Горбань Дмитрий Владимирович. Правовое регулирование проживания осужденных за пределами исправительных учреждений: диссертация ... кандидата юридических наук: 12.00.08 / Горбань Дмитрий Владимирович;[Место защиты: Академия права и управления Федеральной службы исполнения наказаний - ФКОУВПО].- Рязань, 2015.- 225 с.

**Содержание к диссертации**

Введение

**Глава 1. Историко-правовой и сравнительно-правовой анализ проживания осужденных за пределами исправительных учреждений**

1.1. Правовая природа проживания осужденных за пределами исправительных учреждений 14

1.2. Генезис правовых норм отечественного законодательства о проживании осужденных за пределами исправительных учреждений 44

1.3. Зарубежный опыт отбывания наказания в виде лишения свободы заключенными в открытых режимах 58

**Глава 2. Характеристика отдельных видов проживания осужденных за пределами исправительных учреждений**

2.1. Особенности проживания осужденных за пределами исправительных учреждений общего режима 77

2.2. Проживание осужденных в пределах колонии-поселения или муниципального образования на арендованной или собственной жилой площади 104

2.3. Проживание за пределами воспитательной колонии несовершеннолетних осужденных, отбывающих наказание в льготных условиях 120

**Глава 3. Совершенствование правовых норм о проживании осужденных за пределами исправительных учреждений 135**

Заключение 158

Список использованной литературы

## Генезис правовых норм отечественного законодательства о проживании осужденных за пределами исправительных учреждений

Позицию С.Л. Бабаяна поддерживает Е.В. Губенкова, которая отмечает, что проживание за пределами исправительного учреждения - это поощритель-ная норма . СИ. Курганов к числу поощрительных норм, помимо мер поощрения, относит и другие институты, в частности возможность проживания осужденного с семьей за пределами колонии4.

Наиболее обоснованной и интересной нам представляется точка зрения О.Н. Зверевой. Она определяет правовую природу проживания осужденных за пределами исправительного учреждения в рамках института изменения условий содержания осужденных в пределах одного исправительного учреждения5. По ее мнению, проживание осужденных вне колонии является отдельной ступенью прогрессивной системы изменения условий отбывания наказания в пределах одного исправительного учреждения, наряду, например, с облегченными или обычными условиями. О.Н. Зверева называет изучаемый институт режимом полусвободы, и приравнивает его к четвертому виду условий отбывания наказания в одном исправительном учреждении, которые существуют, например, в воспитательных колониях. Она также отмечает, что законодатель никак не называет условия отбывания наказания, на которых осужденные проживают вне режимной территории исправительного учреждения1.

Аналогичной с О.Н. Зверевой точки зрения придерживается Ю.М. Тка-чевский, рассматривая правовую природу проживания осужденных вне мест лишения свободы без охраны, но под надзором как четвертую ступень прогрессивной системы изменения условий отбывания наказания в пределах одного исправительного учреждения. Автор называет проживание осужденных вне колонии льготными условиями полусвободного режима2.

Интересной представляется позиция В.Е. Южанина, который видит правовую природу проживания осужденных вне колонии как форму их подготовки к освобождению. Так, он предлагает изменить содержание ст. 180 УИК РФ «Подготовка осужденных к освобождению» и в ее рамках предусмотреть возможность положительно характеризующимся осужденным за 6 месяцев до конца срока отбывания наказания проживать за пределами колонии (льготные условия отбывания наказания, освобождение из-под стражи, расконвоирование).

Отдельные авторы рассматривали правовую природу института проживания за пределами исправительных учреждений как составляющий элемент режима, установленного на территории отдельно взятого исправительного учреждения. Данная точка зрения основана на том, что правовые нормы об улучшении правового положения осужденных к лишению свободы и уменьшении объема правоограничений относятся к институту режима. Существовавший в тот момент институт проживания осужденных женщин вне колонии

В пенитенциарной науке также имеет место отнесение правовой природы изучаемого института к прогрессивной системе отбывания наказания2. Заметим, что прогрессивная система отбывания наказания является условной теоретической конструкцией, имеющей конкретно-историческое происхождение. В науке до сих пор не выработано ее точное общепринятое определение, не установлены четкие границы и содержание.

По мнению А.В. Бриллиантова, отождествление прогрессивной системы и института изменения условий неправомерно, так как прогрессивная система более широкое понятие .

З.А. Астемиров отмечает, что в УИК РФ предпринята попытка введения так называемой прогрессивной системы отбывания наказания осужденными, когда инициатива улучшения условий их содержания в местах лишения свободы предоставлена им самим4.

Прогрессивная система подвергалась критике со стороны ученых разных периодов истории, как советских, так и современных. Наиболее точная позиция

Различные точки зрения ученых на правовую природу проживания осужденных за пределами исправительного учреждения имеют место в связи с тем, что она не была отдельным объектом их исследования, поэтому мы попытаемся определить ее в аспекте приведенных позиций ученых.

Отдельные ученые проводили сравнительный анализ таких смежных правовых институтов (субинститутов) уголовно - исполнительного права, как выезды осужденных за пределы исправительного учреждения, передвижение без конвоя или сопровождения, освобождение из-под стражи за шесть месяцев до освобождения . Ими выявлены их основные отличия, однако мы хотели бы обратить внимание лишь на некоторые из них, которые оказывают влияние на определение правовой природы проживания осужденных за пределами исправительных учреждений.

## Зарубежный опыт отбывания наказания в виде лишения свободы заключенными в открытых режимах

Правовое положение осужденных, которым предоставлена возможность проживать с семьями, формально не отличается от статуса лиц, проживающих в общежитиях. Закон указывает лишь на то, что они обязаны являться для регистрации в колонию-поселение до четырех раз в месяц, периодичность регистрации устанавливается постановлением начальника колонии-поселения1.

Поскольку надзор в исправительных учреждениях играет чрезвычайно важную предупредительную роль, законодатель в пункте «б» части 1 статьи 129 УИК РФ закрепил, что представители администрации колонии-поселения вправе посещать жилые помещения, в которых проживают осужденные, в любое время. Возникает закономерный вопрос: если осужденные проживают с семьей на арендованной или собственной жилой площади в пределах колонии-поселения или муниципального образования, на котором расположена колония-поселения, могут ли представители администрации этой колонии посещать данные жилые помещения? Второй вопрос: могут ли представители администрации колонии-поселения проводить обыск в данных жилых помещениях?

Термин «посещать» жилые помещения, где проживают осужденные, по своей сути не предполагает проведение режимных мероприятий (обыск, до-смотр и др.) в данных помещениях . Целью посещения жилых помещений, в которых проживают осужденные, на наш взгляд, является визуальный контроль и надзор за ними и недопущение совершений нарушений установленного порядка отбывания наказания. Целью режимных мероприятий является обнаружение запрещенных предметов. Отдельные авторы отмечают, что следует обратить внимание, что термин «посещать» не включает в свое содержание возмож по ность проведения обысков или осмотров. Помещения, в которых проживают осужденные с семьями, могут посещаться представителями администрации только с разрешения начальника колонии, его заместителей или оперативного дежурного1. Эти авторы указывают и на то, что перечень предметов и веществ, которые осужденным запрещено хранить и приносить в общежития, устанавливается в Правилах внутреннего распорядка исправительных учреждений и распространяется на всех осужденных к лишению свободы, за исключением тех, которые проживают с семьями.

В практической деятельности исправительных учреждений имеют случаи подачи осужденными жалоб на действия администрации по обыску помещений, в которых проживают осужденные за пределами колоний-поселений. Так, в одном из посещенных нами исправительном учреждении имел место факт подачи такой жалобы осужденным П. В ней осужденный указал, что в соответствии с постановлением начальника колонии-поселения он проживал за ее пределами с семьей, нарушений режима содержания не допускал. Однако в квартире, где проживал осужденный, часто проводились обыски, в результате которых были изъяты личные вещи его супруги, которые, по мнению администрации, являлись запрещенными. После данного случая осужденный подал жалобу. В результате проживание его за пределами колонии-поселения было отменено.

Отдельные авторы отмечают, что осужденные к лишению свободы подвергаются серьезным ограничениям в области личной неприкосновенности и неприкосновенности частной жизни. Сами осужденные, а также помещения, в которых они проживают, в том числе в случаях проживания со своими семьями на арендованной или собственной жилой площади, в любое время могут под-вергаться обыску, а их вещи досмотру . Данное мнение поддерживают другие авторы, указывая, что содержание надзора, осуществляемого в колониях поселениях, охватывает проведение обыска жилых помещений и личного хозяйства осужденных

Ведомственные нормативные-правовые акты позволяют администрации колоний-поселений посещать помещения, где проживают осужденные поселенцы со своими семьями. Сотрудники колоний-поселений и территориального органа ФСИН России имеют право в любое время посещать указанные помещения с последующем составлением рапорта о результатах проверки и приобщением его к материалам личных дел осужденных.

Отдельные авторы предлагают внести изменения в уголовно-исполнительное законодательство и запретить проверку в ночное время осужденных в колониях-поселениях, проживающих с семьями2. С этим положением согласны все опрошенные осужденные и практически все представители администрации. Некоторые ученые указывают, на то, что да, представители администрации колонии-поселения могу посещать жилые помещения, в которых проживают осужденные-поселенцы со своими семьями, но не могут в любое время, так как это нарушение частной жизни . В этой связи С.Г. Федоров предлагает изложить п. «б» ч. 1 ст. 129 УИК РФ в следующей редакции: «Жилые помещения, в которых проживают осужденные со своими семьями, могут посещаться представителем администрации колонии-поселения»4. Данные изменения, на наш взгляд, не решают проблему, так как необходимо указать, что жилые помещения должны посещаться только в дневное время, подразумевающее временной интервал с 6:00 до 22:00.

## Проживание осужденных в пределах колонии-поселения или муниципального образования на арендованной или собственной жилой площади

11 февраля 2009 г. на заседании Президиума Государственного Совета Российской Федерации Д.А. Медведев дал ряд поручений, ознаменовавших реформирование уголовно-исполнительной системы, в частности изменение режима отбывания наказания в виде лишения свободы и организационных форм деятельности самих российских исправительных учреждений в направлении их приближения к аналогичным заведениям европейского типа1. На основании указаний Д.А. Медведева также была разработана Концепция развития уголовно-исполнительной системы Российской Федерации до 2020 года.

Так, Концепция предусматривает создание правовых и организационных условий для замены существующей системы исправительных учреждений на два основных вида учреждений - тюрьмы (общего, усиленного и особого режимов) и колонии-поселения (с обычным и усиленным наблюдением) при сохранении учреждений, созданных для выполнения специальных задач. В пределах одной тюрьмы осужденные к лишению свободы могут находиться в блоках облегченных, обычных и строгих условий отбывания наказания.

Рассматривая вопрос применимости норм о проживании осужденных за пределами исправительных учреждений (тюрем и колоний поселений) в предусмотренных Концепцией условиях, необходимо отметить тот факт, что данный вопрос может быть решен положительно.

В последнее время в научной литературе высказываются точки зрения о необходимо реформирования института проживания осужденных за пределами исправительных учреждений в рамках реализации Концепции развития УИС РФ до 2020 года. Например, СВ. Березиков отмечает, что эффективность норм о проживании осужденных за пределами исправительного учреждения существенно снижается ввиду ее неудачной конструкции1.

А.Я. Гришко указывает, что в рамках предстоящей реформой системы исправительных учреждений, в рамках Концепции развития УИС РФ до 2020 года в научной литературе высказываются предположения о трансформации существующего института изменения условий наказания путем периодизации лишения свободы. Заключительный этап лишения свободы предполагает выезд осужденного за пределы исправительного учреждения для решения вопросов трудового и бытового устройства и социальной адаптации после освобождения2.

А.А. Пропостин говорит о том, что представляется необходимым в рамках Концепции развития УИС России до 2020 года пересмотреть содержание условий отбывания лишения свободы. В частности, в рамках наиболее мягких из них предусмотреть возможность осужденного находиться в определенное время за пределами исправительного учреждения вне зависимости от характера выполняемой им работы .

Перечисленное, несомненно, наталкивает на мысль о том, что необходимо адаптировать нормы уголовно-исполнительного законодательства о проживании осужденных за пределами исправительных учреждений к реалиям современного дня. На наш взгляд, необходимо не только пересмотреть срок предоставления проживания осужденного за пределами исправительного учреждения, но и всю конструкцию данного правового явления с учетом требований современной уголовно-исполнительной политики.

гламентирующих, а также отсутствие процедурных норм в его регламентации. В связи с этим мы можем говорить об отсутствии комплексного подхода законодателя к реализации института проживания вне колонии: присутствие материальных правовых норм (требующих совершенствования) в уголовно-исполнительном законодательстве и отсутствие норм процедурных.

Тем не менее ряд ученых-пенитенциаристов неоднократно отмечали и подчеркивали необходимость комплексного (материального и процедурного) подхода к регулированию пенологических институтов, который позволит более эффективно реализовывать их на практике1. Как указывает В.Е. Южанин материальные нормы не могут реализовываться без соответствующей процессуальной или процедурной формы. Он отмечает, что процедурные нормы в уголовно-исполнительном законодательстве предназначены и регулируют только порядок исполнения уголовных наказаний2. Все это наталкивает нас на мысль о совершенствовании норм, регламентирующих институт проживания осужденных вне колонии.

Необходимость изменения порядка предоставления проживания осужденных вне колонии подтверждается мнением сотрудников исправительных учреждений. Так, только 25,4 % сотрудников ответили, что их удовлетворяют существующие правила предоставления проживания вне колонии, 45,6 % сотрудников данные правила не удовлетворяют, 29 % удовлетворяют не в полной мере. в понимании правовой природы института проживания осужденных вне колонии в рамках института изменения условий отбывания наказания в сторону расширения объема прав и льгот. В связи с этим необходимо адаптировать нормы изучаемого института к нормам об изменении условий, но тем не менее сохранив идею законодателя о самостоятельности правовой природы проживания осужденных вне колонии. Данные умозаключения подтверждаются и мнением различных ученых о необходимости реформирования действующей системы условий отбывания наказания, так как наличия трех видов условий отбывания наказания в виде лишения свободы не достаточно для достижения целей уголовно-исполнительного законодательства1.

Так, некоторые ученые предлагали введение новых элементов (ступеней) прогрессивной системы отбывания наказания в виде лишения свободы в сфере изменения условий. Позиции данных ученых-пенитенциаристов (Г.А. Аванесова, Н.А. Беляева, В.Н. Брызгалова, М.А. Ефимова, Ю.Ф. Кардаполова, Л.Г. Крах-мальника, А.А. Новикова, Н.В. Подымова, А.Л. Ременсона, А.Ф. Сизого, Н.А. Стручкова, В.З. Фетисова, И.В. Шмарова, Ю.К. Якимовича и др.) были основаны в целом на том, что существующие условия отбывания наказания в виде лишения свободы не отличаются друг от друга с позиции существенного изменения правового положения осужденных. Поэтому ими выдвигаются различные предложения по совершенствованию системы условий отбывания наказаний в виде лишения свободы.

## Проживание за пределами воспитательной колонии несовершеннолетних осужденных, отбывающих наказание в льготных условиях

Согласно Концепции развития УИС в России до 2020 года в воспитательных центрах не предусматривается строгой изоляции осужденных в запираемых камерах. Осужденные в этих учреждениях должны проживать в комнатах, запираемых на ночь, а, в зависимости от поведения, осужденные должны переводиться в более мягкие условия отбывания наказания.

Иными словами, льготные условия отбывания наказания несовершеннолетними осужденными в воспитательных центрах, фактически воспроизводят предлагаемые нами открытые условия отбывания наказания. Обязательная трудовая занятость несовершеннолетних в этих условиях может быть обеспечена либо их работой, либо учебой. Вместе с тем труд осужденных, как представляется, не может рассматриваться в данном случае как необязательное или нецелесообразное условие для несовершеннолетних осужденных.

На основании этого считаем необходимым: - ч. 5 ст. 132 УИК РФ «воспитательные колонии» изложить в следующей редакции: «несовершеннолетние осужденные, не имеющие нарушений установленного порядка отбывания наказания в целях успешной социальной адаптации, подготовки к жизни на свободе могут быть переведены на открытые условия отбывания наказания по отбытии не менее трех месяцев срока наказания в облегченных условиях отбывания наказания»; - ч. 3 ст. 133 УИК РФ: «условия отбывания лишения свободы в воспитательных колониях» изложить в следующей редакции: «несовершеннолетние осужденные, отбывающие наказание в открытых условиях, проживают за пре 155 делами исправительного учреждения в социально-реабилитационных центрах. Им разрешается: а) расходовать на приобретение продуктов питания и предметов первой необходимости средства, имеющиеся на лицевых счетах, без ограничения; б) иметь длительные и краткосрочные свидания без ограничения; в) пользуются правом свободного передвижения в пределах территории социально-реабилитационного центра; г) с разрешения администрации воспитательной колонии могут передвигаться без надзора за пределами социально-реабилитационного центра, но в пределах муниципального образования, на территории которого расположена воспитательной колонии; д) могут носить гражданскую одежду; е) могут иметь при себе деньги и ценные вещи; ж) получают посылки, передачи и бандероли; могут иметь свидания без ограничения их количества».

В целях успешной социальной адаптации осужденных, отбывающих наказание в колониях-поселениях с обычным и усиленным наблюдением, необходимо предусмотреть в них открытые условия отбывания наказания

В связи с этим ст. 129 УИК РФ должна быть изложена в следующей редакции: «осужденные, не допускающие нарушений установленного порядка отбывания наказания, а также положительно характеризующиеся осужденные имеющие семьи, по постановлению начальника колонии-поселения могут быть переведены в открытые условия отбывания наказания, в данном случае им разрешается проживание со своими семьями на арендованной или собственной жилой площади, находящейся за пределами режимной территории колонии-поселения или в пределах муниципального образования, на территории которого расположена колония-поселение...».

Предлагается установить следующий правовой режим для осужденных, отбывающих наказание на открытых условиях в колониях-поселениях: осужденные, отбывающие наказание на открытых условиях, в часы от подъема до отбоя могут пользоваться правом свободного передвижения в пределах колонии-поселения; с разрешения администрации учреждения могут передвигаться без надзора вне колонии-поселения, но в пределах муниципального образова 156 ния, на территории которого расположено учреждение, если это необходимо по характеру выполняемой ими работы либо в связи с обучением; иметь возможность на выходные и праздничные дни посещать постоянное место жительства; могут носить гражданскую одежду; могут иметь при себе деньги и ценные вещи; пользоваться деньгами без ограничения; получать посылки, передачи и бандероли; могут иметь свидания без ограничения их количества.

Таким образом, проведенный анализ путей совершенствования правовых норм о проживании осужденных за пределами исправительных учреждений позволил нам сделать следующие выводы: 1) реалии сегодняшнего дня, реформирование уголовно-исполнительной системы в рамках Концепции развития УИС России до 2020 года диктует необходимость принятия мер к постепенному возвращению осужденного к законопослушной жизни. Для этого необходим постепенный, ступенчатый переход в период отбывания наказания из одних условий в другие с постепенным снижением объема правоограничений для всей массы осужденных, но с учетом их поведения и других критериев. Завершающим этапом отбывания уголовного наказания в виде лишения свободы должны стать открытые условия, в которые будут переводиться все осужденные в целях более успешной социальной адаптации к свободной жизни; 2) жизнеспособность предлагаемых режимов открытых условий в каждом виде исправительного учреждения связана не столько с отрядным (лагерным), отрядно-бригадным, как его еще называют, или тюремным (камерным) построением исправительных учреждений, сколько имеет особое место, в реализации стремления осужденного к ресоциализации и самой его подготовкой к освобождению. Это обстоятельство и обосновывает уверенность в том, что открытые условия отбывания наказания, в рамках которых предлагается рассматривать существующие нормы о проживании осужденных за пределами исправительных учреждений, займут свое место в прогрессивной системе изменения условий отбывания наказания внутри одного исправительного учреждения, причем вид такого учреждения (за исключением учреждений для пожизненного 157 содержания осужденных) не имеет принципиального значения. Данными видами учреждений также могут стать предусмотренные Концепцией развития УИС России до 2020 года тюрьмы общего, строгого и особого видов режима;