



О ВОЗМОЖНОСТИ ПРИМЕНЕНИЯ НАКАЗАНИЯ В ВИДЕ СОДЕРЖАНИЯ ВОЕННОСЛУЖАЩИХ В ДИСЦИПЛИНАРНОМ БАТАЛЬОНЕ К НЕКОТОРЫМ КАТЕГОРИЯМ ЛИЦ

Максим ВЬЮНИК,

ассистент кафедры уголовного права № 1
Национального юридического университета имени Ярослава Мудрого

Summary

Widening circle of persons who may be appointed in a disciplinary battalion of troops to five categories acted as a catalyst for new research to justify need, feasibility and advisability of a disciplinary battalion for some categories of servicemen. Therefore, in this article author examines a number of issues related to nature and characteristics of application of this type of punishment to students with special military educational institutions, youth of premilitary age, conscripts, reservists and military service, foreigners and stateless persons, and make appropriate conclusions.

Key words: punishments, special kinds of punishments, punishment for soldiers, detention in a disciplinary military unit, disciplinary battalion.

Аннотация

Расширение круга лиц, которым может назначаться содержание в дисциплинарном батальоне военнослужащих до пяти категорий, выступило катализатором новых научных исследований для обоснования необходимости, возможности и целесообразности применения дисциплинарного батальона к некоторым категориям военнослужащих. В связи с этим в статье автор рассматривает ряд вопросов, связанных с сущностью и особенностями применения этого вида наказания к курсантам специальных военно-образовательных учреждений, допризывникам, призывникам, военнообязанным и резервистам, иностранцам и лицам без гражданства, и делает соответствующие выводы.

Ключевые слова: наказание, специальные виды наказаний, наказание для военнослужащих, содержание в дисциплинарном батальоне, дисциплинарный батальон.

Постановка проблемы. Законом Украины «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно усиления ответственности военнослужащих, предоставления командирам дополнительных прав и возложении обязанностей в особый период» [1] в ч. 1 ст. 62 Уголовного кодекса Украины [2] (далее – УК) были внесены изменения, существенно расширившие круг лиц, которым может назначаться содержание в дисциплинарном батальоне военнослужащих (далее – дисциплинарный батальон) как вид уголовного наказания. Так, если согласно предыдущей редакции ч. 1 ст. 62 УК этот вид наказания мог применяться лишь к военнослужащим срочной службы, то в соответствии с вышеупомянутыми изменениями суды получили возможность назначать дисциплинарный батальон также и:

- 1) военнослужащим, проходящим воинскую службу по контракту;
- 2) лицам офицерского состава, проходящим кадровую воинскую службу;
- 3) лицам офицерского состава, проходящим воинскую службу по призыву;
- 4) военнослужащим, призванным на воинскую службу по мобилизации, на особый период.

Актуальность темы исследования. Столь существенные законодательные новации выступили катализатором новых научных исследований для обоснования необходимости, возможности и целесообразности применения дисциплинарного батальона к некоторым категориям военнослужащих. В свою очередь, это вносит необходимость системного исследования ряда иных вопросов, связанных с сущностью и особенностями применения этого вида наказания. Их разрешение и является целью этой статьи.

Изложение основного материала. Частью 6 статьи 2 Закона Украины «О воинской обязанности и воинской службе» [3] (далее – Закон) предусмотрены следующие виды воинской службы:

- 1) срочная воинская служба;
- 2) воинская служба по призыву по мобилизации, на особый период;
- 3) воинская служба по контракту лиц рядового состава;
- 4) воинская служба по контракту лиц сержантского и старшинского состава;
- 5) воинская служба (обучение) курсантов высших военных учебных заведений, а также высших учебных

заведений, имеющих в своем составе военные институты, факультеты военной подготовки, кафедры военной подготовки, отделения военной подготовки;

6) воинская служба по контракту лиц офицерского состава;

7) воинская служба по призыву лиц офицерского состава.

Сравнение перечня видов воинской службы, установленного данным законом, с перечнем видов, содержащихся в ч. 1 ст. 62 УК, свидетельствует о том, что первый является более широким. В частности, ч. 1 ст. 62 УК не содержит положений, касающихся курсантов высших военных учебных заведений, а также высших учебных заведений, имеющих в своем составе военные институты, факультеты военной подготовки, кафедры военной подготовки, отделения военной подготовки, которые вышеупомянутый закон определяет, как отдельный, самостоятельный вид военнослужащих.

При этом следует отметить, что в соответствии с абз. 2 п. 2 постановления Пленума Верховного Суда Украины «О практике назначения военнослужащим наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части» к курсантам военно-учебных



заведений, школ прапорщиков, мичманов и других подобных учебных заведений этот вид наказания может быть применен только за преступления, совершенные ими после зачисления на обучение, и при условии, что до этого они не проходили срочную воинскую службу [4].

Таким образом, на основании этих положений некоторые ученые склоняются к возможности назначения дисциплинарного батальона курсантам специализированных учебных заведений¹, несмотря на отсутствие указания на данную категорию лиц в ч. 1 ст. 62 УК. Такую позицию, в частности, разделяют А. Кучер, который считает, что это наказание может быть применено к курсантам за преступления, совершенные в период обучения, если до зачисления на учёбу они не отслужили срочную воинскую службу» [5, с. 12], В.В. Букреев [6, с. 45], А.А. Шкута [7, с. 184] и некоторые другие.

Иногда сторонники данной позиции делают оговорку, что применение этого наказания возможно только к гражданам, которые не проходили воинскую службу и зачислены в военные учебные заведения 3–4 уровня аккредитации [8, с. 50].

На наш взгляд, поддержать указанную позицию нельзя в силу следующих причин.

Во-первых, как показывает практика, курсанты, учащиеся в специальных военно-образовательных учреждениях являются лицами, не достигшие совершеннолетия (как правило, 17–18 лет). В силу этого при назначении определенного вида наказания за совершенные преступления несовершеннолетним курсантам суд должен руководствоваться положениями ст. 98 УК, а не ст. 51 УК (имеется в виду возможность назначения того или иного наказания к конкретному лицу, исходя из видов наказаний, предусмотренных в санкции статьи за отдельное преступление). Согласно части первой этой статьи к несовершеннолетним, признанными вино-

выми в совершении преступления, судом могут быть применены следующие виды наказаний: 1) штраф; 2) общественные работы; 3) исправительные работы; 4) арест; 5) лишение свободы на определенный срок, а в ч. 2 ст. 62 УК уточняется, что к несовершеннолетним могут быть применены дополнительные наказания в виде штрафа и лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Таким образом, в системе наказаний, которые могут назначаться несовершеннолетним, отсутствует дисциплинарный батальон. При этом правильно разъясняет отсутствие дисциплинарного батальона абз. 2 п. 11 постановления Пленума Верховного Суда Украины «О практике применения судами Украины законодательства по делам о преступлениях несовершеннолетних», «Перечень видов наказаний в ст. 98 УК является исчерпывающим, и другие основные и дополнительные наказания к несовершеннолетним не применяются, даже если на время рассмотрения дела судом они достигли совершеннолетия».

Таким образом, законодательно определенный перечень видов наказаний является «закрытым», и поэтому суд, прерогативой которого является назначение наказания, «связанный» системой наказаний, не может отступить от нее и не имеет права выйти за пределы законодательного перечня видов наказаний. В данном контексте речь идет о системе специальных наказаний, применяемых к несовершеннолетним.

И даже в тех случаях, когда исследуемый вид наказания предусмотрен санкцией статьи Особенной части УК, по которой осуждается несовершеннолетний, он не может быть назначен. Взамен суд избирает наказание из других, которые названы в ст. 98 и предусмотрены в санкции соответствующей статьи, даже при условии, что несовершеннолетний является курсантом, учащимся в спе-

циальном военно-образовательном учреждении, и согласно п. 6 ст. 2 Закона по своему правовому положению является военнослужащим. Не может быть назначено это наказание и в порядке перехода к другому, более мягкому виду основного наказания, не указанного в санкции статьи за совершенное преступление (в соответствии с ч. 1 ст. 69 УК)².

По нашему убеждению законодатель, устанавливая четко определенный перечень специальных видов наказаний, применяемых к несовершеннолетним, исходил из возрастных, психолого-физиологических и иных характеристик данной категории лиц, что, в свою очередь, и обусловило закрепление в ст. 98 УК именно такого перечня наказаний. Следовательно, независимо от того, каким дополнительным статусом или правовым, социальным, политическим или профессиональным положением владеет несовершеннолетний (в нашем случае – военнослужащий), правоприменитель не может выйти за круг тех наказаний, которые предусмотрены в ст. 98 УК. Такое же решение этого вопроса находим в работах Ю.А. Пономаренко [9, с. 191–192], Н.Н. Сенько [10, с. 30], Р.В. Гринько [11, с. 127], М.Ю. Птицына [12, с. 81], В.Е. Устищенко [13, с. 21–22], Б.А. Кирия [14, с. 47] и других ученых.

Во-вторых, мы считаем, что в ст. 62 УК законодатель установил исчерпывающий перечень лиц, к которым может применяться дисциплинарный батальон, то есть, в силу определенных аргументов он сознательно исключает возможность назначения данного вида наказания к курсантам специальных военно-образовательных учреждений.

Правда, в соответствии с ч. 1 ст. 20 Закона на воинскую службу по контракту принимаются граждане, которые прошли профессионально-психологический отбор и отвечают установленным требованиям прохождения воинской службы. Среди таких лиц в пункте 3 речь идет о лицах с полным средним образованием в возрасте от 17 лет до 21 года, в том числе тех, которым 17 лет исполняется в год начала воинской службы. То есть, эти лица являются военнослужащими, проходящими воинскую службу по

¹ Речь идет об учебных заведениях, которые имеют в своем составе военные институты, факультеты военной подготовки, кафедры военной подготовки, отделения военной подготовки согласно п. 6 ст. 2 Закона Украины «О воинской обязанности и воинской службе».

² Основные виды наказания в ст. 98 УК указаны в соответствующем порядке: от менее строгого к более строгому. Из этого следует исходить, в частности, при решении вопросов, вытекающих из ст. 69 УК.



контракту, указание на которых имеется в ст. 62 УК, что потенциально дает основания считать возможным назначения дисциплинарного батальона этим лицом. Однако мы считаем, что в этом случае также применима аргументированная выше позиция касательно «несовершеннолетних военнослужащих».

Аргументация касательно исчерпывающего перечня лиц, к которым может применяться дисциплинарный батальон, остается актуальной и для тех случаев, когда рассматривается возможность назначения дисциплинарного батальона иным категориям лиц, тем или иным образом связанных с воинской службой, но которые не являются военнослужащими³ (например, к военнообязанным и резервистам, совершившим преступления в период прохождения ими воинских сборов [15, с. 45–46]). Такое предложение могло возникнуть в силу того, что в ч. 1 ст. 401 УК законодатель дал следующее понятие воинского преступления: «Воинскими преступлениями признаются предусмотренные настоящим разделом преступления против установленного законодательством порядка несения или прохождения воинской службы, совершенные военнослужащими, а также военнообязанными во время прохождения ими учебных (или проверочных) или специальных сборов». Таким образом, в тех случаях, когда в диспозиции статьи прямо не указаны (или нельзя сделать соответствующий вывод на основании ее содержания) конкретные категории военнослужащих, мы должны исходить из того, что речь идет о всех категориях, указанных в ст. 401 УК, в том числе и военнообязанных во время прохождения ими учебных (или проверочных) или специальных сборов, которые с учетом своего положения могли совершить то или иное преступление. Поэтому, если в санкции статьи предусмотрено наказание в виде содержания в дисциплинарном батальоне, то

можно ошибочно прийти к выводу о возможности его назначения и военнообязанным. Такая ситуация может сложиться при совершении ими преступлений, предусмотренных в ч. 1 ст. 402; ч. 1 ст. 403; ч. 1 ст. 404; ч. 1 ст. 405; ч. 1 и ч. 2 ст. 406; ч. 1 ст. 407; ч. 1 ст. 409; ч. 1 ст. 411; ч. 1 и ч. 2 ст. 412; ч. 1 ст. 413; ч. 1 ст. 414; ч. 1 ст. 421 УК. В этом случае мы также придерживаемся вышеизложенной позиции, согласно которой законодатель установил исчерпывающий перечень лиц, к которым может применяться дисциплинарный батальон в ч. 1 ст. 62 УК, и поэтому данный вид наказания также не может применяться к военнообязанным и резервистам.

Также хотим обратить внимание, что военнослужащими, проходящими воинскую службу по контракту, речь о которых идет в ч. 1 ст. 62 УК, согласно п. 1 ч. 6 ст. 1 Закона являются не только граждане Украины, но и в случаях, предусмотренных Законом⁴, – иностранцы и лица без гражданства, которые на законных основаниях находятся на территории Украины и проходят воинскую службу в Вооруженных Силах Украины в добровольном порядке (по контракту).

В соответствии с положениями ч. 2 ст. 2 и ч. 3 ст. 21–2 Закона иностранцы и лица без гражданства проходят воинскую службу лишь на должностях, подлежащих замещению военнослужащими рядового, сержантского и старшинского состава, а получение ими офицерских воинских званий Вооруженных Сил Украины возможно только после получения гражданства Украины в установленном законом порядке. Таким образом, военнослужащие иностранцы и лица без гражданства в контексте положений ч. 1 ст. 62 УК могут рассматриваться исключительно как военнослужащие, проходящие воинскую службу по контракту.

В соответствии с ч. 9 ст. 1 та ч. 3 ст. 2 этого же Закона иностранцы и лица без гражданства, проходящие

воинскую службу по контракту в Вооруженных Силах Украины, имеют статус военнослужащих и по правовому положению приравниваются к гражданам Украины, проходящим воинскую службу по контракту.

Подводя итоги, можно утверждать, что к иностранцам и лицам без гражданства, проходящим воинскую службу по контракту в Вооруженных Силах Украины, в случаях, определенных законом, применим дисциплинарный батальон, как вид уголовного наказания.

В связи с этим возникает ряд иных вопросов, например, связанных с особенностями отбытия данной категорией лиц наказания в виде дисциплинарного батальона в Украине, возможностью передачи их для отбытия наказания в стране, гражданами которой они являются, в случае наличия/отсутствия в ее системе наказаний соответствующего вида наказания и других.

Выводы. На основании вышеизложенного можно сделать следующие выводы.

Во-первых, по действующему УК Украины дисциплинарный батальон не может применяться к лицам, не достигшим совершеннолетия, в силу исчерпывающего перечня видов наказаний, предусмотренных в ст. 98 УК, даже в случае приобретения ими статуса военнослужащего определенного вида, указанного в ст. 62 УК.

Во-вторых, исходя из анализа положений действующего законодательства, мы не находим возможным назначение дисциплинарного батальона следующим категориям лиц: курсантам высших военных учебных заведений, а также высших учебных заведений, имеющих в своем составе военные институты, факультеты военной подготовки, кафедры военной подготовки, отделения военной подготовки; допризывникам; призывникам; военнообязанным; резервистам, а также иным категориям лиц, кроме указанных в ч. 1 ст. 62 УК. В данном случае мы придерживаемся буквального толкования положений закона и считаем недопустимой более широкую его интерпретацию.

В-третьих, требует внимания научной общественности нововведение о возможности применения дисциплинарного батальона иностранцам и

³ Согласно ч. 9 ст. 1 Закона Украины «О воинской обязанности и воинской службе» по воинской обязанности граждане Украины делятся на следующие категории: допризывники; призывники; военнослужащие; военнообязанные; резервисты. Как видим, указанные категории лиц не являются подвидом общего понятия «военнослужащий», а являются самостоятельными понятиями одного уровня.

⁴ Особенности принятия на воинскую службу и прохождения воинской службы в Вооруженных Силах Украины иностранцами и лицами без гражданства регулируются Главой III Закона Украины «О воинской обязанности и воинской службе».



лицам без гражданства, проходящим воинскую службу по контракту.

В-четвертых, в силу новизны положений, закрепленных в ст. 62 УК, для национального законодательства и науки уголовного права приобретают особую актуальность и требуют дальнейших более глубоких научных исследований вопросы, связанные с назначением дисциплинарного батальона военнослужащим, проходящим воинскую службу по контракту; лицам офицерского состава, которые проходят кадровую воинскую службу; лицам офицерского состава, которые проходят воинскую службу по призыву; военнослужащим, призванным на воинскую службу по мобилизации, в особенный период.

Список использованной литературы:

1. Закон України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо посилення відповідальності військовослужбовців, надання командирам додаткових прав та покладення обов'язків в особливий період». Редакція від 28.12.2015. – [Електронний ресурс] // Офіційний веб-портал Верховної Ради України. – Режим доступу до ресурсу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/158-19/paran63#n63>.

2. Кримінальний кодекс України. В редакції від 01.01.2016. – [Електронний ресурс] // Офіційний веб-портал Верховної Ради України. – Режим доступу до ресурсу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/2341-14/print1451914432771836>.

3. Закон України «Про військовий обов'язок і військову службу». В редакції від 28.12.2015. – [Електронний ресурс] // Офіційний веб-портал Верховної Ради України. – Режим доступу до ресурсу: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/2232-12/print1450764936666067>.

4. Постанова Пленуму Верховного Суду України «Про практику призначення військовослужбовцям покарання у виді тримання в дисциплінарному батальйоні» № 15 від 28.12.96. – [Електронний ресурс] – Режим доступу до ресурсу: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/v0015700-96>.

5. Кучер А.В. Покарання за Кримінальним кодексом України

та його види (закінчення) II Право військової сфери. – 2006. – № 1. – С. 11–13.

6. Букреев В.В. Дисциплінарна військова частина: проблеми призначення і виконання покарання: дис. канд. юр. наук : 12.00.08 – уголовное право и криминология; уголовно-исполнительное право / В.В. Букреев – Ростов-на-Дону, 2004. – 204 с.

7. Шкута О.О. Теоретико-прикладні засади призначення покарання у вигляді тримання військовослужбовців у дисциплінарному батальйоні / О.О. Шкута. // Право і суспільство. – 2015. – № 3. – С. 182–186.

8. Кримінально-виконавче право: [навчальний посібник] / [В.А. Бадира, С.Ф. Денисов, Т.А. Денисова, М.М. Мінаєв, В.Г. Хашев]; за ред. Т.А. Денисової. – К.: Істина, 2008. – 400 с.

9. Пономаренко Ю.А. Види наказаний по уголовному праву Украины / Ю.А. Пономаренко. – Харьков: ФИНН, 2009. – 344 с.

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. – 10 с.

11. Гринько Р.В. Загальна характеристика кримінального покарання у формі направлення військовослужбовців до дисциплінарного батальйону / Р.В. Гринько II Академія Прикорд. військ України ім. Б. Хмельницького: збірник наукових праць. – Хмельницький, 1998. – № 6. – 4.2. – С. 127–130.

12. Птицын М.Ю. Содержание в дисциплинарной воинской части, как вид уголовного наказания и его применение: Дис. ... канд. юр. Наук // 12.00.08 – «Уголовное право и криминология; уголовно-исполнительное право» / М.Ю. Птицын. «Москва: Военный университет», 2000. – 81 с.

13. Устименко В.Е. Особенности назначения наказания несовершеннолетним / Преступление и наказание. Нормативная база, аналитические материалы по практике применения новой системы наказания по Уголовному кодексу 2001 года / В.Е. Устименко. – Х.: Право, 2002. – С. 21–22.

14. Кириш Б.О. Направлення в дисциплінарний батальйон // Вісник ЛДУ. – 1997. – № 3. – С. 46–56.

15. Букреев В.В. Дисциплінарна військова частина: проблеми призначення і виконання покарання: дис. канд. юр. наук : 12.00.08 / В.В. Букреев – Ростов-на-Дону, 2004. – 204 с.