

УДК 340

## ТЕОРИЯ ПЕНИТЕНЦИАРНОГО ПРАВООТНОШЕНИЯ

© 2015 Р. А. Ромашов

*Аннотация.* В статье анализируются признаки, виды и юридический состав пенитенциарных правоотношений, рассматривается соотношение пенитенциарного правоотношения и пенитенциарного правонарушения.

**Ключевые слова:** пенитенциарный, правоотношение, правонарушение, права, обязанности.

## THEORY OF PENITENTIARY LEGAL RELATIONSHIP

© 2015 R. Romashov

*Summary.* In article signs, types and legal structure of penitentiary legal relationship are analyzed, the ratio of penitentiary legal relationship and a penitentiary offense is considered.

**Keywords:** penitentiary, legal relationship, offense, rights, duties.

### 1. Понятие и признаки пенитенциарного правоотношения

Рассмотрение пенитенциарного права в качестве межотраслевой нормативной отрасли актуализирует проблему пенитенциарных правоотношений, являющихся внешней формой реализации норм пенитенциарного права. Пенитенциарные правоотношения представляют собой сложные комплексные юридические конструкции, существующие в непрерывной динамике и являющиеся одновременно значимым средством пенитенциарно-правового регулирования и оценочным фактором, определяющим его эффективность.

Сравнительный анализ научных подходов к пониманию феномена пенитенциарного правоотношения позволяет констатировать, что, как правило, данная категория рассматривается в контексте общетеоретической концепции правоотношения. В таком понимании «пенитенциарное правоотношение – это форма юридически значимого взаимодействия двух и более субъектов, руководствующихся предписаниями норм пенитенциарного права и действующих в целях осуществления и защиты прав и законных интересов государства, общества, личности»<sup>1</sup>.

В принципе процитированное определение может быть взято за основу дальнейших рассуждений. Вместе с тем следует обратить внимание на отдельные положения, нуждающиеся в уточнении. Прежде всего, все урегулированные правом (в том числе и пенитенциарным) отношения нельзя сводить исключительно к межсубъектному взаимодействию. В русском языке при помощи слова «отношение» выражается связь как «субъект-субъектного», так и «субъект-объектного» типа. Правовой статус сотрудника и осужденного представляет собой правовое отношение – состояние, которое, являясь правовым, не всегда предполагает взаимодействие с другим субъектом. Следует также помнить о том, что не всегда юридически значимое поведение выражено в форме действия. Закон предусматривает и соответствующим образом квалифицирует деяния, совершенные в форме бездействия. Ну и, наконец, возникают сомнения в том, что субъекты пенитенциарных правоотношений в своих коммуникациях всегда руководствуются исключительно позитивными правовыми интересами. В связи с высказанными замечаниями, которые, кстати, являются результатом переосмысливания ранее высказываемых автором этой статьи

<sup>1</sup> Энциклопедия пенитенциарного права / под общ. ред. Р. А. Ромашова. – Самара: СЮИ ФСИН России, 2013. – С. 38.

точек зрения, представляется целесообразным следующее определение: «Пенитенциарное правоотношение – это урегулированная нормами пенитенциарного права социальная коммуникация, в рамках которой осуществляется как непосредственная реализация предписаний пенитенциарного права, так и их опосредованное применение».

К признакам пенитенциарных правоотношений следует отнести:

правомерность – пенитенциарные правоотношения возникают, изменяются прекращаются на основании и в соответствии с нормами пенитенциарного права и во всех случаях представляют собой форму правомерного поведения субъектов;

непосредственная связь с государством – нормы пенитенциарного права, регламентирующие пенитенциарные правоотношения, получают формальное выражение в правовых актах, издаваемых государством, либо санкционированных им; государство обеспечивает реализацию норм пенитенциарного права при помощи государственных гарантий; оно выступает в качестве арбитра в случаях возникновения споров о праве, а также определяет вид и меру ответственности за нарушение установленных правил поведения<sup>2</sup>;

правосубъектность лиц, реализующих в рамках правоотношения субъективные права и обязанности, – в качестве субъектов правоотношений могут выступать только люди (индивидуи и коллективы), обладающие реальной возможностью своими осознанными, волевыми действиями осуществить имеющиеся у них права и обязанности. Применительно к пенитенциарным правоотношениям в качестве субъектов выступают лица, исполняющие наказание (сотрудники УИС), лица отбывающие наказание (осужденные), лица, подозреваемые и обвиняемые в совершении преступлений. Кроме того, участие в пенитенциарных правоотношениях могут принимать должностные лица и граждане, связанные с пенитенциарной системой опосредованно (судьи, адвокаты, сотрудники МВД, ФСБ, прокуратуры, представители общественных организаций и религиозных конфессий, родственники осужденных и др.)<sup>3</sup>;

корреспондирующий характер прав и обязанностей субъектов пенитенциарных правоотношений – реализация права одним субъектом правоотношения определяется выполнением соответствующего обязательства контрасубъектом.

## 2. Соотношение пенитенциарного правоотношения и пенитенциарного правонарушения.

Сформулированное ранее определение пенитенциарного правоотношения, а также его признаки позволяют провести разграничение правоотношений и правонарушений в пенитенциарной сфере. Данные категории отличаются практически по всем исходным параметрам: форме, содержанию, юридическому составу.

Прежде всего следует уяснить, что пенитенциарное правоотношение и пенитенциарное правонарушение – это социально-юридические антиподы. При этом основное отличие правоотношения от правонарушения заключается в юридической оценке (квалификации) поведения участников того или иного социального отношения со стороны действующего законодательства. По мнению Я. И. Гилинского: «Нет ни одного поведенческого акта, который был бы «преступен» сам по себе, по своему содержанию, независимо от социального контекста... Преступность проявляется в действиях, признаваемых законодателем преступными «здесь и сейчас... Признак «общественной опасности» столь расплывчат, что не может сам по себе служить критерием «преступности», без ссылки на указание в уголовном законе»<sup>4</sup>. Подтверждением такого отношения является и определение преступления как «...действия, запрещенного настоящим кодексом...» (п. 1 ст. 14 УК РФ).

<sup>2</sup> Юридический словарь для сотрудников пенитенциарной системы / под ред. А. В. Малько, Р. А. Ромашова. – 2-е изд. – М.: Юрлитинформ. – 2014. – С. 137.

<sup>3</sup> Там же.

<sup>4</sup> Гилинский Я. И. Очерки по криминологии. – СПб.: ИД Алеф-Пресс, 2015. – С. 5–7.

Например, в Советском Союзе любая правозащитная деятельность, связанная с какой бы то ни было критикой государственного порядка и осуществлявшаяся с ориентировкой на международные организации, рассматривалась как диссидентская, а значит, и противоправная. Соответственно, любые обращения в международные инстанции воспринимались в качестве антигосударственной деятельности, с соответствующими последствиями для обращающихся лиц. В настоящее время на конституционном уровне закрепляется право каждого «в соответствии с международными договорами Российской Федерации обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты» (п. 3 ст. 46 Конституции России 1993 г.). Данное положение получило свое закрепление также на уровне уголовно-исполнительного законодательства. П. 4 ст. 12 УИК РФ гласит: «Осужденные имеют право обращаться с предложениями, заявлениями и жалобами... в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека и гражданина». Таким образом, в настоящее время рассматриваются как правомерные претензионные отношения: осужденный гражданин – Российская Федерация, рассматриваемые в Европейском суде по правам человека.

Содержательным критерием отличия пенитенциарного правоотношения от пенитенциарного правонарушения является корреспондирующий характер прав и обязанностей субъектов пенитенциарных правонарушений. В рамках правомерного взаимодействия субъекты реализуют по отношению друг к другу взаимные права и обязанности, виды и порядок осуществления и защиты которых урегулирован действующими источниками пенитенциарного права. В условиях пенитенциарного правонарушения имеет место «конфликт интересов», в его рамках права и законные интересы одной из сторон противоправным образом ущемляются другой стороной.

В причинно-следственном отношении факт (правовая презумпция) пенитенциарного правонарушения является предпосылкой и юридическим основанием для возникновения пенитенциарного правоотношения охранительной направленности. При этом дифференциация правоотношений и правонарушений позволяет говорить об отличии как их объектной, так и субъектной составляющих. К примеру, если мы говорим о пенитенциарных отношениях регулятивного характера, то в качестве субъектов могут рассматриваться как индивидуальные (физические), так и коллективные (юридические) лица. Если же речь идет об охранительной коммуникации, в рамках которой возникает пенитенциарное правонарушение – охранительное пенитенциарное отношение, то имеет место различный субъектный состав. В качестве субъекта правонарушения может выступать как индивид, так и организованная группа (ОПГ). В свою очередь, применительно к правовым отношениям юридической ответственности, в качестве обвиняемых (подозреваемых) субъектов будут выступать исключительно физические лица.

### 3. Виды пенитенциарных правоотношений

Комплексный характер пенитенциарного права предопределяет многообразие видов пенитенциарных правоотношений, различающихся по ряду критерий. Проводя классификацию пенитенциарных правоотношений, необходимо учитывать как общеправовые, так и специальные критерии.

Классификация по общеправовым критериям позволяет выделить следующие виды:

По реализуемой в рамках правоотношения функции права – регулятивные и охранительные.

Регулятивные отношения основываются на презумпции правомерного поведения и подразделяются на статические и динамические.

Целью статических отношений является обеспечение сложившегося правопорядка и недопущение его системного ухудшения. Примером статических правоотношений в пе-

нитенциарной среде являются отношения, возникающие по поводу соблюдения порядка исполнения наказаний, при условии, что этот порядок поддерживается и не нарушается ни осужденными, ни сотрудниками учреждений УИС.

Динамические правоотношения направлены на осуществление позитивной коррекции существующей ситуации, ее улучшение. В частности, гл. 22 УИК РФ регламентирует порядок предоставления помощи осужденным, освобождаемым от наказания. Так, в ст. 181 предусматривается, что «осужденным, освобождаемым от принудительных работ, ареста или лишения свободы... обеспечивается бесплатный проезд к месту жительства, они обеспечиваются продуктами питания или деньгами на время проезда...».

Охранительные отношения основываются на презумпции противоправного поведения. В систему охранительных пенитенциарных отношений входят профилактические и оперативные отношения.

Профилактические отношения направлены на предотвращение возможных, однако в настоящий момент не совершенных правонарушений. В качестве примера профилактического правоотношения можно назвать предусмотренную п. 2 ст. 91 УИК РФ цензуру почтовой корреспонденции осужденных, осуществляющую администрацией учреждений.

Оперативные отношения<sup>5</sup> возникают на основании фактов правонарушений и направлены на выявление, пресечение, раскрытие и расследование противоправных действий, а также на определение вида и меры юридической ответственности за их совершение. Следует отметить, что к компетенции администрации исправительных учреждений отнесен достаточно широкий перечень правонарушений, по которым сотрудники могут принимать самостоятельные оперативные правоохранительные меры. Однако по фактам совершаемых пенитенциарных преступлений оперативные мероприятия, связанные с осуществлением следственных действий, а также осуществлением правосудия, проводят государственные органы, не входящие в структуру ФСИН (СК, ФСБ, суды).

По виду правовой коммуникации разграничиваются субъект-объектные (отношения-состояния) и субъект-субъектные правоотношения.

Отношения – состояния характеризуют отношение субъекта к объекту, при этом межсубъектной коммуникации не возникает. Так, говоря о правовом статусе и правовом положении сотрудников УИС и осужденных, мы рассматриваем их права, свободы, обязанности безотносительно того, реализуются они на практике или нет.

Отношения-взаимодействия предполагают участие в них двух и более субъектов, отстаивающих в рамках правоотношения субъективные права и законные интересы, а также реализующих соответствующие обязанности, в том числе связанные с осуществлением мер ретроспективной (негативной) юридической ответственности. Отношения взаимодействия могут быть представлены отношениями партнерства (сотрудничества) и противодействия (конфликта). В качестве примера партнерских отношений можно назвать предусмотренные ст. 113 УИК меры поощрений, применяемые к осужденным к лишению свободы «за хорошее поведение, добросовестное отношение к труду, обучению, активное участие в воспитательных мероприятиях...». Конфликтные отношения связаны с противоречиями субъективных интересов, получающих свое разрешение в форме противоборства сторон. Ст. 86 УИК РФ предусматривает, что «в случае оказания осужденными сопротивления персоналу исправительных учреждений, злостного неповиновения законным требованиям персонала... участия в массовых беспорядках, захвата заложников... применяются физическая сила, специальные средства и оружие».

---

<sup>5</sup> Оперативные пенитенциарные правоотношения не следует отождествлять с отношениями в сфере оперативно-розыскной деятельности. Последние входят в систему оперативных отношений, однако не поглощают ее. При этом ОРД может рассматриваться в том числе и в качестве инструмента профилактического воздействия.

По отраслевой сфере правового регулирования пенитенциарные правоотношения подразделяются на конституционно-правовые, уголовно-правовые, уголовно-процессуальные, административно-правовые, гражданско-правовые, гражданско-процессуальные и др.

По источнику правового регулирования можно выделять правоотношения, урегулированные нормами международного права, национального законодательства, локальными нормативными правовыми актами.

Говоря о специальных критериях классификации, следует взять за основу структуру действующего Уголовно-исполнительного кодекса. Закрепленная в кодексе система наказаний предопределяет специфику правоотношений связанных с их исполнением. К примеру, можно говорить о пенитенциарных правоотношениях, связанных с исполнением наказаний, не связанных с лишением свободы, с исполнением наказания в виде лишения свободы, с исполнением наказания в виде смертной казни, с исполнением наказаний в отношении несовершеннолетних и др.

#### 4. Юридический состав пенитенциарных правоотношений

Мы уже отмечали, что нередко понятия «правоотношение» и «правонарушение» воспринимаются представителями различных отраслей права в качестве взаимозаменяемых конструкций. С таким подходом согласиться, конечно, нельзя. Однако, вот что интересно, когда мы говорим о правоотношении то, как правило, не говорим о его юридическом составе. Если же речь идет о правонарушении, то «за рамками» остается содержательная характеристика. Дело в том, что содержание правоотношения складывается из корреспондирующих (взаимно обусловливающих) субъективных прав, обязанностей и юридической ответственности участвующих сторон. В правонарушении отношения носят субъект-объектный характер и вполне естественно не предполагают возникновения у правонарушающей и потерпевшей сторон каких бы то ни было взаимных обязательств. Из сказанного следует, что целесообразно пересмотреть сложившийся и устоявшийся в отечественной юриспруденции подход к структурной характеристике правоотношения и правонарушения, представляющих собой самостоятельные логические конструкции со специфической структурной композицией.

В качестве юридического состава пенитенциарного правоотношения следует рассматривать его внутреннее устройство, в рамках которого объединяются и взаимодействуют структурные элементы – объект, субъектный состав, правовое содержание.

В качестве объекта пенитенциарного правоотношения следует рассматривать целевую установку, определяющую общее направление и характер взаимодействия субъектов пенитенциарного права. Любое пенитенциарное правоотношение направлено на начало, преобразование либо прекращение взаимодействия сторон (индивидуов и коллективов). При этом в рамках единого объекта пенитенциарного правоотношения сочетаются разнонаправленные субъективные правовые интересы участвующих в нем субъектов. Например, правоотношение, возникающее в сфере обеспечения пенитенциарной безопасности, объединяет действия администрации учреждения, осужденных, должностных лиц, реализующих по отношению к УИС надзорно-контрольные функции (сотрудники УСБ, прокуратуры, ФСБ). Естественно, что все перечисленные субъекты в своей деятельности руководствуются различными субъективными интересами, зачастую вступающими в противоречие друг с другом. Вместе с тем в рамках существующего правоотношения его направленность задается единым объектом – комплексом общественных отношений по созданию оптимальных условий обеспечения пенитенциарной безопасности (минимизации потенциальных опасностей и угроз, продуцируемых пенитенциарными отношениями и адекватной реакцией на конкретные проявления этих опасностей и угроз в процессе пенитенциарной жизнедеятельности). Применительно к пониманию единого объекта пенитенциарных правоотношений интересную, хотя и достаточно дискуссионную идею высказывает Р. Е. Джансараева, по мнению которой единственным объектом исправительного воздей-

ствия, а следовательно и пенитенциарных правоотношений в целом, является сам осужденный, а точнее, его личность<sup>6</sup>. Понятно, что в своих утверждениях Р. Е. Джансараева руководствуется конституционным положением о том, что «основной» ценностью государства и общества является человек, его права и свободы, однако экстраполировать данную норму на сферу пенитенциарных отношений, на наш взгляд, следует с большой степенью осторожности.

Субъектный состав пенитенциарного правоотношения складывается из лиц (индивидуов и коллективов), наделенных правосубъектностью, принимающих участие в конкретном правоотношении и реализующих в нем субъективные права и обязанности.

Основным признаком субъекта пенитенциарного правоотношения является его пенитенциарная правосубъектность – определенная правовым статусом лица способность иметь пенитенциарные права и обязанности, самостоятельно реализовать их в рамках конкретного правоотношения, а также отвечать за результаты своего поведения.

Пенитенциарная правосубъектность является специальной и действует только в рамках пенитенциарных правоотношений. В зависимости от правового статуса участников пенитенциарных правоотношений разделяются правосубъектность лиц, исполняющих наказание, и правосубъектность лиц, привлеченных к уголовно-правовой ответственности и отбывающих наказание. В первом случае в качестве субъектов выступают сотрудники УИС, во втором – подозреваемые, обвиняемые, осужденные.

Правосубъектность сотрудников УИС возникает с момента приема на службу и прекращается в момент увольнения. Возникновение специальной правосубъектности сотрудников связывается с их благонадежностью (определенной по результатам спецпроверки), профессиональной компетенцией, состоянием физического и психического здоровья.

Правосубъектность лиц, привлекаемых к уголовно-правовой ответственности и отбывающих наказание, возникает с момента привлечения лица к уголовно-правовой ответственности и прекращается после вынесения соответствующего решения компетентного государственного органа (должностного лица): оправдательного приговора суда, истечения срока отбытия наказания, амнистии, помилования, снятия судимости и др. Основания возникновения специальной правосубъектности в отношении лиц, привлекаемых к уголовно-правовой ответственности и отбывающих наказание, закрепляются в гл. 4 УК РФ. Общим условием привлечения физического лица (индивидуа) к уголовной ответственности является его вменяемость и достижение возраста, установленного уголовным законом. Факторами влияющими на пенитенциарную правосубъектность данной категории лиц кроме того, являются гендерные различия (пенитенциарное законодательство предусматривает раздельное исполнение наказаний в отношении мужчин и женщин), возрастная дифференциация осужденных (несовершеннолетние и взрослые осужденные отбывают наказание в различных видах исправительных/воспитательных учреждений), род служебных занятий до привлечения к уголовной ответственности (пенитенциарное законодательство выделяет особенности исполнения наказаний в отношении осужденных военнослужащих).

Ряд авторов, говоря о пенитенциарной правосубъектности, выделяют уголовно-исполнительную правоспособность осужденных, возникающую «с момента вступления приговора суда в законную силу»<sup>7</sup>. При этом отмечается, что «до вступления приговора в законную силу обвиняемый (подсудимый) не признан осужденным, значит, на него не распространяется действие норм уголовно-исполнительного права и его нельзя при-

<sup>6</sup> См.: Джансараева Р. Е. Проблемы борьбы с преступностью в исправительных учреждениях: монография. – Алматы: Экономика, 2006. – С. 162.

<sup>7</sup> Антонян Е. А. [и др]. Российский курс уголовно-исполнительного права: в 2 т. Общая часть: учебник / под ред. В. Е. Эминова, В. Н. Орлова. – М.: МГЮА им. О. Е. Кутафина; ООО ЭЛИТ, 2012. – Т. 1. – С. 284.

знать субъектом этой отрасли права»<sup>8</sup>. Высказанная точка зрения, вне всякого сомнения, является ошибочной, поскольку в сферу действия уголовно-исполнительной системы, а значит, и уголовно-исполнительного права включается не только деятельность учреждений, непосредственно исполняющих уголовно-правовые наказания, но и структурных подразделений ФСИН, осуществляющих иные меры уголовного преследования (СИЗО). Кроме того, нельзя отождествлять пенитенциарную правосубъектность и уголовно-исполнительную. Последняя, как уже отмечалось, является частью пенитенциарной и не поглощает ее.

Особое место среди субъектов пенитенциарных отношений занимает государство. С одной стороны, государство от своего имени создает пенитенциарную систему и принимает основополагающие акты пенитенциарного законодательства. В данном случае ФСИН России рассматривается в качестве государственного органа исполнительной власти, осуществляющего от имени Российской Федерации деятельность по обеспечению организации и функционирования УИС. В таком понимании государство – это субъект, осуществляющий управление национальной пенитенциарной системой и в рамках управленческого воздействия отвечающий за состояние пенитенциарной безопасности, а также за соблюдение прав и законных интересов субъектов пенитенциарных правоотношений. С другой стороны, взятые государством обязательства в области обеспечения и защиты правового статуса личности в случаях их нарушения влекут рассмотрение государства в качестве субъекта юридической ответственности.

Содержание правоотношений – это фактическое поведение субъектов правоотношений, в рамках которого реализуются их юридические права и обязанности по отношению друг к другу.

*Субъективные права*, возникающие в процессе правоотношений, предполагают, что их пользователи:

а) могут прикладывать определенные усилия для достижения позитивного интереса, используя при этом правомерные (то есть предусмотренные законодательством) средства и методы;

б) имеют право требовать от других участников соответствующих активных действий, направленных на удовлетворение собственного позитивного интереса;

в) могут требовать от государства защиты (и должны получить эту защиту) нарушенного права или принятия объективного решения по спорному вопросу.

*Юридические обязанности*, возникающие в процессе правоотношения, предполагают, что участники:

а) должны предпринимать активные действия, направленные на удовлетворение позитивного интереса контрагента;

б) обязаны воздерживаться от принятия противоправных решений и совершения поступков, ущемляющих права и свободы других участников (за исключением случаев, когда такое ограничение является предусмотренным в законе и необходимым в конкретном деле).

Таким образом, содержание пенитенциарного правоотношения представлено комплексом взаимных (корреспондирующих) прав и обязанностей участвующих субъектов. От осуществления этих прав и обязанностей непосредственным образом зависит результативность данного правоотношения и в конечном итоге эффективность правового регулирования в пенитенциарной сфере.

<sup>8</sup> Антоян Е. А. [и др]. Российский курс уголовно-исполнительного права: в 2 т. Общая часть: учебник / под ред. В. Е. Эминова, В. Н. Орлова. – М.: МГЮА им. О. Е. Кутафина; ООО ЭЛИТ, 2012. – Т. 1. – С. 284.

**Библиографический список**

*Антонян, Е. А.* Российский курс уголовно-исполнительного права: в 2 т. Общая часть: учебник / Е. А. Антонян [и др.]; под ред. В. Е. Эминова, В. Н. Орлова. – М.: МГЮА им. О. Е. Кутафина; ООО ЭЛИТ, 2012. – Т. 1.

*Гилинский, Я. И.* Очерки по криминологии / Я. И. Гилинский. – СПб.: ИД Алеф-Пресс, 2015.

*Джансараева, Р. Е.* Проблемы борьбы с преступностью в исправительных учреждениях: монография / Р. Е. Джансараева. – Алматы: Экономика, 2006.

*Энциклопедия пенитенциарного права* / под общ. ред. Р. А. Ромашова. – Самара: СЮИ ФСИН России, 2013.

*Юридический словарь для сотрудников пенитенциарной системы* / под ред. А. В. Малько, Р. А. Ромашова. – 2-е изд. – М.: Юрлитинформ, 2014.