

УДК 343.8

**ЛЕОНИД БОРИСОВИЧ СМИРНОВ,**  
доктор юридических наук, профессор,  
профессор кафедры уголовного права,  
Российский государственный педагогический университет имени А. И. Герцена,  
г. Санкт-Петербург, Российская Федерация,  
e-mail: lbs1958@yandex.ru

## **НАКАЗАНИЕ В ВИДЕ ЛИШЕНИЯ СВОБОДЫ В КОНТЕКСТЕ УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ПРАВА И ПЕНИТЕНЦИАРНОЙ ПРАКТИКИ**

### **Для цитирования**

Смирнов, Л. Б. Наказание в виде лишения свободы в контексте уголовно-исполнительного права и пенитенциарной практики / Л. Б. Смирнов // Уголовно-исполнительное право. – 2018. – Т. 13(1–4), № 2. – С. 152–159.

**Аннотация.** Наказание в виде лишения свободы является универсальным и наиболее эффективным средством предупреждения преступлений по сравнению с другими видами уголовных наказаний. Социальная направленность лишения свободы отражает те цели, которые ставит перед ним общество и закрепляет закон.

Лишение свободы выступает одним из центральных элементов пенитенциарной системы, выполняющей профилактические и социализаторские функции. Оно как наиболее суровое наказание влечет за собой ограничение и временное приостановление ряда основных прав личности, что вытекает из целей наказания. Ограничение прав и свобод в связи с лишением свободы носит вынужденный характер, так как без этого невозможно применение средств исправительного воздействия, да и самого наказания.

Исполнение лишения свободы представляет собой сложный уголовно-исполнительный (карательно-исполнительный) процесс, включающий в себя комплекс правовых и организационных институтов, форм, средств, способов, обеспечивающих изоляцию осужденных от внешнего мира, сопутствующих этому правоограничений, мер принуждения, безопасности и мер исправительного воздействия.

Законодатель не дает четкого определения степени исправления осужденных, не проводит их градации и не говорит о порядке их применения при определении исправимости осужденных. Сложившееся положение является серьезным пробелом в законодательстве. Следует законодательно закрепить степени исправления осужденных в порядке их возрастания и сформулировать требования, предъявляемые к каждой из них, и закрепить порядок их определения.

Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации содержит систему прогрессивных элементов отбывания наказания, которая включает в себя изменение условий отбывания наказания, замену наказания более мягким наказанием, условно-досрочное освобождение. Продвижению по лестнице прогрессивной системы от-

бывания наказания должны соответствовать определенные степени исправления. В соответствии со степенью исправления следует определять основания изменения условий отбывания наказания и досрочного освобождения от него. Современное уголовно-исполнительное законодательство отказалось от этой идеи, хотя зафиксировало некоторые требования в отдельных нормах.

**Ключевые слова:** наказание, кара, лишение свободы, исправление, предупреждение.

Наказание в виде лишения свободы как специфический элемент карательной системы, выполняющий свойственные ему функции, представляет собой радикальное уголовно-правовое средство борьбы с преступностью. Лишение свободы, являясь одним из элементов пенитенциарной системы государства, закрепляется правовыми нормами и функционирует на основе права.

Сущность наказания в виде лишения свободы составляет кара, которая с точки зрения юридического содержания есть комплекс правоограничений, зависящих от конкретного вида исправительного учреждения. Эти правоограничения принимают форму запретов в области тех или иных прав и свобод, уменьшения объема некоторых прав и свобод, особого порядка их осуществления, установления специфических обязанностей, вытекающих из содержания режима наказания в виде лишения свободы.

Исполнение наказания существенно влияет на состояние прав и свобод человека. Согласно ч. 2 ст. 1 УИК РФ осужденным гарантируются права и свободы граждан Российской Федерации с изъятиями и ограничениями, установленными уголовным, уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации.

Правовой статус осужденных к лишению свободы базируется на общем правовом статусе граждан России. Это обстоятельство важно, так как способствует обеспечению законности при исполнении уголовного наказания, повышает его воспитательный потенциал и подчеркивает тот факт, что осужденные не ограничиваются в реализации ряда прав и несут обязанности, возложенные на граждан Российской Федерации. Осужденные к лишению свободы пользуются без существенных ограничений правами в сфере трудовых, брачно-семейных, наследственных и иных правоотношений.

Внутри правового статуса осужденных к лишению свободы выделяют специальный правовой статус осужденных, отбывающих лишение свободы в исправительной колонии, специальный правовой статус осужденных, отбывающих лишение свободы в колонии-поселении, специальный правовой статус осужденных-женщин, специальный правовой статус несовершеннолетних осужденных и т. д.

Лишение свободы заключается в создании определенных лишений и ограничений осужденным с целью их исправления и предупреждения совершения новых преступлений как ими, так и иными лицами. В этом проявляется сущность уголовного наказания как реакции государства на совершенное преступление.

Уголовно-исполнительное законодательство наполняет лишение свободы конкретным карательным содержанием, устанавливая особенности режима содержания осужденных. В уголовно-исполнительном законодательстве РФ дано определение режима в исправительных учреждениях как установленного законом и соответствующими законом нормативными правовыми актами порядка исполнения и отбывания лишения свободы (ст. 82 УИК РФ). Режим и условия содержания осужденных являются центральными правовыми институтами и категориями уголовно-исполнительного права и уголовно-

исполнительной науки в части исполнения уголовного наказания в виде лишения свободы, обеспечивающими изоляцию от общества.

Реализация уголовно-исполнительного процесса происходит в строго определенном нормами уголовно-исполнительного законодательства порядке. Таким образом, режим – это предусмотренный нормами уголовно-исполнительного права свод правил или требований, определяющих карательно-исполнительный процесс. Режим также выражается в алгоритме, наборе и последовательности действий субъектов уголовно-исполнительных отношений, уполномоченных исполнять лишение свободы.

Содержание режима лишения свободы определяется его основными функциями и включает в себя совокупность требований, норм, обеспечивающих или регулирующих порядок и условия исполнения и отбывания данного вида наказания. Их условно разделяют на три основные группы: относящиеся к персоналу исправительных учреждений, осужденным, иным гражданам, находящимся в исправительных учреждениях или на прилегающих к ним территориях. Однако содержание режима составляют не только правила персонала, осужденных и иных субъектов как обязательные варианты поведения в форме обязанностей и запретов, но и организационно-правовые меры и средства. Так, нормы режима определяют технические средства режима и надзора, организацию, устройство и характеристики различного назначения объектов мест лишения свободы, например отрядов, штрафных изоляторов, запираемых помещений, комнат свиданий.

Нормы режима предусматривают различные процедуры: досмотры, обыски, проверки наличия осужденных, соблюдения распорядка дня и т. д. Внутренний распорядок в исправительных учреждениях детализируется в Правилах внутреннего распорядка исправительных учреждений, утверждаемых Минюстом России и согласованных с Генеральной прокуратурой РФ. В них подробно описываются все элементы внутреннего распорядка, детализируются обязанности и права администрации исправительных учреждений, обязанности и права осужденных, определяются процедуры их реализации. Необходимо подчеркнуть, что Правила внутреннего распорядка не создают новые материальные нормы (это компетенция кодекса), а формулируют процедурные нормы, основная задача которых – детально регламентировать механизм реализации правовых предписаний, обеспечивающих порядок исполнения и отбывания наказания.

Одной из тенденций современной уголовно-исполнительной политики является гуманизация исполнения наказания. Гуманизация кары при исполнении наказания заключается в гуманизации или смягчении режимных требований, улучшении условий содержания осужденных и расширении их правового статуса. В данном случае возникает вопрос о пределах кары в процессе исполнения наказания. В международных стандартах говорится о необходимости установления условий отбывания в пенитенциарных учреждениях в соответствии с условиями жизни на свободе. Однако условия жизни на свободе различны у разных категорий населения, поэтому необходимо подразумевать минимальные стандарты жизни на свободе. В таком случае стандарты условий в местах лишения свободы должны быть соотносимы с минимальными стандартами жизни на свободе с учетом режимных требований конкретного вида пенитенциарного учреждения.

Условия отбывания наказания, закрепленные в гл. 13 УИК РФ, – это условия человеческого существования в местах лишения свободы, вытекающие из потребностей личности. Находясь в условиях изоляции, человек должен иметь необходимый минимально достаточный набор условий, обеспечивающих его потребности в еде, одежде, контактах с внешним миром, культурной и духовной информации. Условия содержания

в заключении должны обеспечивать поддержание и защиту здоровья осужденных. Международные стандарты предписывают обеспечивать условия содержания осужденных, в максимальной степени сходные с условиями жизни на свободе с учетом соблюдения режима содержания.

Таким образом, в данном аспекте условия отбывания наказания – это определенные уголовно-исполнительным законодательством социальные, материальные, духовные и культурные потребности личности в условиях лишения свободы.

Наказание, являясь карой, заключающейся в правоограничениях, объективно вызывает у осужденного страдания, переживания преимущественно моральные. Вместе с тем не все предписания, обращенные к осужденному, могут вызывать у него страдания и переживания, поскольку некоторые из них для осужденных безразличны. Однако любой осужденный в наказании найдет нежелательные, обременительные для себя ограничения.

В процессе исполнения наказания в виде лишения свободы к осужденным применяются меры исправительного воздействия, которые сами по себе в содержание кары не входят. Кара и меры исправительного воздействия – разные явления.

Основной целью уголовно-исполнительного законодательства определено исправление осужденных. Вместе с тем в теории уголовно-исполнительного права, наряду с термином «исправление», все чаще употребляется термин «ресоциализация».

Исправление – это в первую очередь изменение ценностно-нормативной сферы личности осужденного, а ресоциализация – привитие или восстановление утраченных социально полезных качеств и практических навыков человеческого общежития. Ресоциализация не предполагает радикального изменения сознания, что при отбывании наказания чрезвычайно трудно достичь.

Ресоциализацию можно понимать и как начальную стадию (ступень) исправления, а исправление в таком случае – как цель-задачу и как процесс применения исправительных средств.

Безусловно, нельзя исправить всех осужденных, в особенности взрослых преступников, имеющих стойкую, ярко выраженную негативную антисоциальную направленность личности. Однако, что касается значительной части несовершеннолетних преступников, а также взрослых осужденных, не обладающих глубокой криминальной зараженностью, исправление возможно.

У большинства населения, в том числе практических работников уголовно-исполнительной системы и даже у некоторой части научных работников, сложилось мнение (или убеждение), что цель исправления осужденных нереальна и от нее надо отказаться, однако это является абсолютно ошибочной и вредной позицией.

Кроме того, и исправление, и ресоциализацию следует понимать не только как результат, который можно и не получить, но и как процесс применения средств исправления.

Цель исправления наиболее актуальна в обществе, исповедующем идеологию материализма и традиционных национальных ценностей.

Что касается цели ресоциализации, то она выглядит более реальной в условиях состояния современного плюралистического общества, подвергнувшегося внушительному воздействию либеральной идеологии, основанной на максимальной свободе и потребительской психологии.

Приходится констатировать, что в современных условиях российской действительности, да и не только российской, происходит определенный отход от тех идеалов, которые были сформированы пенитенциарной наукой и практикой в недавнем прошлом.

Тем не менее цель исправления остается составной частью современной уголовно-исполнительной доктрины и используется в пенитенциарной практике. Цель исправления заключается в устранении негативных свойств и качеств личности преступника, обусловивших совершение преступления. Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации устанавливает и основные средства достижения цели исправления, которые определяют содержание процесса исправления. Названные в ст. 9 УИК РФ средства исправительного воздействия нуждаются в уточнении их содержания, так как некоторые из них в уголовно-исполнительном законодательстве не имеют определенных. Довольно сложным представляется понимание такого средства исправительного воздействия, как общественное воздействие, которое понимается как воздействие на осужденных внешних общественных организаций. Процесс исправления должен осуществляться непрерывно, как непрерывно должны применяться все средства исправительного воздействия, ибо только тогда можно будет говорить о возможном эффекте исправления.

Определяя цель исправления осужденных, законодатель совершенно по-иному подошел к ее реализации в конкретных правовых нормах. Ранее законодатель четко называл степени исправления осужденных: стал на путь исправления; твердо стал на путь исправления; доказал свое исправление. Со степенью исправления увязывались изменения условий отбывания наказания либо освобождения от него. В современном законодательстве такой градации нет. Более того, УИК РФ решение вопроса по исправлению осужденного отдает на судебное усмотрение. Так, суд может освободить осужденного, если установит, что лицо для своего исправления не нуждается в полном отбывании наказания. Практика организации воспитательного процесса подтверждает необходимость определения степеней исправления осужденных. Вместе с тем некоторые показатели исправления осужденных в УИК РФ все же содержатся, но они размыты, неконкретны и разбросаны по всему тексту.

На наш взгляд, можно выделить следующие критерии оценки исправления осужденного к лишению свободы:

- соблюдение режима содержания;
- участие в общественно полезном труде при условии привлечения к таковому;
- участие в воспитательных мероприятиях;
- получение общего и профессионального образования при отсутствии такового;
- критическое отношение к криминальной субкультуре;
- отрицательное отношение к неформальным группам;
- признание вины в совершенном преступлении;
- признание справедливости кары;
- раскаяние в совершенном преступлении;
- возмещение ущерба, причиненного преступлением, при наличии объективных возможностей.

Основываясь на критериях исправления, следует выделить соответствующие категории осужденных к лишению свободы:

- а) осужденные положительной направленности:
  - становящиеся на путь исправления;
  - вставшие на путь исправления;
  - твердо вставшие на путь исправления;
  - исправившиеся или доказавшие свое исправление;
- б) осужденные нейтральной направленности;

в) осужденные отрицательной направленности:  
не вставшие на путь исправления;  
злостные нарушители режима содержания;  
лидеры и члены групп отрицательной направленности.

Поведение осужденного, заключающееся в соблюдении режима содержания, выступает важной характеристикой осужденного положительной направленности. Отсутствие нарушений режима содержания в течение всего срока содержания говорит о минимальной деформации нравственно-психологической сферы личности осужденного и его стойкой убежденности в необходимости правомерного поведения. Такое поведение необходимо регулярно поощрять.

Осужденных, имевших нарушения режима в первоначальный период отбывания наказания и отказавшихся от нарушений в последующем, необходимо относить к претендентам на категорию «вставшие на путь исправления» или «твердо вставшие на путь исправления».

Отношение осужденного к общественно полезному труду как показатель его исправления заключается в понимании полезности и необходимости труда для каждого члена общества, а также в активном и добросовестном участии в нем.

Отношение осужденного к обучению как показатель степени исправления осужденного выражается в регулярном посещении занятий, хорошей успеваемости, устойчивости познавательных процессов, стремлении к самообразованию.

Раскаяние осужденного в совершенном преступлении свидетельствует о позитивной перестройке личности осужденного. Раскаяние означает стремление порвать с преступным прошлым. Соответственно нераскаявшийся осужденный не может быть признан исправившимся.

Средства исправления осужденных в наибольшей степени применяются в местах лишения свободы. Важнейшим из них является воспитательная работа. Воспитательная работа как психолого-педагогическое средство прямо нацелено на нейтрализацию отрицательных последствий деформации личности осужденного, она охватывает широкий круг воспитательных мероприятий и включает в себя специфические формы воспитательного воздействия. Обеспечивая главную цель – исправление осужденных, воспитательная работа призвана решать соответствующие задачи, указанные в ст. 109 УИК РФ, к которым относятся: исправление осужденных, формирование у осужденных уважительного отношения к человеку, обществу, труду, нормам, правилам и традициям человеческого общежития; повышение образовательного и культурного уровня осужденных.

Воспитательная работа должна быть направлена на формирование позитивной юридической ответственности, которая предполагает такое отношение лица к обществу, государству, другим лицам, которое включает в себя эмоционально-психологическое осмысление и рациональное осознание лицом своего гражданского долга перед обществом, государством и другими лицами, а также готовность действовать в соответствии с этой личностной установкой.

При исполнении лишения свободы его содержание и средства, а также цели должны быть между собой взаимосвязаны. Так, если наказание не будет связано с привлечением к общественно полезному труду и проведением воспитательной работы, то оно останется лишь карой за совершенное преступление.

Решающая роль в формировании личности принадлежит труду. Общественно полезный труд, отношение к нему, его результат определяют авторитет и положение человека в обществе. Общественно полезный труд как средство исправления осужденных

в пенитенциарных учреждениях преследует и иные цели, в частности экономическую, социальную и оздоровительную.

Экономическая цель труда осужденных состоит в том, что они работают на себя и на общество, членами которого они являются и которое готово принять их после отбытия наказания. Результаты труда осужденных служат средством возмещения ущерба, причиненного преступлением, выплаты исков и алиментов, возмещения стоимости питания, одежды, белья и обуви, кроме стоимости спецодежды и спецпитания. Социальная цель труда заключается в получении или сохранении производственных навыков, необходимых осужденным после освобождения из мест лишения свободы. Оздоровительная цель труда осужденных в пенитенциарных учреждениях – прежде всего укрепление здоровья. Труд способствует физическому развитию и закаливанию организма и, кроме того, предотвращению антиобщественных проявлений осужденных, так как их силы и энергия направлены на создание материальных благ.

В процессе общественно полезного труда реализуются физические, психические и интеллектуальные возможности и способности человека по производству материальных благ, созданию духовных ценностей и выполнению услуг в материально-бытовой сфере, а также происходит самовыражение и самоутверждение личности. Ф. М. Достоевский писал: «Без труда человек не может жить, развращается, обращается в зверя... без работы арестанты поели бы друг друга, как пауки в склянке» [1, с. 14].

Цель предупреждения совершения преступлений предполагает, с одной стороны, специальное предупреждение, направленное на осужденного, с другой стороны, общее предупреждение, направленное на остальных членов общества.

Частное предупреждение представляет собой воздействие наказанием на самого осужденного с целью удержать его от совершения преступления во время отбывания наказания [2, с. 61]. Частично предупредительный эффект заключен не только во внутренней мотивации поведения осужденного благодаря испытанию наказанием. Есть наказания, которые по своему характеру больше или меньше способствуют этой цели. Лишение свободы как наказание больше располагает ресурсами частного предупреждения, но они действуют во время его отбывания. Наказания без лишения свободы, или виды условного осуждения, в той или иной мере связаны с усилением социального контроля за осужденными, и это обстоятельство служит цели частного предупреждения. Важно не только то, как прочувствует наказание осужденный, многое зависит и от внешних обстоятельств его отбывания, и от того, как воздвигаются «барьеры» на пути возможного совершения новых преступлений осужденным.

Общее предупреждение выражается в психологическом воздействии на лиц, не подвергнутых наказанию, возможностью кары в случае совершения преступления. Общепредупредительное воздействие оказывает уже сам факт существования пенитенциарной системы. По своей природе общее предупреждение есть особое психолого-воспитательное средство уголовно-правового воздействия на сознание и волю людей, выражающееся в удерживании людей от совершения преступлений посредством угрозы наказания.

В настоящее время все больше представителей науки разделяют взгляды о кризисе уголовного наказания в виде лишения свободы и пенитенциарной системы. Теорию кризиса наказания можно рассматривать как инструмент информационного воздействия, направленного на дискредитацию уголовного наказания и лишения свободы в особенности. Такая дискредитация осуществляется в контексте критики и ослабления пенитенциарной системы.

Апологеты теории кризиса наказания появились в период становления и развития капитализма. Э. Дюркгейм говорил: «Преступность – нормальное явление потому, что общество без преступности совершенно невозможно... Преступность необходима; она прочно связана с основными условиями любой социальной жизни и именно в силу этого полезна, поскольку те условия, частью которых она является, сами неотделимы от нормальной эволюции морали и права» [3, с. 41].

Альтернативные лишению свободы наказания показывают свою полную неэффективность. Их исполнение – это фикция. Примером такой фикции может служить наказание в виде исправительных работ. В судебной практике в 40 % случаев исправительные работы назначаются лицам, не имеющим документов, необходимых для устройства на работу (паспортов, военных билетов, трудовых книжек), подтверждающих трудоспособность осужденного, а также гражданства, регистрации по месту жительства, наказание реально не исполняется, осужденные числятся на учете уголовно-исполнительной инспекции как отбывающие наказание.

Таким образом, наказание в виде лишения свободы является центральным институтом уголовного права и важнейшим инструментом в руках государства для охраны политических, экономических и иных общественных отношений от преступных посягательств. Лишение свободы – это эффективное средство исправления, социализации и социальной опеки. Исправительные учреждения в определенной мере – это учреждения, дающие приют, социальный пансион бедным и несчастным людям.

#### **Библиографический список**

1. Достоевский Ф. М. Записки из Мертвого дома. М., 1984. 480 с.
2. Шмаров И. В. Эффективность уголовного наказания // Советское государство и право. 1963. № 6. С. 53–68.
3. Дюркгейм Э. Норма и патология // Социология преступности (современные буржуазные теории). М., 1996. С. 33–49.