



СОДЕРЖАНИЕ В ДИСЦИПЛИНАРНОМ БАТАЛЬОНЕ ВОЕННОСЛУЖАЩИХ – СПЕЦИАЛЬНЫЙ ВИД ЛИШЕНИЯ СВОБОДЫ

Юрий ПОНОМАРЕНКО,

кандидат юридических наук, доцент кафедры уголовного права
Национального юридического университета имени Ярослава Мудрого

Summary

Explores the essential features of the penalty of detention in a disciplinary battalion soldiers. Based on their analysis, a conclusion that this penalty, in fact, is a special kind of imprisonment for a fixed term. In addition, due to the ongoing changes in the regulatory legislation of Ukraine reduced the possibility of using this type of punishment, as evidenced by judicial statistics. In connection with this raised the question of whether to continue preserving the contents in a disciplinary battalion in the system of punishments. Appears that this type of punishment can be replaced in the Criminal Code by imprisonment.

Key words: punishment system; punishments, special punishments; content in a disciplinary battalion, imprisonment.

Аннотация

Исследуются существенные признаки наказания в виде содержания в дисциплинарном батальоне военнослужащих. На основании их анализа сформулирован вывод о том, что данное наказание, по сути, является особой разновидностью лишения свободы на определённый срок. Кроме того, в силу происходящих изменений в регуляторном законодательстве Украины сокращаются возможности применения данного вида наказания, о чём свидетельствуют данные судебной статистики. В связи с этим поставлен вопрос о целесообразности дальнейшего сохранения содержания в дисциплинарном батальоне в системе наказаний. Представляется, что данный вид наказания может быть заменён в УК Украины лишением свободы.

Ключевые слова: система наказаний; виды наказаний; специальные виды наказаний; содержание в дисциплинарном батальоне; лишение свободы.

Постановка проблемы. Содержание в дисциплинарном батальоне военнослужащих (далее – содержание в дисциплинарном батальоне) является одним из видов основных наказаний, входящих в систему наказаний Уголовного кодекса Украины 2001 года (далее – УК Украины). Этот вид наказания не является новым для нашего законодательства, однако в уголовном законодательстве зарубежных стран он встречается, как правило, лишь на постсоветском пространстве. В УК Украины содержание в дисциплинарном батальоне предусмотрено лишь в 14 санкциях за преступления против установленного порядка несения военной службы (воинские преступления), содержащиеся в разделе XIX Особенной части УК. Кроме того при определённых условиях оно может быть назначено и за преступления, предусмотренные другими разделами Особенной части УК. В частности, в соответствии с ч. 1 ст. 62 УК возможно применение содержания в дисциплинарном батальоне взамен лишения свободы, «если суд, учитывая обстоятельства дела и личность осуждённого, будет считать возможным заменить лишение свободы на срок не более двух лет содержанием в дисциплинарном батальоне на тот же срок».

Вместе с тем судебная статистика свидетельствует, что назначение су-

дами содержания в дисциплинарном батальоне ежегодно сокращается. Так, если в 2002 году данный вид наказания был назначен 137 осуждённым, то в 2005 – 88-ми, в 2008 – 26-ти, а в 2012 – всего 11-ти.

Актуальность темы исследования обусловлена тем, что существенные признаки наказания в виде содержания в дисциплинарном батальоне на сегодняшний день являются недостаточно исследованными в науке уголовного права. Лишь отдельные его аспекты изложены в публикациях В.А. Бугаёва, И.Ф. Коржа, Н.Н. Сенько, В.И. Тютюгина и некоторых других авторов. Это, в свою очередь, обуславливает сложности в отграничении его от лишения свободы, с чем связаны и проблемы дальнейшего совершенствования системы наказаний в Украине.

Целью статьи является установление и изложение тех признаков содержания в дисциплинарном батальоне, которые роднят его с наказанием в виде лишения свободы.

Изложение основного материала. Тезис о том, что содержание в дисциплинарном батальоне является разновидностью лишения свободы, отрицается самим законодателем в положениях Уголовно-исполнительного кодекса Украины (далее – УИК Украины). В названном Кодексе глава, посвящённая исполнению наказания в виде содержа-

ния в дисциплинарном батальоне, так же, как и глава, посвящённая исполнению ареста, помещена в раздел II, который называется «Исполнение наказаний, не связанных с лишением свободы». Однако поддержать законодателя во мнении о том, что содержание в дисциплинарном батальоне не связано с лишением свободы, не представляется возможным.

Для того, чтобы убедиться в том, что содержание в дисциплинарном батальоне связано с лишением свободы, достаточно проанализировать подзаконные нормативно-правовые акты, регулирующие порядок отбывания данного вида наказания. В соответствии с ними «территория и помещения, предназначенные для размещения и обслуживания осуждённых военнослужащих (к содержанию в дисциплинарном батальоне – Ю.П.), должны быть надёжно отделены забором (решеткой) от территории и помещений, где располагаются дисциплинарные подразделения»; «двери и входные ворота в расположение дисциплинарного батальона открываются только с разрешения дежурного дисциплинарного батальона», а «окна и двери помещений, в которых размещают осуждённых военнослужащих, оборудуют металлическими решетками, а двери оборудуются замками (электрозамками)» [см.: 2, п.п. 4.3.,



4.4., 4.5.]; «на внутренней территории возле забора оборудуется контрольно-следовая полоса, которая ограждается с внешней и внутренней сторон»; «за периметром контрольно-следовой полосы устанавливаются наблюдательные вышки...»; «охрана объектов караульными осуществляется путём наблюдения с наблюдательных вышек, а также путём использования технических средств охраны и применения сторожевых собак» [см.: 8, п.п. 5, 6].

Вполне очевидно, что такой режим отбывания наказания характерен именно для лишения свободы. Поэтому мы и констатируем, что содержание в дисциплинарном батальоне де-факто является особой разновидностью наказания в виде лишения свободы. Таким образом, дисциплинарный батальон – это особая воинская часть, которая оборудуется по типу уголовно-исполнительного учреждения – исправительной колонии, и в которой осуждённые военнослужащие проходят службу в условиях ограничения их личной свободы.

На наш взгляд, существование в Украине дисциплинарных батальонов и соответствующего вида наказания является неконституционным. В соответствии с ч. 2 ст. 17 Конституции задачей Вооружённых Сил Украины является «оборона Украины, защита её суверенитета, территориальной целостности и неприкосновенности», но никак не исполнение наказаний. Более того, в соответствии с ч. 4 той же статьи Конституции «Вооружённые Силы Украины ... никем не могут быть использованы для ограничения прав и свобод граждан», однако при исполнении данного наказания вооружённые силы как раз и используются с этой целью. Некоторые учёные предлагают если и не ликвидировать дисциплинарные батальоны в Вооружённых Силах Украины, то переподчинить их Государственному департаменту Украины по вопросам исполнения наказаний [3, с. 70]. Однако в случае такого переподчинения содержащиеся в «дисциплинарном батальоне» утратят статус военнослужащих. В таком случае разница между дисциплинарным батальоном и исправительной колонией сотрётся окончательно и речь уже будет идти об обычном лишении свободы.

В связи с изложенным можем утверждать, что главным правоограниче-

нием при применении анализируемого вида наказания является ограничение права военнослужащего на личную свободу. Данное правоограничение сопряжено с целым рядом режимных ограничений, которые роднят его с иными видами лишения свободы. Эти режимные ограничения установлены как в УИК (в частности, ограничения на количество и длительность свиданий (ст. 73), особый порядок получения писем, посылок, передач и бандеролей (ст. 74, 76), особый порядок краткосрочных выездов за пределы дисциплинарного батальона (ст. 75) и т.п.), так и в подзаконных актах, регулирующих порядок отбывания данного вида наказания.

Вместе с тем лицо, отбывающее данный вид наказания, продолжает оставаться военнослужащим срочной службы [4, с. 127], в связи с чем за ним сохраняется целый ряд прав и оно не освобождается от обязанностей, которые имеют такие лица (ч. 6 ст. 71 УИК). В частности, осуждённый к содержанию в дисциплинарном батальоне проходит военное обучение (ст. 78 УИК); имеют жилищно-бытовые условия и материальное обеспечение в соответствии с Уставом внутренней службы Вооружённых Сил Украины (ч. 1 ст. 84 УИК); обеспечиваются вещевым имуществом и продовольствием по нормам, установленным для военнослужащих срочной службы (ч. 2 ст. 84 УИК); имеют ежемесячное денежное довольствие в установленном размере (ч. 3 ст. 84 УИК); подлежат медицинскому обслуживанию в воинских госпиталях (ч. 4 ст. 84 УИК) и т.д.

На основании изложенного можно утверждать, что *содержание в дисциплинарном батальоне – это наказание, состоящее в ограничении личной свободы осуждённого военнослужащего, путём помещения его в особую воинскую часть.*

В.О. Бугаёв, обращая внимание на то, что согласно до сих пор действующему Положению [7] в Вооружённых Силах Украины существуют не только дисциплинарные батальоны, но и отдельные дисциплинарные роты, предложил уточнить наименование данного вида наказания, назвав его «направлением в дисциплинарную часть» [1, с. 64]. Вероятно, в этом предложении имеется рациональное зерно, особенно учитывая

приведённую выше статистику назначения судами этого наказания. Ежегодно осуждаемых к содержанию в дисциплинарном батальоне в последние годы едва хватает для комплектации одного взвода, не говоря уже о роте или, тем более, батальоне. Однако хотелось бы обратить внимание на то, что не вполне корректно приводить закон (УК) в соответствии с подзаконным актом (Указом Президента), к тому же принятым значительно ранее. Возможно, стоило бы наоборот: согласовать положения Указа Президента и иных подзаконных актов, касающихся исполнения данного вида наказания, с требованиями соответствующих законов (УК и УИК), в которых данный вид наказания именуется «содержание военнослужащего в дисциплинарном батальоне».

В соответствии с ч. 1 ст. 62 УК содержание в дисциплинарном батальоне может быть назначено на срок от шести месяцев до двух лет. Таким образом, минимальный срок этой разновидности лишения свободы равен максимальному сроку ареста. При этом следует также отметить, что в связи с существенным сокращением срока службы по призыву (в настоящий момент он составляет 12 месяцев для Вооружённых Сил, 18 месяцев для Военно-Морских Сил и 9 месяцев для лиц, имеющих высшее образование) максимальная длительность данного вида наказания стала существенно превышать возможный срок службы. В прежние годы максимальный срок содержания в дисциплинарном батальоне (2 года) был уравнен с общим сроком службы по призыву в Вооружённых Силах.

После отбытия наказания в виде содержания в дисциплинарном батальоне военнослужащие возвращаются в свою часть для дальнейшего прохождения срочной воинской службы. При этом срок содержания в дисциплинарном батальоне в срок службы, по общему правилу, не засчитывается. Исключение из этого правила, то есть зачёт срока содержания в дисциплинарном батальоне в срок срочной службы, возможны лишь по решению командующего войсками военного округа (оперативного командования) или командующего Военно-Морскими Силами Украины и только в случаях, если осуждённый:

1) овладел воинской специальностью, хорошо знает и чётко выполняет



требования воинских уставов и безусловно несёт службу после освобождения из дисциплинарного батальона, или

2) отбывая наказание, твёрдо стал на путь исправления, выявил высокую дисциплинированность и честное отношение к труду и воинской службе [7, п. 63].

Круг лиц, к которым применяется содержание в дисциплинарном батальоне, назван непосредственно в ч. 1 ст. 62 УК, в соответствии с которой данный вид наказания назначается исключительно военнослужащим срочной службы. Частью 1 ст. 15 закона «О воинской обязанности и военной службе» установлено, что «на срочную военную службу в мирное время призываются пригодные к этому по состоянию здоровья граждане Украины мужского пола, которым ко дню отправки в воинские части исполнилось 18 лет, и старшие лица, которые не достигли 25 лет и не имеют права на освобождение или отсрочку от призыва на срочную воинскую службу». Таким образом, только те лица, которые в соответствии с названным законом призваны на срочную воинскую службу, и могут быть подвергнуты наказанию в виде содержания в дисциплинарном батальоне.

Все иные категории военнослужащих, как-то – лица, проходящие:

1) воинскую службу по контракту лиц рядового, сержантского и старшинского состава;

2) воинскую службу (обучение) курсантов (слушателей) высших военных учебных заведений и военных учебных подразделений высших учебных заведений;

3) военную службу по контракту лиц офицерского состава;

4) военную службу по призыву лиц офицерского состава –

в соответствии с ч. 1 ст. 62 УК не могут быть приговорены к наказанию в содержания в дисциплинарном батальоне.

Таким образом, круг лиц, к которым может быть применено содержание в дисциплинарном батальоне, и круг лиц, к которым могут быть применены служебные ограничения, в своей сумме исчерпывают весь круг военнослужащих Украины. При этом названные «малые» круги никоим образом не перекрещиваются: тем, кому можно на-

значить содержание в дисциплинарном батальоне, нельзя назначить служебные ограничения, и наоборот.

Однако пленум Верховного Суд Украины занял позицию, согласно которой «к курсантам военно-учебных заведений, школ прапорщиков, мичманов и иных подобных учреждений этот вид наказания (содержание в дисциплинарном батальоне. – Ю. П.) может быть применён лишь за преступления, совершённые ими после зачисления на учёбу, и при условии, что они до этого не проходили срочную воинскую службу» [9, абз. 2 п. 2]. Такую позицию поддержал А. Кучер, по мнению которого содержание в дисциплинарном батальоне применяется к «военнослужащим срочной воинской службы и приравненным к ним по ответственности лицам. Это наказание может быть применено к курсантам за преступления, совершённые в период обучения, если до зачисления на учёбу они не отслужили срочную воинскую службу» [6, с. 12]. На наш взгляд, согласиться с таким тезисом нельзя, поскольку он не соответствует действующему законодательству. Прежде всего, действующий закон «О воинской обязанности и военной службе» чётко различает срочную службу и службу (учёбу) курсантов как самостоятельные виды военной службы (ч. 4 ст. 2). При этом последняя не считается разновидностью первой. Кроме того, у этих двух видов военной службы различные основания возникновения: на срочную службу лицо призывается помимо его воли, служба курсантов происходит на основе волеизъявления лица, закреплённого в соответствующем контракте (ч. 1 ст. 20 закона «О воинской обязанности и военной службе»). Таким образом, курсант является военнослужащим контрактной службы, в связи с чем к нему возможно применение наказания в виде служебных ограничений. Наконец, следует иметь в виду, что большинство современных курсантов первого года обучения (а именно им считается допустимым назначение содержания в дисциплинарном батальоне) – это, как правило, лица в возрасте от 17 до 18 лет, которым содержание в дисциплинарном батальоне не назначается (ч. 1 ст. 98 УК). В связи с изложенным мы приходим к выводу о том, что курсантам содержание в дисциплинарном ба-

тальоне не может быть назначено. Такого же мнения придерживается и Н.Н. Сенько [10, с. 10].

Пленум Верховного Суда Украины также указывает на три категории лиц из числа военнослужащих срочной службы, которым, по мнению пленума, не может быть назначено содержание в дисциплинарном батальоне. Это лица:

1) ранее отбывавшие наказание в местах лишения свободы;

2) к которым наряду с наказанием за совершённое преступление применяется принудительное лечение от алкоголизма или наркомании;

3) которые по состоянию здоровья не пригодны к воинской службе [9, абз. 3 п. 2].

Полностью согласиться с этим утверждением не представляется возможным. Прежде всего, в отношении первой из выделенных групп лиц закон предусматривает, что «содержание в дисциплинарном батальоне военнослужащих вместо лишения свободы не может применяться к лицам, ранее отбывавшим наказание в виде лишения свободы» (ч. 2 ст. 62 УК). Таким образом, закон устанавливает лишь запрет на замену назначенного лишения свободы содержанием в дисциплинарном батальоне для лиц, ранее отбывавших наказание в виде лишения свободы (подробнее о такой замене речь пойдёт ниже). В то же время, в УК не установлен запрет на назначение таким лицам содержания в дисциплинарном батальоне непосредственно на основании санкции статьи Особенной части УК или при применении ст. 69 УК. Правда, в соответствии со ст. 18 закона «О воинской обязанности и военной службе» лица, которые ранее были осуждены за совершённое преступление к лишению свободы, ограничению свободы, аресту или исправительным работам, в том числе с освобождением от отбывания наказания, освобождаются от призыва на срочную воинскую службу в мирное время. Поэтому в отношении таких лиц в мирное время не может возникнуть и вопрос о замене назначенного им лишения свободы содержанием в дисциплинарном батальоне. Таким образом, получается, что запрет, установленный в ч. 2 ст. 62 УК, касается лишь случаев, если лицо, ранее отбывавшее лишение свободы, в военное время призвано на срочную службу и за вновь совершённое преступление осуж-



дается к лишению свободы. В этом случае назначенное ему наказание не может быть заменено содержанием в дисциплинарном батальоне. В то же время закон не препятствует назначению такому же лицу в военное время содержания в дисциплинарном батальоне.

Кроме того, ни действующий УК, ни какой-либо иной закон не препятствуют сочетанию содержания в дисциплинарном батальоне с принудительным лечением от алкоголизма или наркомании. Более того, УК вообще не предусматривает возможности такого принудительного лечения. В соответствии с ч. 1 ст. 96 принудительное лечение может быть применено судом лишь к таким лицам, совершившим преступление, которые имеют болезнь, представляющую опасность для здоровья других лиц, к которым алкоголизм не относится.

Наконец, в соответствии с ч. 3 ст. 84 УК «военнослужащие, осужденные к служебному ограничению, аресту или содержанию в дисциплинарном батальоне, в случае признания их непригодными к воинской службе по состоянию здоровья освобождаются от наказания». В данном предписании четко выражена мысль законодателя о том, что суд должен вначале осудить военнослужащего, в частности к содержанию в дисциплинарном батальоне (т.е. назначить соответствующее наказание), а затем уже освободить его от назначенного наказания в связи с непригодностью к воинской службе [5, с. 431]. Иначе говоря, в законе установлен не запрет на назначение определенного вида наказания, а императивное основание для освобождения от него, когда оно уже назначено, что, безусловно, относится к различным институтам Общей части уголовного права.

Исходя из сказанного, мы приходим к выводу о том, что содержание в дисциплинарном батальоне может быть назначено любому лицу, которое к моменту постановления приговора является военнослужащим срочной службы. Если же лицо совершило преступление ещё проходя срочную службу, но к моменту назначения наказания уже демобилизовано с неё, назначение ему содержания в дисциплинарном батальоне исключается.

Выводы. Изложенное позволяет заключить, что в нынешней законо-

дательной модели содержание в дисциплинарном батальоне полностью утратило свойства отдельного вида наказания и является, по сути, особой разновидностью лишения свободы на определённый срок. Вместе с тем в связи с ежегодным сокращением количества лиц, призываемых на срочную военную службу, и декларируемым руководством Украины стремлением к переходу на полностью контрактные Вооружённые Силы, самостоятельное существование этого вида наказания представляется не вполне обоснованным. Представляется, что в настоящее время уже можно ставить на повестку дня в науке уголовного права вопрос о необходимости отказа от содержания в дисциплинарном батальоне как самостоятельного вида наказания.

Список использованной литературы:

1. Бугайов В.О. Правове закріплення спеціальних кримінальних покарань у кримінальному законодавстві України // Вісник Національного університету внутрішніх справ. Вип. 28. – Х.: Нац. ун-т внутр. справ, 2004. – С. 59-65.

2. Інструкція про порядок відбування покарання засуджених військовослужбовців у виді тримання в дисциплінарному батальйоні: Затверджена Наказом Міністра оборони України від 29 листопада 2004 р. № 567 // Офіційний вісник України. – 2004. – № 50. – Ст. 3294. (в редакції в редакції наказу Міністерства оборони України № 445 від 02 липня 2013 р.)

3. Корж І.Ф. Про законодавче врегулювання відбування покарання військовослужбовцями в дисциплінарних батальйонах Збройних Сил України // Часопис Київського університету права. – 2002. – № 1. – С. 66-71.

4. Кримінальне право України. Загальна частина: Практикум: Навчальний посібник / І. П. Козаченко, О. М. Костенко, В. К. Матвійчук та ін. За заг. ред. В. К. Матвійчука. – К.: КНТ, 2006. – 432 с.

5. Кримінальне право України: Загальна частина: Підручник / Ю.В. Баулін, В.І. Борисов, Л.М. Кривоченко та ін.; За ред. проф. В.В. Сташиса, В.Я. Тація. – 3-є вид., перероб. і допов. – К.: Юрінком Інтер, 2007. – 496 с.

6. Кучер А. Покарання за Кримінальним кодексом України та його

види (закінчення) // Право військової сфери. – 2006. – № 1. – С. 11-13.

7. Положення про дисциплінарний батальйон у Збройних Силах України: Затверджене Указом Президента України № 139/94 від 5 квітня 1994 р. // Офіційно не опублікован.

8. Положення про особливості організації і несення вартової служби в дисциплінарному батальйоні (частині): Затверджене постановою Кабінету Міністрів України від 19 жовтня 1999 р. № 1931 // Офіційний вісник України. – 1999. – № 42. – С. 158.

9. Про практику призначення військовослужбовцям покарання у виді тримання в дисциплінарному батальйоні: Постанова Пленуму Верховного Суду України № 15 від 28 грудня 1996 р. // Вісник Верховного Суду України. – 2004. – № 2. – С. 11-13.

10. Сенько М. М. Застосування покарання за самовільне залишення військової частини або місця служби // Проблеми вдосконалення практики застосування кримінально-правових засобів протидії злочинності органами внутрішніх справ: матеріали наук.-практ. конф., 30 вересня 2004 р. – Львів: Львівський юрид. ін-т МВС України, 2005. – С. 9-12.