

УДК 343.81

М. С. ПузырёвАкадемия Государственной пенитенциарной службы, Министерство юстиции Украины,
ул. Гончая, 34, 14000 Чернигов, Украина, +38 (095) 408 05 72, mpuzrov@gmail.com**СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ИСПОЛНЕНИЯ НАКАЗАНИЯ В ВИДЕ ЛИШЕНИЯ СВОБОДЫ
НА ОПРЕДЕЛЕННЫЙ СРОК В ОТНОШЕНИИ ОТДЕЛЬНЫХ КАТЕГОРИЙ ОСУЖДЕННЫХ
ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ УКРАИНЫ И ШВЕЙЦАРИИ**

Правовую основу исполнения наказания в виде лишения свободы на определенный срок в Швейцарии составляют Федеральная Конституция и Уголовный кодекс Швейцарии (далее — УК Швейцарии). При этом объем правового регулирования исполнения исследуемого вида наказания, предусмотренный УК Швейцарии, значительно шире, чем в Уголовном кодексе Украины (далее — УК Украины). В отличие от Украины, в Швейцарии отсутствует специальный закон об исполнении наказаний. Законодательство Швейцарии содержит нормы, определяющие двойную компетенцию в сфере исполнения наказаний: кантонов и федерального правительства. В швейцарском законодательстве (в частности, в УК Швейцарии) отсутствуют нормы, закрепляющие особенности отбывания наказания в виде лишения свободы осужденными женщинами. В отличие от Швейцарии, уголовно-исполнительное законодательство Украины не предусматривает создание в пределах одного учреждения участков (секторов) для осужденных различных категорий. Выделены особенности применения (назначения и исполнения) наказания в виде лишения свободы на определенный срок в отношении осужденных несовершеннолетних в Швейцарии по сравнению с Украиной.

Ключевые слова: сравнительный анализ; исполнение наказания; лишение свободы на определенный срок; осужденные; зарубежный опыт.

Библиогр.: 8 назв.

M. S. PuzyrevAcademy of the State Penitentiary Service, Ministry of Justice of Ukraine,
34 Honcha Str., 14000 Chernihiv, Ukraine, +38 (095) 408 05 72, mpuzrov@gmail.com**COMPARATIVE ANALYSIS FOR THE EXECUTION OF IMPRISONMENT
FOR A FIXED TERM REGARDING CERTAIN CATEGORIES OF CONVICTS UNDER
THE LEGISLATION OF UKRAINE AND SWITZERLAND**

The legal basis for the execution of imprisonment for a fixed term in Switzerland includes the Federal Constitution and the Swiss Criminal Code (hereinafter referred to as the Swiss CC). At the same time, the scope of the legal regulation for the execution of imprisonment for a fixed term, provided by the Swiss CC, is much broader than in the CC of Ukraine. Unlike Ukraine, Switzerland does not have a special law on the execution of punishments. Swiss legislation contains regulations that determine the dual competence in the field of punishments execution: for cantons and the federal government. In Swiss legislation (in particular, in the Swiss CC) there are no provisions that fix the peculiarities regarding serving imprisonment for convicted women. Unlike Switzerland, the criminal and executive legislation of Ukraine does not provide creating sections (sectors) for convicts of various categories within one institution. The peculiarities of sentencing and executing imprisonment for a fixed term regarding juveniles in Switzerland comparing to Ukraine are highlighted.

Key words: comparative analysis; execution of punishment; imprisonment for a fixed term; convicts; foreign experience.

Ref.: 8 titles.

Введение. Сравнительные исследования в сфере уголовно-исполнительного права обусловлены реформированием уголовно-исполнительной системы Украины, осуществляемым под эгидой Министерства юстиции Украины. Современные тенденции в отечественной юриспруденции закономерны и научно обоснованы посредством применения сравнительно-правового подхода при проведении научных исследований, в соответствии с которым реформирование правовых институтов, имеющее место в Украине, базируется не только на положительных отечественных достижениях, но и положительном зарубежном опыте в исследуемой сфере.

Методология и методы исследования. Цель работы состоит в сравнительном анализе исполнения наказания в виде лишения свободы на определенный срок в отношении отдельных категорий осужденных по законодательству Украины и Швейцарии.

Организация исследования. Правовую основу исполнения наказания в виде лишения свободы на определенный срок в Швейцарии составляют Федеральная Конституция и УК Швейцарии. При этом объем правового регулирования исполнения исследуемого вида наказания, предусмотренный УК Швейцарии, значительно шире, чем в УК Украины. В частности, УК Швейцарии содержит Раздел IV «Исполнение наказаний, связанных с лишением свободы» (статьи 74—92) [1, с. 34—42].

В соответствии со статьей 123 Федеральной Конституции, законодательство в сфере уголовного права охватывается компетенцией федерального правительства. Однако исполнение наказаний относится к компетенции кантонов, если законом не предусмотрено иное. УК Швейцарии содержит общие положения об исполнении наказаний, при этом на федеральном уровне отсутствует специальный закон об исполнении наказаний, в отличие от Украины, где действует Уголовно-исполнительный кодекс (далее — УИК Украины).

Законодательство Швейцарии содержит нормы, определяющие двойную компетенцию в сфере исполнения наказаний: кантонов и федерального правительства [2, с. 3].

В Швейцарии на практике действует принцип раздельного содержания осужденных по полу, однако прямая легальная регламентация отсутствует [2, с. 9]. По указанному критерию уголовно-исполнительное законодательство Украины (часть первая статьи 92 УИК Украины) и практика его применения едины.

Исследование соответствующего отраслевого законодательства сравниваемых стран позволило сделать вывод об отсутствии в швейцарском законодательстве (в частности, в УК) норм, закрепляющих особенности отбывания наказания в виде лишения свободы осужденными женщинами. В противовес этому главой 21 УИК Украины (статьи 141—142) закреплены подобные положения.

Такой вывод подтверждается не только анализом законодательных положений, но и результатами исследований других ученых (среди которых и практические работники пенитенциарной системы Швейцарии) [3, с. 88].

Кроме того, по результатам сравнительного научного поиска установлено, что требования швейцарского законодательства о дифференциации учреждений исполнения наказаний по принципу раздельного содержания определенных категорий осужденных не столь категоричны, как отечественного.

Например, на основании части второй статьи 377 УК Швейцарии кантоны могут создавать в учреждениях исполнения наказаний отдельные сектора для особых групп осужденных, в частности, женщин; представителей определенных возрастных групп; лиц, отбывающих очень длительные или очень короткие сроки лишения свободы; лиц, нуждающихся в интенсивном лечении или поддержке, а также получающих образование или повышающих квалификацию [1, с. 153].

В то же время уголовно-исполнительное законодательство Украины не предусматривает создание в пределах одного учреждения соответствующих участков (секторов) для осужденных различных категорий.

Проведенным исследованием установлено отличие законодательной регламентации дифференциации по возрастному критерию учреждений исполнения наказаний в Швейцарии и Украине.

В частности, уголовно-исполнительное законодательство Украины (статьи 18, 19 УИК Украины) проводит четкое разграничение учреждений исполнения наказаний по критерию совершеннолетия (осужденные совершеннолетние отбывают наказание в виде лишения свободы на определенный срок в исправительных колониях; осужденные несовершеннолетние отбывают этот вид наказания в воспитательных колониях). По общему правилу (часть первая статьи 147 УИК Украины) осужденные, достигшие восемнадцатилетнего возраста, переводятся из воспитательной колонии для дальнейшего отбывания наказания в исправительную колонию минимального уровня безопасности с общими условиями содержания. Наряду с этим, на основании части первой статьи 148 УИК Украины, с целью закрепления результатов исправления, завершения общеобразовательного или профессионально-технического обучения осужденные, достигшие восемнадцатилетнего возраста, могут быть оставлены в воспитательной колонии до окончания срока наказания, но не дольше чем до достижения ими двадцати двух лет [4].

В свою очередь, статья 61 УК Швейцарии закрепляет основы отдельного функционирования специальных учреждений для совершеннолетних лиц молодого возраста (young adults), к числу которых относятся лица в возрасте от 18 до 30 лет. В таких учреждениях особое внимание уделяется реализации мер социально-воспитательного, образовательного и терапевтического направления, а также осуществляется стимулирование осужденного к получению дальнейшего профессионального образования. В то же время не допускается помещение в учреждения для совершеннолетних лиц молодого возраста, осужденных за насильственные преступления, и опасных преступников [2, с. 7].

По нашему мнению, введение такого подхода к организации уголовно-исполнительной системы Украины (в частности, создание учреждений исполнения наказаний или отдельных участков для лиц мо-

лодого возраста в пределах совершеннолетия) будет способствовать реализации принципов справедливости, гуманизма, уважения к правам и свободам человека, дифференциации и индивидуализации исполнения наказаний, рационального применения мер принуждения и стимулирования правомерного поведения.

Результаты исследования и их обсуждение. На основании анализа научных трудов отдельных отечественных ученых-пенитенциаристов и по результатам собственного сравнительно-правового исследования исполнения наказания в виде лишения свободы на определенный срок в Швейцарии и Украине выявлен ряд отличий по вопросам формирования и реализации уголовно-исполнительной политики в отношении осужденных несовершеннолетних. Если в Украине вопросы исполнения и отбывания лишения свободы в отношении несовершеннолетних и других категорий осужденных регламентированы одним законодательным актом (УИК Украины), и этот вид наказания в отношении осужденных несовершеннолетних исполняют специально предназначенные учреждения — воспитательные колонии, то в Швейцарии ситуация по этому направлению отличается.

Так, И. С. Яковец отмечает, что в Швейцарии отсутствуют тюрьмы для несовершеннолетних (такими признаются дети в возрасте от 12 до 18 лет). Правонарушители указанного возраста помещаются в специальные воспитательные учреждения, имеющие образовательную направленность (относятся к ведению системы образования). Вместе с этой категорией лиц в названных учреждениях содержатся другие дети, изъятые по разным причинам из семей, а также дети, оставшиеся без родительской опеки. Лишь в исключительных случаях, когда несовершеннолетний является крайне опасным для окружающих, он не направляется в образовательное учреждение, а размещается в отдельном секторе тюрьмы для взрослых [5, с. 164].

Специфика правового регулирования исполнения исследуемого наказания в отношении осужденных несовершеннолетних в Швейцарии характеризуется разрозненностью правовой регламентации, в отличие от законодательства Украины, в котором положения об исполнении и отбывании наказаний как в отношении совершеннолетних, так и несовершеннолетних лиц формально предусмотрены в УИК Украины.

Такая особенность швейцарского законодательства объясняется тем, что, как отмечают зарубежные исследователи Р. Р. Сакаева и Л. Л. Сантасова, в 2007 году в Швейцарии состоялась реформа уголовного закона, в ходе которой из УК Швейцарии была исключена совокупность норм уголовного права в отношении несовершеннолетних. С этого момента вступил в силу Федеральный закон об уголовном праве в отношении несовершеннолетних. Он распространяется на детей, подростков и молодых людей в возрасте от 10 до 18 лет (абзац 1 статьи 3 Федерального закона об уголовном праве в отношении несовершеннолетних) [6, с. 319].

На основании анализа исследований поименованных зарубежных авторов [6], подкрепляя их суждения материалами обобщений соответствующего зарубежного опыта [2, с. 13—15], нами выделены особенности применения (назначения и исполнения) наказания в виде лишения свободы на определенный срок в отношении осужденных несовершеннолетних в Швейцарии, по сравнению с Украиной. Основные из них сводятся к следующему:

- 1) лишение свободы, как вид наказания, предусмотренный статьей 25 Федерального закона об уголовном праве в отношении несовершеннолетних, применяется к лицам, достигшим 15-летнего возраста;
- 2) лишение свободы, как и другие виды наказаний: общественное порицание (статья 22), общественные работы (статья 23), штраф (статья 24), — предусмотренные Федеральным законом об уголовном праве в отношении несовершеннолетних, применяются к несовершеннолетним в случае совершения ими только умышленных преступлений. В случае совершения несовершеннолетними преступлений по неосторожности к ним применяются только меры безопасности, предусмотренные статьями 12—15 названного закона;
- 3) руководящим принципом Федерального закона об уголовном праве в отношении несовершеннолетних является воспитание несовершеннолетних (в том числе осужденных к наказанию в виде лишения свободы). В свою очередь, законодательство об уголовной ответственности Украины не выделяет специальной цели наказания в отношении несовершеннолетних. На этом нами акцентировано внимание в соответствующей публикации и предложено сформулировать на уровне УК Украины специальную цель наказания в виде лишения свободы в отношении несовершеннолетних — их воспитание [7, с. 74—76];
- 4) срок лишения свободы, назначаемый несовершеннолетнему, обуславливается не только уголовно-правовой характеристикой состава преступления, но и возрастом лица в пределах категории «несовершеннолетний». Так, согласно статье 25 Федерального закона об уголовном праве в отношении

несовершеннолетних, наказание в виде безусловного лишения свободы может быть назначено в отношении несовершеннолетних 15-летнего возраста сроком от 1 дня до 1 года и 16-летнего возраста сроком до 4 лет, если они совершили тяжкое преступление;

5) в соответствии со статьей 27 Федерального закона об уголовном праве в отношении несовершеннолетних и статьей 77b УК Швейцарии лишение свободы в отношении несовершеннолетних сроком до 1 года может применяться в форме «полулишения свободы». Также, на основании статьи 27 Федерального закона об уголовном праве в отношении несовершеннолетних и части второй статьи 79 УК Швейцарии, наказание в виде лишения свободы, применяемое к несовершеннолетнему и не превышающее четырех недель, может отбываться по просьбе лица по частям (по дням);

6) лишение свободы в отношении несовершеннолетних сроком до 3 месяцев может быть заменено наказанием в виде общественных работ.

К сходным чертам по указанному направлению уголовно-правовой и уголовно-исполнительной политики в сравниваемых странах представляется целесообразным отнести следующие:

1) лишение свободы как вид наказания применяется к несовершеннолетним в качестве исключительной меры уголовно-правового воздействия;

2) правоограничения, возникающие после назначения и при исполнении наказания в виде лишения свободы в отношении несовершеннолетних, имеют меньший объем карательного воздействия по сравнению с правоограничениями в отношении совершеннолетних лиц, отбывающих данный вид наказания;

3) осужденные несовершеннолетние отбывают указанный вид наказания в специально предназначенных для этого учреждениях;

4) режим отбывания указанного наказания осужденными несовершеннолетними учитывает их потребности в обучении (как общеобразовательном, так и профессионально-техническом), мероприятиях социально-воспитательного характера и необходимость приближения условий отбывания наказания к жизни на свободе, создает благоприятные условия для успешной реинтеграции несовершеннолетних в общество после освобождения от отбывания наказания.

Так же, как и в Украине, в Швейцарии предусмотрены уменьшенные (по сравнению с общим порядком, применяемым к совершеннолетним) сроки применения условно-досрочного освобождения от отбывания наказания в отношении осужденных несовершеннолетних.

Если совершеннолетний осужденный для того, чтобы к нему был применен указанный поощрительный институт, должен отбыть две трети срока наказания (часть первая статьи 86 УК Швейцарии), то соответствующая часть срока наказания для применения условно-досрочного освобождения от отбывания наказания в отношении осужденных несовершеннолетних составляет $\frac{1}{3}$ [8, с. 63].

Заключение. Проведенное исследование позволило сделать ряд обобщающих выводов по вопросам исполнения наказания в виде лишения свободы на определенный срок в отношении отдельных категорий осужденных по законодательству Украины и Швейцарии:

1) в законодательстве Швейцарии (в частности, в УК Швейцарии) отсутствуют нормы, закрепляющие особенности отбывания наказания в виде лишения свободы осужденными женщинами;

2) в отличие от Швейцарии, уголовно-исполнительное законодательство Украины не предусматривает создание в пределах одного учреждения участков (секторов) для осужденных различных категорий. Видится целесообразной имплементация подобного опыта и для практики Украины, что может стать возможным в силу реализации предложенной рядом ученых (среди которых и автор настоящего исследования) концепции полифункциональных учреждений исполнения наказаний. При этом мы убеждены, и это подтверждается как теоретическими, так и эмпирическими исследованиями, что различия в зарубежной и отечественной пенитенциарной практике по исполнению наказания в отношении определенных групп осужденных или в отдельном учреждении, или отдельных блоках одного учреждения, не должны быть догмой. Видится принципиальным лишь строгое и надлежащее исполнение требований раздельного содержания осужденных к лишению свободы и обеспечение их безопасности;

3) выделенные особенности применения (назначения и исполнения) наказания в виде лишения свободы на определенный срок в отношении осужденных несовершеннолетних в Швейцарии, по сравнению с Украиной, касаются таких аспектов как возраст, с которого возможно назначение лицу наказания в виде лишения свободы; назначение только в случае совершения умышленных преступлений; более широкая дифференциация сроков лишения свободы; особые формы исполнения наказания: «полулишение свободы», лишение свободы по частям (по дням).

Список цитируемых источников

1. Swiss Criminal Code of 21 December 1937 (Status as of 1 July 2013). — 178 p. [Electronic resource]. — Access mode: https://www.unodc.org/res/cld/document/che/1937/swiss_criminal_code_en_html/Swiss_CC_1937_am2013_en.pdf. — Date of access: 15.09.2017.
2. The execution of sentences and measures in Switzerland: an overview of the system and execution of sentences and measures in Switzerland for adults and juveniles. — Federal Department of Justice and Police FDJP, February 2010. — 16 p. [Electronic resource]. — Access mode: <https://www.bj.admin.ch/dam/data/bj/sicherheit/smv/dokumentation/smv-ch-e.pdf>. — Date of access: 15.09.2017.
3. Шмид, М. Об особенностях исполнения наказания в виде лишения свободы и принудительных мер уголовно-правового характера в отношении женщин в Швейцарии / М. Шмид, Е. А. Огрохина // Вестн. ин-та: преступление, наказание, исправление. — 2015. — № 1 (29). — С. 87—91.
4. Кримінально-виконавчий кодекс України від 11 лип. 2003 р. // Відомості Верховної Ради України. — 2004. — № 3—4. — Ст. 21.
5. Яковець, І. С. Система виконання покарань Швейцарії / І. С. Яковець // Питання боротьби зі злочинністю : зб. наук. пр. — 2011. — Вип. 21. — С. 162—173.
6. Сакаева, Р. Р. Проблемы применения наказания в виде лишения свободы в отношении несовершеннолетних в России и Швейцарии: сравнительно-правовой аспект / Р. Р. Сакаева, Л. Л. Санташова // Уголовное наказание в России и за рубежом: проблемы назначения и исполнения : сб. материалов Междунар. науч.-практ. конф. (к 60-летию принятия ООН Минимальных стандартных правил обращения с заключенными) / ФКОУ ВО «Вологодский институт права и экономики Федеральной службы исполнения наказаний». — Вологда, 2016. — С. 318—322.
7. Пузирьов, М. С. Концептуальні засади мети покарання у виді позбавлення волі стосовно неповнолітніх засуджених / М. С. Пузирьов // Наук. вісн. Ін-ту кримінально-виконавчої служби. — 2012. — № 2 (2). — С. 67—77.
8. Колмакова, Н. Л. Сравнительный анализ практики лишения свободы несовершеннолетних по приговору суда в Словении и Швейцарии / Н. Л. Колмакова, Н. С. Могиленко // Вестн. ин-та: преступление, наказание, исправление. — 2016. — № 2 (34). — С. 60—66.

Поступил в редакцию 21.09.2017