

Социальная политика и народосбережение <https://spnjournal.ru/>
Journal of Social Policy, Population Preservation and Reproductivity

2024, Том 3, № 4 / 2024, Vol. 3, Iss. 4 <https://spnjournal.ru/issue-4-2024.html>

URL статьи: <https://spnjournal.ru/PDF/05SPN424.pdf>

5.1.2. Публично-правовые (государственно-правовые) науки

Ссылка для цитирования этой статьи:

Иманбаев, С. М. «Пробационный контроль» в национальном и международном законодательстве /

С. М. Иманбаев, Е. С. Иманбаев // Социальная политика и народосбережение. — 2024. — Том 3. — № 4. —

URL: <https://spnjournal.ru/PDF/05SPN424.pdf>

For citation:

Imanbayev S.M., Imanbayev Ye.S. «Probation control» in national and international legislation. *Journal of Social Policy, Population Preservation and Reproductivity*. 2024;3(4): 05SPN424. Available at:

<https://spnjournal.ru/PDF/05SPN424.pdf>. (In Russ., abstract in Eng.)

Иманбаев Серик Марденович

Университет «Туран-Астана», Астана, Республика Казахстан
Профессор кафедры «Национальное и международное право»

Кандидат юридических наук, профессор

E-mail: esirgep57@mail.ru

Иманбаев Ерболат Серикович

Национальная гвардия Республики Казахстан, Усть-Каменогорск, Республика Казахстан
Помощник командующего региональным командованием Национальной гвардии по правовой работе

Магистр юридических наук

E-mail: lucky1506@mail.ru

«Пробационный контроль»

в национальном и международном законодательстве

Аннотация. Казахстан, с момента определения себя как «независимого» государства столкнулся с проблемами нормативно-правового регулирования процесса исполнения и отбывания уголовного наказания в виде лишения свободы. Вслед за другими государствами бывшего Советского Союза, он устремился к подражанию западным правовым системам. Безапелляционно отвергая прежний законотворческий и правоприменительный опыт в части уголовных наказаний. В частно, одним из условно приоритетных направлений было выбрано применение так называемого «пробационного контроля», заимствованного в западных странах. И прежде всего в Соединенных штатах Америки. В статье проведено исследование зарубежного опыта функционирования института «пробационного контроля», как специальной формы уголовной юстиции Западных стран. В частности, на примере США, Великобритании, а также такого государственного образования как Грузия (которая на протяжении нескольких лет безрезультатно стремится к вступлению в Европейский союз), отражены особенности правового регулирования в законодательстве и отдельных аспектов правоприменительной практики пробационного контроля. В статье показаны примеры правового регулирования использования в пробационном контроле электронного мониторинга. Авторами на основе проведенного анализа, изложенного в статье, сформулировано ряд рекомендаций и предложений, направленных на развитие и унификацию института пробационного контроля в Республике Казахстан. Основное, по мнению авторов, в эффективном решении вопросов правосудия в суверенном Казахстане, авторы видят в заимствовании зарубежной пробационной системы. Основным ориентиром они определяют США и Великобританию.

Ключевые слова: пробация; пробационный контроль; институт пробации; зарубежный опыт пробации; уголовно-исполнительная система; пенитенциарный контроль; постпенитенциарный контроль; исправление осужденных

Введение

Современный этап развития казахстанского государства обуславливает необходимость оптимизации деятельности уголовно-исполнительной системы. Реформирование системы уголовной юстиции, которое происходит на данном этапе в Казахстане, требует поиска ее наиболее оптимальной модели. Особую актуальность приобретает вопрос развития института «пробационного контроля». Это связано с необходимостью совершенствования условий обеспечения соблюдения прав осужденных к лишению свободы, достижения их социализации и ресоциализации, повышение эффективности социально-правовой профилактической работы.

Также актуальность развития в Казахстане «пробационного контроля» вызвана необходимостью выполнения ряда международных обязательств по введению видов наказаний, которые являются альтернативными лишению свободы. Имеет целью эффективное исправление осужденных и сведение к минимуму уголовного и пенитенциарного рецидива.

Основная часть

Пробация, как форма специального контроля за осужденными и освобожденными, получила свое распространение из США. Термин «пробация» стал активно использоваться в социальной и правовой сфере благодаря попыткам реализовать гуманистические идеи в пенологии. В США пробация рассматривается в нескольких аспектах. С одной стороны, пробация представляет собой основной вид наказания, заключающийся в отбытии наказания в местной общине под наблюдением специально созданного пробационного органа. С другой — пробация рассматривается, как тип приговора по уголовному делу и чаще всего используется для того, чтобы отложить исполнение приговора до непосредственного исполнения тюремного заключения (некий аналог российского — условного осуждения). Пробация в США — вид альтернативного наказания, который наиболее часто используется в пенологической практике.

Соединенные штаты, не единственная страна, которая инициировала пробацию как альтернативный вид уголовного наказания. Такой подход присущ большинству стран англосаксонской правовой системы.

Так, например, суть пробации по праву Англии и Уэльса состоит в установлении определенных ограничений, которые возлагаются на осужденного. Этот вид наказания назначается лицу, которое старше шестнадцати лет, на срок от шести месяцев до трех лет. Согласно ст. 6 Закона Великобритании об уголовной юстиции (1991 года) единственным препятствием для назначения пробации может служить убеждение суда в том, что совершенное преступление не настолько серьезно, что ответственность за него хотя и предусматривает уголовное наказание, но оно не должно быть связано с лишением свободы.¹

По уголовному праву США пробацию сравнивают, как симбиоз наказаний в виде общественных работ и ограничения свободы. Законодатели некоторых постсоветских государств, предлагают перенять опыт США по реализации пробации, как формы альтернативы наказанию в виде лишения свободы. В частности, предлагалось дополнить обеспечение

¹ Закон Великобритании об уголовной юстиции 1991 г. Часть 1. Наказания в виде тюремного заключения // <https://constitutions.ru/?p=24526> (дата обращения 12.05.2024).

соблюдения нормированного поведения осужденными распространены в США специальной формой контроля — «электронным мониторингом» [1].

«Электронный мониторинг» преступников осуществляется в США в соответствии с законом «О электронном наблюдении».² Мониторингом предусмотрено постоянное ношение осужденным специального «электронного браслета», прикрепленного к его ноге и по сигналам которого работники службы пробации имеют возможность следить за местом нахождения осужденного и контролировать наличие датчика на его теле. Аналогичный способ контроля за осужденными используется и в других европейских странах [2].

Некоторые защитники гражданских прав и свобод считают, что электронный мониторинг — грубое нарушение прав человека на частную жизнь в своем доме, полагают что эта мера не способна удержать осужденного от совершения нового преступления даже в собственном доме (например, занятие проституцией или торговля оружием). На нарушителя также при назначении пробации накладывается судом определенный круг обязательств, за исполнением которых осуществляет контроль офицер службы пробации [3].

Анализ специально литературы показывает, что условия пробации подразделяют на два вида:

1. Общие (например, не выезжать за пределы округа на долгий период).
2. Специальные (назначаются с учетом лица виновного или по усмотрению суда и обусловлены особенностями характера правонарушения и лица виновного [4]).

В случае соблюдения условий правонарушителем, он освобождается от дальнейших обязанностей. В случае нарушения этих условий дело может быть возвращено в суд для отмены приговора о назначении пробации и задержания и помещения правонарушителя в соответствующее исправительное учреждение. В Великобритании институт «пробационного контроля» занял одно из главных мест в системе органов уголовной юстиции. В 1988 году британское консервативное правительство обнародовало Зеленую книгу «Наказание, тюремное заключение и сообщество», направленную на сокращение числа заключенных в стране путем усиления внимания к наказаниям в сообществе. Главная идея заключалась в том, чтобы установить в традиционных пробационных ордерах дополнительные обязательства, для преступников и тем самым сделать еще один шаг в направлении индивидуализации наказания [5].

Сама идея, была заимствована английскими законодателями из Соединенных Штатов Америки, где суд мог легко добавить к пробационным ордерам многочисленные обязательства для преступников с целью наибольшей индивидуализации наказания и большей гибкости реабилитационного воздействия. Закон «Об уголовной юстиции» установил разветвленную систему наказаний, как альтернативу лишению свободы. Главные позиции здесь принадлежали приговору к пробации, приговору к общественным работам и комбинированному приговору [6].

В соответствии с национальными стандартами социальной работы в сфере уголовной юстиции Великобритании одна из целей пробации заключается в «создании условий для возмещения преступником причиненного потерпевшему вреда или предоставления услуг (выполнения работ), в пользу потерпевшего или общины». С января 2010 года в странах-членах Совета Европы действует стандарт организации деятельности национальных служб пробации стран-членов СЕ — Европейские Правила пробации (European Probation Rules), принятые Комитетом министров СЕ на 1075-й встрече заместителей министров [7]. Правила Совета

² Criminal Justice and Immigration Act 2008 // официальный сайт HMSO. — URL: <http://www.legislation.gov.uk/ukpga/2008/4/contents> (16.05.2024).

Европы о пробации (СМ/Rec(2010)1) были приняты Комитетом Министров Совета Европы 20 января 2010 г. Они завершают систему европейских документов, касающихся пробации как вида наказания (или меры уголовно-правового характера), не связанного с изоляцией осужденного от общества, и ведомства, его исполняющего. В числе этих документов — Европейская Конвенция о надзоре за условно осужденными или условно освобожденными (ETS No.51).³

Часть четвертая Правил сфокусирована на особенностях осуществления надзора за преступниками. Отмечается, что органы пробации могут осуществлять наблюдение в течение или после судебного процесса, например:

1. При условном освобождении до следствия или суда.
2. В течение периода залога.
3. При условном освобождении от уголовной ответственности.
4. При условном не вынашивании или условном неисполнении приговора.
5. В случае условно-досрочного освобождения.³

Важно подчеркнуть, «надзор» имеет не только контрольную направленность. Надзор также направлен на предоставление советов, помощи и усиление мотивации преступников (п. 55). Его следует сочетать, там, где это необходимо, с другими видами вмешательства, реализуется органами пробации или другими актерами (например, по вопросам обучения, образования, трудоустройства и предоставления медицинских услуг).

Особого внимания заслуживают несколько понятий. Речь идет о «control», «supervision» и «resettlement». Принимая во внимание, что в отечественной юридической науке эти понятия подвергаются широкому толкованию, их определение в Правилах будет чрезвычайно полезным и для науки уголовно-исполнительного права.

В Правилах понятие «control» означает «различные виды деятельности, направленные на обеспечение соблюдения преступником условий или обязательств. Такие виды деятельности обычно включают использование или угрозу использования более строгих санкций или мер в случае их несоблюдения. Сущность понятия «контроль» (*control*) является более узким, чем сущность понятия «надзор» (*supervision*).

«Надзор» (*supervision*) касается одновременно:

1. Содействие в деятельности со стороны или от имени компетентных органов, направленной на поддержку преступника в обществе.
2. Действия, совершаемые с целью обеспечения выполнения преступником возложенных обязательств, включая меры контроля (там, где это необходимо).

Надзор может быть обязательным или добровольным (то есть, по требованию преступника).

В правилах используется еще одно понятие — *resettlement*, которое в контексте Правил можно перевести как «постпенитенциарный надзор». «*Resettlement*» начинается в начале периода лишения свободы. Это — социально ориентированный и управляемый процесс реинтеграции преступника к обществу». В Правилах «*resettlement*» касается периода

³ Европейские Правила пробации (European Probation Rules), принятые Комитетом министров СЕ на 1075-й встрече заместителей министров // https://ecolog.ru/docs/Vipb0qanld_GFnJyl6p5m?ysclid=m5jo7rth2h202169780&utm_referrer=https%3A%2F%2Fya.ru%2F (дата обращения: 20.02.2024).

наблюдения за преступником, который был уволен из тюрьмы, но далеко не остается субъектом определенных обязанностей (например, за период условно-досрочного освобождения). Кроме того, в Правилах указано, что понятие «постпенитенциарного надзора» имеет уходить от понятия «постпенитенциарной адаптации» (*«resettlement» is to be distinguished from «aftercare»*).³

Содержание п. 57 Правил посвящено вопросу, который становится все более актуальным в Казахстане. Речь идет о электронном мониторинге. Правила принципиально отмечают: «Там, где электронный мониторинг составляет часть пробационного надзора, его необходимо сочетать с другими видами вмешательства, разработанные для достижения цели реабилитации преступника и его социального включения» [8].

Правила указывают на важную особенность электронного мониторинга, которую мы анализировали в трудах по категории свободы в современном обществе: «Уровень технологического контроля не должен быть выше того уровня, который действительно требуется в каждом деле, учитывая серьезность преступления и риски, что представляет преступник для общества» [8].

Отметим, что становление пробационного контроля в зарубежных странах длится десятилетиями, поэтому нельзя рассчитывать на быстрое и безошибочное развитие пробации в Казахстане, поскольку постсоветская система исполнения наказаний существенно отличается от подобной системы западноевропейского уголовного правосудия [9].

В качестве примера можем позаимствовать некоторые аспекты функционирования пробации стран — в прошлом союзных республик, таких как Грузия, история службы пробации которой насчитывает порядка 20-ти лет.⁴

Опыт создания и развития пробационного контроля в Грузии для Казахстана представляет особый интерес, поскольку пробационные программы направлены на:

- восстановление коммуникаций условно осужденных лиц и лиц, освобожденных условно-досрочно, с членами их семей;
- защиту от насилия;
- определение жизненных ценностей;
- восстановление коммуникативных навыков;
- наработку умений справляться с гневом и стрессом, на управление конфликтами;
- на здоровый образ жизни и тому подобное [10].

Для привлечения осужденных к реабилитационным программам активное сотрудничество налажено с правительственными и неправительственными организациями и Патриархией Грузии. Агентство проводит закупку реабилитационных программ и тесно сотрудничает с различными организациями в этом направлении.

В Грузии функционируют 4 центра реабилитации для несовершеннолетних клиентов, где внедрены специальные реабилитационные программы для них, которыми предусматриваются профессиональная подготовка несовершеннолетних и психологическая помощь. Совместно с членами семей несовершеннолетних социальные работники офисов пробации помогают несовершеннолетним в составлении индивидуального плана обучения, получении образования и навыков.⁴

⁴ Закон Грузии о порядке исполнения наказаний, не связанных с заключением под стражу, и пробации <https://matsne.gov.ge/en/document/download/33400/10/ru/pdf> (дата обращения: 20.02.2024).

Таким образом, считаем зарубежный опыт функционирования института пробационного контроля крайне необходимым для развития уголовно-исполнительной системы в Казахстане. Ведь пробация за рубежом на сегодняшний день представляет собой скорее социальный институт, направленный на оказание помощи лицам, которые совершили правонарушение, чем уголовно-правовой институт, а разработка новых пробационных программ для лиц, освобожденных от отбывания наказания, является одним из направлений совершенствования пробации в Казахстане. Казахстанским законодателям необходимо разработать национальный инструмент оценки рисков осужденных, освобождаемых из учреждений исполнения наказаний и подготовить замечания по поводу разработки системы учета совершения повторных преступлений осужденными, которые освобождаются из учреждений исполнения наказаний с учетом приемлемых для национального законодательства зарубежного опыта.

Заключение

Следует отметить, что в Республике Казахстан Закон «О пробации» был принят 30 декабря 2016 года.⁵ Эксперты уже отмечают ее положительное влияние: почти вдвое уменьшилось количество людей, ранее совершивших преступления небольшой тяжести и отбывающих наказание в колониях, и количество рецидивов снизилось почти в два раза. Данный закон, на сегодня охватывает многие аспекты, по регулированию рассматриваемых вопросов, но вместе с тем, требует доработки в соответствии с международными стандартами и подходами. Соответственно, обоснование дальнейших шагов на пути развития национальной системы построения института пробационного контроля должно найти свое отражение в казахстанском законодательстве, где основной миссией службы пробации должно стать оказание помощи в социализации бывших осужденных.

ЛИТЕРАТУРА

1. Сорокина А.А. Развитие службы пробации в России и в зарубежных странах // Пермский период. Сборник материалов VI Международного научно-спортивного фестиваля курсантов и студентов. — Пермь, 2019. — С. 130–132.
2. Барков Л.А. Применение электронного контроля и надзора к правонарушителям в Англии // Проблемы права. — 2013. — № 1(39). — С. 140–144.
3. Белик В.Н. Международно-правовая система защиты прав осужденных и особенности применения уголовного законодательства в отдельных государствах // Законы России: опыт, анализ, практика. — 2012. — № 4. — С. 85–87.
4. Ананьева Е.О. Гражданско-правовые основы поиска эффективных видов исполнения наказаний без лишения свободы: зарубежная, отечественная практика // Аграрное и земельное право. — 2024. — № 6(234). — С. 157–159.
5. Тыныбеков Н.Т. Практика применения пробации в зарубежных странах // Юридическая наука. — 2019. — № 5. — С. 51–55.
6. Александров Ю. Электронный мониторинг за рубежом // Преступление и наказание. — 2010. — № 3. — С. 29–35.

⁵ Закон Республики Казахстан от 30 декабря 2016 № 38-VI «О пробации» (с изм. от 27.12.2019 г.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=36232217 (дата обращения: 20.08.2024).

7. Жабский В.А., Уваров И.А., Уваров Н.А. Организация поспенитенциарного контроля за лицами, освобожденными из мест лишения свободы // Ученые труды Российской академии адвокатуры и нотариата. — 2020. — № 2(57). — С. 87–92.
8. Ким Д.А. Состояние и перспективы развития в Казахстане института пробации // Вестник Самарского юридического института. — 2017. — № 3(11). — С. 134–138.
9. Скаков А.Б., Уваров И.А. Определение приоритетов в организации пенитенциарной профилактики в Республике Казахстан // Международное публичное и частное право. — 2013. — № 6. — С. 42–46.
10. Исергепова А.К. Пробация и её перспективы в уголовном процессе Республики Казахстан // Актуальные проблемы юридической науки и практики. Сборник научных статей по материалам международной научно-практической конференции. В 2-х томах. — Астана, 2019. — С. 67–71.

Imanbayev Serik MardenovichTuran-Astana University, Astana, Republic of Kazakhstan
E-mail: esirgep57@mail.ru**Imanbayev Yerbolat Serikovich**National Guard of the Republic of Kazakhstan, Ust-Kamenogorsk, Republic of Kazakhstan
E-mail: lucky1506@mail.ru

«Probation control» in national and international legislation

Abstract. Since defining itself as an «independent» State, Kazakhstan has faced problems with the regulatory and legal regulation of the process of executing and serving criminal sentences in the form of imprisonment. Following other States of the former Soviet Union, it has sought to emulate Western legal systems. Categorically rejecting the previous legislative and law enforcement experience regarding criminal penalties. In particular, the use of so-called «probation control», borrowed from Western countries, was chosen as one of the conditional priorities. And above all in the United States of America. The article examines the foreign experience of the functioning of the institute of «probation control» as a special component of criminal justice in Western countries. In particular, using the example of the United States, Great Britain, as well as a state entity such as Georgia (which has been unsuccessfully striving to join the European Union for several years), the peculiarities of legal regulation in legislation and certain aspects of the law enforcement practice of probation control are reflected. The article shows examples of legal regulation of the use of electronic monitoring in probation control. Based on the analysis presented in the article, the authors have formulated a number of recommendations and proposals aimed at the development and unification of the institute of probation control in the Republic of Kazakhstan. The main thing, according to the authors, in the effective solution of justice issues in sovereign Kazakhstan, the authors see in borrowing a foreign probation system. They define the USA and Great Britain as their main reference points.

Keywords: probation; probation control; probation institute; foreign experience of probation; penal enforcement system; penitentiary control; post-penitentiary control; correction of convicts