



ОРГАНИЗАЦИЯ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ



Шестой Конгресс
Организации Объединенных Наций
по предупреждению преступности
и обращению с правонарушителями

Каракас, Венесуэла, 25 августа — 5 сентября 1980 года

Distr.
GENERAL

A/CONF.87/7
9 July 1980
RUSSIAN

ORIGINAL: ENGLISH

ШЕСТОЙ КОНГРЕСС ОРГАНИЗАЦИИ
ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ ПО
ПРЕДУПРЕЖДЕНИЮ ПРЕСТУПНОСТИ
И ОБРАЩЕНИЮ С ПРАВОНАРУШИТЕЛЯМИ
Каракас, Венесуэла
25 августа-5 сентября 1980 года

РЕОРГАНИЗАЦИЯ В ОБЛАСТИ ИСПРАВИТЕЛЬНЫХ МЕР И
ЕЕ ВЛИЯНИЕ НА НАХОДЯЩИХСЯ В ЗАКЛЮЧЕНИИ

Рабочий документ, подготовленный Секретариатом

СОДЕРЖАНИЕ

| <u>Глава</u> | <u>Пункты</u> | <u>Стр.</u> |
|---|---------------|-------------|
| ВВЕДЕНИЕ | I - 8 | 3 |
| I. ТЕНДЕНЦИИ В ПОЛИТИКЕ И ПРАКТИКЕ УГОЛОВНОГО ПРАВА | 9 - 31 | 7 |
| А. Проблемы исправительной системы | 9 - 14 | 7 |
| В. Существующая практика | 15 - 21 | 10 |
| С. На пути к общему подходу | 22 - 31 | 13 |
| II. ДЕИНСТИТУЦИОНАЛИЗАЦИЯ И АЛЬТЕРНАТИВЫ ТЮРЕМНОМУ ЗАКЛЮЧЕНИЮ | 32 - 75 | 19 |
| А. Последствия тюремного заключения и необходимость применения альтернативы | 32 - 42 | 19 |
| В. Альтернативные меры | 43 - 71 | 24 |
| С. Оценка | 72 - 75 | 41 |
| III. ПОСЛЕДСТВИЯ ДЛЯ ОСТАЮЩИХСЯ В ЗАКЛЮЧЕНИИ | 76 - 112 | 44 |
| А. Основные предположения и реальность | 76 - 80 | 44 |
| В. О возникновении категории лиц, остающихся в заключении | 81 - 82 | 46 |
| С. Перспективы на будущее | 93 - 105 | 52 |
| IV. ВЫВОДЫ | 106 - 112 | 58 |

ВВЕДЕНИЕ

1. Вопрос реорганизации в области исправительных мер (деинституционализации) и ее влияния на находящиеся в заключении приобретает особое значение в свете существующих в мире противоречивых мнений относительно роли и функций тюрьмы как инструмента общественного контроля. Первый Конгресс Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, который принял Минимальные стандартные правила обращения с заключенными 1/, явился знаменательным событием в процессе реформы уголовного права, тем не менее дискуссия на пятом Конгрессе была сосредоточена вокруг вопроса о глобальном поиске эффективных альтернатив тюремному заключению, по крайней мере, в отношении тех заключенных, которые не представляют собой угрозы спокойствию и безопасности общества 2/.
2. Нет сомнения в том, что в эпоху стремительного процесса индустриализации, урбанизации и технических изменений, приводящих к разрушению таких социальных институтов, как семья, клан и община, в большинстве развитых и развивающихся стран слишком часто используется тюремное заключение. Проблемы роста преступности, переполненности исправительных учреждений и кажущаяся неспособность системы уголовного правосудия эффективно бороться с преступностью, которая приобрела новые черты и масштабы, внесли еще большую противоречивость в вопрос применения тюремного заключения. Помимо традиционных аргументов о неотъемлемых противоречиях охранной и исправительной функций тюрьмы, другие факторы, как например, дегуманизирующий аспект тюремного заключения, разрушающее воздействие полной изоляции на человеческую личность, растущее осознание того, что тюремное заключение вряд ли повысит шансы заключенного жить в соответствии с законом, а также неспособность пенитенциарных учреждений добиться сокращения преступности, все это придало новый импульс тенденции к обращению с правонарушителями за пределами тюрем и не прибегая к их помощи.
3. Однако общие рассуждения по этому вопросу не лишены некоторого элемента двусмысленности: несмотря на то, что повсеместно рекомендуется применять нетюремные формы обращения с правонарушителями, санкция изоляции от общества по-прежнему рассматривается как самая сильная мера воздействия как по отношению к отдельным правонарушителям, так и к обществу в целом, причем, как представляется, тюремное заключение по-прежнему остается необходимой мерой там, где, вероятно, высок риск рецидива опасного преступления. Кроме того, во многих странах мира также имеет место тенденция к применению более строгих санкций, заключающихся в долгосрочном тюремном заключении за определенные виды преступлений, как например, преступления, связанные с распространением наркотиков, целесообразность которого не обязательно оправдывается научными или гуманитарными соображениями.

1/ Первый Конгресс Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями (издание Организации Объединенных Наций; в продаже под № 56, IV.4); приложение I-A.

2/ См. пятый Конгресс Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями (издание Организации Объединенных Наций; в продаже под № R.76.IV.2 и Corr.1), глава II, пункт 268.

4. Вышеуказанные соображения свидетельствуют о том, что вопрос деинституционализации исправительной системы необходимо рассматривать в более широком контексте реакции общества на преступления и с учетом ограничений которые влияют на функционирование всей системы уголовного правосудия в целом. Преступление как социальное явление по-прежнему остается такой же задачей и проблемой человечества, какой оно являлось на протяжении длительного времени. Действительно, в связи с ростом преступности во многих странах мира отмечается все большая озабоченность проблемой тюремного заключения. Несмотря на стремительный прогресс в области общественных наук, преступление как форма человеческого поведения по-прежнему остается предметом теоретических споров и умозаключений. В условиях отсутствия какой-либо полностью обоснованной теории, дающей объяснение причин преступности, разработка соответствующих методов обращения с правонарушителями остается вопросом теоретических поисков. Кроме того, система уголовного правосудия функционирует с большей эффективностью в смысле ее справедливости и беспристрастности 3/. Существует ли в действительности какая-либо система уголовного правосудия, которая была бы свободна от обвинений в том, что она является менее справедливой по отношению к бедным, слабым и смиренным? В условиях существования столь запутанной проблемы, осуждение института тюрьмы и призывы к его полной отмене неизбежно привели бы к тому, что этим стали бы объяснять неспособность системы уголовного правосудия и, следовательно, общества в целом эффективным и гуманным образом справляться с различными формами и проявлениями преступности. Действительно, в условиях явной неспособности существующих пенитенциарных учреждений найти подход к обращению с правонарушителями возникает необходимость еще раз рассмотреть всю проблему в целом.

5. На всех региональных подготовительных совещаниях отмечалась сложность реализации идеи ликвидации тюрем. На Совещании стран Азии и Тихого океана выдвигалось предложение обсудить данную тему в широком контексте, с учетом целей и функций тюремного заключения и использованием всего объема имеющихся возможностей принятия таких мер, которые соответствовали бы социально-правовым и культурным традициям какой-либо отдельной страны, а также современному содержанию правовых реформ 4/. На Африканском совещании особо отмечалось, что ряд стран данного региона после получения независимости приняли решение отменить эту форму наказания, однако ни одному государству не удалось в целом осуществить эту меру 5/. На Латиноамериканском совещании было выражено единодушное мнение о необходимости проведения обоснованных реформ,

3/ См. "Наиболее эффективные методы и способы предупреждения преступлений и улучшения обращения с правонарушителями" (E/CN.5/536), приложение IV, пункт 47 и "Права человека при отправлении правосудия; записка Генерального секретаря (E/AC.57/24 и Add.1).

4/ Доклад о Региональном подготовительном совещании стран Азии и Тихого океана (A/CONF.87/VP/2), пункт 4I.

5/ Доклад об Африканском региональном подготовительном совещании (A/CONF.87/VP/4), пункт 37.

с особым упором на деинституционализацию; в то же время было указано на ряд препятствий, включая экономические факторы, культурные традиции и отсутствие имперических данных, свидетельствующих в пользу или против эффективности тюремного заключения 6/. На Европейской совещании было достигнуто единодушное мнение о том, что тюремное заключение должно применяться только в качестве исключительной меры, в соответствии с политикой по принципу "судебного преследования и тюремного заключения только в том случае, когда имеется основание, вынуждающее поступить таким образом", однако также было высказано единодушное мнение о том, что отмена тюремного заключения вряд ли осуществима в ближайшем будущем 7/.

6. На всех региональных подготовительных совещаниях возникла сложная проблема выработки определения и концепции термина "находящийся в заключении": использование данного термина фактически предполагает принятие особой политики, направленной на сокращение числа заключенных, а также применение на практике этой политики до такой степени, когда больше уже нельзя освободить заключенных из мест заключения, и нет возможности еще больше снизить число приговоренных к тюремному заключению. Поскольку в данном случае речь идет не об этом, то, по крайней мере, в большинстве стран термин "находящиеся в заключении" обычно приравнивается к термину "осужденные на долгий срок заключения", при этом упор делается на то, что эта категория не является однородной, за исключением фактора осуждения на долгий срок.

7. Принимая во внимание эти трудности и ограничения как теоретического, так и практического характера, деинституционализация и особая озабоченность в связи с остающимися в заключении должна рассматриваться как часть или скорее как естественный результат более широкого процесса реформы уголовного права и гуманизации исправительных мер. В этой связи, настоящий рабочий документ явится первой попыткой проанализировать существующие тенденции в области политики и практики уголовного права; затем будет рассмотрен вопрос об имеющихся альтернативах тюремному заключению и наконец будут рассмотрены проблемы остающихся в заключении.

8. Следуя традиции предыдущих конгрессов 8/, к данному рабочему документу в качестве дополнения прилагаются два рабочих документа. В рабочем документе о выполнении принятых Организацией Объединенных

6/ Доклад о латиноамериканском региональном подготовительном совещании (A/CONF.87/VP/3), пункты 37-38.

7/ Доклад о европейском региональном подготовительном совещании (A/CONF.87/VP/1), пункты 49-50.

8/ См. "Стандартные минимальные нормы обращения с заключенными в свете последних достижений в исправительной практике; рабочий документ, подготовленный Секретариатом" (A/CONF.43/3), приложение; и "Обращение с правонарушителями, содержащимися в заключении или находящимися на свободе, с особым упором на соблюдение принятых Организацией Объединенных Наций минимальных стандартных правил обращения с заключенными; рабочий документ, подготовленный Секретариатом" (A/CONF.56/6), приложение I.

Наций Минимальных стандартных правил обращения с заключенными (A/CONF.87/II) излагаются результаты третьего пятилетнего обзора осуществления Минимальных стандартных правил обращения с заключенными, во исполнение резолюции 663 С (XXIV) Экономического и Социального Совета от 31 июля 1957 года. Еще один рабочий документ, озаглавленный "Принципы для увязывания возвращения правонарушителей к нормальной жизни с соответствующими социальными услугами", окончательный вариант которого разработан на Межрегиональном совещании экспертов по данному вопросу, проходившем в Кембридже (Англия) в декабре 1978 года, представлен Конгрессу в соответствии с рекомендациями Комитета по предупреждению преступности и борьбе с ней 9/.

9/ См. E/CN.5/558, пункт 84h.

I. ТЕНДЕНЦИИ В ПОЛИТИКЕ И ПРАКТИКЕ УГОЛОВНОГО ПРАВА

A. Проблемы исправительной системы

9. В последние пять лет во всем мире в национальном и международном масштабе поднимались вопросы о роли исправительных мер при отправлении уголовного правосудия, о соотношении между исправительными целями наказания правонарушителей и обращения с ними, а также об эффективности многих текущих программ и практики исправительных мер. Кроме того, были еще раз изучены основные философские идеи о функции тюремного заключения в системе борьбы с правонарушителями и были исследованы новые возможности и применены новые методы: история показала, что "усилия общества по борьбе с правонарушителями до настоящего времени были в худшем случае негуманными, в лучшем случае неэффективными, как правило, бездейственными и во все времена противоречивыми" 10/.

10. В этой связи были подвергнуты переоценке основные цели и задачи уголовной системы 11/; была сделана оценка сущности и последствий концепции "обращения" и использования медицинской модели в отношении исправительных мер 12/; был тщательно проанализирован процесс вынесения приговора, с тем чтобы добиться обеспечения большей справедливости и беспристрастности и уменьшить противоречия 13/.

11. Хотя растущие надежды непривилегированных членов общества в значительной мере вызывают необходимость в улучшении условий в пенитенциарных заведениях, упор, который делается на значение прав человека у заключенных, способствовал тому, что вопрос об исправительных мерах был вынесен на обсуждение общественности.

12. Доклад Генерального секретаря о претворении в жизнь выводов пятого Конгресса не только подтверждает факт формирования идей и подходов, но и свидетельствует о том, что по крайней мере половина приславших ответы стран внесла новые важные изменения в свое законодательство с целью гуманизации процесса исправительных мер 14/. В большинстве случаев

10/ D. Gottfredson, "Sentencing trends in the United States: implications for clinical criminology", Rassegna di Criminologia, vol. X, No. 1 (1979), p. 151.

11/ The National Swedish Council for Crime Prevention, A New Penal System, report No. 5, Stockholm, 1978, and E. Backman et al, Finnish Criminal Policy in Transition (Helsinki, Department of Criminal Law, University of Helsinki, 1979).

12/ D. Lipton, R. Martinson and J. Wilks, The Effectiveness of Correctional Treatment (New York, Praeger, 1975); and J. Wilson, Thinking About Crime (New York, Basic Books, 1975).

13/ A. von Hirsch, Doing Justice (New York, Hill and Wang, 1976); and A. Dershowitz, Fair and Certain Punishment (New York, McGraw Hill, 1976).

14/ "Претворение в жизнь выводов пятого Конгресса Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, доклад Генерального секретаря" (A/35/289).

эти новые законодательные меры касаются использования альтернатив тюремному заключению. Доля штрафов, в основе которых лежат доход и денежные средства правонарушителя, во многих странах составляет 90 и больше процентов от числа всех вынесенных судами решений. Возмещение ущерба и выплата компенсации жертве в настоящее время применяются во все возрастающем числе стран. Использование таких альтернативных видов наказания, как испытательный срок, условный приговор, вынесение решения общественными инстанциями, способствует сокращению числа содержащихся в заключении, особенно, осужденных впервые. Например, в Румынии, после принятия в 1977 году нового закона, в соответствии с которым заключение на срок менее пяти лет может быть заменено исправительными работами без лишения свободы в отношении правонарушителей, доля приговоренных к тюремному заключению снизилась с 66 процентов в 1976 году до 29 процентов в 1979 году. В Австрии доля приговоров к тюремному заключению сократилась с 40 процентов в 1971 году до 23 процентов от общего числа приговоров, вынесенных в 1977 году. В Японии доля приговоров к тюремному заключению по сравнению с приговорами без лишения свободы составила в 1977 году 5,9 процента и 97,1 процента, соответственно, в то время как в Англии согласно докладу Консультативного совета по пенитенциарной реформе, завершённому в 1977 году, выявилась тенденция в сторону сокращения срока тюремного заключения, а именно, приговоры к среднесрочному и краткосрочному лишению свободы, исходя из того, что такой подход не приведет к отрицательным последствиям для исправительной функции тюремного заключения. Подобный подход применялся в Швеции и Финляндии, где Комитет экспертов по пенитенциарной реформе пришел к выводу о том, что чем строже меры, которые общество принимает по отношению к правонарушителям, тем выше вероятность того, что этот правонарушитель впоследствии станет рецидивистом. В нескольких странах число правонарушителей, отбывающих срок приговора на свободе, в два раза превышает число заключенных, однако есть страны, где это соотношение составляет 3-4:1.

И наконец, в отношении содержащихся в заключении все чаще применяются система отпуска на побывку и освобождение, с тем чтобы ослабить влияние изоляции заключенного от жизни общества.

13. Учитывая это, весьма удивительно, что так много стран провели значительные реформы за столь ограниченный период времени, поскольку исправительные заведения - это область, которая традиционно является наименее подверженной каким-либо переменам. Эти перемены свелись, главным образом, к сужению области применения уголовного права; при этом правонарушители рассматриваются не как пассивные реципиенты исправительного режима, а как люди, обладающие правами, обязанностями и ответственностью. Кроме того, в этих изменениях большое внимание уделялось использованию тюремного заключения в качестве средства обращения с правонарушителями, применяемого лишь в качестве самой крайней меры "последнего средства", расширяя в то же самое время использование альтернативных методов перевоспитания в общинной среде или внедряя новые методы обращения с правонарушителями, не связанные с заключением в тюрьму.

14. Для целей настоящего обсуждения особое значение имеют два последних изменения, а также влияние их "обратной связи" 15/. На практике разница между институциональным исправительным режимом и альтернативными мерами варьируется в широких пределах от страны к стране в зависимости от социально-культурной и юридической обстановки, степени общественной терпимости и уровня сознания, наличия людских и материальных ресурсов и масштабов применения уголовного права для борьбы с отклонениями от установленных норм и с преступностью. При этом главный вопрос заключается в том, чтобы оценить, "как" эти изменения осуществляются на практике, с тем чтобы оценить их последствия и обеспечить максимальное значение новых мер. Однако для любой оценки такого рода необходимы сравнительные данные о частоте применения тюремного заключения и задержания в настоящее время, а также дополнительная информация, например, о длительности приговоров, числе случаев рецидивизма, распределении по признакам пола, возраста и другим характеристикам в сопоставлении с другими альтернативными пенитенциарными мерами. Однако такие данные трудно получить 16/, несмотря на хорошо осознанную необходимость в них и их огромную полезность для исследования глобальных тенденций и для международного обмена информацией 17/.

15/ P. Graboski, "The comparative study of penal severity: some methodological considerations" International Annals of Criminology", vol. 17, 1978; J. Jasinski, The Punitiveness of the Criminal Justice System. A cross national perspective, The Polish Sociological Bulletin, No. 1, 1976; and N. Christie, "Utility and social values in decisions on punishment", in R. Hood, ed., Crime, Criminology and Public Policy (New York, Free Press, 1976).

16/ Первый международный обзор численности и состава лиц, находящихся в заключении, был представлен Пятому конгрессу (A/CONF.56/6, приложение II). При подготовке настоящего рабочего документа планировалось включить в него результаты второго обзора. Однако лишь ограниченное число стран представило ответы об осуществлении Минимальных стандартных правил, а некоторые из них вообще не дали никакой информации.

17/ См. Доклад Европейского регионального подготовительного совещания (A/CONF.87/BR/1), пункт 61.

В. Существующая практика

15. Количественные данные, представленные Организации Объединенных Наций государствами-членами в рамках изучения вопроса об осуществлении минимальных стандартных правил, не дают возможности провести какой-либо детальный анализ, поскольку они не являются в достаточной степени всеобъемлющими и как таковые могут вовсе не являться репрезентативными 18/. Однако они действительно могут, (если их дополнить вторичными данными, полученными из текущей криминологической литературы), указывать на то, что во многих странах все еще широко применяется тюремное заключение, несмотря на все более широкое использование мер альтернативных тюремному заключению. Эти данные, по-видимому, также подтверждают, что диапазон использования меры лишения свободы как одного из средств борьбы с преступностью варьируется в широких пределах даже в рамках очень однородных групп стран, обладающих сходным культурным наследием и социально-политическими системами, таких как скандинавские страны 19/ или некоторые восточно-европейские социалистические страны 20/.

16. Эту мысль можно проиллюстрировать следующими сравнениями: в 1979 году в одной стране с населением 730 000 человек численность заключенных в тюрьмах была такой же, как в другой стране совершенно другого региона с населением почти 10 млн. человек. Из этого следует, что в одной стране в данный период времени на 100 000 человек было лишено свободы примерно 63 человека, в то время как в другой - 850. Можно заметить, что, например, в том же самом регионе две страны имеют одинаковую численность заключенных в тюрьмах (например, около 2 000 заключенных в какой-либо данный период времени), тогда как общая численность населения одной страны превышает 2 млн. человек, а в другой едва достигает 200 000. Это говорит о том, что отношение числа заключенных к общей численности населения составляет в одной стране 100:1 000 000, а в другой - 100:1 000 21/. Кроме того, эти данные подтверждают факт, отмеченный на Европейском региональном совещании, а именно, что "численность заключенных в тюрьмах по отношению к общей численности населения в некоторых странах в 10 раз

18/ Подробнее см. в документе A/CONF.87/11, сноска 10.

19/ I. Anttila, "Corrections in Finland", in International Corrections by R. Wicks and H. Cooper, (Lexington, Lexington Books, 1979).

20/ J. Jasinski, "De institutionalization of corrections and its implications for the residual prisoners: some problems and dilemmas", consultant paper prepared for the Secretariat, 1979.

21/ United Nations Latin American Regional Institute for the Prevention of Crime and the Treatment of offenders, "Análisis Comparativo de las Estadísticas Criminales Latino-Americanas y del Caribe, San José, Costa Rica, 1980.

больше, чем в других" 22/. Кроме того, в одном и том же федеративном государстве численность заключенных в тюрьмах в одном штате в 1977 году была в 12 раз меньше, чем в другом (т.е. 27 правонарушителей, заключенных в тюрьму, на 100 000 населения против 334) 23/.

17. Эти цифры покажут еще большее различие, если сделать разбивку по возрастным группам населения, из среды которого выходит наибольшее число правонарушителей, или если за основу взять число вынесенных приговоров, то есть общее число правонарушителей, заключенных в тюрьму в данном году (а не исходя из средней ежедневной численности лиц, находящихся в заключении). Кроме того, тот факт, что в стране имеется больше заключенных в тюрьмах, не обязательно означает, что в этой стране наблюдается более высокий уровень преступности или имеется большее число преступников. Результаты исследований по вопросу о "приклеивании ярлыков" и исследований в области культуры по вопросу о взаимосвязи между уровнями зарегистрированной преступности и численностью заключенных в тюрьмах дают, по-видимому, отрицательный ответ 24/. Таким образом, необходимо изучать политику в области уголовного правосудия и наказание, которое несет в себе система уголовного правосудия, а также основные принципы отправления правосудия.

18. Несмотря на все более широкое использование альтернативных мер, до сих пор широко применяется тюремное заключение. По полученным данным можно судить, что в некоторых странах в период с 1975 по 1979 год наблюдалось одновременное увеличение как числа правонарушителей, приговоренных к лишению свободы, так и числа лиц, охваченных общинными программами. В другой группе стран численность заключенных в тюрьмах оставалась, однако, на постоянном уровне, но при этом наблюдалось увеличение числа правонарушителей, к которым были применены альтернативные меры. За исключением одной страны, в которой наблюдалось некоторое снижение числа заключенных в тюрьмах, программы деинституционализации не привели к снижению числа заключенных.

19. Женщины, как и несовершеннолетние, составляют, как правило, небольшой процент от общего числа заключенных. Число правонарушителей, находящихся в психиатрических лечебницах, уменьшается, в то

22/ См. The Report of the Eastern European Regional Preparatory meeting (A/CONF.87/BP.1), para. 60.

23/ United States Department of Justice, National Prisoners Statistical Bulletin, SB-NPS-PSF-4.

24/ См. United States Department of Justice, Sourcebook of Criminal Justice Statistics, 1978, (Washington, D.C., 1979), p.364; H. Brennen, "Effects of the economy on criminal behaviour and the administration of criminal justice in the United States, Canada, England and Wales and Scotland", in United Nations Social Defence Research Institute, Economic Crisis and Crime, publication No.15, Rome, May 1976; A. Blumstein and J. Cohen, "theory of the stability of punishment", Journal of Criminal Law and Criminology, vol.64. No.2 (1977); and D. Greenberg and S. Redo, "Penal sanctions in Poland: a test of alternative models", to be published in American Sociological Review, 1980.

время как в целом наблюдается увеличение числа лиц, направляемых на принудительное лечение в центры по борьбе с наркоманией, которые в некоторых других странах проходят лечение вне рамок системы уголовного правосудия. Кроме того, растет число заключенных, не являющихся гражданами страны заключения 25/.

20. Число лиц, находящихся в предварительном заключении в ожидании суда, составляет значительный процент от числа лиц, заключенных в тюрьмы, и колеблется в широких пределах, составляя в различных странах от 70 до 5 процентов. Средняя продолжительность времени до начала судебного разбирательства составляет от 10 дней в одной стране до примерно 1 года в других странах. Это означает, что в последнем случае могут пройти годы, прежде чем некоторым правонарушителям будут вынесены приговоры. В некоторых из этих стран время, проведенное в предварительном заключении в ожидании суда, может превысить срок приговора.

21. Срок тюремного заключения колеблется в среднем от 56 дней в одной стране до 4 лет в других странах. Что касается разбивки числа заключенных в тюрьмах по срокам тюремного заключения, то есть страны, где более половины правонарушителей заключаются в тюрьму меньше, чем на 6 месяцев (например, Бахрейн - 81 процент, Италия - 55 процентов, Нидерланды - 89 процентов, Норвегия - 76 процентов, Швеция - 74 процента и Шри Ланка - 73 процента); в среднем же не более 70 процентов заключенных приговорены к срокам, превышающим два года. Однако число правонарушителей, отбывающих более длительные сроки заключения, например, более 5 лет, колеблется в более широких пределах: в то время как в одних странах их число не составляет даже 1 процента (Бахрейн, Нидерланды, Норвегия, Швеция и Шри Ланка), в других странах эта цифра ниже 10 процентов (Ботсвана, Италия, Саудовская Аравия, Сингапур, Федеративная Республика Германии и Япония), а в третьих странах их число относительно высоко - превышает 20 процентов (Аргентина, Греция, Египет, Франция и Чили).

25/ Эта проблема особо остро стоит в ряде стран, где принимаются усилия по укреплению международного сотрудничества. По этому вопросу см. рабочий документ по пункту 7 повестки дня.

С. На пути к общему подходу

22. Хотя полученные данные не позволяют провести более детальный анализ, на основе этих цифр можно сделать выводы, дающие большие возможности для формулирования дальнейшей политики:

а) Учитывая тот факт, что процесс "наклеивания ярлыков" и маргинализация начинаются на самой ранней стадии уголовного процесса, необходимо прилагать все усилия к снижению до минимума числа лиц, находящихся в предварительном заключении 26/. Существуют страны, в которых число лиц, содержащихся в предварительном заключении, составляет менее десяти процентов, а время, необходимое для того, чтобы начать судебное разбирательство, является относительно коротким. Это означает, что в этих странах были найдены пути и средства достижения этой цели.

б) Наличие значительного числа заключенных, отбывающих наказание сроком менее шести месяцев, указывает на то, что процесс деинституционализации все еще находится на первоначальной стадии и что многое еще предстоит сделать. Если справедливо утверждать, что существует взаимосвязь между тяжестью преступления и сроком тюремного заключения, то нет сомнения в том, что программы, предусматривающие альтернативные меры, должны, по крайней мере на начальной стадии, охватывать лиц, отбывающих небольшие сроки заключения, к которым можно, в основном, применять режим перевоспитания в общине, а не в тюрьме. Это означает, что случаи краткосрочного тюремного заключения должны быть уменьшены путем применения и использования различных альтернатив 27/. Очевидно, такая политика должна осуществляться с учетом того, что в ряде стран широко используются общинные программы перевоспитания, а применяемые санкции носят мягкий характер, причем заключение на срок в шесть месяцев уже считается суровой мерой наказания.

26/ Пятый конгресс вынес рекомендации, из которых следует, что большинство лиц, находящихся в предварительном заключении, не должно содержаться под стражей и что необходимо в максимальной степени использовать существующие юридические и административные процедуры для обеспечения того, чтобы лишение свободы применялось только в отношении лиц, совершивших тяжкие преступления, тюремное заключение которых необходимо по причинам национальной безопасности, для защиты членов общества или для обеспечения их присутствия на суде (A/CONF.56/10, пункт 274).

27/ Это уже было рекомендовано вторым Конгрессом, на котором правительствам было предложено "обеспечить введение в действие законодательных мер, необходимых для осуществления этих рекомендаций (о краткосрочном тюремном заключении)" (A/CONF.17/20, приложение I [4]).

с) Однако даже при использовании общинных программ как альтернативных средств тюремному заключению, во многих странах все еще сохраняется значительное число заключенных в тюрьмы, отбывающих наказание сроком в два, три, четыре года и на более длительный период. Исследования в области культуры ясно свидетельствуют о том, что срок тюремного заключения не связан с рецидивизмом; более того, длительное тюремное заключение может подорвать способность индивидуума вести в обществе нормальную жизнь после его освобождения 28/. Следовательно, по этим причинам необходимо прилагать все усилия для скорейшего возвращения заключенных в общество.

23. Приведенные выше соображения имеют огромное значение не только для максимального ускорения процесса деинституционализации, но также и для дальнейшей гуманизации исправительного процесса. Они основываются на принципах эффективности и действенности и, прежде всего, на необходимости признания врожденного человеческого достоинства.

24. Однако их последствия для политики требуют применения глобального подхода, в котором методы декриминализации и депенализации будут играть решающую роль. Под декриминализацией подразумевается "законодательный процесс, в результате которого некоторые ранее запрещенные уголовным правом действия становятся правомерными, в то время как депенализация означает законодательный процесс, посредством которого определенные уголовные правонарушения передаются на рассмотрение административных или гражданских учреждений, таким образом устраняя или сокращая моральный ущерб воздействия, присущий отправлению уголовного правосудия, и облегчая бремя уголовных судов" 29/.

25. Кроме того, различные отрасли системы уголовного судопроизводства должны иметь определенные ясно выраженные цели, которые, в конечном итоге, обеспечат более унифицированный подход к отправлению уголовного судопроизводства.

26. Фактически мероприятия по перевоспитанию представляют собой один раздел (или подсистему) системы уголовного судопроизводства и не могут рассматриваться изолированно. Изменения в деятельности и политике любой из отраслей (например, полиции и судов) отражаются на других отраслях с непрерывными обратными последствиями друг для друга между всеми отраслями. Кроме того, с бюджетной точки зрения, — как в отношении финансовых средств, так и кадров, — различные подсистемы в некоторой степени конкурируют между собой за получение ограниченных

28/ I. Waller, Men Released from Prison (Toronto, University of Toronto Press, 1974).

29/ "Наиболее эффективные методы и способы предупреждения преступности и улучшения обращения с правонарушителями" (E/CN.5/536), приложение IV, пункт I4. См. также Centro Nazionale di Prevenzione e Difesa Sociale, The Decriminalization (Milano, 1965); Y. Suzuki, "Some thoughts on decriminalization and depenalization" in United Nations Asia and Far East Institute for the Prevention of Crime and the Treatment of Offenders, Resource Material Series No 14, Fuchu, March 1978, and European Committee on Crime Problems, Report on Decriminalization (Strasbourg, Council of Europe, 1979); and L. Rodriguez Manzanera, "La decriminalizacion", Quadernos Panamenos de Criminologia, No 6, 1978. /...

ресурсов; и в свою очередь система уголовного судопроизводства в целом конкурирует за получение средств с другими системами, такими как обеспечение услуг в области здравоохранения, просвещения и других. При таком системном подходе нарушители, поступившие в распоряжение администрации исправительных заведений, рассматриваются как потребители ресурсов, независимо от того, находятся ли они в исправительных заведениях или проходят перевоспитание по общинной программе. В то же время лица, выпущенные на свободу, представляют собой "отдачу", часть которой может в будущем вернуться в эту подсистему уже в качестве потребителя ресурсов, а именно рецидивистов. При использовании такого подхода представляется очевидным, что основные решения, влияющие как на вклад, так и на отдачу подсистемы перевоспитания, определяются другими системами. Поэтому существенно важное значение имеет эффективный поток информации, интеграция и сотрудничество между всеми подсистемами, с тем чтобы достижение эффективности в одной отрасли не сводилось на нет в результате снижения эффективности в других отраслях 30/.

27. Как было рекомендовано Комитетом по предупреждению преступности и борьбе с ней 31/, создание планирующего и координирующего органа с участием представителей различных подсистем и экспертов со стороны в области уголовного судопроизводства как на национальном, так и на местном уровнях (в тех случаях, когда должны принимать участие члены общины), было бы особенно полезным для оценки первоочередных задач и потребностей, для улучшения распределения ресурсов, а также для контроля и оценки текущих программ.

28. В этой связи можно было бы установить четкие принципы вынесения приговора, которые были бы полезными не только для судов, но также и для общественности в целом дабы избежать распространенного мнения о том, что тюремное заключение является стандартным наказанием и что другие виды наказания представляют собой исключение. В качестве примера Королевская комиссия департамента службы перевоспитания Нового Южного Уэльса в Австралии рекомендует следующие принципы 32/:

30/ См. в этой связи A Policy Approach to Planning in Social Defence (United Nations publications, Sales No E.72.IV.9).

31/ См. "Наиболее эффективные меры и способы предупреждения преступности и улучшения обращения с правонарушителями" (E/CN.5/536), пункты 34-35.

32/ Report of Royal Commission into New South Wales Prisons (Government Printer, New South Wales, April 1978).

a) заключение правонарушителя в тюрьму осуществляется в качестве наказания, а не для наказания. Наказание в своей основе представляет собой лишение свободы этого лица;

b) во время пребывания в тюрьме заключенный должен быть лишен только своей свободы и таких прав, которые явно или неизбежно связаны с потерей свободы;

c) заключенные в тюрьму должны находиться в тюремных помещениях по возможности минимально короткий период. Если альтернативы тюремному заключению (такие, как испытательный срок или условное освобождение) не могут быть применены с самого начала, то эти альтернативы следует использовать при первой возможности в том объеме, в каком это безопасно с разумной точки зрения;

d) находящиеся в тюрьме должны размещаться в помещениях под самой слабой соответствующей охраной;

e) по возможности меньшее число лиц должно содержаться в тюремных помещениях, и только в тех случаях, когда другие возможные альтернативы уже исчерпаны.

Канадская комиссия по реформе законодательства 33/ рекомендовала следующее: "тюремное заключение является исключительным наказанием, которое должно использоваться только:

- i) для охраны общества путем изоляции правонарушителей, которые представляют серьезную угрозу для жизни и личной безопасности членов общества, или
- ii) для осуждения такого поведения, которое рассматривается обществом как крайне недостойное и которое представляет собой серьезное нарушение основных человеческих ценностей, или
- iii) для того, чтобы применить принудительные меры в отношении правонарушителей, которые умышленно отказываются подчиниться другим санкциям".

Участники межрегионального совещания экспертов, которые обсудили этот вопрос в Кембридже (Англия) в декабре 1978 года, пришли к мнению о том, что "непрерывный прогресс в направлении к деинституционализации может быть обеспечен на основе:

33/ Law Reform Commission of Canada, Dispositions and Sentences in the Criminal Process (Ottawa, 1976).

- принципа применения наименее ограничительной санкции;
- принципа применения дифференцированных санкций, учитывающих характер правонарушения и социально-экономические условия, окружающие нарушителя; и
- принципов последовательности, справедливости и равенства на всех этапах уголовного процесса".

29. Отношение работников системы уголовного правосудия имеет очень важное значение для выработки альтернатив тюремному заключению, и их роль является решающей в обеспечении максимальных результатов применения этих альтернатив 34/. Иногда отмечается конфликт между очередными задачами и целями различных компонентов системы уголовного правосудия, даже в тех случаях, когда они преследуют одну и ту же общую цель. Масштабы, в которых можно использовать средства социального отвлечения от совершения преступлений, а также другие альтернативные методы, в значительной степени зависят от целей, которые преследуют различные подразделения. Например, если полиция видит свою цель лишь в обеспечении правопорядка, то такое положение может серьезно препятствовать осуществлению мер, направленных на социальную реинтеграцию правонарушителей. Если, с другой стороны, полиция рассматривает проблему перевоспитания правонарушителей как часть своей общей задачи, то внедрение и осуществление непенитенциарных методов будут гораздо более эффективным. Аналогичные соображения применимы к судопроизводству, которое является ключевым элементом в осуществлении любого изменения и поддержка которого является незаменимой для целей эффективной политики в области деинституционализации, и прежде всего они применимы в отношении персонала по перевоспитанию, чьи функции и роль постепенно изменяются с функцией агентов по попечительству, охране и контролю на функции сотрудников общинного перевоспитания.

30. В заключение, для достижения успеха существенно важное значение имеет участие общественности 35/. Фактически, отношение со стороны общественности играет центральную роль в разработке политики, ведущей к деинституционализации. В действительности, степень общественной терпимости к правонарушителю и ее убежденность в правильности обращения с правонарушителем может рассматриваться как определяющая переменная величина. Что касается негативной стороны, то необходимо помнить о двух аспектах. Во-первых, общественность склонна чрезмерно реагировать на определенные преступления исходя из эмоциональных и не всегда

34/ United Nations Latin American Regional Institute for the Prevention of Crime and the Treatment of Offenders. Sistemas de tratamiento y capacitación penitenciarios, San José, 1978.

35/ A. Bergamini-Miotto, "Formas de participação da comunidade no tratamento dos delinquentes", Revista do Conselho Penitenciário Federal, No 33, 1975.

рациональных убеждений. Во-вторых, широко распространенное применение тюремного заключения побуждает общественность верить в его эффективность до такой степени, что низкий уровень раскрытия преступлений зачастую сопровождается значительным ужесточением санкций против задержанных, в качестве своего рода компенсации. Таким образом, целесообразность очень суровых мер наказания с упором на тюремное заключение как надлежащую меру, вполне может существовать в тех случаях, когда положение с преступностью становится весьма серьезным, и такой процесс фактически может закрепляться сам по себе. В странах, испытывающих неожиданную вспышку определенных видов преступлений с применением насилия, таких как терроризм, общественное мнение, часто находясь под воздействием искажающих истинное положение вещей, сенсационных кампаний, проводимых некоторыми средствами массовой информации, вполне вероятно будет решительно выступать против политики, которая может ею рассматриваться как чрезмерно снисходительная. В таких условиях органам власти гораздо труднее разрабатывать эффективную, рациональную и гуманную политику. В этой связи следует, однако, отметить, что общественность желает быть уверенной в том, что политика в данной области осуществляется, стремится познать механизм ее претворения в жизнь и основы, на которых она базируется. Короче говоря, хорошо информированное общественное мнение скорее будет являться элементом в поддержку рационализации и диверсификации подхода к исправительной системе.

31. С другой стороны, тот факт, что общественное мнение может направляться и формироваться под влиянием согласованных действий правительства, означает, что вопрос заключается в политической воле и в форме представления фактов общественности. В этом контексте закон должен служить в качестве инструмента социальных перемен при условии, что существует политическая воля предпринимать инициативы и просвещать общественное мнение, с тем чтобы оно ясно понимало, что тюремное заключение может не достичь своей цели и что для разработки эффективных программ перевоспитания в обществе требуется позитивный подход. Фактически наиболее сильный фактор, укрепляющий стремление к соблюдению законности, кроется в облагораживающем влиянии жизни в обществе, которое проявляется в конкретных социальных условиях, таких как семья, школа или рабочая среда. Проводимая в рамках общины воспитательная работа должна путем успешного и последовательного приближения к жизни в обществе постепенно вовлечь правонарушителя в активную жизнь в свободном мире.

II. ДЕЙСТВИТЕЛЬНАЯ АЛЬТЕРНАТИВА ТЮРЕМНОМУ ЗАКЛЮЧЕНИЮ

A. Последствия тюремного заключения и необходимость применения альтернатив

32. Предъявляемые в различных странах двойственные требования - требования шире использовать альтернативные методы и сократить и сделать более гуманным применение тюремного заключения - основаны на общих принципах гуманности, справедливости и терпимости 36/, а также на объективной и рациональной интерпретации официальных данных уголовного судопроизводства и результатов социологических исследований и исследований в области уголовного права, вновь и вновь подтвержденных в различных обществах 37/. Этот опыт можно суммировать следующим образом: ощущается несоответствие между тюрьмой как "средством" и перевоспитанием заключенных правонарушителей как "целью" наказания. Представляется, что тюрьма еще больше криминализирует осужденного правонарушителя. С точки зрения анализа затрат и отдачи тюремное заключение является дорогостоящим и непроизводительным, особенно в отношении людских и общинных ресурсов, в то время как с помощью деинституционализированных видов наказания цели перевоспитания достигаются по крайней мере столь же эффективно и успешно, как и путем тюремного заключения, но без расходов и негативных последствий, присущих тюремному заключению.

33. Любая мера - социальная или правовая - считается не отвечающей требованиям, если она не достигает своих желаемых целей. И эта мера превращается в свою противоположность, если она приводит к обратным результатам. Наказание в виде тюремного заключения является социально-правовой мерой, направленной на достижение одной или нескольких следующих целей: кара или "справедливое заслуженное наказание"; индивидуальное или общее предотвращение или сдерживание, охрана общественного порядка или социальная защита, либо лишение гражданских прав; исправление, или перевоспитание, или перевоспитание и возвращение

36/ Н.А. Стручков, "Новое подтверждение гуманизма советского законодательства", Советское государство и право, 1978 год; E. Sagarin and A. Karmen, "Criminology and the reaffirmation of humanist ideals", Criminology, August 1978.

37/ В этой области имеется обширная литература. См., однако, B. Crossley, "Adult felons in prison", in L. Ohlin, ed., Prisoners in America (Englewood Cliffs, New-York, Prentice-Hall, 1973); T.M. Mushanga, Crime and Deviance: An Introduction to Criminology, (Nairobi, E.A.L.B., 1977); Penalties not involving the deprivation of liberty, Moscow, 1972; U. Baxi, The Crisis of the Indian Legal System (Delhi, Allied, 1980); T. Mathiesen, The Politics of Abolition (London, Martin Robertson, 1976); J.M. Rico, Las sanciones penales y la politica criminologica contemporanea (Mexico D.F., Siglo Veintiuno, 1979); J.M. Vorauc, La prison pour quoi faire? (Paris, La table ronde, 1972); and M. Zaid, "The social consequences of deprivation of liberty", National Review of Criminal Sciences, (Cairo, 1980).

/...

в общество 38/. Однако ее основная цель, которая была признана и принята содружеством народов, заключается в социальном восстановлении правонарушителей, с тем чтобы они могли вернуться к самостоятельной жизни при должном соблюдении законов, как это предусматривается в Минимальных стандартных правилах (Правило 56) и в Международном пакте о гражданских и политических правах (Статья 10).

34. Поэтому самый важный вопрос заключается в том, приводит ли тюремное заключение к достижению своей основной цели и желаемым результатам. На данный вопрос без труда можно ответить после рассмотрения следующих соображений.

35. Неоднократно утверждалось, что трудно подготовить человека к жизни на свободе в условиях заключения, т.е. социально восстановить человека для нормальной жизни в открытом обществе в "ненормальной" или "замкнутой" общине или подготовить человека к ответственной жизни, не налагая на него какой-либо ответственности. Тюрьма и общество являются различными социальными средами почти во всех аспектах, и было бы нереально ожидать, что бывший заключенный успешно выживет в обществе. Те атрибуты, в которых нуждается человек для развития своей личности как примерного гражданина, отвергаются, нарушаются и подавляются в тюрьме. Заключенный лишен даже основного минимального чувства ответственности. Например, как ребенку заключенному говорят, когда нужно вставать, ложиться спать, что есть, что делать и когда делать. Эти и другие решения принимаются за него. Во внешнем обществе единство и чувство общины способствуют личному росту. В тюрьме нельзя поощрять чувство единства и общества, иначе масса заключенных одержит верх над кучкой надзирателей. В обществе лица, имеющие способности к руководству, заслуживают наивысшей похвалы. В тюрьме такие лица должны быть выявлены и изолированы, а их способности подавлены. В присущих для нормальной повседневной жизни условиях соперничества чувство настойчивости следует поощрять. В тюрьме настойчивость приравнивается к агрессии и подавляется. Другие качества, рассматриваемые как положительные в обществе, - например, самоуверенность, гордость, инициатива - размываются в условиях тюрьмы и превращаются в неуверенность в себе, низкопоклонство и апатию.

38/ A. Adeyemi, "Sentences of imprisonment" in T.O. Elias, ed., The Prison System in Nigeria (Binsley, University of Lagos, 1968); M. Shargorodsky, Punishment - Its Goals and Efficiency (Leningrad University, 1975); N. Strouckov, Penal Responsibility and Its Realization in the Struggle Against Criminality (Saratov University, 1978); G. Vassalli, "Politica criminal y derecho penal", Revue Internationale de Droit Penal, No. 1, 1978; H. Singh, "New trends in corrections", Social Defence, April 1977.

36. Тюрьма не только лишает правонарушителей всех качеств, необходимых для жизни в обществе, и подавляет то социально положительное, что в них еще сохранялось при заключении в тюрьму, но она может еще более "криминализовать" их. Роль тюрьмы в превращении правонарушителей в лиц более настроенных к совершению преступлений, чем они были до заключения в тюрьму, подтверждается следующим. Существует большая вероятность того, что общение лиц первой судимости и лиц, совершивших незначительные правонарушения с "закоренелыми" правонарушителями, осужденными неоднократно, а также с профессиональными преступниками не только знакомит новичков с выгодами "преступного мира", но и способствует распространению знаний о технике и способах совершения преступлений. Чтобы как-то компенсировать характерные для тюрьмы лишения экономического, социального и психологического характера, заключенные всегда создают свою собственную "антикультуру". Хотя назначение этой антикультуры заключается в том, чтобы следить неофициально за "благополучием" заключенных в плане защиты друг друга от администрации тюрьмы, "ценности" и нормы антикультуры подрывают правила поведения, устанавливаемые администрацией тюрьмы. Поэтому почти каждый новый заключенный по прибытии приобщается к этому стилю жизни и придерживается его, если он хочет отбыть свой срок в терпимой или сносной обстановке. В результате этого заключенные к моменту их выхода из тюрьмы получают "тюремную закалку", т.е. они усваивают тюремные "ценности", нормы, практику и нюансы "успешного" существования и выживания в исправительных заведениях. И в данном случае результатом опять является дальнейшая криминализация правонарушителя.

37. В отношении лиц, осужденных на короткий срок, которые помещены в переполненные тюрьмы, обычно осуществляется только охрана, не сопровождаемая работой по перевоспитанию. Поскольку все еще незначительная часть заключенных охвачена просвещением, профессиональным обучением и полезной работой по причине ограниченности людских и материальных ресурсов, большинство заключенных всего лишь "отбывают срок". Работа в тюрьмах обычно заключается в уборке тюремных помещений и преследует главную цель - устранить скуку и найти полезное применение умственным способностям и физической силе.

38. Опыт тюремного заключения и послетюремное социальное пятно, которое лежит по воле общества на бывшем заключенном, делают практически невозможным для большинства бывших заключенных вновь адаптироваться в обществе и начать вести нормальную общественно-полезную жизнь. Таким образом, значительная часть заключенных "вынуждена" вернуться в тюрьму, то есть стать рецидивистами. Примеры рецидивизма среди находившихся в тюрьме правонарушителей в некоторых случаях составляют 80 процентов, хотя другие соответствующие данные свидетельствуют о том, что эта цифра может быть гораздо ниже 39/.

39/ G. Phillpotts and L. Lancucki, Previous Convictions, Sentences and Reconviction, Home Office Research Study No. 53 (London, 1979) и Т.Х. Кафаров, "Проблемы рецидивизма в советском уголовном праве" (Баку, 1972 год).

39. Расходы, связанные со строительством и функционированием тюрем, становятся непопустительно высокими даже для процветающих стран, особенно если учесть в целом незначительный эффект тюремного заключения на снижение случаев рецидивизма. Например, было подсчитано, что в Соединенных Штатах Америки в 1979 году строительство тюрем обошлось в 51 000 долл. США в расчете на одну койку 40/ и от 20 до 30 тыс. долл. США в год было затрачено на содержание одного заключенного 41/. Это означает, что расходы, связанные с тюремным заключением, могут быть выше расходов на высшее образование. Однако это означает также, что масштабы таких расходов еще выше для развивающихся стран, которые вряд ли могут позволить себе отвлекать и без того ограниченные людские и материальные ресурсы на строительство дополнительных тюрем в условиях острой необходимости в улучшении экономического положения и социального обслуживания 42/.

40. В большинстве случаев система уголовного правосудия проявляет довольно выборочный подход при решении вопроса о тюремном заключении. Те лица, для которых создается угроза их положению и статусу, а также те, для которых тюремное заключение действительно будет служить в качестве сдерживающего средства, зачастую избегают тюремного заключения. К этой категории относятся лица, которые в социальном или экономическом смысле не являются нуждающимися, но которые, тем не менее, могли бы нанести серьезный ущерб экономике, политической стабильности, поддержанию законности и устоям общественной морали, совершая взяточничество, коррупцию, подлог, растрату, контрабанду, тайное накопительство, махинации с ценами, - т.е. то, что часто называют преступлениями белых воротничков, а также другие аналогичные вредные для общества акты 43/.

40/ E. Van den Haag, "Prisons cost too much because they are too secure", Corrections Magazine, April 1980.

41/ S. Glasey, Routinizing evaluation, National Institute of Mental Health, Center for studies on crime and delinquency, U.S. Gov. Ministry Office, Washington, 1977.

42/ В некоторых странах принимаемые неправительственными организациями инициативы по установлению национального моратория на строительство тюрем привели в некоторых случаях к прекращению строительства новых тюрем под давлением общественности и благодаря судебному разбирательству.

43/ Например, в Соединенных Штатах Америки общие расходы, связанные с преступностью, в 1976 году составили 125 млрд. долл. США. Расходы в связи с преступлениями против имущества - такими как кража, кража со взломом и воровство - составили 4 млрд. долл. США по сравнению с 44 млрд. долл. США, которые приходится на расходы в связи с преступлениями белых воротничков. Однако доля преступников - "белых воротничков" была весьма низкой по сравнению с правонарушителями, посягавшими на имущество. См. по этому вопросу E. Doleschal, "Crime - some popular beliefs", Crime and Delinquency, January 1979. См. также L. Aniyar de Castro and T. Santos, "Prision y clase social", Capitulo Criminologico, No. 2, Maracaibo, 1974.

41. Поскольку большинство людей не проводит разницы между осуждением и тюремным заключением, такое положение вызывает во всем обществе и особенно среди заключенных последствия, способствующие совершению преступлений. Среди населения в целом бытует мнение о том, что "преступление вознаграждает сторицей", если лицо занимает высокий пост или обладает властью в финансовой, социальной, экономической, политической или административной областях. Для осужденных "рядовых" преступников это дает повод считать, что они попали в тюрьму только потому, что являются бедными, испытывают недостаток в деньгах и не могут внести залог или нанять опытного адвоката или же заплатить штраф. Таким образом, это мнение нейтрализует чувство вины, необходимое для перемен в сознании. В обоих случаях создается "криминальная атмосфера", которая ставит под сомнение действенность закона, его выполнение и его справедливость.

42. На основе вышесказанного можно сделать вывод, что наказание в виде тюремного заключения редко достигает своей конечной цели, т.е. социального восстановления человеческой личности, и что обычно оно может еще больше усугубить проблему преступности. Поэтому оно является неадекватной, дисфункциональной и чрезвычайно дорогостоящей социально-правовой мерой для решения проблемы преступности. Более того, утверждение о том, что тюремное заключение "ограждает общественность" от преступников, по-видимому, игнорирует временный характер этой защиты и более существенную угрозу обществу, исходящую от освобожденных из тюрем. Помимо всего прочего, существует иллюзорное мнение о том, что путем заточения части населения можно обеспечить общественную безопасность, в то время как факты свидетельствуют о том, что в любое время находится в обществе на свободе значительное большинство реальных и потенциальных преступников 44/.

44/ Фактические масштабы преступности в любом обществе всегда представляют собой неизвестный показатель. Если предположить, что "неизвестный" показатель равен 100, только часть из него становится известной полиции, например 50 процентов. Из этих 50 процентов только около 30 процентов вообще рассматриваются судами. Из 30 процентов лишь примерно 15 процентов преступников попадают в тюрьму. И вместе с тем утверждают, что общественность остается "защищенной" от преступности в результате тюремного заключения этих нескольких отверженных. Следует отметить, что приведенные цифры являются чисто теоретическими. Фактическое положение может быть иным в зависимости от различных условий (см., например, С. Kelly, Uniform Crime Reports, Washington, D.C., 1976).

В. Альтернативные меры

43. С учетом этой исторической неэффективности тюрьмы как средства социального восстановления правонарушителей, в различных странах мира рассматривались, разрабатывались и устанавливались альтернативные подходы. Следует отметить в этой связи, что некоторые альтернативы тюремному заключению использовались, в особенности в европейских и американских странах, в течение более столетия 45/, и что обычные методы реагирования на неправомерные деяния в развитых странах включали общинный контроль и социальную реинтеграцию вместе с реституцией задолго до того, как были внедрены в практику или заимствованы из других областей концепции тюрьмы и тюремного заключения 46/.

44. В действительности традиционные альтернативные меры борьбы с преступностью все еще составляют необъемлемую часть многих национальных систем уголовного правосудия и, как представляется, обеспечивают эффективность в контексте национального социального контроля. Этот опыт развивающихся стран в области применения санкций, отличных от тюремного заключения, например, различных форм реституции и возмещения ущерба, представляет собой ценный предмет изучения для развитых стран; заслуживает также внимания вопрос о возможном восстановлении таких санкций даже в промышленно развитом, урбанизированном обществе 47/. Основное различие между текущими тенденциями и недавним прошлым заключается в том, что, хотя альтернативные подходы когда-то представляли собой единичные и неорганизованные эксперименты, в особенности со стороны благотворительных организаций, сегодня они планируются и осуществляются в качестве части дифференцированной стратегии, предназначенной для решения проблемы преступности, и в глобальной перспективе, где различные подразделения уголовного правосудия рассматриваются как единая система 48/.

45/ B. Alper, Prisons Inside-Out: Alternative in Correctional Reform, (Cambridge, Mass., Ballinger Publishing Company, 1974).

46/ See A. Milner, The Nigerian Penal System (London, Sweet and Maxwell, 1972); M. Clinard and A. Abbot, Crime in Developing Countries. A Comparative Perspective (New York, John Wiley and Sons, 1973); and T. Elias, "Traditional forms of public participation in social defence", International Review of Criminal Policy, No. 29, 1969.

47/ See G. Mueller, Sentencing: Process and Purpose (Springfield, Charles Thomas, 1977).

48/ Centro Nazionale di Prevenzione e Difesa Sociale, Pene e Misure Alternative nell' Attuale Momento Storico (Milano, Giuffrè, 1977); Ministero di Grazia e Giustizia, Una Strategia Differenziata per la Difesa Sociale dal Delitto (Roma, Quaderni Ufficio Studi e Ricerche, 1974); M. Mennon, "Social defence strategies and judicial reorganization", Social Defence, January 1978.

45. Правительственные усилия и средства во все большей мере направляются на разработку новых или на совершенствование старых альтернативных методов в условиях растущего осознания неспособности тюрьмы обеспечить перевоспитание, а также в качестве составной части общей тенденции к деинституционализации, которая также характеризует область психического состояния. Общество в действительности не помещает всех душевнобольных и умственно отсталых лиц в психиатрические лечебницы, не ссылает бедных и не направляет престарелых в рабочие дома. Забота о таких лицах и поддержка их ложится на плечи общины. Возвращая эти функции общине и обеспечивая ее надлежащими средствами по уходу за такими лицами, общество будет более эффективно обращаться с ними, ослабляя в то же время чувство беспомощности и разрозненности среди его членов 49/.

46. Деинституционализация может осуществляться на всех уровнях системы уголовного правосудия: на досудебном этапе, т.е. на уровне полиции и прокурора; при вынесении обвинительного приговора судом и после вынесения приговора о тюремном заключении, обычно в результате оценки, проведенной органами по перевоспитанию 50/. В этой связи в прилагаемой таблице на левой стороне под рубрикой "Государственная система исправительных мер" показан традиционный процесс перевоспитания, а текущие общинные программы под рубрикой "Альтернативы" даны на правой стороне, и они включают в себя широкий круг существующих общинных программ. Следует отметить, что эта таблица не является исчерпывающей и концептуально не относится к какой-либо конкретной правовой системе; она только иллюстрирует процесс уголовного судопроизводства как таковой на его наиболее важных этапах, требующих принятия решений. Следует также подчеркнуть, что имеются большие трудности в использовании соответствующей терминологии, которая может быть применимой ко всем правовым системам. Однако предпринимается попытка разъяснить различия, которые порой являются языковыми, а порою существенными и процедурными. Наконец, необходимо исходить из следующих соображений: а) некоторые из этих альтернатив традиционно используются, хотя только в качестве дополнения к тюремному заключению, т.е. как добавление к приговорам к тюремному заключению или как вспомогательная мера 51/. Только недавно некоторые из этих альтернатив стали применяться независимо, т.е. вместо тюремного заключения и в качестве основных мер; б) масштабы применения каждой из этих альтернатив

49/ F. Adler, "The migration of people among social control systems", to be published in Interactions.

50/ J. Brantley and M. Kravitz, Alternative to Institutionalization, (Washington, D.C., National Institute of Law Enforcement and Criminal Justice of United States Department of Justice, 1979).

51/ В этой связи см. J.E. Castillo Barrantes, "Los sustitutos de la prisión: estado actual y tendencias en América Latina", to be published in the International Review of Criminal Policy.

/...

различаются в значительной мере в зависимости от страны. Однако дифференциация в их применении до суда и на этапе вынесения приговора обычно зависит от характера правонарушения в смысле его серьезности и опасности; от определенных личных и социальных черт правонарушителя, например, иногда рецидивисты или злостные правонарушители исключаются из этих видов санкций; от обстоятельств, окружавших деяние и совершившего деяние, а также от определенных условий, которым должен отвечать правонарушитель, или обязательств, которые должны быть выполнены правонарушителем.

47. Альтернативы для применения до суда и после суда следует рассматривать как выходящие за рамки настоящего рабочего документа, которые ограничены проблемой "деинституционализации исправительных мер", и поэтому теоретически эта работа предназначается для рассмотрения только "альтернативных тюремному заключению приговоров". Однако они вкратце рассматриваются здесь по следующим причинам:

а) деинституционализация рассматривается как часть широкого процесса реформы уголовной системы;

б) наблюдается непрерывная взаимосвязь в смысле взаимного влияния и взаимных обратных эффектов среди различных подсекторов системы уголовного правосудия;

с) как было указано в предыдущей главе, значительное число людей находятся до суда в заключении зачастую в течение длительного периода времени;

д) как досудебные, так и послесудебные альтернативы в значительной мере могут способствовать сокращению числа случаев помещения лиц в исправительные заведения.

Система исправительных работ в общине

исправительных мер
исполнительная система

альтернативы

Правонарушение

Лекминализация
депенализация

ПО СУДА
(позиция/слова/тема)

Программа воспитания/неофициальные суды и
ошибки судьи/ошибочные меры

Предупреждение со стороны полиции, вызов
в суд, указание на нарушение

Апелл

Отсрочка или приостановление судебного преследования

Изыскание
обвинения

Тема

Предварительное
заключение

ВЫСШЕЕ ПРИГОВОР
(суд)

Признан виновным

Предупреждение/выговор/личное осуждение

Реституция
"Дага"

Наказание по месту работ: дисквалификация и
лишение определенных прав

Экономические санкции и денежные наказания:
штраф, поименные штрафы, конфискация, экспроприация и т.п.

Социальные обязательства в отношении жертв: компенсация

Условие или полное освобождение или освобождение под
дежурный гарант/приостановление исполнения приговора/
условный приговор/условное освобождение/судебный надзор

Ограничение свободы

Исправительная работа или работа под надзором

Предписания о выполнении общественных работ

Центр по обслуживанию общины

Периодическое задержание/частичная свобода
Трехмесячное задержание на выходные дни

Специальное
психиатрическое
лечение

Помощь

Разрешение дать обязательство с занесением в судебный протокол

Освобождение в связи с работой/учебой и на
определенных условиях

Частично отмененные приговоры

Общинные программы

Частичное освобождение

Освобождение под
честное слово

Помощь, амнистия

Окончательное
освобождение

ПОСЛЕ СУДА
(воспитательная работа и
после ухода по уходу)

1. Альтернативы на этапе, предшествующем рассмотрению дела в суде

48. Альтернативы на этапе, предшествующем суду, получили также название "программ перевоспитания" или "мер перевоспитания", то есть они представляют собой процедуры и средства для временного приостановления судебного разбирательства, при условии, что правонарушитель перейдет под контроль и введение учреждений, находящихся вне системы уголовного правосудия 52/, включая различные третейские суды и неофициальные общественные суды 53/. Некоторые из этих альтернатив требуют большей гибкости в работе полиции, обвинительных и судебных органов, или же они могут зависеть от наличия вытрезвителей и центров по лечению наркоманов, а также от доступа к различным арбитражным органам. Существуют, однако, и другие меры, которые можно использовать, не нарушая принципа законности, а именно без расширения дискреционных полномочий и без обязательного использования вышеуказанных средств или учреждений. Это, в особенности, относится к таким мерам, как направление повесток, вызов в суд, освобождение под залог и под поручительство или под надзор, которые предусматриваются в законодательстве различных стран. В то время как процедура освобождения под залог часто является дискриминационной по отношению к бедным слоям населения и национальным меньшинствам, освобождение под поручительство и под надзор, когда правонарушитель обязан регулярно регистрироваться у лица, занимающегося вопросами контроля, который, в свою очередь, обеспечивает минимальный уровень опеки и помощи, в значительной степени сократит загруженность тюрем. Эта проблема стоит довольно остро во многих странах, где в число заключенных в тюрьмы входят осужденные лица, и период содержания под арестом до суда может иногда длиться несколько лет 54/.

49. Нет сомнений в том, что соблюдение более строгих критериев предварительного заключения и разработка и осуществление руководящих

52/ R. Nimmer, Diversions - the Search for Alternate Forms of Prosecution (Chicago, American Bar Foundation, 1974); and T. Satsumae, "Suspension of prosecution: A Japanese long-standing practice designed to screen out offenders from penal process", United Nations Asia and Far East Institute for the Prevention of Crime and Treatment of Offenders, Resource Material Series No. 15, Fuchu, 1978.

53/ N. Kittrie, et al., The New Justice: Alternatives to Conventional Criminal Adjudication, Washington, National Institute of Law Enforcement and Criminal Justice of the United States Department of Justice, 1977); W. Felstiner and A. Bartherlmes-Drew, European Alternatives to Criminal Trials and their Applicability in the United States, Washington, National Institute of Law Enforcement and Criminal Justice of the United States Department of Justice, 1978), and N. Tiruchelvam, "The popular tribunals of Sri Lanka: A socio-legal inquiry", unpublished doctoral dissertation, Harvard University, 1973.

54/ Доклад о Латиноамериканском региональном подготовительном совещании (A/CONF.87/BP/3), пункт 40 и F. Canestri, Situacion de los Procesados en Venezuela, Trabajo presentado en el Tercer Seminario de Criminologia Comparada para la region del Caribe, Abril 1980).

принципов для более быстрого и справедливого отправления правосудия 55/ будут значительно способствовать применению более справедливого и более гуманного подхода к этой области. Однако, как свидетельствуют опыт и практика, простое соблюдение установленных сроков, а также других личных гарантий, предписанных в действующем законодательстве, необязательно решит эту проблему, если только не будут предусматриваться и надлежащим образом осуществляться дополнительные меры, с четким указанием на сферу их применения и с соответствующими ресурсами для их эффективного функционирования 56/. В этой связи предложения, внесенные на Латиноамериканском региональном подготовительном совещании, заслуживают особого внимания 57/. Кроме того, можно предложить следующие альтернативы:

а) обязательство соответствующего лица предстать перед судебным органом, как только в этом возникнет необходимость, и так, чтобы это не препятствовало отпращиванию правосудия;

б) требование о проживании по какому-то одному конкретному адресу (например, дома, в здании для лиц, выпущенных под залог, в специальном учреждении для несовершеннолетних правонарушителей) на условиях, установленных судебным органом;

с) запрещение покидать или въезжать в какой-либо конкретный район или местность без соответствующего разрешения;

д) обязанность периодически регистрироваться в определенной организации (например, в суде, полиции);

е) сдача паспорта или других удостоверений личности;

ф) предоставление залога или других форм гарантии от соответствующего лица с учетом его/ее средств;

г) обеспечение поручительства;

h) надзор и помощь со стороны учреждения, назначенного судебным органом.

Кроме того, следует рассмотреть возможность создания или разработки программы предоставления компенсации лицам, отбывшим предварительное заключение и впоследствии не осужденным 58/.

55/ См. "Проект свода принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или тюремному заключению в какой бы то ни было форме", записка Генерального секретаря (A/34/146) и "Права человека при отпращивании правосудия: проект руководящих принципов в отношении незамедлительного и справедливого рассмотрения уголовных дел", доклад Генерального секретаря (E/AC.57/34).

56/ J. Galvin, et al., *Instead of Jails*, Washington, National Institute of Law Enforcement and Criminal Justice of the United States Department of Justice, 1977).

57/ См. доклад Латиноамериканского регионального подготовительного совещания (A/CONF.87/BP/3), пункт 42.

58/ R. del Olmo, "Sentencing practices in Caracas: Venezuela's penal courts", *International Journal of Criminology and Penology*, February 1973; and C. Shelbourn "Compensation for detention", *Criminal Law Review*, No. 2, 1978. /...

2. Альтернативы тюремному заключению

50. Существует несколько альтернатив тюремному заключению. Однако их осуществление на практике зависит от законодательных положений, от четких принципов и критериев их применения судами и другими должным образом учрежденными судебными органами и, главным образом, от характера правонарушения. Было уже сказано в этой связи, что существует тенденция к включению в категорию основных санкций таких мер, как ограничение некоторых прав 59/, дисквалификация 60/, возмещение убытков 61/, компенсация 62/ и другие меры, ранее используемые лишь как дополнительные или вспомогательные санкции.

51. Если эта тенденция будет продолжаться, то она, несомненно, окажет влияние на практику тюремного заключения. Однако эти меры обычно применяются лишь по отношению к незначительным правонарушениям. Именно по этой причине, вместо того чтобы рассматривать все возможные альтернативы, в нижеследующем исследовании основное внимание будет сконцентрировано на мерах, которые наиболее широко используются и применяются к широкому кругу правонарушений и правонарушителей, как, например, штрафы, условный приговор и условное освобождение, предписания о выполнении общественных работ, исправительные работы и периодическое содержание под арестом.

а) Штрафы

52. Во многих странах довольно эффективно используются штрафы в отношении целого ряда правонарушителей и правонарушений 63/. Эта мера является экономически выгодной как с финансовой точки зрения, так и с точки зрения людских ресурсов; практичной в том, что касается управления и администрации, и гуманной, поскольку она причиняет правонарушителям минимальный социальный ущерб. Кроме того, штрафы четко определены, их легко понять и предсказать. Однако, при всех положительных сторонах этого метода, у него имеются и свои недостатки: штрафы обезличены; они не всегда служат поучительным примером и могут приводить к несправедливости в отношении бедных слоев населения, для которых эти штрафы, как правило, заменяются тюремным заключением

59/ M. Damaska, "Adverse legal consequences of conviction and their removal: a comparative study", Journal of Criminal Law, Criminology and Police Science, vol. 59, No. 3, 1968.

60/ Société internationale de défense Sociale, Les interdictions professionnelles (Paris, Cujas, 1969).

61/ Law Reform Commission of Canada, Restitution and Compensation (Ottawa, 1976).

62/ European Committee on Crime Problems, Compensation of Victims of Crime (Strasbourg, Council of Europe, 1978).

63/ For a comprehensive and comparative study, see H. Jeschek and G. Grebing, Die Geldstrafe im deutschen und ausländischen Recht (Fines in German and foreign law) (Baden Baden, Nomos Verlagsgesellschaft, 1978).

из-за неуплаты штрафа, что, таким образом, отождествляет правосудие с деньгами. Однако некоторые эти недостатки были устранены посредством создания гибкой системы штрафов, а именно путем исчисления суммы штрафа не только в зависимости от тяжести правонарушения, но и от социально-экономического положения правонарушителя. Например, по системе поденных штрафов, действующей в скандинавских странах, а также в Австрии, Боливии, Коста-Рике, Кубе, Перу, Федеративной Республике Германии и других государствах 64/, суммы штрафа представляют собой определенную долю чистого дохода правонарушителя, за вычетом средств, необходимых для покрытия основных расходов, так что тяжесть правонарушения находит отражение в количестве дней, в течение которых надо выплачивать штраф. Часто доля штрафа может быть передана потерпевшему в качестве возмещения убытков или компенсации; штраф может выплачиваться частями; если прекращается выплата штрафа, то, до заключения правонарушителя в тюрьму, возможно применение процедуры надзора или же предписание о выполнении общественных работ с целью помочь правонарушителям поправить их финансовое положение, или же с целью отчисления суммы штрафа из их заработной платы. Когда при осуществлении меры штрафов используются подобные средства, то стирается различие между штрафом и другими альтернативами наказания, как, например, ограничение свободы в Польше или исправительные работы в Советском Союзе или Болгарии. Фактически обе эти меры, помимо других обязательств, таких, как необходимость регулярно регистрироваться в учреждениях по обеспечению правопорядка или проживать в одном определенном месте, как правило, сопровождаются отчислениями из зарплаты правонарушителя (от 10 до 25 процентов), которые направляются в государственную казну или передаются общественным организациям, осуществляющим благотворительную деятельность 65/. В то время как в одних странах, например, в Советском Союзе, замена штрафов лишением свободы абсолютно запрещена, в других странах, где это возможно, законодательство обычно устанавливает максимальный срок, чаще всего в месяцах.

53. Из вышеуказанных соображений ясно, что для того, чтобы система штрафов функционировала должным образом, необходимо разработать гуманный и справедливый подход, включая надежный и эффективный механизм регистрации и сбора, а также периодического пересмотра размеров штрафа с учетом инфляции.

64/ See A. Beristain, Medidas penales en derecho contemporaneo (Madrid, Reus, 1974).

65/ See L. Lernell, "Certains aspects philosophiques et sociologiques du problème des peines pécuniaires", Revue de science criminelle et de droit pénal comparé, No. 3, 1979.

b) Условный приговор и условное освобождение

54. Освобождение, условный приговор и условное освобождение существуют и применяются в законодательстве многих стран мира. Освобождение (абсолютное и условное) используется, главным образом, как предупреждение - разумный метод обращения с теми правонарушителями, преступления которых не носят серьезного характера и вряд ли будут повторно совершены. Условный приговор ("condena condicional" в испанской системе права, условное приостановление исполнения приговора в социалистических странах и приостановление наказаний в арабских странах), применяется более широко, поскольку правонарушители приговариваются к определенному сроку заключения, от нескольких месяцев в некоторых странах до пяти лет в других странах (однако имеются страны, такие как СССР и Япония, в которых нет ограничений для условного приговора), что позволяет выразить официальное неодобрение, санкционированное объявлением приговора, соразмерного нарушению. Однако исполнение приговора приостанавливается на определенный период (который также различается в разных странах) и, в конечном итоге, аннулируется, если правонарушитель не совершает других преступлений в установленный период. В некоторых странах Азии, как например, в Индии, Пакистане, Сингапуре и других, условное освобождение эквивалентно условному приговору.

55. В различных странах, как например, в социалистических странах, в Швейцарии, Швеции и других, суд может возложить на правонарушителя определенные обязательства, которые он должен выполнить, а именно: возместить ущерб или выплатить компенсацию потерпевшему, принести извинения пострадавшему лицу, воздерживаться от употребления спиртных напитков и наркотиков, дать подписку о невыезде из определенной местности и т.п. Кроме того, правонарушитель может быть помещен под надзор на испытательный срок, равный сроку условного освобождения. Как правило, такой надзор осуществляется общиной, или же предприятиями и организациями. Как указывалось выше, условный приговор может выноситься различным категориям правонарушителей. Действительно, в Корейской Республике, Швейцарии, Югославии, Японии и других странах более 50 процентов правонарушителей, приговариваемых к лишению свободы, получают условные приговоры. К примеру, в Японии из лиц, получивших условные приговоры в 1977 году, 57 процентов было осуждено за воровство, 45,2 процента - за изнасилование, 28,9 процента - за грабеж и 29,9 процента - за убийство. Лишь в 10 процентах случаев условный приговор был заменен наказанием 66/. Условный приговор часто сопровождается постановлением суда о назначении инспектора для ведения надзора за правонарушителем, - в особенности, если речь идет о длительном сроке или потенциальном рецидивисте.

66/ Y. Suzuki, "Corrections in Japan", in R. Wicks and H. Cooper, International Corrections, (Lexington, Lexington Books, 1979).

56. С технической точки зрения, границы между условным приговором под надзором и условным освобождением, которое называется в некоторых странах "судебным надзором", не всегда четко определены и отличаются в зависимости от страны. В некоторых странах суд вместо вынесения приговора издает постановление об условном освобождении, в других странах суд, вынося приговор, откладывает его исполнение на более поздний срок. Однако в обоих случаях правонарушитель, согласие которого необходимо во многих странах, направляется в общину, где находится под профессиональным надзором. Такой надзор обычно осуществляется профессиональными сотрудниками по общественным вопросам из служб условного освобождения правонарушителей, либо в рамках исправительного органа, либо в рамках национальных общественных учреждений, либо частными организациями, контролируемые правительством. Во многих странах такие службы приданы судам. Преимущества этих мер, их правовой характер, способы их применения и организационные потребности уже рассматривались ранее Организацией Объединенных Наций 67/ и поэтому не будут далее обсуждаться в этом документе.

57. Недавно были внедрены в практику следующие новшества, которые заслуживают особого внимания: "условное освобождение с остраткой", которое сочетает в себе более частое применение условного освобождения с коротким периодом лишения свободы; условное освобождение с реституцией как финансовой, так и символической; освобождение при условии проживания в специальных центрах и домах или в центрах дневной подготовки; освобождение с предоставлением возможностей работы и освобождение с использованием обширных программ, предусматривающих постоянный контакт с окружением правонарушителя 68/. Новым важным шагом в этой области явилось также возросшее использование параспециалистов, а также добровольцев с четко определенными функциями, которые назначаются из числа жителей района, где проживает условно-освобожденный правонарушитель, при полном вовлечении в эту работу местных и региональных советов по вопросам реабилитации или других групп граждан, которые выступают в качестве связующего звена между системой уголовного правосудия, общественными учреждениями и населением в целом 69/.

67/ See, "Probation and related measures", in the Prevention of Juvenile Delinquency (United Nations publication, Sales No. 51.IV.2); Practical Results and Financial Aspects of Adult Probation in Selected Countries (United Nations publication, Sales No.54.IV.14); The Selection of Offenders for Probation (United Nations publication, Sales No.59.IV.4); "Probation and Other Non-Institutional Measures, working-paper prepared by Secretariat", Third United Nations Congress on the Prevention of Crime and the Treatment of Offenders (A/CONF.26/5). О последних фактах см. J. Shah, Probation Services in India (Bansay, Tripathi Private, 1973) and Paul Friday, International Probation (Washington, National Institute of Law Enforcement and Criminal Justice of the United States Department of Justice, 1979).

68/ See H. Allen, at al, Critical Issues Adult Probation (Washington, National Institute of Law Enforcement and Criminal Justice of the United States Department of Justice, 1978).

69/ European Committee on Crime Problems, Alternative Penal Measures (Council of Straburg, Europ, 1976); and Y. Shiono, "The use of volunteers in the non-institutional treatment of offenders", International Review of Criminal Policy, No.27.1969.

Фактически, конечная цель вовлечения правонарушителя в жизнь общества может быть достигнута лишь в том случае, если правонарушитель сможет эффективно воспользоваться услугами, предоставляемыми для общества в целом, и если община будет полностью участвовать в этом процессе, не только на центральном правительственном уровне, но и на местном и региональном уровнях 70/.

58. Еще одним вопросом, заслуживающим особого внимания, является, вопрос, касающийся самой концепции и практики "надзора", в котором не всегда можно найти должное равновесие между порой противоречащими друг другу элементами контроля и социальной деятельности. В то время как в одних странах основное внимание уделяется аспекту социальной деятельности в целях предоставления соответствующих услуг, направленных на удовлетворение фактических потребностей правонарушителей, в других странах подчеркивается аспект контроля, включая обязанность регулярно отмечаться в полиции. В этих случаях надзор может осуществляться более неофициальным образом даже теми лицами, которые не имеют специальных навыков и профессионального опыта, как например, местные органы власти, помимо судов и инспекторов, что, таким образом, обеспечит более широкое участие общины в осуществлении такой меры. Однако, независимо от того, какому аспекту уделяется большее внимание необходимо четко сформулировать цели условного освобождения с тем, чтобы определить потребности службы, организованной на систематической и постоянной основе 71/.

59. В Финляндии в качестве независимой новой альтернативы была внесена рекомендация о необходимости регулярно отмечаться в полиции. Она предполагает обязанность правонарушителя являться в полицию до семи раз в неделю в течение периода от 6 до 60 дней, без каких-либо обязательств для правонарушителя проходить курс лечения, перевоспитание и т.п. Целью этой новой меры является введение новой альтернативы, которая будет иметь, в основном, такой же удерживающий от правонарушений характер, как и лишение свободы, однако принесет правонарушителю меньше страданий и, кроме того, будет более экономичной для государства. Это будет соответствовать принципу "наименьшего возможного вмешательства" и будет отвечать курсу, взятому на общее расширение системы социального обеспечения, связанного с удовлетворением основных нужд правонарушителей, таких как средства к существованию,

70/ A.S. Vinculado, "Situations, problems and programs of community involvement in corrections in the Philippines"; and N. Singh Sandhu, "Community involvement in the treatment of offenders in Singapore", United Nations Asia and Far East Institute for the Prevential of Crime and the Treatment of offenders, Resource Material Series No. 14, Fuchu, March 1978.

71/ See in this connexion, Chief Probation Officers of California, Probation Standards, (San Bernardino, Cal., 1980).

трудоустройство и жилище 72/. В Швеции, однако, где система полицейского надзора рассматривается как "приносящая мало пользы в плане социального перевоспитания", одновременно с обычным условным освобождением предложена новая мера, которая получила название "интенсивный надзор": его продолжительность не превышает срок тюремного заключения, который был бы в противном случае назначен, и он предполагает гораздо более частые контакты между инспектором и подопечным, чем те, которые существуют при нынешней системе условного освобождения. Интересно отметить, что такая новая мера была предложена в результате четырехлетнего экспериментального исследования 73/, а также на основе выводов о том, что надзор за правонарушителем не является средством, ведущим к его перевоспитанию, а скорее, является формой сосуществования общества с правонарушителем, - более экономичным и более гуманным средством, чем лишение свободы.

72/ See U. Bondeson, "Suspended sentence and probation; intentions and effects" (Lund, Sweden, 1978).

73/ See E. Kùhlhorn, Non-institutional treatment and rehabilitation, The National Swedish Council for Crime Prevention, report No. 7., 1979.

с) Предписания о выполнении общественных работ и исправительные работы

60. В то время как исправительные работы в СССР были введены сразу после Октябрьской революции 74/, предписания о выполнении общественных работ начали приниматься в Соединенном Королевстве на экспериментальной основе в результате принятия закона 1972 года об уголовном правосудии 75/. Исправительные работы широко используются в качестве альтернативной меры во всех восточноевропейских странах, за исключением Польши, где они заменены ограничением свободы, где вместо них применяются условные приговоры и штрафы. Предписания о выполнении общественных работ под различными названиями и в различных формах также вошли в практику во многих других странах, включая Соединенные Штаты Америки, где они носят название Программа судебных предписаний 76/, Австралию 77/, Ямайку 78/ и другие государства.

61. Исправительные работы, в том виде, в каком они возникли, обычно предусматривают обязательное выполнение работы по месту службы или работы правонарушителя при сниженной оплате труда - например, максимум в 25 процентов от зарплаты на период не более одного года, и с некоторыми другими ограничениями, как, например, правонарушителю не полагается регулярных оплачиваемых отпусков и он не может без разрешения сменить место работы.

62. Предписания о выполнении общественных работ в свою очередь предусматривают обязательство со стороны правонарушителя заниматься неоплачиваемой работой не менее 40 и не более 240 часов, как правило в выходные дни, в течение одного года. Направление на работу организуется службой, занимающейся вопросами условного освобождения. Однако

74/ S. Frankowski and E. Zielinska, "Alternative to imprisonment in European socialist countries", to be published in the International Review of Criminal Policy.

75/ Advisory Council on the Penal System, Non Custodial and Semi-custodial Penalties (London, H.M. Stationery Office, 1972); J. Verin, "Le Succès du 'community service' Anglais", Revue de Science Criminelle et de Droit Pénal Comparé, No. 3, 1979.

76/ J. Beha and others, Sentencing to Community Service (Washington, National Institute of Law Enforcement and Criminal Justice of the United States Department of Justice, 1977).

77/ J. McKay and M. Rook, The Work-Order Scheme: An Evaluation of Tasmania's Work Order-Scheme, Hobart, Australia, 1976, and I. Potas, "Alternatives to imprisonment", in D. Biles, ed., Crime and Justice in Australia (Canberra, Australian Institute of Criminology, 1977).

78/ D. Allen, "Increasing community involvement in the treatment of offenders in Jamaica", Social Defence, April 1977.

работа может также предоставляться добровольной организацией; работа предоставляется в районе проживания правонарушителя и предпринимаются усилия по организации ее в контексте занятости, семьи и религиозных убеждений. Работа в пользу общества рассматривается как конструктивная, недорогостоящая альтернатива краткосрочному тюремному заключению и как новое дополнительное средство, направленное на установление более тесных связей между правонарушителем и его согражданами в случае его нужды в помощи и поддержке 79/.

63. Как уже указывалось выше, польский кодекс 1969 г. предусматривает новую меру, называемую "ограничение свободы", в которой основным элементом остается обязательство работать, однако излагаются различные условия, при которых такая работа может осуществляться; например, неоплачиваемая работа под надзором в течение 20-50 часов в месяц на период от трех месяцев до двух лет, вычеты в размере 10-25 процентов из ежемесячной зарплаты лиц, занятых на государственных предприятиях, и других лиц; ряд других ограничений, таких как обязательство постоянно проживать в одном и том же месте и регулярно отмечаться, а также такие обязательства, как возмещение ущерба и принесение извинений 80/.

64. Из описания этих мер совершенно очевидно, что они носят характер более строгого наказания и являются более требовательными, чем предписания о надзоре или условные приговоры, что они прибегают к использованию труда в качестве наказания и что такой труд может осуществляться в течение полного или неполного рабочего дня, быть оплачиваемым или неоплачиваемым и осуществляться с согласия правонарушителя или без него. В тех случаях, когда лицо трудится полный рабочий день и его труд оплачивается, это является практическим вкладом в развитие страны в целом. Другая крайность, - когда неоплачиваемая работа осуществляется в выходные дни, это не сказывается на обычной работе правонарушителя или на его обязанностях в отношении семьи, но приводит к тому, что, оставаясь на свободе, он лишается свободного времени. Одна из проблем, касающихся вынесения постановлений такого рода, связана с наличием соответствующей работы. По всей видимости, местные власти, общественные организации и государственные советы являются наиболее подходящими органами для предоставления такой работы, поскольку именно местная община, в конечном итоге, получает выгоды от такого труда, не оплачивая его, и это должно быть достаточным стимулом для помощи со стороны общины. Поскольку, однако, ответственность за систему тюрем, как правило, возлагается на центральное правительство и поскольку тюремное заключение влечет за собой большие расходы, следует рассмотреть возможность предоставления субсидий местным властям с целью содействия осуществлению на местах проектов обязательных работ для правонарушителей.

79/ K. Pease and others, Community Service Orders, Home Office Research Unit, report No. 29 (London, 1975).

80/ E. Zielinska, "A new type of sanction in Poland: the non-custodial curtailment of liberty", International Journal of Offender Therapy and Comparative Criminology, vol. 20, No. 1, 1976.

а) Периодическое заключение под стражу

65. Периодическое заключение под стражу 81/, заключение под стражу на выходные дни 82/, ограничение свободы и частичное задержание 83/ применяются в различных странах: они не означают полного лишения свободы, что имеет место в случае тюремного заключения, однако подразумевают ряд ограничений свободы, помещая правонарушителей под контроль, но позволяя им пользоваться большей свободой и иметь ограниченные контакты с внешним миром. На практике эти меры не изолируют правонарушителя от общества, а позволяют ему продолжать работу на свободе и поддерживать контакты с семьей. Периодическое заключение под стражу вытекает из приговора об осуществлении в общине работы под надзором с целью возмещения ущерба в сочетании с ограниченным лишением свободы в течение выходных дней и по ночам в рабочие дни. Такая мера, следовательно, имеет много общего с программами возмещения ущерба и с предписаниями о выполнении общественных работ.

66. Ограничение свободы и частичное задержание, а также содержание под стражей в выходные дни представляют собой альтернативы приговора, позволяющие правонарушителю оставаться на свободе в течение дня с целью получения образования или осуществления работы. Эти меры, как правило, применяются вместо краткосрочного лишения свободы. В то время, как в одних странах эти меры понимаются как реальные альтернативные возможности, в других странах они лишь представляют собой одну из форм исполнения приговора о краткосрочном лишении свободы. В последнем случае эти меры очень напоминают освобождение с целью получения образования или осуществления работы, или помещения в "промежуточные дома". В различных странах осуществляются аналогичные меры такого рода, однако они по-иному называются, как, например, общинные центры проживания или посещения. Однако на практике цели и способы осуществления этих мер, в основном, одинаковы.

81/ E. Missen, "Periodic detention in New Zealand", in United Nations Asia and Far East Institute for the Prevention of Crime and the Treatment of Offenders, Resource Material Series No. 11, Fuchu, 1975; M. Stace, "Periodic detention work centres", Australian and New Zealand Journal of Criminology, vol. 12, No.2, 1979.

82/ R. Schmelck and G. Picca, Pénologie et droit pénitentiaire (Paris, Cujas, 1967); J. Sainz Cantero, "Arresto fin de semana y tratamiento del delincuente", Revista de Estudios Penitenciarios, No. 26 (October-December 1970); P. Ward, "Week-end detention", Australian and New Zealand Journal of Criminology, vol. 12, No. 4, (1969); R. Breda and F. Ferracuti, "Alternatives to incarceration in Italy", Crime and Delinquency, January 1980; and Instituto de Medicina Social e de Criminologia de São Paulo Ilustrado, Prisão Albergue, No. 1, São Paulo, 1978.

83/ R. Morice, "Evolution et perspectives de la sémi-liberté", Revue Pénitentiaire et de Droit Pénal, No. 1, 1967; and H. Schultz, "Semi-liberté et sémi-detention", Revue internationale de criminologie et de police technique, April-June 1975.

3. Альтернативные меры, применяемые после вынесения приговора

67. Другие формы деинституционализации могут быть применены на этапе после вынесения приговора, куда входят: условное освобождение и освобождение под честное слово, освобождение для получения образования или выполнения работы, или помещения в "промежуточные дома", а также другие виды освобождения по разрешению или при поручительстве или же в отпуск на побывку; помилование и амнистия. Кроме того, само лишение свободы, помимо его традиционной полной формы, может предполагать содержание под арестом лишь по ночам или только в течение дня. Первая форма становится эквивалентной освобождению под честное слово на день или освобождению для выполнения работы. Следует также отметить, что большинство этих мер могут применяться в совокупности с другими мерами или в качестве дополнения. Эти программы также не являются альтернативами тюремному заключению, но они могут помочь компенсировать, с одной стороны, последствия лишения свободы, наносящего удар и порождающего иждивенчество, а, с другой стороны, они сокращают число заключенных в тюрьмах.

68. Временное освобождение с направлением в общину, основная цель которого заключается в содействии нормальному возвращению правонарушителя в общество после периода изоляции в неестественном человеку окружении, обычно предоставляется заключенным, продемонстрировавшим свое положительное отношение к исправительному процессу или заключенным, которые, по крайней мере, полностью соблюдают тюремный режим. Как таковые, эти меры представляют собой очень важный элемент институциональных программ, основанных на прогрессивном режиме 84/. В некоторых странах, однако такие программы предоставляются лишь осужденным заключенным. В программах раннего освобождения (сокращение срока заключения, сокращение срока за хорошее поведение), как правило, рассматривается возможность сокращения срока лишения свободы, исходя из поведения правонарушителя во время его пребывания в исправительном учреждении. Условное освобождение предоставляется в том случае, если правонарушителю предстоит отбыть еще часть срока, обычно от двух третей до одной трети от общего срока. Однако, если до конца срока заключенный совершает еще одно правонарушение, то он может быть вновь заключен в тюрьму. Освобождение из тюрьмы может сопровождаться обязательством регулярно регистрироваться в полицейском участке. Это означает, что отказ от выполнения условий, установленных при освобождении заключенного, может привести к аннулированию этой меры и возвращению его в тюрьму.

69. Одной из самых важных и противоречивых мер, применяемых после вынесения приговора, является освобождение под честное слово, которое первоначально предназначалось для заключенных, отбывающих

84/ A. Sanchez Galindo, "Regimen de pre liberación", Memoria del 5to Congreso National Penitenciario Secretaria de Gobernacion, Mexico, 1975; and United Nations Latin American Regional Institute for the Prevention of crime and the Treatment of offenders, Jornada de trabajo sobre el regimen de libertad regulada, San José, 1979.

длительные сроки и которое в некоторых странах связано с приговором на неопределенный срок, зависящий от поведения заключенного, являющимся выражением идеи перевоспитания: например, заключенный может быть освобожден под честное слово, когда он будет "готов" к этому. Это решение, возможности апелляции в отношении которого ограничены, обычно выносятся комиссией по освобождению заключенных под честное слово, которая в одних случаях подотчетна администрации тюрем, а в других случаях действует самостоятельно. По этой системе заключенным разрешается завершить срок своего заключения, работая в общине и будучи выпущенными под честное слово при условии соблюдения ими определенных условий и обязательств, предусматривающих широкий круг ограничений. Основопологающий принцип освобождения под честное слово (приговор на неопределенный срок) 85/, сам процесс (т.е. критерий применимости, отбор и аннулирование), большие дискреционные полномочия и произвольный подход при принятии этих решений, а также несправедливое и непоследовательное применение этого метода вызвали резкую критику, особенно в Соединенных Штатах Америки 86/. Некоторые предлагают и выступают за установление соответствующих руководящих принципов, которые определяли бы, ограничивали и регулировали дискреционность органов, осуществляющих освобождение под честное слово 87/, в то время как другие предлагают более радикальные меры: прекратить практику вынесения приговора на неопределенный срок и освобождения под честное слово 88/. В настоящее время в результате этого спора в законодательстве семи стран освобождение под честное слово, а также вынесение приговора на неопределенный срок были отменены, а в 15 странах были приняты руководящие принципы в отношении вынесения приговора 89/.

85/ Освобождение под честное слово, как правило, связано с приговором на неопределенный срок, зависящий от поведения заключенного, хотя аспект освобождения под честное слово, предусматривающий надзор и помощь бывшим заключенным также может присутствовать и для четко определенного приговора.

86/ American Friends' Service Committee, Struggle for Justice, New York, Hill and Wang, 1971; J. Hogarth, Sentencing as a Human Process (Toronto, Univ. of Toronto Press, 1972).

87/ J. Kress, L. Wilkins and D. Gottfredson, "Is the end of judicial sentencing in sight?" Judicature, No. 60, 1976.

88/ N. Morris, The Future of Imprisonment (Chicago, University of Chicago press, 1974); and A. Von Hirsch, Doing Justice: The Choice of Punishments (New York, Hill and Wang 1976).

89/ J. Potter, "Annual prison population survey: growth slow-at least for now", Corrections Magazine, April 1979.

70. Во многих странах в качестве части осуществления этих мер групповые дома, мастерские, "промежуточные дома" и другие соответствующие учреждения, во главе которых иногда находятся бывшие заключенные, оказывают краткосрочную помощь в плане предоставления жилища и обеспечения соответствующего общественного контроля для тех правонарушителей, дома которых не приспособлены для этой цели. Такие вспомогательные учреждения помогают правонарушителям решать широкий круг проблем приспособления к жизни в обществе, испытывая гораздо меньшие трудности, чем в заключении. В некоторых странах применение этих альтернатив также контролируется специальным юридическим органом 90/.

71. Успешное осуществление этих мер предполагает разработку программ, специально запланированных с целью подготовки правонарушителя в течение ограниченного периода времени, до окончания срока заключения, к освобождению и направлению в общину 91/. Программы обращения с правонарушителями до освобождения специально направлены на оказание помощи правонарушителю при переходе от неестественной и режимной жизни в тюрьме к нормальной и независимой жизни в свободном обществе. Эти вопросы уже обсуждались в ходе второго Конгресса Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями 92/ и большая часть его рекомендаций все еще остается в силе, в особенности те рекомендации, которые касаются возможной ликвидации запретов в отношении принятия на работу бывших заключенных. Такие ограничения, порой представляют собой наказание в двойном размере. Поэтому личные дела бывших заключенных после прохождения соответствующего периода, в течение которого ими не было совершено никаких преступлений, должны уничтожаться.

C. Оценка

72. Обсуждение различных альтернатив лишению свободы, проходившее в различных странах, и вопрос о том, были ли какие-либо альтернативы "успешными", неизбежно приводит к возникновению проблемы о том, как следует оценивать этот "успех". До настоящего времени основными критериями оценки общинных программ являлись успешное их завершение, относительные расходы и рецидивизм. В то время, как критерий успешного завершения, а именно отсутствие каких-либо серьезных нарушений

90/ G. di Gennaro, M. Bonomo and R. Breda, Ordinamento Penitenziario e Misure Alternative alla Detenzione (Milano, Giuffrè, 1976).

91/ См. "Pre Release Treatment and After-care as well as assistance to dependents of prisoners" (A/CONF.17/8 and A/CONF.17/9); Instituto de Medicina Social e de criminologia de São Paulo Ilustrado, Plano de intervento dentro de uma realidade: Trabalho comunitario de incrementação de recursos para regressos de institutos penais, No. 3, São Paulo, 1978; and J. Kent, "Una responsabilidad social insuficientemente atendida: el que hacer post-penitenciario; alcance y proyección futura", United Nations Latin American Regional Institute for the Prevention of Crime and the treatment of offenders al dia, April 1979.

условий надзора, может быть использован для оценки эффективности лишь различных общинных программ, два другие критерия - относительные расходы и рецидивизм - использовались для оценки эффективности как государственных, так и общинных программ. Что касается расходов, то общинные программы, в целом, гораздо менее дорогостоящие, чем тюремное заключение. Например, расходы на условное освобождение и освобождение под честное слово представляют собой одну десятую расходов, связанных с тюремным заключением, а система обязательных работ обходится еще дешевле (одна тринадцатая доля расходов на тюремное заключение). Исследование по критерию рецидивизма свидетельствует о том, что общинные программы по меньшей мере не уступают по эффективности государственным программам в деле предупреждения рецидивизма.

73. Хотя многие страны разделяют мнение о том, что "оценочные исследования не могут начинаться и заканчиваться определением эффективности системы с точки зрения оперативных расходов, уровня преступности или рецидивизма" 93/, основным критерием, который используется при проведении оценки эффективности исправительной системы, все еще остается критерий рецидивизма. Основной упор на эту переменную величину затмевает эффективность различных форм деинституционализации, в которых огромное значение имеют такие качественные показатели, как воссоединение семьи, участие в рабочей силе и реинтеграция в обществе. К сожалению, программы оценок пока еще не в состоянии использовать эти положительные качественные показатели. Кроме того, было признано, что оценка еще недостаточно разработана для научного использования в качестве исключительного инструмента для определения конечной ценности и эффективности социальных программ, и что не следует возлагать большие надежды на оценку, дабы избежать впоследствии разочарования 94/.

74. В целях преодоления этих методологических проблем было предложено, чтобы общинные программы как альтернативы тюремному заключению рассматривались успешными "в том плане, что они устанавливают и поддерживают свою целесообразность, выражаемую степенью применения их к лицам, осужденным за довольно серьезные правонарушения, которые в противном случае были бы приговорены к тюремному заключению" 95/. Это означает, что "успешными" альтернативы тюремному заключению будут считаться тогда, когда они приведут к соответствующему сокращению числа заключенных в тюрьмах.

93/ United Nations Social Defence Research Institute, Evaluation Research in Criminal Justice, publication No. 11 (Rome, 1976).

94/ United States Congress, Crst, Management and Utilization of Human Resources Programme Evaluation, Washington, 1977.

95/ D. Biles, De-institutionalization of Corrections and Its Implications for the Residual Prisoner, Australian discussion paper (Camberra, government publishing service, 1979), page 14.

75. Вышеуказанные наблюдения ни в коем случае не снижают большого значения и социальной необходимости в исследованиях и оценке в области предупреждения преступности и уголовного правосудия, с тем чтобы контролировать степень осуществления различных программ, оценивать их прогресс и, при необходимости, вносить соответствующие изменения. Деинституционализация в действительности представляет собой постепенный процесс, который, в частности, происходит на уровне общины. Это означает, что в противоположность тюремному заключению такой процесс является ощутимым и поддается оценке. Неудачи в этом процессе могут привести к возможному возврату к методу тюремного заключения. Избежать таких неудач можно путем проведения исследований и оценки.

III. ПОСЛЕДСТВИЯ ДЛЯ ОСТАЮЩИХСЯ В ЗАКЛЮЧЕНИИ

A. Основные предположения и реальность

76. Концепция "остающегося" в заключении основывалась на том допущении, что в результате полного и всестороннего осуществления различных дискреционных методов деинституционализации численность заключенных в тюрьмах в большинстве стран будет сведена к простому минимуму трудных, опасных, упрямых, неисправимых и других "закоренелых" правонарушителей ^{96/}. Следовательно, основной вопрос будет заключаться в разработке соответствующих программ для этой небольшой группы правонарушителей с целью обеспечения защиты этих заключенных от самих себя и от других, обеспечивая в то же самое время институциональное недегуманизирующее окружение, давая им возможность с пользой и целенаправленно проводить свое время и имея в распоряжении высококвалифицированный персонал, уделяющий большое внимание аспекту человеческой личности в своей работе.

77. Однако вышеупомянутый рецепт пока еще не реализован на практике, особенно в мировом масштабе, на уровне макроперспективы. Фактически численность заключенных в тюрьмах все еще велика, а в некоторых странах она даже растет; слишком велика численность лиц, находящихся в предварительном заключении, и во многих странах они проводят слишком много времени в тюрьме в ожидании приговора; судебные приговоры все еще слишком суровы; условия в пенитенциарных заведениях, хотя в некоторых странах и улучшаются, все еще далеки от удовлетворительных. В этой перспективе дискуссия, в которой основное внимание уделялось бы вопросу об "остающихся" в заключении, по-видимому, является не только преждевременной, но и вводящей в заблуждение, поскольку в ней нельзя в полной мере учесть сложное и различное положение всех тех заключенных, которые, не имея возможности участвовать в общинных программах вследствие характера и тяжести их преступлений, уголовного прошлого или других личных качеств, все еще остаются в заключении.

78. Кроме того, она могла бы ввести в заблуждение, также и по той причине, что вопросы деинституционализации исправительной системы и гуманного обращения со всеми этими правонарушителями, приговоренными к тюремному заключению, следует рассматривать в рамках более широкого процесса реформы уголовной системы, а не в рамках вопроса, касающегося управления тюрьмами. Кроме того, последствия дискуссии, сфокусированной на концепции "остающейся категории", и возможные соответствующие рекомендации, могли бы быть неправильно истолкованы

^{96/} Комитет по предупреждению преступности и борьбе с ней пришел к заключению, что этот вопрос "основывается на том допущении, что по-прежнему наблюдается тенденция к деинституционализации". См. A/CN.5/536, пункт 59.

или использованы таким образом, что их можно было бы неизбирательно применять ко всем заключенным, находящимся в тюрьмах. История и практика показывают, что конкретные проблемы обращения со склонными к насилию и отбывающими длительные сроки заключенными в определенной степени ограничивают любую программу исправительной системы, что нормы, правила и методы осуществления контроля, первоначально разработанные в отношении этих правонарушителей, были, в конечном счете, почти автоматически распространены на других правонарушителей, для которых, как правило, не требуется сильная охрана и строгий режим, и что чрезмерное внимание к этим заключенным, как правило, отрицательно влияет на планирование и осуществление программ, которые исправительное учреждение может и должно осуществлять в ходе подготовки к освобождению заключенных на свободу, например, в таких областях, как производственное обучение, послабления в почтовой переписке, предоставление помещений для свиданий, контакты с внешним миром и участие общины.

79. Видимо, в некоторых странах лица, находящиеся в тюрьмах, являются, главным образом, остающимися в заключении, поскольку те, кто приговаривается к заключению в тюрьму, являются меньшинством и как таковые представляют собой особый класс заключенных. Несомненно, более широкое применение политики деинституционализации и социального воздействия приведут к увеличению числа находящихся в заключении лиц, к которым необходим особый подход, имея при этом в виду, что альтернативные меры будут применяться в основном к правонарушителям, получившим менее строгие приговоры. Однако до тех пор, пока не будет достигнута цель разработки мер, альтернативных тюремному заключению, - а это потребует постоянных усилий, понимания, одобрения со стороны общества, политической воли и времени, поскольку деинституционализация является постепенным процессом, - по-видимому, более практичным и эффективным путем является продолжение обсуждения вопроса о тюремном заключении в том виде, в каком оно существует, а не того, чем оно будет в конечном итоге.

80. Это не означает, что не следует искать новые подходы и разрабатывать новые, более эффективные и гуманные способы обращения с правонарушителями, однако до разработки предложений или принятия любой политики и специальных программ в отношении остающихся в заключении, необходимо будет найти некоторые общепринятые критерии, на основе которых можно было бы дать определение и идентифицировать таких заключенных.

В. О возникновении категории лиц, остающихся в заключении

81. Определение категории правонарушителей, остающихся в заключении и не поддающихся перевоспитанию по программам общин, сталкивается с одним основным вопросом: какими критериями следует пользоваться при определении и идентификации таких заключенных? Хотя обсуждение этого вопроса на региональных подготовительных совещаниях помогло выявить некоторые "проблемные" области, не было сделано никаких реальных предложений, дающих ответ на этот вопрос, поскольку "в рамках уголовных систем правосудия вообще не существовало единого мнения в том, что касается характеристик, присущих правонарушителям этой категории" 97/. Более того, "недостаток идеи выделения этих правонарушителей в отдельную категорию заключается в том, что "подразумеваемое пророчество" может само по себе возыметь действие, то есть правонарушители будут становиться теми, кем их заклеймили" 98/. Кроме того, высказывалось мнение о том, что "общество само может играть роль в том, что определенные лица становятся опасными вследствие несправедливостей или несовершенства социальной и экономической структуры или, в конечном итоге, вследствие жесткого обращения в тюрьме" 99/. При отсутствии сколь-нибудь четкого критерия правомерным представляется изучение различных параметров, на которых такие критерии могли бы быть основаны.

а) "Закоренелый" правонарушитель

82. Определение понятия "закоренелый" правонарушитель может быть различным в зависимости от социально-культурного и политического контекста, однако общепринятыми, по-видимому, являются такие параметры, как структура повторяющегося, привычного поведения, представляющего серьезную угрозу безопасности других; структура постоянного агрессивного поведения с полным безразличием к последствиям или особо тяжелые преступления, связанные с угрозой или нанесением серьезных телесных повреждений. Кроме того, юридическое или правовое определение "закоренелого" преступника может включать или может не включать психиатрические или психологические определения "ненормальности". В связи с этим следует отметить, что "нормальность и ненормальность подразумевают процесс оценки, цель которого заключается в выражении одобрения или неодобрения в зависимости от понятия основных ценностей общества" 100/. Это означает, что с глобальной точки зрения не существует

97/ См. A/CONF.87/BP/3, пункт 46.

98/ См. A/CONF.87/BP/1, пункт 58.

99/ См. A/CONF.87/BP/4, пункт 42.

100/ M. Lopez-Rey Crime: An Analytical Appraisal (New York, Praeger, 1970), p.123.

единообразия в структуре и толковании концепции "закоренелого" преступника. Кроме того, чрезмерно обширные определения, а иногда и нечетко сформулированные концепции неизбежно приводят к негативным последствиям как для процесса судебного разбирательства, так и для защиты прав самих заключенных.

в) "Опасный" правонарушитель

83. Концепция "опасности" не является ни юридической, ни медицинской I01/. Скорее - это призыв к более строгим мерам, а не заявление о состоянии правонарушителей, подтверждаемое надежными факторами. Таким образом, идея опасности в том виде, в каком она истолковывается сегодня, как правило, основывается на следующих критериях: тяжесть преступления, число совершенных до этого преступлений, психологическое состояние правонарушителя и вероятность того, что он по-прежнему будет угрожать общественной безопасности, если его выпустить на свободу. В этом и во всех других определениях упор, как правило, делается на эмоциональное и психологическое состояние преступника. Самые ранние попытки дать определение понятию "опасности", manie sans délire, на основе таких факторов, как атавизм, ненормальность, недостаточность действия эндокринной системы, психопатия, социопатии, хронически анти-социальный характер личности, преступный склад ума и синдром ХУУ, то есть попытки дать определение опасной и склонной к насилию личности, не приносили желаемых результатов I02/. Как правило, считалось, что опасные преступники импульсивны, неспособны испытывать чувство вины, стыда, беспокойства или сочувствия, не имеют жизненных целей и планов и проявляют жестокость, особенно под воздействием алкоголя или депрессантов центральной нервной системы.

84. Главным допущением в концепции опасности, по определению "позитивной" школы, является возможность предсказания будущего поведения (прогноз) на основе анализа субъекта и его/ее предыдущих действий (диагноз) и убеждение в том, что существует высокая вероятность того, что люди, классифицируемые как "опасные" совершат в будущем серьезное

I01/ Термин "опасность" используется в данной работе в отношении статуса правонарушителя. Однако в различных странах эта концепция связывается с поведением правонарушителя, то есть "социально опасными действиями". Относительный характер этого понятия обуславливается тем, что оно определяется экономической, политической и социальной структурой любого рассматриваемого общества в тот или иной период времени. По этому вопросу см. M. Vermes, "Fundamental Questions of Criminology", Sijthobb, Leyden, 1978, page 85.

I02/ См. Y. Rennie, The Search for Criminal Man: A Conceptual History of the Dangerous Offender, (Lexington, Massachusetts, Lexington Books, 1978).

уголовное преступление. Однако исследования показали, что предсказывать опасный характер поведения, по крайней мере, рискованно. В связи с этим следует подчеркнуть, что, как показали исследования, попытки предсказать опасный характер поведения с использованием статистических и медицинских данных не могут дать достоверных результатов 103/. Большинство опасных лиц оказывается "ложными положительными", то есть людьми, которые фактически не совершают опасных действий или будут не хуже других, выпущенных из тюрьмы на свободу 104/. Поэтому в некоторых исследованиях был сделан вывод о том, что "существует ясное и убедительное доказательство того, что ни психиатры, ни кто-либо еще не могут точно предсказать опасный характер поведения 105/. Если человека официально заклеили как "опасного" или "неисправимого" или "привычного" правонарушителя: то на практике это приводит к двойному приговору, то есть к принятию, в дополнение к тюремному заключению, "мер безопасности" или к "превентивному задержанию", как правило, на неопределенное время 106/.

103/ J. Conrad and S. Dinitz, eds., In Fear of Each Other (Lexington, Massachusetts Lexington Books, 1977), and S. Shah, "Dangerousness: Some definitional, conceptual and public policy issues", in B. Sales, ed., Perspectives in Law and Psychology.

104/ J. Monahan, "The prediction of violent criminal behaviour: A methodological critique and prospectus", in the National Research Council, Deterrence and Incapacitation: Estimating the Effects of Criminal Sanctions on Crime Rates (Washington, N.A.S., 1978).

105/ J. Coccozza and H. Steadman, "The failure of psychiatric predictions of dangerous behaviour", Rutgers Law Review, vol.29, 1976.

106/ T. Hernandez La Ideologización del Delito y de las Penas (Caracas, Instituto de Ciencias Penales y Criminológicas, 1977); W. Hammond and E. Chayen, Persistent Criminals, and B. Bahadir, "Treatment of dangerous or habitual offenders", Social Defence, July 1979.

с) "Трудный" заклученный

85. В отличие от определения "опасного" правонарушителя, которое является по своему характеру как юридическим, так и медицинским, "трудным" правонарушителем является тот, кто попадает в эту категорию по определению администрации исправительных заведений, ввиду испытываемых им (главным образом из-за его личных качеств) трудностей в процессе приспособления к суровым условиям и тяготам тюремного заключения, когда ему приходится проводить значительное время в пределах резко ограниченного пространства. Таких лиц можно часто обнаружить в пенитенциарных заведениях строгого режима, в одиночном заключении или под стражей. В этих заведениях некоторые являются "хищниками", а некоторые - "жертвами". Однако все они - продукт особых условий и тюремной жизни, способствующей развитию клаустрофобии, и более того, вызывающей все ее симптомы у большинства заключенных. Однако те же самые лица вполне могут перестать быть "трудными" после освобождения. Действительно, исследования вопроса о приспособлении бывших заключенных к условиям жизни на свободе указывают на отсутствие взаимосвязи между неподчинением тюремным правилам и рецидивизмом I07/.

86. В предварительном сводном исследовании по вопросам культуры, проведенном Научно-исследовательским институтом социальной защиты Организации Объединенных Наций, охватывающем 12 стран, был сделан вывод о том, что, как правило, направление в исправительные заведения строгого режима не связано непосредственно ни с преступлением, за которое заключенный получил приговор, ни с тяжестью этого преступления, а скорее с риском, который он представляет и который отражается его поведением в тюрьме. Кроме того, эти люди, как правило, в конечном счете переводятся в одиночные камеры в целях защиты заключенного, защиты других заключенных или в качестве меры наказания за нарушение тюремного режима I08/.

87. Таким образом, "трудными" являются просто те заключенные, с которыми связаны проблемы поведения в тюрьме, а не проблемы безопасности. Некоторые из них не могут приспособиться к окружающей их обстановке даже после выхода из тюрьмы; с большинством из них постоянно связаны проблемы управления, поскольку они отказываются подчиняться правилам внутреннего распорядка и не ладят с другими людьми. Однако, по определению сотрудников этой системы, отвечающих за их содержание под стражей и за поддержание порядка в исправительных заведениях, они попадают в эту категорию просто потому, что им нельзя верить I09/.

I07/ J. Irwin, Prisons in Turmoil (Boston, Little Brown, 1980).

I08/ United Nations Social Dependence Research Institute "The use of maximum security imprisonment", interim report on the Initial Survey, October 1977.

I09/ G. di Gennaro, F. de Fazio and A. Jaria, "A tentative model for the identification of the dangerous prisoners and experiences in community based treated", Crime and Justice, 1979-80. No. 78.

d) Заклученный, отбывающий длительный срок

88. Длительное тюремное заключение также является относительной концепцией, поскольку практика вынесения приговоров весьма различна в разных странах и, подобно тюремному заключению, связана с применением смертной казни. Опыт показывает, что проблемы, связанные с этой категорией заключенных, могут преувеличиваться с точки зрения требований общественности и персонала об установлении для этих заключенных максимальной охраны и строгих условий содержания вследствие того, что в странах, отменивших смертную казнь, растет число преступников, приговоренных к пожизненному заключению 110/. Например, в Соединенном Королевстве число лиц, отбывающих пожизненное заключение, возросло со 133 в 1957 году до 1 220 в 1977 году, а в Канаде было подсчитано, что число лиц, отбывающих пожизненное заключение, может возрасти с 90 человек в 1974 году до 1 250-2 000 человек через 20 лет 111/.

89. Более того, длительное и пожизненное тюремное заключение связано с другими вопросами, такими как неопределенность, как принцип вынесения приговоров, взаимосвязь между преступлением и умственными заболеваниями, влияние длительного тюремного заключения на заключенных, вопрос о соответствующих программах для этих заключенных и проблемы безопасности.

90. Хотя во многих странах приговор о пожизненном заключении может быть смягчен, а фактический срок заключения уменьшен (в среднем до 8-15 лет), конкретные проблемы, возникающие в связи с этой категорией заключенных, заслуживают дальнейшего изучения и внимания в свете того факта, что эти заключенные, как правило, не вызывают особых проблем, связанных с их охраной и контролем и обычно не представляют значительной угрозы для общества после их освобождения из заключения 112/.

91. Однако даже в этой категории заключенных можно выделить тех, кто представляет собой физическую угрозу для общества, персонала пенитенциарных учреждений, других заключенных и для самих себя, и лиц, приговоренных к длительному тюремному заключению, поскольку общество считает совершенные ими преступления настолько отвратительными, что, по его мнению, длительное заключение является единственной соответствующей мерой наказания за их поступки. Каковы бы ни были различия, тюремное заключение приводит к ущемлению прав человека и, что еще важнее, лишает человека чувства ответственности. Чем продолжительнее срок заключения и чем строже условия, в которых его нужно отбывать, тем серьезнее весьма ощутимые последствия с точки зрения социальной изоляции и отчуждения.

110/ Advisory Council on the Penal System, The Regime for Long-term Prisoners in Conditions of Maximum Security, Radzinowicz Report (London, Home Office, 1968); and H. McKay, C. Jayerwardene and P. Reddie, The Effects of Long-Term Incarceration and a Proposed Strategy for Future Research (Ottawa, Ministry of the Solicitor General, 1979).

111/ R. Levy, S. Rizkalla and R. Zauberman, "Canadian situation and delimitation of the problem", in International Center of Comparative Criminology, Long-term Imprisonment: An International Seminar (Montreal, 1977); and D. Smith, Life-Sentence Prisoners, Home Office Research Study No. 51 (London, 1979).

112/ G. Wardlaw and D. Biles, The Management of Long-Term Prisoners in Australia, (Camberra, Australian Institute of Criminology, 1980).

(e) Социально дефективный правонарушитель

92. Этот термин можно использовать в отношении всех тех, кто не может выполнять требования режима, не связанного с заключением под стражу, а также применительно к умственно больным и умственно дефективным лицам, имеющим особые проблемы, такие как сексуальные навязчивые мысли и побуждения, к алкоголикам и наркоманам и к тем, заболевание которых принимает другие формы. Маловероятно, что заключение в тюрьму может уменьшить или ликвидировать эти дефекты или недостатки, однако общество не желает держать таких лиц на свободе, поскольку они представляют собой угрозу ее членам и вызывают страх. К тому же, накапливание таких лиц в тюрьмах в качестве заключенных, отбывающих длительные сроки, не решает проблем общества и не отвечает нуждам этих заключенных, имеющих особые проблемы, связанные с их личностью.

С. Перспективы на будущее

93. Успешное осуществление программ деинституционализации будет означать, что в тюрьмах и исправительных заведениях все больше будет возрастать число лиц, совершивших тяжкие преступления. Хотя каждая страна должна разработать свой собственный подход с учетом уровня общественного сознания, социально-культурного развития и наличия персонала, полезно рассмотреть некоторые аспекты и основные задачи средств и методов обращения с остающимися в тюрьмах заключенными. Эти вопросы будут связаны, главным образом, с проблемами руководства, программами для исправительных заведений и вопросами прав человека, с учетом того факта, что исправительные учреждения являются местами, где заключенные отбывают тюремное заключение за совершенные ими преступления и одновременно готовятся к полезной и продуктивной жизни, а также того, что система уголовного правосудия не может решить всех социальных проблем, поскольку это не входит в ее функции, да она и не располагает для этого соответствующими средствами.

а) Содержание заключенных

94. Основная проблема, касающаяся содержания остающихся в тюрьмах заключенных состоит в выборе между централизацией и рассредоточением "опасных" и "трудных" заключенных в рамках тюремной системы. Методы решения данной проблемы в зависимости от страны различны и зависят от числа таких заключенных и от используемых критериев. Однако, поскольку в большинстве стран применяется дифференцированная система классификации и обращения с правонарушителями, в которой учитываются факторы охраны, изоляция и сосредоточение таких заключенных в специальных оборудованных по последнему слову техники тюрьмах могут неизбежно привести к ужесточению режима содержания заключенных и возникновению напряженности между ними и персоналом тюрем и тем самым способствовать сохранению и обострению проблем этих заключенных.

95. К еще одной серьезной проблеме относится "среда", в которой находятся заключенные. Тюремь должны быть меньше по размерам, с тем чтобы стимулировать развитие контактов и помещение заключенных в общие камеры в качестве средства развития доверия и обеспечения распространения информации, с помощью которой можно осуществлять контроль, не прибегая к открытой силе II3/. Действительно, установление режима строгих мер по контролю в интересах "охраны" может усилить напряженность и обострить конфликтные ситуации в отношениях между отчаявшимися заключенными и тюремным персоналом с возможным увеличением случаев насильственных действий в тюрьме II4/.

113/ См. United Nations Social Defense Research Institute, Prison Architecture (London, Architectural Press, 1975).

114/ Н. Toch, Living in Prison: the Ecology of Survival (New York, Free Press, 1978).

Чтобы не допустить массового взрыва, необходимо предоставлять какой-то выход для накапливаемой энергии заключенных и их чувств враждебности. Вместе с тем, необходимо в некоторой степени компенсировать апатию и безнадежность положения заключенных и не допустить полной потери их человеческого потенциала. Наилучшим способом решения этой проблемы явилось бы предоставление им некоторой надежды: лишение их надежды, в дополнение к другим лишениям тюремного заключения, означало бы похоронить их заживо. Предоставление возможности контактов с внешним миром, семьей, если таковая имеется, или другими интересующими их лицами является не только соблюдением одного из основных прав человека, но и средством, позволяющим избежать разрушения личности. В тех случаях, когда подобные взаимосвязи возможно отсутствуют, можно было бы рекомендовать меры по созданию искусственных взаимоотношений такого характера. Хотя трудно представить себе возможность использования тюрьмы в качестве "терапевтической общины", все же необходимо развивать контакты с персоналом, другими заключенными и устраивать в установленные дни встречи с посетителями для улучшения эмоционального настроения заключенных. Кроме того, можно было бы рассмотреть вопрос о применении программ прогрессивной классификации в рамках одного и того же исправительного заведения с использованием стимулирующих методов и экспериментов, обеспечивающих нормальную семейную жизнь в отдаленных местах заключения.

96. Трудовая деятельность является важным компонентом удовлетворительной жизни, поэтому необходимо предоставлять заключенным возможность заниматься полезным трудом, создавая им условия для работы, включая возможности повышения своего общеобразовательного и профессионального уровня. Как правило, осуществляемая в тюрьмах работа лишена какого-либо смысла, является стереотипной, малооплачиваемой или неоплачиваемой вообще. Необходимо изменить существующее положение и расширить возможности для производительного и приносящего удовлетворение труда, что послужит также делу обучения правонарушителей навыкам честного труда, с большим, чем символическое, вознаграждением. В этой связи, чрезвычайно положительным является опыт стран, где существуют программы исправительных работ, приспособленных к нуждам национальной экономики, с соответствующей оплатой труда, за счет которой покрываются расходы на содержание заключенных.

97. Невозможно развивать у заключенных уверенность в своих силах и чувство ответственности путем их отрицания; напротив, эти чувства необходимо развивать. Это также может означать усилия по "детюремнизации", с тем чтобы ослабить эффект синдрома "тюремнизации", в максимальной возможной степени позволяя заключенным сохранять определенную степень самостоятельности в принятии решений, касающихся некоторых аспектов их повседневной жизни, и обеспечивая их участие в советах заключенных или группах вспомоществования.

b) Программы

98. Осуществление какой-либо значимой программы в рамках существующей исправительной системы несомненно соприкоснется с "правом на гуманное обращение", а именно, обеспечение доступа заключенного с его согласия к основным медико-социальным услугам и другим возможностям восстановления трудоспособности в целом, а также с "правом на отказ от лечения", т.е. признание того, что заключенных нельзя принуждать или склонять к участию в специальных программах лечения II5/.

99. Осуществлению программ содержания заключенных препятствует ряд проблем, включая разнородность состава заключенных, недостоверность заключений психиатров и отсутствие готовности со стороны многих правонарушителей, в частности душевнобольных, к психотерапевтическому вмешательству. К этому следует добавить, что значительное число таких правонарушителей можно было бы квалифицировать "нормальными" с точки зрения окружающей их среды, образа жизни и системы ценностей, при этом у них нет стремления к переменам, что является основным условием терапевтического лечения.

100. В большинстве случаев применяются механические и научные методы, такие как "модификация поведения" II6/, с соответствующей адаптацией к условиям тюремного заключения для заключенных, которые "проявляют желание" к участию в подобных программах. При этом учитываются этические соображения и характерные ограничения, а также возможности применения подобных методов II7/, равно как и основные условия, необходимые для достижения хотя бы какого-нибудь успеха (использование поощрения вместо наказания, более широкий подход, чем стимулы и реакция на них и т.д.). Как и в случае с психотропными средствами (применение которых к заключенным подвергается критической оценке, и считается, что они стимулируют развитие наркомании и усиливают апатию), подобные методы необходимо должным образом оценить и применять исключительно по рекомендации врача с согласия заключенного и при полном соблюдении основных прав человека.

II5/ См. Всемирная организация здравоохранения, "Аспекты здравоохранения по предупреждению жестокого обращения с тюремными заключенными и лицами, находящимися под стражей" (A/CONF.56/9), документ, подготовленный пятым Конгрессом Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями.

II6/ M. Milan and J. McKee, "Behaviour modification: principles and application in corrections", in D. Glaser, ed., Handbook of Criminology (Chicago, Rand McNally, 1974).

II7/ См. "Защита человеческой личности, ее физической и интеллектуальной целостности в свете достижений в биологии, медицине и биохимии", (E/CN.4/1172 и Add.1 и 2).

101. В сущности, проблема остающегося в заключении правонарушителя не сводится к обеспечению "бездействия" правонарушителя или частичным попыткам перевоспитания; она ставит цель более широкой перестройки, способствующей приобретению заключенными общественно полезных навыков, необходимых для жизни в обществе. Система тюремного заключения обычно отрицает данный процесс. Если систему тюрем как крайнего средства необходимо сохранить - по крайней мере на настоящее время, - то мерой ее эффективности будет являться не ее способность изолировать "никчемных для общества" от самого общества, а ее успех в приобщении их к общественно-полезной жизни в рамках всей нации. В этой связи необходимо расширить контакты заключенных с внешним миром и предоставлять им временные отлучки из мест заключения не только в качестве меры освобождения из-под охраны, но и как неотъемлемой части программы перевоспитания. Все это означает, что тюрьма должна быть "обнадеживающим" местом. Содержание людей в тюрьме, исходя из их очевидной потребности в перевоспитании или ввиду того, что они могут быть "опасными" после их освобождения по истечении срока их приговора, по всей видимости, может привести к обратному результату.

с) Права заключенных

102. Одной весьма важной проблемой, существование которой все более признается в исправительной практике, является проблема достижения удовлетворительного соотношения между правами и обязанностями заключенного и полномочиями исправительного заведения и его персонала контролировать поведение заключенного 118/. Актуальность этого вопроса подчеркивалась на всех региональных подготовительных совещаниях ввиду "потенциальных злоупотреблений, связанных с тюремным заключением" 119/. В частности, отмечалось, что принятые Организацией Объединенных Наций "Минимальные стандартные правила обращения с заключенными должны применяться и осуществляться особенно в отношении той категории заключенных, для которых строгость охраны и твердый контроль создают особые проблемы"; что "судебная власть должна полностью участвовать в принятии решений, касающихся статуса и положения этой категории заключенных", а также, что "заключенным необходимо предоставить право обжалования этих решений, особенно, если они были сделаны в административном порядке" 120/.

103. Способ решения странами вопросов, связанных с правами заключенных, зависит в значительной мере от культурных традиций и правовой системы, которая создана для этой цели 121/. Так, например, если в скандинавских и других странах заключенные часто прибегают к услугам омбудсменов в своих усилиях решить проблемы, касающиеся их заключения 122/, то в некоторых социалистических странах, включая СССР, прокуратура наделена полномочиями гарантировать единообразное применение закона 123/. В Японии подобной функцией наделен отдел прав министерства юстиции, пользующийся поддержкой представителей гражданских прав на местах и граждан местных общин; в Югославии - Федеральный совет отправления правосудия; в то время как в других странах такие функции исполняются независимыми советами. В Соединенных

118/ G. di Gennaro and E. Vetere, "I diritti dei detenuti e la loro tutela", *Rassegna di Studi Penitenziari*, January-February 1975; and United Nations Latin American Regional Institute for the Prevention of Crime and the Treatment of Offenders, Derechos Humanos en la Administración de la Justicia Penal, (San Jose, 1976).

119/ A/CONF.87/BP/4, пункт 43.

120/ A/CONF.87/BP/2, пункт 51.

121/ United Nations Sound Defence Research Institute, *Human Rights in Prison and Independent Supervision* (Rome, 1974).

122/ S. Anderson, "Ombudsmen and prisons in Scandinavia", Nordisk Tidsskrift in Kriminal Videnskab, Nos. 3-4, 1978.

123/ Владимир К. Свирбул и Валерий П. Чупилов, "Надзор прокуратуры в СССР за исполнением приговоров о лишении свободы", Revue penitentiare et de droit penal, Avril-Juin 1974; and Georges Sliowski, "Surveillance judiciaire de l'exécution de la peine et des autres mesures privatives de liberté selon la nouvelle législation polonaise", loc. cit.

Штатах и других странах I24/ суды принимают все более активное участие в решении вопросов, связанных с тюремным заключением, и вопросов, входящих в компетенцию административных органов, в то время в ряде других стран специально назначенные судьи ("Juge d'Application des Peines" во Франции и "Magistrato di sorveglianza" в Италии) осуществляют функции надзора и контроля за соблюдением законов при исполнении приговора в исправительных заведениях, а также в общинах I25/.

I04. Учитывая, что вопрос охраны всегда являлся для руководства исправительных заведений одним из главных вопросов, и что основная причина напряженности и беспорядков в тюрьмах объясняется отсутствием эффективной системы связи между заключенными и персоналом заведения I26/, особенно действенными оказались процедуры и механизм разбора жалоб в тюрьмах при равном участии персонала и заключенных, которые применяются не только для рассмотрения случаев несправедливости, но и как временная система социального контроля и отчетности I27/.

I05. Право на обращение к закону, в особенности, когда принимаются административные решения, которые могут очень сильно повлиять на судьбы заключенных, например, решения по таким вопросам, как классификация и перевод, дисциплинарные меры, а также вопросы, связанные с освобождением, не только защищает заключенного от сурового обращения, но и удовлетворяет общество в том, что приговоры исполняются надлежащим и гуманным образом. Это право как таковое может в значительной мере способствовать изменению отношения и концепций со стороны всех тех, кто связан с исправительной системой: со стороны заключенных и персонала исправительных учреждений, судей и общественности в целом.

I24/ G. Alpert, Legal Rights of Prisoners, (Massachusetts, Lexington, Lexington Books, 1978).

I25/ See Stanislaw Plawski, "Le controle judiciaire de l'application des peines en droit comparé", Revue internationale de droit comparé, No. 2, 1972; and V. Grevi, "Magistratura di Sorveglianza e misure alternative alla detenzione nell'ordinamento penitenziario profili processuali", in Pene e Misure Alternative nell'Attuale Momento Storico, (Milano, Gtuffré, 1977).

I26/ A. Cohen, G. Cole and R. Bailey, Prison Violence, (Massachusetts, Lexington, Lexington Books, 1978).

I27/ M. Keating, Prison Grievance Mechanisms, (Washington, D.C., Center of Community Justice, 1977).

IV. ВЫВОДЫ

106. В настоящее время существует общераспространенное мнение о том, что "обращение с заключенными должно основываться на уважении человеческого достоинства" I28/. Организация Объединенных Наций в преамбуле Устава вновь подтвердила свою "веру в основные права человека" и "в достоинство и ценность человеческой личности". Тем не менее, условия тюремного заключения во многих странах мира, продолжительные периоды заключения в ожидании суда и огромные затраты на тюремное заключение как с точки зрения людских ресурсов, так и в материальном выражении, по-видимому, свидетельствуют о серьезном расхождении между указанными всеобщими идеалами и реальностью уголовной практики, которая не отвечает реализации заложенных в этих принципах прав. Для того чтобы правосудие являлось "первейшей добродетелью общественной системы" I29/, необходимо чтобы правосудие представляло собой более универсальную основу для уголовной системы и пенитенциарной реформы. Правосудие предполагает восстановление у заключенных чувства достоинства, которого лишает их физическая реальность тюремного заключения.

107. С учетом вышесказанного и принимая во внимание предложения, высказанные в ходе обсуждений на региональных подготовительных совещаниях, возникает, видимо, ряд первоочередных вопросов, которые Конгресс может пожелать рассмотреть для принятия дальнейших решений и осуществления последующих мероприятий.

108. На национальном уровне необходимо прилагать все большие усилия в целях сокращения числа заключенных путем применения действенных альтернатив, более реальных вариантов, более обнадеживающих средств, а также в целях более гуманного и справедливого отношения к тем правонарушителям, которые, возможно, останутся в исправительных заведениях. Хотя достигнут определенный прогресс в плане оставления правонарушителей на свободе для перевоспитания их в общине, с тем чтобы не разрушать их связей с обществом и производственной деятельностью, следует применять творческие подходы, которые можно было бы приспособить к конкретным условиям в ряде стран, а также следует разработать новые формы обращения с правонарушителями, используя местный опыт, установившуюся практику и традиции. Более того, необходимо иметь практические руководящие принципы в целях более эффективного применения Минимальных стандартных правил, в частности, тех положений, которые не требуют чрезмерных затрат. Необходимы также

I28/ Доклад первого Международного симпозиума по пенитенциарным системам, состоявшегося в Гаване в ноябре 1979 года (E/CN.4/1386).

I29/ J. Rawls, A Theory of Justice (London, Charendon, Press, 1972).

целенаправленные исследования, касающиеся путей рационализации методов исправительной системы на основе самых последних имеющихся данных и все большее внимание вопросу соблюдения основных прав человека.

109. На региональном уровне особого внимания заслуживает создание на постоянной основе соответствующей системы полезного обмена информацией об осуществляемой в настоящее время практике и о достигнутых результатах. Для решения этой задачи особенно многообещающим является региональный подход, учитывая общность проблем и условий стран в пределах отдельных регионов. Поэтому необходимо предусмотреть более активную деятельность региональных учреждений Организации Объединенных Наций в этом направлении, а также обеспечить более непосредственное участие региональных комиссий. Эта деятельность будет включать региональные программы подготовки и различные исследования прикладного характера и экспериментальные проекты, а также планирование и осуществление политики в этой области. Следует подчеркнуть роль Научно-исследовательского института социальной защиты Организации Объединенных Наций в активизации и стимулировании подобной деятельности. В глобальном масштабе также существует необходимость в целенаправленных исследованиях относительной эффективности различных методов обращения с разными категориями правонарушителей в более широком контексте социально-культурного и экономического развития. Кроме того, необходимо предусмотреть проведение исследований поведения трудновоспитуемых правонарушителей и обращения с ними, а также исследование возможностей улучшения этого обращения, с тем чтобы сократить до минимума расходы людских ресурсов.

110. На международном уровне очень важное значение имеет обмен опытом и знаниями между администраторами исправительных заведений, оперативными и научно-исследовательскими работниками; то же самое относится к возможности использовать вновь некоторые основополагающие нормы и принципы при решении задач гуманизации пенитенциарной системы. Четверть века прошло с момента принятия Организацией Объединенных Наций Минимальных стандартных правил обращения с заключенными. Их значение общепризнано международным сообществом, научными форумами, персоналом исправительных заведений и самими заключенными I30/. Однако времена и обстоятельства изменились, и сейчас необходимы новые усилия во всей этой области на международном уровне, как видно

I30/ "До настоящего времени Минимальные правила являлись вершиной интернационализации пенитенциарной системы, несмотря на отсутствие её обязательной силы. Являясь плодом продолжительной и тщательной разработки, составные элементы указанных Правил представляют собой наилучший функциональный анализ пенитенциарной системы. Кроме того, в них заключена правота научных данных, применяемых в соответствии с требованиями различных условий". S. Garcia Ramirez, La Prision, Fondo de Cultura Economica, Universidad Nacional Autonomia de Mexico, 1975.

из обзора о выполнении Минимальных стандартных правил (см. A/CONF.87/11). В частности, видимо, существует общее мнение, которое начало сформировываться на предыдущих Конгрессах, в отношении следующих предложений:

а) правила нуждаются в пояснении, которое помогло бы в деле интерпретации различных положений в свете социально-экономических реальностей различных регионов;

б) правила нуждаются в более эффективной процедуре выполнения. Необходимость в этом неоднократно отмечалось Генеральной Ассамблеей и особо подчеркивалась многими государствами-членами в их ответах на настоящий вопросник. Проект процедуры, подготовленный с этой целью Комитетом по предупреждению преступности и борьбе с ней, содержится в Приложении к документу A/CONF.87/11, и является основой для дальнейших действий в этой области;

с) необходимо разработать международные стандарты обращения с правонарушителями в общинах.

III. В целом, необходимо признавать и поддерживать неотделимые связи между правонарушителями и той частью общества, из которой они происходят, а также исследовать различные возможности удержания их на свободе и возвращении их к нормальной жизни, включая совершенствование координации и более эффективное сотрудничество между исправительными системами и социальными службами. Содержащиеся в документе A/CONF.87/12 принципы должны стать основой для обеспечения соответствующей увязки в этой области.

III2. Кроме того, как явствует из вопросника о выполнении Минимальных стандартных правил, необходимо оказывать техническое содействие и межрегиональные консультативные услуги с тем, чтобы на практике поддерживать усилия по достижению позитивных перемен и осуществлению реформ. Особое значение в этом отношении приобретают исследования и оценка, в частности, социально-культурного, сравнительного характера.

This archiving project is a collaborative effort between the United Nations Office on Drugs and Crime and the American Society of Criminology, Division of International Criminology. Any comments or questions should be directed to Cindy J. Smith at cjsmithphd@comcast.net or Emil Wandzilak at emil.wandzilak@unodc.org.

