**ИМЕНЕМ АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**П О С Т А Н О В Л Е Н И Е**

**ПЛЕНУМА КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА**

**АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

*О толковании некоторых положений статьи 83.4*

*Уголовного кодекса Азербайджанской Республики*

**3 марта 2020 года город Баку**

Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики в составе Фархада Абдуллаева (председатель), Соны Салмановой, Судабы Гасановой, Ровшана Исмаилова, Джейхуна Гараджаева, Рафаэля Гваладзе, Махира Мурадова, Исы Наджафова (судья-докладчик) и Кямрана Шафиева,

с участием секретаря суда Фараида Алиева,

представителей заинтересованных субъектов – судьи Шекинского Апелляционного суда Мирбахаддина Гусейнова и главного консультанта отдела административного и военного законодательства Аппарата Милли Меджлиса Азербайджанской Республики Кямали Пашаевой,

специалистов – начальника Управления по защите государственного обвинения Генеральной прокуратуры Азербайджанской Республики Ильгара Джафарова и заместителя

начальника службы пробации Министерства юстиции Азербайджанской Республики Мусы Гумбатова

в соответствии с частью VI статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, на основании обращения Шекинского Апелляционного суда рассмотрел в открытом судебном заседании в порядке особого конституционного производства конституционное дело о толковании некоторых положений статьи 83.4 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики.

Заслушав доклад судьи И. Наджафова по делу, выступления представителей заинтересованных субъектов и специалистов, изучив и обсудив материалы дела, Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики

**УСТАНОВИЛ:**

Шекинский апелляционный суд в обращении, направленном в Конституционный суд Азербайджанской Республики (далее – Конституционный Суд) указал, что В.Гулиев будучи признанным приговором Зардабского районного суда от 3 сентября 2019 года виновным по статье 234.1 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики (далее – Уголовный кодекс), осужден к ограничению свободы сроком на 2 года, на основании статьи 69.3 данного Кодекса наказание в виде ограничения свободы сроком на 1 год 5 месяцев 12 дней сохранено.

Заместитель генерального прокурора Азербайджанской Республики, подав апелляционный протест на приговор Зардабского районного суда от 3 сентября 2019 года, просил изменить данный приговор. Апелляционный протест был обоснован тем, что В.Гулиев на основании приговора суда Азербайджанской Республики по делам о тяжких преступлениях (далее – Суд по делам о тяжких преступлениях) от 21 февраля 2007 года был признан виновным по статье 234.4.1 Уголовного кодекса и приговорен к лишению свободы сроком на 7 лет, 10 июня 2013 в соответствии с пунктом 1.1 Постановления Милли Меджлиса Азербайджанской Республики от 7 мая 2013 года “Об объявлении амнистии в связи с 90-летним юбилеем общенационального лидера азербайджанского народа Гейдара Алиева” (далее- Постановление) освобожден от наказания.

Согласно позиции протестующего, при совершении В.Гулиевым 23 мая 2019 года второго преступного деяния, его предыдущая судимость не была погашена и снята. По этой причине в его деянии имел место рецидив преступлений.

Так, в соответствии со статьей 18.1 Уголовного кодекса, рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление.

Согласно статье 61.1.1 данного Кодекса, рецидив преступлений признается обстоятельством, отягчающим наказание.

На основании статьи 65.2 Уголовного кодекса, срок наказания при рецидиве преступлений не может быть ниже половины максимального срока наиболее строгого предела вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, при опасном рецидиве преступлений — не менее двух третей, а при особо опасном рецидиве преступлений — не менее трех четвертей максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление в соответствующей статье Особенной части настоящего Кодекса.

В.Гулиев на основании приговора Суда по делам о тяжких преступлениях от 21 февраля 2007 года был признан виновным по статье 234.4.1 Уголовного кодекса и приговорен к лишению свободы сроком на 7 лет, на основании пункта 1.1. Постановления 10 июня 2013 года освобожден от наказания. То есть если бы В.Гулиев был освобожден от наказания 7 мая 2013 года, когда Постановление вступило в силу, то рецидива за совершенное 23 мая 2019 года по статье 234.1 Уголовного кодекса преступление не возникло бы.

Протестующий считает, что срок начала погашения судимости В. Гулиева по приговору Суда по делам о тяжких преступлениях от 21 февраля 2007 года по статье 234.4.1 Уголовного кодекса должен исчисляться не с 7 мая 2013 года, когда был принят примененный к нему акт амнистии, а с 10 июня 2013 года, когда данный акт амнистии исполнен в его отношении.

Учитывая вышеотмеченное Шекинский апелляционный суд в целях формирования единой судебной практики просил Конституционный суд дать толкование положения “если осужденный в установленном законом порядке был досрочно освобожден от отбывания наказания, то срок погашения судимости исчисляется с момента освобождения от отбывания основного и дополнительного наказания” статьи 83.4 Уголовного кодекса в отношении осужденных освобожденных от наказания на основании применения акта амнистии с точки зрения статей 60 и 71 Конституции Азербайджанской Республики (далее – Конституция), также статей 6 и 7 Конвенции “О защите прав человека и основных свобод”.

В связи с вопросом, поставленным в обращении, Пленум Конституционного Суда считает необходимым отметить следующее.

Задачами Уголовного кодекса являются: обеспечение мира и безопасности человечества, охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, экономической деятельности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Азербайджанской Республики от преступных посягательств, а также предупреждение преступлений. Для осуществления этих задач Уголовный кодекс устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями и устанавливает виды, предел и объем наказаний, и иные меры уголовно-правового характера за совершение этих преступлений.

Основания для освобождения от наказания, предусмотренные Уголовным кодексом отражены в нескольких статьях данного Кодекса. К таким основаниям относятся условно-досрочное освобождение от наказания, замена не отбытой части наказания более мягким видом наказания, освобождение от отбывания наказания в связи с болезнью, отсрочка отбывания наказания беременными женщинами и лицами, имеющими малолетних детей, освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора, амнистия и помилование (ст. 76-82 Уголовного кодекса).

В отличие от других видов освобождения от наказания, применение амнистии и помилования относится к полномочиям высших государственных органов, поэтому они нашли отражение в Конституции. На основании статьи 65 Конституции каждое лицо, осужденное судом, имеет право обратиться в установленном законом порядке в вышестоящий суд по поводу пересмотра вынесенного в его отношении приговора, а также по поводу помилования и смягчения наказания. Согласно пункту 22 статьи 109 Конституции, полномочия по осуществлению помилования принадлежат Президенту Азербайджанской Республики. В соответствии с пунктом 19 части I статьи 95 Конституции решение вопросов амнистии относится к полномочиям Милли Меджлиса Азербайджанской Республики.

Амнистия и помилование по своей юридической природе являются актом милосердия, осуществляемым государством с учетом принципов гуманизма, соразмерности и равенства конституционных ценностей в области борьбы с преступностью. Осуществление этих конституционных полномочий вытекает не только из политической и экономической целесообразности, но прежде всего из веры в справедливость и доброту, из социальной обусловленности такого гуманистического шага. Вместе с тем, при осуществлении данных полномочий особое внимание следует уделять вытекающим из Конституции таким ценностям, как прямое действие прав человека, здоровье, нравственность, охрану общественного порядка, безопасность и пр.

Пленум Конституционного Суда подчеркивает, что акты помилования и амнистии не ставят под сомнение законность и справедливость приговоров. Амнистия и помилование не являются обстоятельством, оправдывающим лицо и устраняющим факт совершения преступления, это проявление гуманизма к лицу, в отношении которого они применяются.

На основании статьи 81 Уголовного кодекса акт об амнистии принимается Милли Меджлисом Азербайджанской Республики в отношении индивидуально не определенного круга лиц. Актом об амнистии лица, совершившие преступления, могут быть освобождены от уголовной ответственности. Лица, осужденные за совершение преступлений, могут быть освобождены от наказания, либо срок назначенного им наказания может быть сокращен или не отбытая часть наказания может быть заменена более мягким видом наказания, либо такие лица могут быть освобождены от дополнительного наказания. С лиц, отбывших наказание, актом об амнистии может быть снята судимость.

В соответствии со статьей 82 Кодекса, помилование осуществляется Президентом Азербайджанской Республики в отношении индивидуально определенного лица. Актом помилования лицо, осужденное за преступление, может быть освобождено от отбывания оставшейся части наказания, либо срок назначенного ему наказания может быть сокращен или не отбытая часть наказания может быть заменена более мягким видом наказания. Пожизненное лишение свободы в порядке помилования может быть заменено лишением свободы на срок не свыше двадцати пяти лет. С лица, отбывшего наказание, актом помилования может быть снята судимость.

Согласно статье 83.1 Уголовного кодекса, лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу до момента снятия или погашения судимости. Судимость в соответствии с настоящим Кодексом учитывается при рецидиве преступлений и при назначении наказания.

Судимость обусловливается не только фактом осуждения лица и назначения ему наказания. Судимость выражает правовое положение осужденного, приводящее к правовым последствиям, установленным уголовным законодательством при повторном совершении преступления; имеющаяся у лица непогашенная или неснятая судимость образует особые общественно-правовые отношения, формирующиеся между ним и государством на основе уголовно-правового регулирования, служащие оценке его личности при совершении данным лицом новых преступлений, и совершенных им преступлений, как представляющих большую общественную опасность, и поэтому предусматривает применение в отношении его более строгих мер правового характера (Постановление Пленума Конституционного Суда “О толковании статьи 83 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики” от 25 мая 2009 года).

Уголовным законодательством предусмотрены различные сроки погашения судимости в зависимости от характера и степени общественной опасности преступлений, а также в отношении несовершеннолетних лиц. Так в соответствии со статьей 83.3 Уголовного кодекса судимость считается погашенной: в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за совершение преступлений, не представляющих большой общественной опасности — по истечении одного года со дня завершения отбывания наказания; в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за менее тяжкие преступления, — по истечении двух лет после отбытия наказания; в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие преступления, — по истечении шести лет после отбытия наказания; в отношении лиц, осужденных за особо тяжкие преступления, — по истечении восьми лет после отбытия наказания.

Если осужденный в установленном законом порядке был досрочно освобожден от отбывания наказания или не отбытая часть наказания была заменена более мягким видом наказания, то срок погашения судимости исчисляется с момента освобождения от отбывания основного и дополнительного наказания (статья 83.4 Кодекса).

Как видно из смысла данной нормы Кодекса, при наличии у лица досрочно освобожденного от отбывания основного наказания на основании акта амнистии, дополнительного наказания, срок погашения судимости исчисляется со дня завершения отбывания дополнительного наказания.

Согласно статье 6 Кодекса Азербайджанской Республики об исполнении наказаний, определяющего порядок и условия исполнения и отбывания назначенных судом наказаний, а также применение других мер уголовно-правового характера, основаниями исполнения наказаний и применения иных мер уголовно-правового характера являются приговор суда либо постановление вступившие в законную силу, а также акты об амнистии или помиловании. В статье 167.0.5 данного Кодекса указано, что наряду с другими основаниями осужденные могут быть освобождены от отбывания наказания на основании акта об амнистии или помиловании.

Хотя оба акта предназначены для единовременного применения, тем не менее помилование может применяться только в отношении лиц, осужденных на основании приговора, вступившего в законную силу, в то время как акт амнистии - на любой стадии уголовного процесса.

Еще одно различие между этими актами заключается в том, что помилование применяется в отношении индивидуально определенного, а амнистия – в отношении индивидуально неопределенного круга лиц. Пленум Конституционного Суда считает, что различаются и формы применения этих актов с точки зрения, определенности их субъективного состава.

Поскольку помилование применяется на основании ходатайства, то дело осужденного рассматривается Комиссией по вопросам помилования при Президенте Азербайджанской Республики, принимаются заключения соответствующих структур о возможности его помилования, рассмотренные документы представляются Президенту Азербайджанской Республики для принятия окончательного решения. В соответствии с пунктом 36 “Положения о помиловании”, утвержденного Указом Президента Азербайджанской Республики от 18 июля 2001 года, орган, исполняющий наказание, должен исполнить распоряжение Президента Азербайджанской Республики о помиловании незамедлительно.

А объявление амнистии, адресованной индивидуально неопределенному кругу лиц, непосредственно не меняет правового положения лица, совершившего преступление. Данный акт определяет юридические факты, обусловливающие изменение правового статуса соответствующего круга лиц, а не четкие права и обязанности конкретных лиц. Так, после проверки наличия оснований для применения акта амнистии в отношении определенного лица, правоприменитель должен принять соответствующее решение.

Таким образом, проверка возможности применения акта амнистии в отношении подпадающих под его действие лиц осуществляется соответствующим органом установленным Постановлением.

Как уже отмечалось выше, В.Гулиев 10 июня 2013 года был освобожден от наказания на основании пункта 1.1 Постановления.

На основании пункта 15 данного Постановления, амнистия в отношении лиц, предусмотренных пунктами 1.1 и 2 Постановления, применяется учреждениями отбывания наказания, в отношении лиц, предусмотренных пунктами 1.2, 1.3 и 4.1 – командованием воинской части дисциплинарного характера и воинских частей, в отношении лиц, предусмотр чиновниками. А в отношении лиц, предусмотренных пунктами 1.8, 3, 4.3-4.5 Постановления, вопрос о применении амнистии рассматривается судами первой инстанции.

В соответствии с пунктом 16 Постановления при применении амнистии органы, предусмотренные пунктами 15.1-15.3, должны согласовывать решения с соответствующими прокурорами соблюдая правила, предусмотренные Уголовно-процессуальным кодексом Азербайджанской Республики.

Согласно пункту 21 Постановления, настоящее Постановление применяется по отдельности в отношении каждого лица, подпадающего под его действие.

При применении амнистии должно быть изучено личное дело осужденного и к указанному решению приобщены необходимые документы для решения вопросов применения амнистии. Органы, применяющие амнистию, вправе потребовать от соответствующих органов необходимые документы для принятия решения о применении амнистии. Данные запросы должны быть незамедлительно исполнены (пункт 22 Постановления).

Следует отметить, что вышеуказанное Постановление об амнистии вступило в силу со дня опубликования и его применение предусматривалось в четырехмесячный срок с этого дня.

Пленум Конституционного суда отмечает, что вступление акта амнистии в законную силу со дня его опубликования не предусматривает изменения с этого дня правового статуса лиц, в отношении которых применяется акт. Вступление акта амнистии в законную силу со дня опубликования служит выражением времени, необходимого для определения круга лиц, в отношении которых он применяется и начала течения срока, предусмотренного для применения акта.

Учитывая вышеуказанное, Пленум Конституционного Суда считает, что при досрочном освобождении осужденного от отбывания наказания на основании акта амнистии срок погашения судимости должен исчисляться со дня применения амнистии в отношении данного лица, то есть принятия соответствующим уполномоченным органом решения о применении акта амнистии в отношении конкретного лица.

Вместе с тем, Пленум Конституционного суда подчеркивает, что решение о применении амнистии создает важные правовые последствия для лиц, в отношении которых применяется, поэтому целесообразно, чтобы уполномоченные органы рассматривали такие дела, как можно в более короткий срок.

Учитывая вышеизложенное, Пленум Конституционного суда приходит к следующему выводу:

– В соответствии со статьей 83.4 Уголовного кодекса если осужденный был досрочно освобожден от отбывания наказания на основании акта амнистии, то срок погашения судимости исчисляется с момента освобождения от отбывания наказания, то есть со дня вступления в силу решения уполномоченного органа о применении акта амнистии в отношении конкретного лица.

Руководствуясь частью VI статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, статьями 60, 62, 63, 65-67 и 69 Закона Азербайджанской Республики “О Конституционном суде”, Пленум Конституционного суда

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. В соответствии со статьей 83.4 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики, если осужденный был досрочно освобожден от отбывания наказания на основании акта амнистии, то срок погашения судимости исчисляется с момента освобождения от отбывания наказания, то есть со дня вступления в силу решения уполномоченного органа о применении акта амнистии в отношении конкретного лица.

2. Постановление вступает в силу со дня опубликования

3. Постановление опубликовать в газетах “Азербайджан”, “Республика”, “Халг газети”, “Бакинский рабочий” и “Вестнике Конституционного суда Азербайджанской Республики”.

4. Постановление является окончательным и не может быть отменено, изменено или официально истолковано ни одним органом или лицом.

**Председатель      Фархад Абдуллаев**