой, однако эти действия должны завершиться созданием организованной группы (ч. 3 ст. 35 УК) или преступного сообщества (ч. 4 ст. 35 УК). Указанная разновидность организаторских действий является наиболее опасной. Сам факт создания организованной группы или преступного сообщества законодатель в ряде случаев предусматривает в качестве самостоятельного преступления (ст. ст. 205.4, 208, 209, 210, 239, 282.1 УК);

4) организатором является лицо, руководившее организованной группой или преступным сообществом. Такая деятельность предполагает руководство уже созданной организованной группой или преступным сообществом. К функциям организатора относится принятие решений, связанных как с определением целей и разработкой общих планов деятельности организованной группы или преступного сообщества, их материальным обеспечением, так и с совершением конкретных преступлений (распределение ролей между соучастниками, разработка способов совершения и сокрытия совершенных преступлений, принятие мер безопасности и конспирации, распределение средств, полученных от преступной деятельности).

**Подстрекателем** признается лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом (ч. 4 ст. 33 УК). Применяя различные методы воздействия на сознание и волю исполнителя, подстрекатель стремится возбудить у него решимость совершить преступление, однако исполнитель не теряет свободы воли, сохраняет способность действовать по своему усмотрению. Действия подстрекателя направлены на склонение определенного лица к совершению конкретного преступления, характеризующегося местом, временем и образом действий. Склонение к совершению преступления может выражаться только в виде действия. Закон содержит открытый перечень способов склонения к совершению преступления, указывая наиболее типичные. К иным способам склонения можно отнести физическое насилие. Однако важно, чтобы оно не лишало исполнителя возможности выбора вариантов поведения. В противном случае вопрос об ответственности исполнителя решается по правилам крайней необходимости. Если подстрекателю не удалось возбудить решимость у другого лица совершить преступление, его действия в соответствии с ч. 5 ст. 34 УК квалифицируются как приготовление к совершению преступления.

**Пособником** признается: 1) лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления либо устранением препятствий; 2) лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем; 3) лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы (ч. 5 ст. 33 УК).

Закон предусматривает закрытый перечень способов содействия преступлению, в отличие от законодательного определения способов подстрекательства, которые предусмотрены в виде открытого перечня.

Пособничество принято классифицировать на интеллектуальное и физическое. К **интеллектуальному пособничеству** относятся: дача советов, указаний, предоставление информации; заранее данное обещание скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем; заранее данное обещание приобрести или сбыть такие предметы. Интеллектуальное пособничество возможно только действием. По внешней форме выражения пособничество в виде дачи советов, указаний, предоставления информации сходно с подстрекательством, однако при подстрекательстве такие действия направлены на формирование у исполнителя желания совершить преступление, при пособничестве же они направлены на укрепление уже имеющегося намерения его совершить. **Физическое пособничество** может проявляться в форме как действия, так и бездействия. Предоставление средств или орудий совершения преступления может состоять, например, в изготовлении и предоставлении отмычек для совершения хищения. Устранение препятствий для совершения преступления возможно в форме как действия, так и бездействия. В последнем случае лицо не выполняет лежащую на нем обязанность: например, лицо, обязанное поставить объект на сигнализацию, не делает этого, чем облегчает совершение хищения.

### 3. Виды и формы соучастия

**Видами соучастия** являются простое (соисполнительство) и сложное (соучастие с распределением ролей) в зависимости от характера выполняемых соучастниками функций.

При **простом соучастии** в преступлении участвуют два или более соисполнителя. Каждый из них полностью или частично выполняет объективную сторону преступления. Так, объективная сторона изнасилования состоит из двух действий: полового сношения и применения или угрозы применения насилия. Действия лиц, лично не совершавших насильственного полового акта, но путем применения насилия содействовавших другим лицам в совершении преступления, следует квалифицировать как соисполнительство в групповом изнасиловании.

**Сложное соучастие** предполагает, что в совершении преступления наряду с исполнителем принимает участие еще хотя бы один иной соучастник (организатор, подстрекатель или пособник). Составы преступлений в Особенной части УК сформулированы применительно к действиям исполнителя, поэтому при квалификации их действий ссылка на ст. 33 УК не производится, а указывается лишь статья Особенной части УК, предусматривающая совершенное преступление. При квалификации действий организатора, подстрекателя и пособника необходима ссылка на соответствующую часть ст. 33 УК, отражающую их функциональную роль.

**Формы соучастия** выделяются в зависимости от степени согласованности действий соучастников. В соответствии с этим критерием ст. 35 УК предусматривает четыре формы соучастия:

- 1) группа лиц без предварительного сговора;
- 2) группа лиц по предварительному сговору;
- 3) организованная группа;
- 4) преступное сообщество (преступная организация).

Указанные выше формы соучастия предусмотрены в ст. 35 УК в порядке увеличения степени согласованности. Каждая последующая форма соучастия предусматривает признаки предшествующей формы в сочетании с еще одним (или более) дополнительным признаком.

Совершение преступления **группой лиц** (ч. 1 ст. 35 УК) предполагает наличие таких признаков:

- 1) два или более исполнителя;

2) отсутствие предварительного сговора. Для констатации наличия группы лиц требуется, чтобы как минимум два лица обладали признаками субъекта преступления. Субъективная связь между соучастниками возникает либо спонтанно и одновременно в момент начала преступных действий, либо к начавшейся деятельности одного лица присоединяется другое лицо.

Согласно ч. 2 ст. 35 УК преступление признается совершенным **группой лиц по предварительному сговору**, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления. Признаками группы лиц по предварительному сговору являются:

- 1) два или более исполнителя;
- 2) наличие предварительного сговора.

Сговор является предварительным, если он достигнут до начала выполнения объективной стороны преступления. Если субъективная связь, сговор на совершение преступления возникают в процессе его совершения, предварительный сговор отсутствует. Члены группы лиц по предварительному сговору объединены местом, временем и образом действия при совершении преступления. При этом не следует смешивать техническое и юридическое распределение функций между соучастниками. Так, уголовная ответственность за кражу, совершенную группой лиц по предварительному сговору, наступает и в тех случаях, когда согласно предварительной договоренности между соучастниками непосредственное изъятие имущества

осуществляет один из них, а другие участники в соответствии с распределением функций совершили согласованные действия, непосредственно направленные на содействие исполнителю в совершении преступления (например, лицо не проникло в жилище, но участвовало во взломе дверей, подстраховывало других соучастников от возможного обнаружения совершаемого преступления), указанные лица являются соисполнителями.

Преступление признается совершенным **организованной группой**, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений (ч. 3 ст. 35 УК). Признаками организованной группы являются:

- 1) два или более исполнителя;
- 2) наличие предварительного сговора;
- 3) устойчивость.

Об устойчивости организованной группы может свидетельствовать длительность существования самой группы, неоднократность совершения преступлений. Однако организованная группа, как следует из ч. 3 ст. 35 УК, может быть создана для совершения и одного преступления, поэтому длительность подготовки даже одного преступления характеризует ее устойчивость. Проявлениями устойчивости являются стабильность состава группы, тесная взаимосвязь между членами группы, согласованность действий, постоянство форм и методов преступной деятельности, техническая оснащенность, специальная подготовка участников организованной группы.

Для организованной группы (в отличие от группы по предварительному сговору) характерно: наличие в ее составе организатора (руководителя) и заранее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределение функций между членами группы при подготовке к совершению преступления и осуществлении преступного умысла. Участники организованной группы могут и не принимать непосредственного участия в выполнении объективной стороны преступления. Вместе с тем с юридической точки зрения в рамках организованной группы характерно распределение именно функций, а не ролей. При признании преступлений совершенными организованной группой действия всех соучастников независимо от выполняемых ими функций в содеянном подлежат квалификации как соисполнительство без ссылки на ст. 33 УК. Поэтому к признакам организованной группы относится наличие двух или более исполнителей.

Преступление признается совершенным **преступным сообществом (преступной организацией)**, если оно совершено:

- 1) структурированной организованной группой;
- 2) объединением организованных групп, действующих под единым руководством, члены которых объединены в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды (ч. 4 ст. 35 УК).

К **признакам преступного сообщества** относятся присущие организованной группе признаки:

- 1) два или более исполнителя;
- 2) наличие предварительного сговора;
- 3) устойчивость, а также
- 4) структурированность организованной группы или объединение организованных групп;
- 5) наличие единого руководства;
- 6) цель совместного совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой либо иной материальной выгоды.

Закон устанавливает два наименования для этой формы соучастия - преступное сообщество или преступная организация, однако правовых различий между ними нет.

Как видно из признаков преступного сообщества, оно представляет собой

организованную группу, отличающуюся структурированностью, или объединение организованных групп.

Под **структурированной организованной группой** следует понимать группу лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений, состоящую из подразделений (подгрупп, звеньев и т.п.), характеризующихся стабильностью состава и согласованностью своих действий. Структурированной организованной группе кроме единого руководства присущи взаимодействие различных ее подразделений в целях реализации общих преступных намерений, распределение между ними функций, наличие возможной специализации в выполнении конкретных действий при совершении преступления и другие формы обеспечения деятельности преступного сообщества (преступной организации).

**Объединение организованных групп** предполагает наличие единого руководства и устойчивых связей между самостоятельно действующими организованными группами, совместное планирование и участие в совершении одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений, выполнение иных действий, связанных с функционированием объединения.

Преступное сообщество создается в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений. Под **прямым получением финансовой или иной материальной выгоды** понимается совершение одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений (например, мошенничества, совершенного организованной группой либо в особо крупном размере), в результате которых осуществляется непосредственное противоправное обращение в пользу членов преступного сообщества (преступной организации) денежных средств, иного имущества, включая ценные бумаги и т.п.

Под **косвенным получением финансовой или иной материальной выгоды** понимается совершение одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений, которые непосредственно не посягают на чужое имущество, однако обуславливают в дальнейшем получение денежных средств и прав на имущество или иной имущественной выгоды не только членами сообщества (организации), но и другими лицами (например, передача взятки в крупном размере должностному лицу в целях содействия выигрышу тендера).

#### 4. Ответственность соучастников

Соучастие не создает каких-либо особых оснований уголовной ответственности, основание ответственности является единым для лиц, совершивших преступление как единолично, так и в соучастии, поэтому на него в полной мере распространяется положение ст. 8 УК, исходя из которого им является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом.

В соответствии с ч. 1 ст. 34 УК **ответственность соучастников** определяется характером и степенью фактического участия каждого из них в совершении преступления, поэтому пределы ответственности соучастников имеют свои особенности. Под **характером участия** понимается фактическая роль, которую каждый соучастник выполняет в совершении преступления: организатор преступления, подстрекатель, пособник, главный или второстепенный исполнитель. Учет **степени участия** лица в совершении преступления в соучастии предполагает оценку активности каждого соучастника, величины его вклада в достижение общего преступного результата.

В науке существуют две основные позиции определения юридической природы соучастия и обоснования ответственности соучастников.

Первая из них исходит из представления об **акцессорной (дополнительной, несамостоятельной) природе соучастия**, в соответствии с которой основой соучастия является деятельность исполнителя, действия всех остальных соучастников не носят

самостоятельного характера, а являются дополнительными (акцессорными) по отношению к действиям исполнителя. Согласно этой позиции оценка действий соучастников определяется оценкой действий исполнителя.

Согласно второй позиции соучастие является **самостоятельной формой преступной деятельности**, при которой соучастники несут ответственность за совершенные ими лично действия, а не за действия исполнителя. Именно совершение этих действий определяет основание и пределы их ответственности. Соучастник может быть привлечен к ответственности даже в случае освобождения исполнителя от уголовной ответственности. Уголовный кодекс содержит черты проявления как акцессорной, так и самостоятельной природы соучастия.

Проявления **акцессорной природы соучастия** можно усмотреть в следующем. Квалификация действий исполнителя производится только по статье Особенной части УК без ссылки на ст. 33 УК (ч. 2 ст. 34 УК), поскольку составы преступления в Особенной части УК сформулированы применительно к их действиям. Организаторы, подстрекатели и пособники сами объективной стороны преступления не выполняют, поэтому состав преступления, совершаемый ими, складывается из признаков, указанных в ст. 33 УК и в конкретной статье Особенной части УК, описывающей действия исполнителя. Квалификация действий указанных лиц производится по статье Особенной части УК со ссылкой на соответствующую часть ст. 33 УК. Если они выполняли также функции соисполнителя, ссылка на ст. 33 УК не производится (ч. 3 ст. 34 УК).

Если исполнитель по причинам, от него не зависящим, не довел задуманное совместно с другими соучастниками преступление до конца, его действия квалифицируются как приготовление (если преступление относится к тяжким или особо тяжким) или покушение на преступление. Другие соучастники в соответствии с ч. 5 ст. 34 УК подлежат уголовной ответственности также за приготовление к преступлению или за покушение на преступление, даже если они все зависящие от них действия осуществили.

Признаки преступления (как объективные, так и субъективные), совершенного исполнителем, учитываются при квалификации действий всех соучастников, которые осознавали наличие этих признаков, за исключением признаков, относящихся исключительно к личности исполнителя. Так, осознание объективного признака (например, способа совершения преступления исполнителем) является обязательным для его вменения иным соучастникам - пособник может подлежать ответственности по п. "д" ч. 2 ст. 105 УК только в том случае, если он осознает, что исполнитель собирается совершить убийство с особой жестокостью. Мотивы и цели действий соучастников могут не совпадать. Действия лица, помогающего совершить убийство, должны квалифицироваться как пособничество убийству с целью скрыть другое преступление, если наличие такой цели у исполнителя охватывается сознанием пособника, хотя последний действовал по личным мотивам.

При совершении в соучастии преступления со специальным субъектом исполнителем преступления может быть лишь лицо, обладающее специальными признаками (ч. 4 ст. 34 УК). Ответственность иных лиц, не обладающих признаками специального субъекта, участвовавших в совершении преступления, наступает по той же статье УК, что и ответственность исполнителя, однако со ссылкой на соответствующую часть ст. 33 УК как организатора, подстрекателя либо пособника.

**Самостоятельность ответственности соучастников** проявляется в следующем. Ответственность за так называемое неудавшееся подстрекательство, когда подстрекателю не удалось склонить другое лицо к совершению преступления, отражена в ч. 5 ст. 34 УК: ответственность наступает только за приготовление к преступлению, поскольку не возникает количественный признак соучастия (необходимость наличия двух или более лиц). Это означает, что юридически соучастие отсутствует. Ответственность в соответствии с ч. 2 ст. 30 УК возможна лишь при попытке склонить другое лицо к совершению тяжкого или особо тяжкого преступления.

Уголовным законом предусмотрен **эксцесс исполнителя** (ст. 36 УК). Под ним понимается совершение исполнителем преступления, которое не охватывается умыслом других соучастников. За эксцесс исполнителя другие соучастники преступления уголовной ответственности не подлежат, поскольку в содеянном отсутствует как объективный признак - совместность действий, так и субъективный признак - совместность умысла соучастников. Выделяют качественный и количественный эксцесс исполнителя. Под **качественным эксцессом** понимают случаи, когда исполнитель вместо согласованного с другими лицами преступления совершает полностью иное или наряду с согласованным преступлением совершает иное преступление. В случае совершения полностью иного преступления все соучастники отвечают за приготовление или покушение на согласованное преступление, а исполнитель - за то преступление, которое он совершил. Если же исполнитель в дополнение к согласованному совершил иное преступление, все соучастники отвечают за преступление, охватывавшееся их умыслом, а исполнитель - еще и за преступление, совершенное им единолично.

**Количественный эксцесс** может заключаться в следующем:

1) вместо оговоренного лицо совершает иное однородное, но более тяжкое преступление. Так, если двое договорились совершить грабеж, но один из них в процессе изъятия имущества применил насилие, опасное для здоровья потерпевшего, что характерно для разбоя, то оба подлежат ответственности за оконченное преступление, первый - за грабеж (ст. 161 УК), а второй - за разбой (ст. 162 УК);

2) лицо совершает оговоренное преступление, но при наличии квалифицирующих признаков, не согласованных с другими соучастниками.

Квалифицирующий признак преступления может быть вменен только в том случае, когда лицо осознает его наличие. Поэтому исполнитель привлекается к ответственности за содеянное с учетом этого квалифицирующего признака, а соучастники - без него.

**Добровольный отказ** соучастников имеет свои особенности. Его признаки, изложенные в ч. ч. 1 - 3 ст. 31 УК, относятся к характеристике добровольного отказа исполнителя. Особенности добровольного отказа организатора, подстрекателя и пособника зависят от вклада каждого из них в совместно готовившееся преступление.

Организатор и подстрекатель не подлежат уголовной ответственности, если своевременным сообщением органам власти или иными принятыми мерами (например, убеждением исполнителя не совершать преступление) предотвратили доведение преступления исполнителем до конца (ч. 4 ст. 31 УК). Если действия организатора или подстрекателя не привели к предотвращению совершения преступления исполнителем, то принятые ими меры могут быть признаны смягчающим наказанием обстоятельством (ч. 5 ст. 31 УК).

Пособник преступления не подлежит уголовной ответственности, если он принял все зависящие от него меры, чтобы предотвратить совершение преступления (ч. 4 ст. 31 УК); другими словами, он должен ликвидировать свое личное участие в совершении преступления.

Квалифицирующие признаки и отягчающие обстоятельства, которые относятся к личности каждого из соучастников, распространяются только на того из них, к кому относятся.

Совершение преступления при любой форме соучастия (группа лиц, группа лиц по предварительному сговору, организованная группа, преступное сообщество) влечет более строгое наказание на основании и в пределах, предусмотренных Уголовным кодексом (ч. 7 ст. 35 УК). Это является отягчающим обстоятельством в соответствии с п. "в" ч. 1 ст. 63 УК.

При совершении преступления с любой формой соучастия (в том числе организованной группой и преступным сообществом) при фактическом распределении функций юридически роли всех соучастников совпадают. Они являются соисполнителями, следовательно, при квалификации их действий ссылка на ч. 2 ст. 33 УК



не требуется.

Совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору и организованной группой является квалифицирующим признаком многих составов преступлений.

Законодатель в ряде случаев сам факт создания организованной группы предусматривает в качестве оконченого преступления (ст. ст. 205.4, 208, 209, 239, 282.1 УК), что объясняется повышенной степенью общественной опасности таких деяний. В случае совершения членами такой организованной группы преступлений, образующих самостоятельные составы, квалификация производится по совокупности преступлений. Если факт создания организованной группы не предусмотрен в Особенной части УК в качестве самостоятельного состава преступления, то указанные действия в соответствии с ч. 6 ст. 35 УК следует квалифицировать как приготовление к тем преступлениям, для совершения которых она создана.

Совершение преступлений преступным сообществом (преступной организацией) не предусмотрено законом в качестве квалифицирующего признака ни одного из составов преступлений. Сам факт создания преступного сообщества образует самостоятельный состав преступления, предусмотренный ст. 210 УК. Каждое преступление, совершаемое преступным сообществом, требует самостоятельной уголовно-правовой оценки.

Часть 5 ст. 35 УК предусматривает особенности ответственности организаторов и участников организованной группы или преступного сообщества (преступной организации). Так, лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими, подлежит уголовной ответственности за их организацию и руководство ими в случаях, предусмотренных ст. ст. 205.4, 208, 209, 210 и 282.1 УК, а также за все совершенные организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) преступления, если они охватывались его умыслом. Другие участники организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) несут уголовную ответственность за участие в них в случаях, предусмотренных ст. ст. 205.4, 208, 209, 210 и 282.1 УК, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали.

При совершении преступлений в соучастии возможны ситуации, когда лицо, не являясь членом преступной группы, тем не менее оказывает ей содействие или подстрекает другое лицо или группу лиц к созданию преступной группы для совершения конкретных преступлений. При этом происходит сочетание простого соучастия (соисполнительства) в одной из предусмотренных законом форм и сложного соучастия (с распределением ролей). При квалификации подобных действий необходима ссылка на ту часть ст. 33 УК, которая отражает выполняемую соучастником роль, и ту часть статьи Особенной части УК, которая в качестве квалифицирующего признака предусматривает ту или иную форму соучастия.

## Тема: **ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ**

### 1. Обстоятельства, исключаящие преступность деяния: понятие, виды, значение

В гл. 8 УК (ст. ст. 37 - 42) предусмотрены шесть **обстоятельств, исключаящих преступность деяния**, которые играют важную роль в отграничении преступлений от поведения, вынужденно причиняющего разрешенный уголовным законом вред. Законодатель стимулирует общественно полезное поведение человека, которое (несмотря на причиненный вред) не признается преступлением.

Данные обстоятельства представляют собой совокупность условий, при которых поведение, направленное на достижение позитивной или социально приемлемой цели и вынужденно причиняющее вред, внешне напоминаящее какое-либо преступление, признается общественно полезным или социально целесообразным.

Обстоятельства могут быть подразделены на группы в зависимости от того, является ли поведение по причинению вреда общественно полезным или социально целесообразным. К первой группе относят необходимую оборону, причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, обоснованный риск. Ко второй группе - причинение вреда при физическом или психическом принуждении и исполнении приказа или распоряжения. Поведение при крайней необходимости в зависимости от того, защищает человек свои интересы или интересы других лиц, общества или государства, можно отнести как к социально допустимому, так и к общественно полезному.

## 2. Необходимая оборона

**Необходимая оборона** (ст. 37 УК) - правомерное пресечение общественно опасного посягательства при защите интересов личности, общества или государства путем причинения посягающему вреда, который внешне напоминает преступление.

Причинение вреда посягающему является естественным правом любого человека. Согласно ч. 3 ст. 37 УК положения этой статьи в равной мере распространяются на всех лиц независимо от их профессиональной и иной специальной подготовки и служебного положения. Норма о необходимой обороне применяется и в том случае, когда у человека есть возможность избежать посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти.

Основание необходимой обороны - совершение лицом общественно опасного посягательства, т.е. действий, направленных на причинение ущерба охраняемым уголовным законом интересам.

Посягательство чаще представляет собой нападение (агрессивные, насильственные и, как правило, внезапные действия), но посягательством являются и общественно опасные ненасильственные действия: ненасильственный грабеж, кража, незаконная охота и т.п. Не дают основания для необходимой обороны общественно опасные действия, не грозящие немедленным причинением вреда, например нарушение авторских и смежных прав, получение взятки и т.п. Не является посягательством общественно опасное бездействие.

При необходимой обороне обязательна цель защиты интересов личности, общества, государства путем пресечения общественно опасного посягательства. Если лицо преследует иную цель, например мести в связи с неприязненными отношениями, его действия квалифицируются на общих основаниях.

Необходимая оборона является реакцией на посягательство, поэтому в ее характеристику входят два противоположных по своей направленности действия: общественно опасное посягательство и оборона от него. В связи с этим условия правомерности необходимой обороны подразделяют на две группы: относящиеся к посягательству; относящиеся к действиям обороняющегося.

**Условиями, относящимися к посягательству**, признают его общественную опасность, реальность и наличность.

Посягательство всегда характеризуется общественной опасностью, т.е. угрожает причинением серьезного вреда охраняемым уголовным законом интересам личности, общества, государства. Малозначительное деяние, например кража лицом нескольких яблок из чужого сада, лишено общественной опасности и поэтому не признается основанием для необходимой обороны.

Общественно опасное посягательство по своей внешней характеристике похоже на какое-либо преступление, но оно не всегда признается таковым, например в силу невменяемости посягающего или недостижения им возраста уголовной ответственности.

Реальность посягательства означает, что оно происходит в объективной действительности, а не в воображении человека. Этот признак позволяет отграничить необходимую оборону от мнимой, когда имеет место фактическая ошибка лица. При мнимой обороне заблуждение может быть связано с неправильной оценкой поведения человека как общественно опасного, с личностью лица (совершает общественно опасное посягательство один человек, а вред причиняют другому, которого ошибочно воспринимают в качестве посягающего).

Согласно п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2012 г. N 19 "О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление" при добросовестном заблуждении (когда обстановка давала основания полагать, что совершается реальное общественно опасное посягательство, и лицо, применившее меры защиты, не осознавало и не могло осознавать отсутствие посягательства) действия оцениваются как совершенные в состоянии необходимой обороны. Лицо, которое превысило пределы защиты, допустимой в условиях соответствующего реального посягательства, не сопряженного с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия, подлежит ответственности за превышение пределов необходимой обороны. Если лицо не осознавало, что отсутствует общественно опасное посягательство, но по обстоятельствам дела должно было и могло осознавать это, его действия оцениваются как неосторожное преступление. Если же у лица не было оснований полагать, что происходит общественно опасное посягательство, совершено умышленное преступление.

Нет реального общественно опасного посягательства и в случае провокации обороны, т.е. при искусственном создании ситуации, которую лицо использует как повод для расправы над другим человеком.

Наличность посягательства - его пределы во времени: посягательство должно уже начаться (или непосредственная угроза его реального осуществления должна быть очевидной) и еще не завершиться.

Посягательство может быть длящимся, тогда право на оборону сохраняется продолжительный период (например, похищение человека с дальнейшим его удержанием). Посягательство может происходить многоэпизодно, когда каждый очередной эпизод может служить основанием для необходимой обороны, например неоднократные случаи вымогательства с применением насилия в отношении одного и того же человека.

Состояние необходимой обороны может иметь место и в случаях, когда защита последовала непосредственно за окончанным посягательством, если по обстоятельствам дела обороняющемуся не был ясен момент его окончания.

Оценке использования средств и механизмов, установленных заранее для защиты правоохраняемых интересов, посвящен п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2012 г. N 19, основной смысл которого заключается в том, что на применение таких устройств, срабатывающих автономно в момент совершения посягательства и причиняющих вред посягающему, распространяются положения о необходимой обороне. Если причиненный вред явно чрезмерен, то действия лица могут быть признаны превышением пределов необходимой обороны.

**Условия, характеризующие действия по обороне:** защищать можно охраняемые уголовным законом интересы; защита должна быть своевременной; защита осуществляется путем причинения вреда посягающему; нельзя допускать превышения пределов необходимой обороны.

Защите подлежат только **интересы, охраняемые законом**, поэтому, например, не является необходимой обороной причинение вреда, чтобы избежать законного задержания.

Вред причиняется только посягающему, наиболее распространено причинение ему

физического вреда.

Своевременность защиты соотносится с таким признаком посягательства, как его наличность. Запоздалая оборона не признается необходимой обороной.

Причиненный вред не должен быть чрезмерным, явно не соответствующим характеру и степени общественной опасности посягательства, иначе он свидетельствует о превышении пределов необходимой обороны.

Превышением пределов необходимой обороны признаются умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени общественной опасности посягательства.

В ст. 37 УК посягательства подразделены на два вида:

1) сопряженные с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, или с непосредственной угрозой его применения;

2) не сопряженные с таким насилием или такой угрозой.

Превышение пределов для первого вида посягательств не предусмотрено.

При посягательстве, не сопряженном с опасным для жизни человека насилием или с непосредственной угрозой такого насилия, не требуется равенства между опасностью посягательства и причиненным посягающему вредом, который может быть и более значительным, чем характер и степень общественной опасности посягательства. Причинение смерти при отражении посягательства, сопряженного с насилием, неопасным для жизни человека, не всегда признается превышением пределов необходимой обороны. Так, если при покушении на изнасилование либо незаконном проникновении в жилище, в котором находятся люди, причинена смерть посягающему, нельзя однозначно сделать вывод о превышении пределов необходимой обороны. Однако пресечение ненасильственного посягательства с умышленным причинением смерти посягающему расценивается как убийство при превышении пределов необходимой обороны.

Характер общественной опасности посягательства определяется ценностью объекта, а степень общественной опасности посягательства - его интенсивностью, зависящей от размера угрожавшего ущерба, числа посягающих, орудий и средств посягательства, обстановки. Эти обстоятельства необходимо соразмерить с возможностями защиты, которые зависят от пола, возраста, состояния здоровья, физической силы обороняющегося, числа обороняющихся, орудий и средств защиты, психического состояния обороняющегося.

Согласно ч. 2.1 ст. 37 УК не являются превышением пределов действия обороняющегося, вызванные неожиданностью посягательства, если лицо не могло объективно оценить характер и степень опасности нападения.

Умышленное превышение пределов необходимой обороны общественно опасно, а потому влечет уголовную ответственность в случаях убийства или причинения тяжкого вреда здоровью (ч. 1 ст. 108 УК и ч. 1 ст. 114 УК).

### 3. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление

Согласно ч. 1 ст. 38 УК не является преступлением **причинение вреда лицу, совершившему преступление, при его задержании.**

Основание для причинения вреда - совершение лицом преступления и попытка уклониться от доставления органам власти. Если преступник проявляет агрессию и тем самым совершает новое посягательство, действия, начавшиеся как задержание, перерастают в необходимую оборону.

Вред должен соответствовать ряду условий: причиняется лишь преступнику; причиняется только путем совершения действий; причиняется в течение ограниченного периода; является вынужденной мерой; причинять могут любые лица; причиняется с определенной целью; не должно быть допущено превышение мер, необходимых для задержания.

Нормой о задержании (в отличие от необходимой обороны) не охватывается причинение вреда лицу, совершившему общественно опасное деяние и не подлежащему уголовной ответственности (невменяемому, малолетнему).

Право на причинение вреда возникает с момента совершения лицом преступления и попытки уклониться от задержания, а не с момента вступления приговора в законную силу, поэтому говорить о том, что деяние является преступлением, можно лишь условно.

Если вред причиняется лицу, ошибочно принятому за преступника, имеет место фактическая ошибка. При добросовестном заблуждении правовая оценка причиненного вреда осуществляется с применением ст. 38 УК.

При задержании всегда совершаются действия, которые причиняют преступнику разнообразный вред, который правомерен, хотя внешне схож с различными преступлениями: похищением человека, причинением вреда здоровью и т.п.

Право на причинение вреда при задержании имеет ограниченное время. Поскольку привлечение к уголовной ответственности за преступление лимитировано сроками давности, право на причинение вреда при задержании реализуется сотрудниками правоохранительных органов в пределах давностных сроков. Граждане осуществляют задержание, как правило, сразу после совершения лицом преступления.

Вынужденность причинения вреда означает, что вред является крайней мерой, если иными средствами задержать преступника было невозможно.

Вред правомерен лишь в случаях, когда имеется **специальная цель**: доставить преступника органам власти и пресечь возможность совершения им новых преступлений. Если вред причиняется в качестве самосуда над преступником, содеянное является умышленным преступлением, за которое лицо подлежит уголовной ответственности на общих основаниях.

Принятые меры должны соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления и обстоятельствам задержания. Однако не требуется полного соответствия между тяжестью преступления и причиненным вредом, он может быть как несколько меньшим, так и несколько большим.

Допустимый вред, причиненный лицу, совершившему ненасильственное преступление небольшой или средней тяжести, например кражу, значительно меньше, чем вред преступнику, осуществившему тяжкое насильственное преступление. Имеет значение и обстановка задержания: время суток, место задержания, наличие других людей могут изменить ситуацию и сделать причинение вреда преступнику излишним.

Причинение смерти нормой о задержании не охватывается, поскольку при этом невыполнима цель доставления лица органам власти.

Превышением признается применение таких мер, которые явно не соответствуют характеру и степени общественной опасности преступления и обстановке задержания. В результате задерживаемому причиняется чрезмерный вред, не вызываемый тяжестью совершенного им преступления и обстановкой задержания, который влечет уголовную ответственность только при наличии умысла.

Можно выделить три вида **превышения мер**:

- 1) явное несоответствие вреда тяжести совершенного задерживаемым преступления;
- 2) явное несоответствие обстановке задержания;
- 3) одновременное наличие двух первых обстоятельств.

В УК в качестве привилегированных составов предусмотрены убийство и причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступления (ч. 2 ст. 108 УК и ч. 2 ст. 114 УК). Умышленное причинение иного вреда при задержании преступлением не является.

#### 4. Крайняя необходимость

**Крайняя необходимость** (ст. 39 УК) заключается в причинении вреда правоохраняемым интересам для предотвращения неотвратимого в данных условиях иными средствами большего вреда, угрожающего личности, обществу, государству.

Основанием для причинения вреда является опасность, угрожающая охраняемым уголовным законом интересам. Источники опасности многообразны: стихийные силы природы (наводнения, землетрясения, горные обвалы, штормы и т.п.); неисправности машин и механизмов; состояние здоровья и физиологические процессы, происходящие в организме человека; нападения животных; опасное поведение человека; столкновение обязанностей и т.п.

Неоднозначна оценка нападения животных в качестве источника опасности. Так, если животное натравлено одним человеком на другого, то речь идет об основании для необходимой обороны, поскольку животное выступает в качестве орудия общественно опасного посягательства, осуществляемого человеком.

Опасность должна быть наличной и реальной. Наличность опасности означает, что она уже возникла и еще не миновала, а реальность означает, что она существует в действительности, а не в воображении человека.

Условия правомерности, характеризующие защиту поставленного в опасность блага: направленность деяния на спасение правоохраняемых интересов; деяние может осуществляться как в форме действия, так и в форме бездействия; невозможность спасения более ценного блага иным способом, без причинения вреда охраняемым законом интересам; своевременность поведения; причинение вреда третьим лицам; отсутствие превышения пределов крайней необходимости.

Причинять вред можно только для спасения законных коллективных или индивидуальных (своих собственных или других лиц) интересов.

Преобладают действия по причинению менее значительного вреда, чтобы избежать большего вреда правоохраняемым интересам, но не исключена и возможность бездействия. Так, при столкновении обязанностей человек не выполняет одну из обязанностей, спасая более ценное благо. Например, хирург при необходимости одновременного проведения двух операций вынужденно бездействует в отношении второго больного, здоровью которого причиняется существенный вред.

Причинение вреда при крайней необходимости правомерно только в случае, когда оно вынужденно, так как устранить опасность иными средствами, не связанными с причинением вреда, не представляется возможным.

Если источник опасности - общественно опасное поведение человека, при крайней необходимости, в отличие от необходимой обороны, вред причиняется третьим лицам, например, человек, на которого напала группа лиц, не наносит удары посягающим, а разбивает витрину, рассчитывая, что сигнализация отпугнет их.

В ч. 2 ст. 39 УК содержится понятие превышения пределов крайней необходимости: если умышленно был причинен вред, явно не соответствовавший характеру и степени угрожавшей опасности и обстоятельствам, при которых она устранялась, когда указанным интересам был причинен вред, равный или более значительный, чем предотвращенный. Характер опасности определяется ценностью общественных отношений, которым грозил вред, а степень опасности выражается в ее интенсивности, продолжительности воздействия.

В УК не содержится специальных составов причинения вреда при превышении пределов крайней необходимости, поэтому лицо привлекается к уголовной ответственности на общих основаниях, но в качестве обстоятельства, смягчающего наказание, учитывается п. "ж" ч. 1 ст. 61 УК.

## 5. Физическое или психическое принуждение

Согласно ст. 40 УК преступность деяния лица, находящегося под принуждением и вынужденно причиняющего вред охраняемым уголовным законом интересам, исключается, если соблюдены условия правомерности причинения такого вреда.

Основанием для причинения вреда является **физическое** или **психическое принуждение**, оказываемое одним человеком на другого человека.

В ст. 40 УК регламентированы разные по юридической природе обстоятельства. В ч. 1 ст. 40 УК содержатся положения о непреодолимом физическом принуждении, под воздействием которого принуждаемый полностью лишается возможности выразить свою волю в деянии. Признаками непреодолимого физического принуждения являются: общественная опасность, непреодолимость (человек неспособен руководить своими действиями или бездействием); наличность (воздействие принуждения на человека началось и еще не завершилось); реальность.

С помощью непреодолимого принуждения чаще всего добиваются от другого человека бездействия, которое причиняет вред охраняемым уголовным законом интересам. Так, связанный сторож не в состоянии выполнить свою обязанность по охране чужого имущества, и принуждающий совершает хищение. Но можно добиться и совершения действий, например, под пытками человек выдает государственную или коммерческую тайну. Действие и бездействие, совершенные под влиянием непреодолимого принуждения, лишены волевого содержания, и они не могут быть признаны деянием этого лица. К уголовной ответственности за причинение вреда в качестве исполнителя привлекается тот, кто оказал непреодолимое принуждение, т.е. имеет место посредственное причинение вреда.

В ч. 2 ст. 40 УК предусмотрено положение о преодолимом физическом и психическом принуждении. Его признаками являются общественная опасность, преодолимость, наличность и реальность.

Общественная опасность принуждения обусловлена его способностью причинять вред законным правам и интересам принуждаемого.

Преодолимость принуждения означает, что человек может оказать ему сопротивление и проявить свою волю в деянии, т.е. свобода воли не утрачивается в полном объеме, хотя и в значительной степени ограничивается. Преодолимое физическое принуждение является менее интенсивным, чем непреодолимое, и выражается, например, в побоях, попытке связывания и т.п.

Психическое принуждение представляет собой воздействие на человека с помощью разнообразных угроз, гипноза, психотропных средств, осуществляемое для того, чтобы он совершил выгодное принуждающему деяние, причиняющее вред общественным отношениям.

Наиболее распространенными видами психического принуждения являются высказывание или демонстрация разнообразных угроз, которые могут быть направлены как на само лицо, подвергающееся психическому принуждению, так и на близких ему людей, под которыми следует понимать всех, в судьбе и благополучии которых лицо заинтересовано.

Угроза должна быть действительной и непосредственной, т.е. принуждаемый осознает ее как реально существующую и уверен в возможности ее немедленного осуществления.

Психическим принуждением является и применение физического насилия к одному человеку, чтобы заставить другого совершить определенное деяние.

Причинение вреда при преодолимом физическом и психическом принуждении рассматривается по правилам крайней необходимости.

Если под воздействием преодолимого принуждения человек умышленно причиняет вред, который равен или больше предотвращенного, имеются основания для уголовной

ответственности. При этом совершение преступления в результате принуждения согласно п. "е" ч. 1 ст. 61 УК признается обстоятельством, смягчающим наказание. Тот, кто оказал воздействие на другого человека, признается подстрекателем или организатором, а тот факт, что он совершил преступление с применением физического или психического принуждения, согласно п. "к" ч. 1 ст. 63 УК учитывается как обстоятельство, отягчающее наказание.

## 6. Обоснованный риск

Поведение человека, сопряженное с причинением вреда, при **обоснованном риске** (ст. 41 УК), направленном на достижение общественно полезной цели, если без риска достичь этой цели нельзя, признается общественно полезным.

Сферы деятельности, в которых возможен обоснованный риск, разнообразны. Профессиональный риск преобладает, но не является единственно возможным. Существует и оправданный риск в иных сферах, к ним можно отнести путешествия, спорт и т.п. Риск имеет место в тех случаях, когда человек не уверен в результате своих действий.

Обоснованность риска предполагает соблюдение определенных условий: наличие общественно полезной цели; невозможность ее достижения без риска; принятие рискующим достаточных мер для предотвращения вреда; недопустимость угрозы жизни многих людей, экологической катастрофы, общественного бедствия.

Общественно полезная цель заключается в стремлении добиться полезных результатов, представляющих интерес для общества и отдельных его членов, государства, отраслей науки, промышленности, техники и т.п., и свидетельствует о том, что риск осуществляется не из эгоистических побуждений лица. Цель должна быть не абстрактной, а конкретной и достижимой. Если вероятность ее достижения ничтожно мала, то действия носят авантюрный характер и риск не может быть признан обоснованным.

Невозможность достижения позитивного результата без риска означает отсутствие гарантированных, с заведомо позитивным результатом путей решения проблемы.

Принятие достаточных мер (не объективно, а субъективно достаточных, т.е. тех, которые могло принять конкретное лицо) означает, что рискующий действует не на удачу, а просчитывает возможные потери и пытается их нейтрализовать.

Вред в результате рискованных действий может быть многообразным: имущественный, организационный, физический вред и т.п. Если он причинен при соблюдении всех условий правомерности, то не признается преступлением.

Если лицом не соблюдены все указанные условия, оно подлежит уголовной ответственности за причиненный вред. В УК не содержится специальных составов деяний, нарушающих условия обоснованного риска, поэтому лицо привлекается к уголовной ответственности на общих основаниях, но учету в качестве обстоятельства, смягчающего наказание, подлежит п. "ж" ч. 1 ст. 61 УК.

Недопустим риск, заведомо сопряженный с угрозой для жизни многих людей, угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия. Заведомость такой угрозы означает, что последствия оцениваются лицом как неизбежные или реально возможные.

## 7. Исполнение приказа или распоряжения

Согласно ч. 1 ст. 42 УК не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом, действовавшим во исполнение обязательного для него приказа (распоряжения). Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконный приказ.

Существует презумпция законности приказа, изданного в надлежащей форме лицом,



обладающим на это правом, и адресованного лицу, обязанному подчиняться.

**Приказ (распоряжение)** - это основанное на законе и облеченное в установленную форму властное требование о выполнении действий (бездействия), обращенное к лицу, обязанному подчиняться.

В ч. 1 ст. 42 УК предусмотрена ситуация, когда во исполнение приказа лицо совершает предписанные ему действия (бездействие), причиняющие вред общественным отношениям, охраняемым законом. Этот вред подпадает под признаки конкретного преступления, предусмотренного УК.

Лицо, выполнившее, как оно полагало, законный приказ, не может отвечать за наступившие последствия, предвидеть которые было обязано не оно, а лицо, отдавшее приказ. Подобные ситуации оцениваются как посредственное причинение вреда, и исполнителем такого преступления признается лицо, отдавшее обязательный приказ.

Для применения ч. 1 ст. 42 УК необходимы следующие условия. Во-первых, **обязательность** приказа для исполнителя. Приказ должен быть отдан надлежащим лицом тому, кто обязан подчиняться, с соблюдением необходимой формы. Во-вторых, **отсутствие заведомости** незаконности приказа для исполнителя, т.е. отсутствие у него умысла на причинение вреда.

При совершении умышленного преступления во исполнение заведомо незаконного приказа имеет место соучастие в преступлении. Исполнитель незаконного приказа признается исполнителем преступления, а лицо, отдавшее такой приказ, - организатором или подстрекателем.

Согласно п. "ж" ч. 1 ст. 61 УК при назначении наказания исполнителю в качестве смягчающего обстоятельства учитывается совершение преступления при нарушении условий правомерности исполнения приказа или распоряжения.

При назначении наказания лицу, отдавшему незаконный приказ, с учетом конкретных обстоятельств дела возможно в качестве обстоятельств, отягчающих наказание, учесть особо активную роль в совершении преступления (п. "г" ч. 1 ст. 63 УК) и совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения (п. "м" ч. 1 ст. 63 УК).

За неосторожное преступление, совершенное во исполнение незаконного приказа, исполнитель уголовной ответственности не несет. К уголовной ответственности привлекается лицо, отдавшее незаконный приказ.