

ГЕНЕЗИС НАКАЗАНИЯ В ВИДЕ ОГРАНИЧЕНИЯ СВОБОДЫ

Н.И. Невмержицкий, заместитель прокурора Чашникского района, прокуратура Витебской области

Аннотация. В соответствии со статьей 25 Конституции Республики Беларусь каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность. Данное право является одним из основных прав человека в любом демократическом государстве современного мирового сообщества. Его соблюдение и охрана являются важной гарантией недопущения «произвола» как в отношении отдельной личности, так и в отношении достаточно больших групп людей.

Введение. Свобода имеет огромное значение для человека. В любом социуме человек не может жить без общения и взаимодействия с другими людьми, редкий индивид может вынести «груз одиночества». Человеку сложно полностью выйти из общественных отношений, отказаться от «обустройства» собственной жизни. Отказаться от возможности завести семью, проживать в государстве, обеспечивающем различные права (право на жизнь, свободу и личную неприкосновенность, труд, образование, культурное развитие и т.д.). К тому же каждый желает иметь право на «реальную свободу», а не только закрепленную на листе бумаги. Получается, что, благодаря закреплению данного права, всегда существует реальная мера свободы. Нельзя не согласиться с тем, что свобода - это зависимость от закона (Цицерон). Но человеку не нравится, когда его в чем-то ограничивают или чего-то лишают. Когда речь идет о существенных ограничениях или лишениях, то это определяется как наказание за совершенное преступление. Но все же ограничение и лишение самых ценных благ, связанных с жизнью и свободой является наиболее суровым. И, если смертная казнь, лишаящая жизни осужденного, является достаточно редким наказанием в нашей стране, то наказание в виде ограничения свободы, на сегодняшний день остается довольно распространенным наказанием. Причиной этого является тот факт, что данное наказание является более мягким, чем лишение свободы, менее затратным, чем арест и может быть исполнимым для лица с небольшими доходами.

Так, на практику назначения уголовных наказаний, несомненно, влияют экономические, политические, организационно-управленческие и культурно-воспитательные меры, осуществляемые государством, как и сложившаяся судебная практика, поэтому для определения генезиса наказания в виде ограничения свободы необходимо обратить свой «взгляд в историю».

Основная часть. Существенное влияние на юридическую школу Беларуси, а, следовательно, и на мнение наших правоведов оказало законодательство СССР, в частности уголовный кодекс (далее - УК).

Признаки наказания в виде ограничения свободы (ст. 55, УК 1999 г.) во многом совпадают с признаками предусмотренного в УК 1960 г. условного осуждения к лишению свободы с обязательным привлечением

осужденного к труду, введенного в УК в марте 1977 г.

Условное осуждение к лишению свободы с обязательным привлечением осужденного к труду впервые было введено в уголовное законодательство и судебную практику в 1970 году. Возникновение этого института было обусловлено острой необходимостью привлечения дополнительных трудовых ресурсов на стройки и предприятия народного хозяйства, особенно в тех регионах и в такие сферы производства, где по климатическим и иным причинам было трудно обеспечить необходимое число работников в порядке организованного набора. В то же время в этот период уже разрабатывались меры по дальнейшей экономии уголовно-правового принуждения; проводились исследования совершенствования применения уголовного законодательства с целью сокращения численности контингента ИТУ. Условное осуждение к лишению свободы с обязательным привлечением осужденного к труду стало мерой, промежуточной между лишением свободы и условным осуждением, объединив в себе наиболее положительные качества каждого из них. Так, осужденный не направлялся в ИТУ, а оставался на свободе, тем самым исключалось его общение с лицами, ранее судимыми. Одновременно осужденный привлекался к труду, проживал в специальном общежитии в условиях надзора за его поведением.

Основанием применения условного осуждения к лишению свободы с обязательным привлечением осужденного к труду являлась возможность исправления и перевоспитания осужденного без изоляции от общества, но в условиях осуществления за ним надзора. Эта возможность определялась судом на основании всестороннего анализа всех обстоятельств совершения преступления, и прежде всего - личности преступника. Закон устанавливал ряд условий, которые могли свидетельствовать о такой возможности и в своей совокупности обязательно учитывались судом при решении вопроса о применении ст. 231 УК. К этим условиям относились: а) вид и размер назначенного наказания; б) назначение наказания в виде лишения свободы впервые; в) характер и степень общественной опасности совершенного преступления; г) личность виновного; д) иные обстоятельства дела.

В соответствии с УК могло быть применено к лицу, осуждаемому к лишению свободы за умышленное преступление - на срок до трех лет, а за преступление, совершенное по неосторожности - на срок до пяти лет.

При этом, ограничение свободы (УК 1999 г.) - это такой вид наказания, назначаемого только в качестве основного, который состоит в наложении на осужденного обязанностей, ограничивающих его свободу, и нахождении его в условиях осуществления за ним надзора органами, ведающими исполнением наказания.

Ограничение свободы является относительно новым видом наказания, введенным впервые в УК 1999 г. Ограничение свободы устанавливается на срок от шести месяцев до пяти лет и входит в группу наказаний, не связанных с изоляцией от общества. Оно также представляет собой альтернативу лишению свободы и тем самым призвано содействовать снижению его применения. Сущность этого наказания заключается в том,

что при ограничении свободы затрагивается личная свобода осужденного, возможность распоряжения собой, свобода передвижения, выбора места жительства и места пребывания. Ограничение свободы бывает двух видов: с направлением в исправительное учреждение открытого типа или без направления в исправительное учреждение открытого типа.

Ограничение свободы без направления в исправительное учреждение открытого типа назначается с учётом личности виновного, характера и степени общественной опасности совершённого преступления, наличия у него постоянного места жительства. Указанная возможность возникла благодаря изменениям, внесённым Законом Республики Беларусь от 9 июня 2006 г. № 122-З «О внесении изменений и дополнений в Уголовный, Уголовно-процессуальный и Уголовно-исполнительный кодексы Республики Беларусь по вопросам совершенствования порядка исполнения наказаний и иных мер уголовной ответственности». Это относительно мягкое наказание, основным «карательным свойством» которого является необходимость соблюдать предписанный распорядок дня и тот факт, что за лицом осуществляется надзор. Важным моментом является возможность осужденного остаться «дома», продолжать трудиться на своей работе, быть с семьёй, родными и друзьями, т.е. остаться в своём круге общения. При этом, оно имеет лишь общие корни со своим «предшественником» и слабо на него похоже, в отличие от нижеуказанного вида наказания.

Ограничение свободы с направлением в исправительное учреждение открытого типа отрывает осуждённого от его прежнего социального окружения, семьи, коллег по работе и помещается в исправительное учреждение открытого типа, где на него распространяется принудительный режим и где его поведение регламентируется нормами права. Законодатель установил, что осужденные, как правило, направляются для отбывания наказания в исправительные учреждения открытого типа в пределах области по месту постоянного жительства или осуждения. Лицам, которым ограничение свободы назначено в порядке замены наказания более мягким наказанием, могут быть направлены для отбывания наказания в исправительные учреждения открытого типа другой области. В этом же порядке направляются для отбывания наказания осужденные, по месту постоянного жительства которых отсутствуют исправительные учреждения открытого типа. Карательное содержание этого наказания выражается в том, что осужденный:

- ограничивается в свободе, поскольку в течение установленного судом срока он должен находиться в исправительном учреждении открытого типа, находящемся в пределах области по месту постоянного жительства или осуждения;
- обязательно привлекается к труду независимо от его желания выполнять ту или иную работу;
- в течение срока наказания за ним осуществляется надзор;
- пребывание в исправительном учреждении открытого типа связано с возложением на осужденного обязанностей, невыполнение которых

влечет применение мер взыскания.

В период отбывания наказания в виде ограничения свободы осужденные обязаны выполнять «Правила внутреннего распорядка исправительных учреждений открытого типа» работать по направлению администрации исправительного учреждения, постоянно находиться в пределах границ территории этого учреждения, не покидать ее без разрешения администрации. Они должны проживать, как правило, в специально предназначенных для них общежитиях, участвовать без оплаты труда в работах по благоустройству зданий и территории исправительного учреждения. Осужденным запрещается приобретать, хранить и использовать предметы и вещества согласно установленному перечню. Осужденные и помещения, в которых они проживают, могут подвергаться обыску, а их вещи - досмотру.

В целом порядок отбытия наказания в виде ограничения свободы с направлением в исправительное учреждение открытого типа прописан в ст. 47 Уголовно-исполнительного кодекса Республики Беларусь (далее –УИК).

При этом, согласно нормам УК 1960г. осужденные после вступления приговора в законную силу направлялись к месту работы, орган внутренних дел ставил их на учет. На них налагались следующие ограничения: они обязаны были работать там, куда направлены; в случае производственной необходимости осужденные могли переводиться на другую работу (в том числе и в другую местность) без их согласия; осужденные обязаны проживать в специальных общежитиях со специальной пропускной системой; осужденные обязаны периодически регистрироваться в ОВД; осужденные не имели права покидать пределы административного района без специального разрешения.

Вместе с тем для осужденных условно с обязательным привлечением к труду не устанавливалась форменная одежда единого образца (как для лиц, отбывающих наказание в виде лишения свободы в ИТУ), они самостоятельно определяли свой досуг, для них не устанавливаются специальные нормы выработки или заниженные расценки, осужденные питаются за свой счет.

Как в УК 1960 г., так и в УК 1999 г. существуют ограничения для назначения указанных видов наказания.

Так, в ч. 4 ст. 55 УК (УК 1999 г.) содержится перечень лиц, которым ограничение свободы не может быть назначено. Это: военнослужащим срочной службы; иностранным гражданам и не проживающим постоянно в Республике Беларусь лицам без гражданства. Согласно ч.5 ст. 55 УК (УК 1999 г.) ограничение свободы с направлением в исправительное учреждение открытого типа не может быть назначено: лицам, не достигшие 18-летнего возраста ко дню постановления приговора; женщинам в возрасте свыше 55 лет и мужчинам в возрасте свыше 60 лет; беременным женщинам; женщинам и одиноким мужчинам, воспитывающим детей в возрасте до четырнадцати лет или детей-сирот; инвалидам; лицам, которым назначены принудительные меры безопасности и лечения, больные

открытой формой туберкулеза, ВИЧ инфицированные, больные СПИДом, либо не прошедшие полного курса лечения венерического заболевания; иностранные граждане и не проживающие постоянно в Республике Беларусь лица без гражданства.

В части 3 ст. 231 УК (1960 г.) предусмотрены обстоятельства, препятствующие применению условного осуждения к лишению свободы с обязательным привлечением осужденного к труду и связанные с характером и степенью общественной опасности совершенного преступления. Так, этот вид условного осуждения не могло быть применено к лицам, осуждаемым за: особо опасное государственное преступление и бандитизм; умышленное убийство и тяжкое телесное повреждение; изнасилование при отягчающих обстоятельствах; особо злостное хулиганство (ч. 3 ст. 201 УК), но это не означает, что при совершении иных тяжких и особо тяжких преступлений, не указанных в этом перечне, УО (ст. 231 УК) может применяться судом без всяких ограничений, при решении этого вопроса судье необходимо было исходить прежде всего из возможности исправления и перевоспитания осужденного без изоляции от общества. Совершение тяжкого или особо тяжкого преступления свидетельствует о повышенной общественной опасности лица и его «социальной запущенности». Поэтому, по мнению авторов периода действия УК 1960 г. [10, с. 301], следовало, как и при применении "обычного" условного осуждения, с особой осторожностью подходить к решению вопроса об условном осуждении к лишению свободы с обязательным привлечением осужденного к труду в случаях осуждения виновных за тяжкое или особо тяжкое преступление.

Большие требования устанавливал закон и к лицам, в отношении которых суд решал вопрос о применении такого наказания. Так, в соответствии УК 1977 года осужденный должен быть совершеннолетним. Допускалось применение этого вида условного осуждения и к лицам, которые совершили преступление в несовершеннолетнем возрасте, но на момент рассмотрения уголовного дела в суде достигли совершеннолетия.

Кроме того, лицо должно было быть трудоспособным. Особенно тщательно суд оценивал возможность применения условного осуждения к лишению свободы с обязательным привлечением осужденного к труду в отношении лиц, не признанных инвалидами, но страдающих заболеванием, которое создаст ограничение в их трудовом использовании, а также в отношении лиц, злоупотребляющих алкоголем, занимающихся бродяжничеством и т.п.

Недопустимо было применение условного осуждения к лишению свободы с обязательным привлечением осужденного к труду (ст. 231 УК) к следующим категориям осужденных: к несовершеннолетним; к лицам, совершившим тяжкие и особо тяжкие преступления; к лицам, в отношении которых может быть применено более мягкое наказание либо должно быть определено лишение свободы; к лицам, которым наряду с наказанием за совершенное преступление назначаются меры принудительного лечения от алкоголизма или наркомании; к лицам, не прошедшим пол-

ного курса лечения венерического заболевания; к иностранным гражданам и лицам без гражданства; к инвалидам I, II и III групп; к беременным женщинам и женщинам, имеющим на иждивении детей в возрасте до двух лет; к женщинам в возрасте старше 55 лет и мужчинам старше 60 лет; к военнослужащим срочной службы, совершившим преступления.

Основанием для отмены действия условного осуждения к лишению свободы с обязательным привлечением осужденного к труду являлось представление об отмене этого вида условного осуждения и направлении осужденного для отбывания лишения свободы. В суд его вносил орган, ведающий исполнением приговора (ОВД). Суд, рассматривая внесенное представление, должен выяснить личность осужденного, характер и причины допущенных им нарушений за период отбывания наказаний в условиях осуществления за ним надзора. Суд при этом выясняет, являются ли нарушения систематическими или злостными, применялись ли к осужденному меры дисциплинарного, административного и общественного воздействия, предусмотренные законом дополнительные ограничения. В зависимости от этого суд принимает решение об удовлетворении представления или об оставлении условно осужденного в спец комендатуре.

Если условно осужденный совершил новое преступление в течение срока лишения свободы (т.е. срока привлечения к обязательному труду), суд назначает ему наказание. При этом не отбытой частью наказания является не отбытая часть обязательного срока работы и время, в течение которого осужденный уклонялся от работы.

В случае, когда условно осужденный примерным поведением и честным отношением к труду докажет свое исправление, по совместному представлению ОВД, администрации предприятия и наблюдательной комиссии при исполкоме местного Совета к осужденному может быть применено условно-досрочное освобождение от наказания или не отбытая часть его может быть заменена более мягким.

По истечении срока наказания (привлечения к труду) осужденный освобождается из-под надзора; если он не направлялся в места лишения свободы и не совершил нового преступления в течение срока привлечения к труду, судимость у него погашается автоматически.

Согласно УК 1999 г. уклонение осужденного от отбывания наказания в виде ограничения свободы признается преступлением и влечет уголовную ответственность по ст. 415 УК.

Уклонение от отбывания этого наказания определено в ч. 6 ст. 55 УИК. Им признается:

- 1) неприбытие или невозвращение в установленный срок осужденного к месту отбывания наказания без уважительных причин или его самовольное оставление с целью уклонения от отбывания наказания;
- 2) нарушение осужденным порядка и условий отбывания данного наказания после вынесения официального предупреждения;
- 3) отказ от ношения электронных средств контроля своего места нахождения либо их умышленное повреждение или уничтожение в целях

уклонения от отбывания наказания.

При этом, в ч. 5 ст. 55 УИК изложены положения для признания лица злостно нарушающим порядок и условия отбывания наказания.

Порядок направление осужденных в места ограничения свободы осуществляется в двух формах: самостоятельно и под стражей. Лица, осужденные к ограничению свободы следуют к месту отбывания наказания самостоятельно за счет государства. Осужденные, которым не отбытая часть лишения свободы заменена ограничением свободы, могут быть направлены в исправительное учреждение открытого типа под стражей. Решение об этом принимает суд при вынесении определения о замене одного вида наказания другим, более мягким видом наказания. В таком же порядке может быть направлен в места отбывания наказания осужденный к ограничению свободы в случаях его уклонения от получения предписания и о выезде либо невыезде к месту ограничения свободы в установленный срок.

Прием осужденных в учреждение осуществляется дежурным помощником начальника учреждения и работником специальной части учреждения. Прием осужденных, прибывших в нерабочее время, осуществляется дежурным помощником начальника учреждения.

Во время приема осужденных в учреждение работники учреждения проверяют наличие личных дел и устанавливают их принадлежность прибывшим осужденным, проверяют наличие в личных делах необходимых документов.

Прибывшие в учреждение осужденные после уточнения данных подвергаются обыску, а принадлежащие им вещи - досмотру.

Предметы и вещества, которые осужденным запрещается приобретать, хранить и использовать [9, с. 372], по постановлению начальника учреждения изымаются и передаются на хранение, или уничтожаются, или реализуются. Реализация изъятых предметов осуществляется на основании мотивированного постановления начальника учреждения, санкционированного прокурором. Средства от реализации изъятых предметов зачисляются на счет учреждения.

Начало исчисления срока отбывания наказания в виде ограничения свободы определяется днем постановки осужденного на учет в исправительном учреждении открытого типа. В срок ограничения свободы на основании ст. 46 УИК засчитывается время содержания осужденного под стражей в качестве меры пресечения и время следования под конвоем из исправительного учреждения в исправительное учреждение открытого типа при замене не отбытой части наказания в виде лишения свободы ограничением свободы из расчета один день пребывания под стражей за два дня ограничения свободы. В срок наказания засчитывается время следования осужденного из исправительного учреждения в исправительное учреждение открытого типа самостоятельно по предписанию, а также время следования осужденного под конвоем в случае его задержания за самовольное оставление места отбывания наказания или неприбытие к месту отбывания наказания из расчета один день за день.

Заключение. В срок наказания не засчитывается время самовольного

отсутствия осужденного на работе или по месту отбывания наказания в исправительном учреждении открытого типа свыше одних суток, а также время сверх срока разрешенного выезда.

В учреждениях проверки наличия осужденных осуществляются ежедневно утром и вечером в часы, определенные распорядком дня. При необходимости они могут проводиться в любое время суток. Наличие осужденных проверяется по именному списку, затем их количество пересчитывается.

Следует отметить, что статья 231 УК 1977 г. расположена в Главе 3 Общей части – «О наказании». Это позволило многим ученым считать условное осуждение к лишению свободы с обязательным привлечением осужденного к труду видом уголовного наказания. Действительно, степень ограничений и лишений, присущих данной мере, делала ее сходной с наказанием. Однако в перечне видов наказаний она не указана, и по формальным признакам ее нельзя считать наказанием. По своему содержанию УО является более строгой мерой по сравнению не только с условным осуждением, но и с иными наказаниями, не связанными с лишением свободы. Это дает основание считать условное осуждение данного вида в действовавшем уголовном законодательстве особой мерой уголовно-правового воздействия, сочетающей карательный характер наказания и элементы условного осуждения. Как можно заметить ограничение свободы унаследовало многие черты своего «предка», при этом, став самостоятельным наказанием. Практика применения положений ст. 231 УК 1977 г. за вычетом некоторых аспектов, с учетом применения средств электронного контроля, как я полагаю, может помочь в совершенствовании наказания в виде ограничения свободы.

Список цитированных источников

1. Конституция Республики Беларусь (с изменениями и дополнениями). Принята на республиканском референдуме 24 ноября 1996. В редакции решения республиканского референдума 17 ноября 2004. //Консультант плюс: Беларусь [Электронный ресурс]. - Минск, 2016.

2. Уголовный кодекс Республики Беларусь от 9 июля 1999 г.//Консультант плюс: Беларусь [электронный ресурс]. - Минск, 2016.

3. Уголовный кодекс Республики Беларусь от 27 октября 1960 г.// Консультант плюс: Беларусь [электронный ресурс]. - Минск, 2016.

4. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь от 16 июля 1999 г.// Консультант плюс: Беларусь [электронный ресурс]. - Минск, 2016.

5. Уголовно-исполнительный кодекс Республики Беларусь от 11 января 2000 г. // Консультант плюс: Беларусь [электронный ресурс]. - Минск, 2016.

6. Закон Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в Уголовный, Уголовно-процессуальный и Уголовно-исполнительный кодексы Республики Беларусь по вопросам совершенствования порядка исполнения наказаний и иных мер уголовной ответственности» от 9 июня 2006 г. № 122-3//Консультант плюс: Беларусь [электронный ресурс]. - Минск, 2016.

7. Постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь «О назначении судами уголовного наказания» от 26.03.2002 № 1 // Консультант плюс: Беларусь [электронный ресурс]. - Минск, 2016.

8. Постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь «О практике назначения судами наказания в виде ограничения свободы» от 20.12.2007 № 18 // Кон-

сультант плюс: Беларусь [электронный ресурс]. – Минск, 2016.

9. Хомич В.М. Уголовное право Республики Беларусь: учеб. Пособие /В.М. Хомич. – Минск: ГИУСТ БГУ, 2010. – 663 с.

10. Мороз. В.В. Уголовное право Республики Беларусь. Общая часть: Учебник / В.В. Мороз, О.А. Безлюдов. - Мн.: БелНИУФЭ, 1997.- 379 с.

УДК 343.237(476)

О НОВОМ ПОДХОДЕ К ПРАВИЛАМ НАЗНАЧЕНИЯ НАКАЗАНИЯ ПРИ ПОВТОРНОСТИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

О.О. Новик, старший преподаватель кафедры уголовного права и уголовного процесса Витебского государственного университета имени П.М. Машерова

Аннотация. В настоящей статье рассматривается вопрос о том, ведёт ли к усилению уголовной ответственности, совершение лицом нескольких преступлений, предусмотренных одной и той же статьёй Особенной части УК?

Сформулировано предложение о внесении в Общую часть УК норм, закрепляющих правила назначения наказаний, усиливающих ответственность при повторности преступлений.

Введение. Повторность преступлений, как форма множественности преступлений в Уголовном кодексе Республики Беларусь выступает в качестве фактора усиливающего уголовную ответственность за содеянное. А именно, данная форма множественности преступлений выступает квалифицирующим признаком, предусмотренным в некоторых статьях Особенной части УК, а также выступает в качестве обстоятельства, отягчающего уголовную ответственность (п. 1 ч. 1 ст. 64 УК). В этом и состоит уголовно-правовое значение данного термина.

Основная часть. В качестве квалифицирующего признака повторность предусмотрена далеко не во всех составах преступлений и редких случаях во вторых частях некоторых статей Особенной части УК

В настоящее время одной из проблем повторности преступлений является вопрос о том, ведёт ли к увеличению наказания, совершение лицом нескольких преступлений предусмотренных одной статьёй УК?

По общему правилу, чем больше лицо совершает преступлений, тем соответственно должна увеличиваться степень общественной опасности такого поведения лица и его личности, что в свою очередь должно увеличивать и усиливать наказание. Однако на практике ничего подобного не происходит, поскольку в Особенной части УК в ряде статей повторность, как квалифицирующий признак отсутствует и всё содеянное (независимо от количества совершенных преступлений) будет квалифицироваться по части первой. А если есть квалифицирующая повторность в статье, то, сколько бы по количеству однородных либо тождественных преступлений не совершалось, всё равно все эти преступления будут квалифициро-