

*Тыныбеков Н.Т.***ЧЕТ ӨЛКӨЛӨРДҮН МЫЙЗАМДАРЫНДА ПРОБАЦИЯ
ИНСТИТУТУН ЖӨНГӨ САЛУУ***Тыныбеков Н.Т.***РЕГУЛИРОВАНИЕ ИНСТИТУТА ПРОБАЦИИ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ
ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН***N.T. Tynybekov***REGULATION OF THE INSTITUTE OF PROBATION IN
THE LEGISLATION OF FOREIGN COUNTRIES**

УДК: 343.848.5 (575.2) (04)

Чет өлкөлөрдүн мыйзамдарында жазык куугунтугуна кабылган адамдарды социалдык калыбына келтирүү жана кайра интеграциялоо менен айкалыштыруу менен, эркинен ажыратууга байланышпаган жазаларды аткарууга карата колдонулган жазык көзөмөлүн пробация түшүнүгүнө артыкчылык берилет. «Пробация» термининин аныктамасы ар башка өлкөлөрдө ар түрдүү түшүнүгү бар экени изилденди. Кээ бир өлкөлөрдө пробация эркинен ажыратуу менен байланышпаган кылмыш жазасынын түрү болуп саналса, башка өлкөлөрдө сыноо мөөнөтү менен кылмыш көзөмөлү, адаптация, кылмыш куугунтугуна тартылган адамдардын журуш-турушун контролдоо топтомунда укуктарын коргоо болуп саналат. Англиянын, Америкалык Кошмо Штаттарынын, Германиянын, Франциянын, Жапониянын, Швециянын мыйзамдары негизги болуп алынып, чет элдик мыйзамдарды дыкат изилдөө менен аналитикалык маалымат каралган. Кыргыз Республикасы менен чет өлкөлөрдүн пробация түшүнүгүнүн жалпы белгилери аныкталган.

Негизги сөздөр: шарттуу соттоо, жазаны дайындоо, жазаны кийинкиге жылдыруу, пробациялык көзөмөл, сыноо мөөнөтү, пробациянын түрлөрү, эркинен ажыратуу.

Приоритетным в законодательстве зарубежных стран является понимание под пробацией уголовного надзора, применяемого в отношении исполнения наказаний, не связанных с лишением свободы, в сочетании с социальной реабилитацией и реинтеграцией лиц, подвергнутых уголовному преследованию. Изучено определение термина «пробация» которое подразумевает в разных странах разное понимание. В некоторых странах пробация считается как вид уголовного наказания, но не связанное с лишением свободы, а в других, считается как уголовный надзор с испытательным сроком, адаптация, защита прав лиц подвергнутых уголовному преследованию в комплексе с контролем за их поведением. Рассмотрена аналитическая информация, подкрепленная детальным изучением зарубежного законодательства, в основу которой взяты законодательства Англии, Соединенных штатов Америки, Германии, Франции, Японии, Швеции. Определены общие родовые признаки понятия пробации в Кыргызской Республике и зарубежных странах.

Ключевые слова: условное осуждение, назначение наказания, отсрочка наказания, пробационный контроль, испытательный срок, виды пробации, лишение свободы.

The priority in the legislation of foreign countries is understanding under probation of criminal oversight applied in relation to the execution of non-custodial sentences, in conjunction with social rehabilitation and reintegration of persons subject to criminal prosecution. The definition of the term “probation” has been studied. In some countries, probation is considered as a type of criminal punishment, but not related to deprivation of liberty, while in others, it is considered as criminal supervision with a probationary period, adaptation, protection of the rights of persons subject to criminal prosecution in conjunction with control over their behavior. Analytical information is reviewed, supported by a detailed study of foreign legislation, which is based on the laws of England, the United States of America, Germany, France, Japan, and Sweden. Common generic characteristics of the concept of probation in the Kyrgyz Republic and foreign countries are defined.

Key words: probation, sentencing, deferment of sentencing, probation control, trial period, types of probation, deprivation of liberty.

Ученые и практики в XVIII веке начали осознавать, что применение наказания в виде лишения свободы не приводит к нужным результатам, и это стало причиной появления такого института как пробация. Назначение наказания в виде лишения свободы не решало главную задачу уголовного наказания исправление осужденных и их ресоциализацию. Это привело к введению в уголовное право нового института, который дает возможность правонарушителям исправиться и при этом не быть изолированным от общества [1, с. 140-142]. По некоторым источникам одной из первых стран, законодательно определивших пробацию, является Англия, принявшая в 1807 году Закон «Об испытании впервые осужденных». Но как институт английского уголовного права пробация сформировалась только через сто лет, в связи с принятием в 1907 году Закона «Об испытании преступников». Дальнейшее свое развитие данный институт получил в нормах Закона «Об уголовной юстиции» 1948, 1967

и 1991 годов. Кроме того, в 1965 году были сформулированы и введены в практику «Правила о пробации» [2].

Согласно современному английскому уголовному законодательству, институт пробации представляет собой альтернативный лишению свободы вид уголовного наказания. Законодателем определены уголовные преступления, к которым может применяться пробация, что позволяет за совершение указанных преступлений не применять реальное лишение свободы при наличии ряда оснований, связанных с ничтожным характером преступления, наличием смягчающих обстоятельств, а также с социальной характеристикой преступника (его возрастом, состоянием здоровья и предшествующим образом жизни) [3, с.28-29]. Это дает право суду при избрании меры наказания за совершенное преступление вместо лишения свободы вынести решение о применении к виновному лицу режима пробации, что означает отложение вынесения приговора. В случае нарушения виновным лицом условий периода пробации, выносится приговор за совершенное в начале преступления. При этом если виновное лицо достигло 14-летнего возраста, то пробация возможна только с согласия этого лица.

Уголовное право США определяет пробацию как вид уголовного наказания, в основе которого лежат два института - условного осуждения и отсрочки исполнения приговора. Закон, регулирующий данный институт на федеральном уровне, был принят в 1925 году. К настоящему времени назначение пробации предусмотрено уголовным законодательством всех американских штатов. Наиболее общими для всех штатов являются законодательно установленные ограничения, так пробация не применяется к преступникам, которым может грозить лишение свободы на долгое время, пожизненное лишение свободы или смертный приговор. У некоторых штатов есть правило, чтобы назначить пробацию, преступника не должны привлекать к более десяти годам лишения свободы. Срок пробации в законодательстве отдельных штатов не идентичен. В одном штате закреплено, что пробация применяется в пределах срока лишения свободы, то в других отдали определение продолжительности пробации на усмотрение суда, а в некоторых штатах четко определили максимальный испытательный срок за определенные преступления.

Например, за совершение фелонии (в англосаксонском уголовном праве это категория особо тяжких преступлений [4, с. 837]) установлен срок пробации в 5 лет. Успешное прохождение испытательного срока считается выполнением всех условий приговора.

Во Франции институт пробации закреплен в

действующем уголовном законе при отсрочке исполнения наказания и отсрочки назначения наказания [2], когда осужденный находится в испытательном режиме под контролем специального служащего службы пробации. При применении пробации необходимо следовать определенным условиям, которые закреплены в законодательстве Франции. Так, срок наказания в виде лишения свободы не должен превышать пяти лет, если свыше пяти лет, то пробация не применяется.

При назначении пробации устанавливается испытательный срок, режим которого предусматривает выполнение осужденным основных и факультативных обязанностей. К основным относят обязанности, связанные с осуществлением контроля со стороны службы пробации, а к факультативным обязанностям - прохождение медицинского обследования, продолжение образования, отказ от посещения определенных мест (баров, ресторанов), возмещение ущерба даже при отсутствии гражданского иска и др. Лицо, к которому была применена пробация, будет являться несудимым, если оно не нарушало правил и следовало обязанностям во время испытательного срока. Судом может быть отменена отсрочка в отношении лица, в случае совершения этим лицом другого преступления в период испытательного срока. Единственное лицо за совершение другого преступления обязательно должно быть приговорено к лишению свободы без разницы на какой срок.

Другим условием отмены судом отсрочки является невыполнение осужденным возложенных на него основных и факультативных обязанностей.

При отсрочке назначения наказания пробация предусматривает назначение испытательного срока при совершении проступка или нарушения, в случае если виновное лицо уже начало процесс ресоциализации, возмещения причиненного ущерба, восстановления положения, существовавшего до совершения деяния [2]. При этом на виновное лицо налагаются аналогичные, указанным выше, основные и факультативные обязанности. Сроки испытательного режима минимальны (до 1 года), по истечению которого суд вправе полностью освободить виновное лицо, выполнившее все условия испытательного режима. В случае не соблюдения установленных обязанностей, суд может вновь отсрочить назначение наказания либо назначить наказание, предусмотренное законом за ранее совершенное деяние.

Уголовное право Франции особенно тем, что отсрочка исполнения наказания распространяется только на часть наказания в виде лишения свободы.

Другой особенностью является то, что в случае отсрочки назначения наказания, лицо, признанное

судом виновным, вообще может быть освобождено от наказания за преступное деяние. Достаточным основанием для этого является ресоциализация виновного лица, возмещение ущерба и восстановление прежнего допреступного состояния, при условии конфискации опасных предметов и веществ, с помощью которых было совершено преступное деяние. Интересный факт в том, что в период испытательного срока, осужденное лицо пользуется мерами помощи, в том числе и материальной, получаемой от любых общественных и частных организаций.

В ФРГ институт пробации по юридической конструкции представляет собой условную отсрочку исполнения наказаний [5, с. 21]. Согласно Германскому уголовному праву, суд предоставляет отсрочку исполнения наказания условно, при осуждении к лишению свободы до одного года, и если осужденный обещает не совершать преступления в будущем и в отношении него имеется хороший отзыв. Иногда, при очень хороших прогнозах, изучив данные осужденного, уровень жизни, причины и условия совершенных преступлений, суд может назначить отсрочку исполнения более строго наказания, в частности, лишения свободы до 2 лет. Назначение отсрочки подразумевает установление для осужденного лица испытательного срока, составляющего от 2 до 5 лет, который является вариабельным, то есть может быть снижен или повышен в указанных пределах в период нахождения осужденного в испытательном сроке [2].

Испытательный срок осуществляется под надзором помощника, назначаемого судом, и сопровождается обязательными действиями (возмещение ущерба, общественные работы), наложенными на осужденного, но уголовным законом запрещено налагать заведомо невыполнимые обязанности. Кроме возложения основных обязанностей, аналогично факультативным обязательствам во Франции, существуют обязанности, которые налагает суд в виде специальных указаний. Это регулирование места пребывания осужденного в период испытательного срока, места его работы, проведения им свободного времени, а также порядка общения с определенными лицами и др. При этом ряд указаний требует согласия осужденного лица, в частности, это касается лечения или помещения в специализированные учреждения.

Отмена отсрочки производится судом, если осужденный совершает преступление во время испытательного срока, часто нарушает указания суда, избегает надзора, не выполняет обязательства возложенные судом. Суд может освободить лицо от наказания тогда, когда отсрочка не была отменена, по перечисленным обстоятельствам.

В Японии пробация основывается на институте

отсрочки исполнения наказания[2].

Отсрочка исполнения наказания предоставляется, при наличии следующего:

- лишения свободы не превышает трех лет, либо штраф не превышающий 500 тысяч иен;

- отсутствие у виновного лица судимости, связанной с лишением свободы без принудительного труда или с более строгим наказанием;

- наличие у виновного лица указанной выше судимости, но в течение пяти лет после отбытия данного наказания он не был вновь осужден к лишению свободы без принудительного труда или к более строгому наказанию.

Назначенный судом испытательный срок составляет от 1 года до 5 лет со дня вступления приговора суда в силу. На время действия испытательного срока осужденный подпадает под так называемый защитный надзор, который контролирует выполнение осужденным обязательств установленных судом. Если осужденный соблюдает все правила и обязательства, не совершает какое-либо преступное деяние и отсрочка судом не отменяется, то приговор о наказании утрачивает силу. В противном случае, нарушение указанных обязательств, а также совершение нового преступления, за которое находящееся под защитным надзором лицо приговаривается к лишению свободы без принудительного труда или к более строгому наказанию, влечет отмену отсрочки и исполнение ранее установленного наказания.

Уголовное законодательство Королевства Швеции предусматривает два основных вида наказания – это лишение свободы и штраф [6]. В выборе данных наказаний виновные лица часто отделяются штрафом, лишение свободы назначается редко. Шведский уголовный закон отличается тем, что по отбытию 2/3 срока наказания в виде лишения свободы, осужденные представляются к условно-досрочному освобождению, причем независимо от своего поведения в пенитенциарных учреждениях и иных сопутствующих обстоятельств. Условно-досрочное освобождение предполагает наложение на осужденных административного надзора, сроком до 1 года или испытательного режима до 3 лет, контроль за которыми осуществляется службой пробации. Такая уголовно-исполнительная политика Швеции привела к тому, что в последние годы соотношение между числом осужденных к лишению свободы (4,5 тыс. чел.) и количеством лиц, состоящих на учете в службе пробации (12 тыс. чел.) составляет примерно 1:3.

Кроме рассмотренных нами зарубежных стран, к настоящему времени институт пробации законодательно закреплен во многих других странах Европы, Азии, Северной и Южной Америки. В их числе

Австрия, Венгрия, Нидерланды, Норвегия, Швейцария, Чехия, Китай, Сингапур, Канада и др. Следует отметить, что институт пробации начал активно применяться и в постсоветских странах - Армении, Грузии, Казахстане, Латвии, Молдове, Украине и Эстонии. В 2017 году Кыргызстан также вошел в число этих стран, приняв Закон КР «О пробации».

Проведенное исследование показало, что в настоящее время под термином «пробация» (от лат. probatio – испытание) в одних странах понимаются уголовный надзор или уголовная опека, связанные с деятельностью исполнения наказаний без лишения свободы (без изоляции от общества) либо с освобождением из-под стражи. Пробация в качестве такого механизма включает досудебную стадию, стадию назначения и исполнения наказания и мер уголовно-правового воздействия, постпенитенциарную стадию.

В других странах – это комплекс мер, обеспечивающих адаптацию и социальную реабилитацию, защиту законных прав и интересов лиц, подвергнутых уголовному преследованию, вместе с осуществлением надзора и контроля за их поведением.

В третьих странах пробация применяется как институт, сопровождающий условное лишение свободы либо отсрочку назначения наказания или отсрочку исполнения наказания.

Несмотря на существующие различия в регулировании пробация имеет общие родовые признаки, в числе которых можно указать следующие:

1. Служба пробации находится в ведении государства и регулируется специальным законодательством, нормами Уголовного кодекса Кыргызской Республики, Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики и Уголовно-исполнительного кодекса Кыргызской Республики.

2. Под контроль службы пробации подпадают лица, освобожденные от наказания в виде лишения

свободы.

3. Контроль службы пробации осуществляется в отношении исполнения правонарушителем основных и факультативных юридических обязанностей, налагаемых судом и направленных на его исправление.

4. Служба пробации проводит комплексное исследование социально-демографических, социально-психологических, социально-правовых характеристик правонарушителей для оценки возможности изменения судом условий пробационного контроля.

5. В функции службы пробации также входит осуществление социально-психологической, правовой помощи и иных мер, с привлечением общественных организаций, направленных на ресоциализацию лица для возвращения его в общество.

6. Деятельность службы пробации предусматривает привлечение на бесплатной основе, но с использованием мер поощрения корпуса волонтеров.

Литература:

1. Жетигенова К.Ж. Пробация как средство социально-правового воздействия на личность. / Республиканский научно-теоретический журнал «Наука, новые технологии и инновации Кыргызстана», №7. Бишкек, 2017. - С. 140-142.
2. Понятие пробации в уголовном праве современных зарубежных стран URL: <https://infopedia.su/17x305e.html> (Дата обращения: 19.ноября 2018 г.)
3. Фредерик А. Британский опыт наказания пробацией // Ведомости уголовно-исполнительной системы. - 2013. №10. - С. 28-29.
4. Новейший словарь иностранных слов и выражений. Мн.: Харвест. - М.: ООО «Изд-во АСТ», 2001. - 976 с.
5. Становление института пробации в Кыргызской Республике / К.Х. Рахимбердин, М.Р. Гета, Р.М. Мырзалымов, М.Т. Джаманкулов. - Бишкек, 2005. - 228 с.
6. Темирбекова А. Пробация: сущность, цели и методы реализации // URL: <http://www.adilet.gov.kz/ru/node/8643> (Дата обращения 19 ноября 2018 г.).

Рецензент: д.ю.н., профессор Шамурзаев Т.Т.