

## На пути к системности уголовного права

*Л. К. Савюк, доктор юридических наук, профессор (ГУ-ВШЭ, Москва)*

1. Появление представлений о системном устройстве мира, заслуга в обосновании которого в законченном виде принадлежит марксизму<sup>1</sup>, вызвало утверждение в науке системности, как одного из всеобщих принципов методологии познания явлений природы, общества и сознания<sup>2</sup>.

2. Слово «системность» производно от греческого слова - *systema* (целое, составленное из частей, соединенное). В русской лексикографической практике оно многообразно по своему значению. А.Н. Булыко обнаруживает 10 его значений<sup>3</sup>, а словарь русского языка указывает на 6 его толкований<sup>4</sup>, например, система – это совокупность закономерно связанных между собой элементов (предметов, явлений, взглядов, знаний и т.п.), составляющих определенное целостное образование, единство. Под системой понимается и совокупность принципов, служащих основанием какого-либо учения.

Системность - пакетное понятие теории систем, используемое для описания, как общества, так и его отдельных сфер и институтов, когда они научно интерпретируются как сложные социальные системы. В их ряду и право. На

---

<sup>1</sup> Установкой на постижение интегрированным научным знанием общества и человека как целостной системы, фундирована высокая степень жизнеспособности марксизма, тенденция использования его потенциала при исследовании современных проблем права. См.: А.Э. Жалинский. Марксизм в структуре уголовно-правового мышления / Конституционные основы уголовного права. Материалы I Всероссийского конгресса по уголовному праву, посвященного 10-летию Уголовного кодекса Российской Федерации. М., 2006.

<sup>2</sup> Синергетическое миропонимание, рассматривающее природу, мир, как самоорганизующуюся комплексную систему, изучающее процессы становления «порядка через хаос» (Г. Хакин, И. Пригожин и др.), формулирует мировоззренческий вывод о фундаментальном единстве микро- и макромира: «Вселенная представляет собой единую целостную систему». Такое видение мира фактически закладывает основы новой концепции детерминизма / Новейший философский словарь: 3-е изд., Мн. 2003. С. 902 – 913.

<sup>3</sup> Булыко А.Н. Большой словарь иностранных слов. М.: «Мартин», 2006. С.532.

<sup>4</sup> Словарь русского языка: в 4-х т. М., 1999. Т. 4. С. 99.

практическом уровне понимания оно «предстает в качестве *логической* системы, соответствующей нормам и требованиям формальной логики»<sup>5</sup> - общезначимых форм (понятий, суждений, умозаключений) и средств мысли (определений, правил (принципов) образования понятий, суждений и умозаключений, перехода от одних суждений или умозаключений к другим, как следствиям из первых (правила рассуждений) и т. п.

3. Как социальный регулятор право, проявляя себя, «сожительствует» в окружении разнообразных явлений - экономики, социальной структуры общества, политики, правосознания и т. п., а также норм морали, нравственности, традиций и др., в корреляции с которым, они так или иначе, с одной стороны, влияют на право, а с другой - сами испытывают его воздействие.

Системность - согласованность норм и институтов права, отсутствие коллизий и несоответствий между ними, - закономерное, исторически обусловленное свойство позитивного права, не только уголовного, но и иных отраслей и системы права в целом. В системности законодательства – основного источника права, объективируются его внутренние, качественно-структурные характеристики, отраженные в совокупности нормативных актов.

4. Уголовное право, как нормативное образование, - последний аргумент публичной власти в направлении государственного обеспечения определенных общественных отношений, целенаправленного регулятивного воздействия на них. В данном качестве оно позиционируется в виде логически стройной и законченной, непротиворечивой и последовательной, внутренне единой и цельной системы норм и институтов, построенных и функционирующих на единых принципах и общих положениях. Во взаимодействии совокупности элементов этой системы образуется новое интегративное качество – упорядоченный, системный характер уголовного права. Это в идеале, в реальной действительности до него далеко. Просматривается значительное внимание в различных аспектах к такому взгляду на уголовное право отечественных (А.Э.Жалинский,

---

<sup>5</sup> Алексеев С.С. Право: азбука – теория – философия: Опыт комплексного исследования. М. «Статут», 1999. С. 63.

В.Н.Кудрявцев, А.И.Рарог и др.) и зарубежных ученых -юристов (Й.Айдаров, Ю.В.Баулин и др.). Убедительным свидетельством этому является и тема настоящего Конгресса. Что не случайно, если иметь в виду во многом кулуарный, поспешный характер подготовки действующего УК: изначально даже языковые формы его не отличались совершенством<sup>6</sup>.

5.Системность уголовного права принципиальная особенность его норм, являющихся минисистемами, существующих и действующих чаще всего не каждая сама по себе, не по одиночке, а «в сцепке», в уголовно-правовых комплексах и институтах, в тесном взаимодействии с соответствующими нормами иных отраслей и общепризнанными принципами и нормами международного права. Так, при обнаружении криминального трупа в действие вступают обширные комплексы его норм об ответственности за преступления против жизни, общественной безопасности и общественного порядка и др., и тут же - об обстоятельствах исключающих преступность деяния и т.д.; при определенных обстоятельствах «реагируют» и нормы гражданского права о возмещении причиненного ущерба, морального вреда и др.

И они не должны противоречить друг другу или иметь взаимоисключающие положения и коллизии. Обладая системными связями – межотраслевыми, уголовное право заимствует терминологию, точно обозначающую понятия явлений, регулируемых другими отраслями права; использование широкого спектра терминологического ряда - неперенное свойство системности уголовного права.

6. Благодаря отмеченным свойствам, право, как и иные социальные системы, отличается (в идеале) устойчивостью, непрерывностью существования и действия во времени, способность надежно сохранять сложившиеся в обществе отношения, минимизировать деструктивное влияние на них. Поспешность, не-

---

<sup>6</sup> Костров М.Б. Совершенствование языковой формы УК: шаг вперед, два шага назад / Уголовное право: стратегия развития в XXI веке: материалы Второй Международной научно-практ. конф. М., 2005. Языковые недостатки проекта УК обесценивали мнение экспертов не русскоговорящих (западных) стран.

обоснованность криминализации или декриминализации, пенализации или депенализации приводит к деформации, разрушению системности уголовного права - аномалии, «болезни» его, которая может свести на нет регулятивно-охранительные возможности права, воспрепятствовать достижению ожидаемого законодателем и обществом социального эффекта.

7. Системность уголовного права производна от происходящих в стране общественно-исторических перемен трансформационного характера. Они связаны с изменением политической и государственной системы, отказом от монополии на власть какой-либо одной партии, исключением из числа нормативных основ какого-либо учения (каковым был марксизм), общей демократизацией общественных отношений; обновлением экономических основ общественной системы, с ориентацией на экономику рыночного типа с разгосударствлением собственности и многоукладностью форм экономической жизни, введением свободных цен; отказом от социалистической всеобщности труда с одновременным провозглашением стандартных либерально-демократических свобод; диверсификацией экономики в направлении приспособления к требованиям мирового рынка, конкуренции; коренной ломкой духовно-культурных ориентиров общественного развития, зачастую не согласующихся с национальной ментальностью, определяющей построение почти всех современных государств и т.п. Обеспечить системность уголовного права в бессистемности и спонтанности этих процессов - невыполнимая задача.

8. Очевидно, законодательство, имеющее системный характер, не может «чиниться» бессистемно по принципу починки Тришкина кафтана. «Стыдливое» второе пришествие под давлением общественности, ученых и практиков в УК такой меры наказания, как конфискация, из этого разряда. Воспользовавшись пробелом закона (ч.2 ст.2, ч.1 ст.6 и ч.2 ст.7 УК), законодатель расширил название Раздела VI- «Иные меры уголовно-правового характера», поместив в него наряду с гл.15- «Принудительные меры медицинского характера» и гл.15.1 - «Конфискация имущества». Бросив их в «одну корзину», он совершил ряд ошибок, вытекающих из того, что принудительные меры медицинского ха-

рактера имеют иные, не сопряженные с карой, природу и цели, нежели конфискация имущества<sup>7</sup>. Конфискация - окончательное лишение имущества по постановлению суда, - наказание, и в таком смысле она репрезентируется в ратифицированных Россией Конвенции ООН против коррупции и Конвенции Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию.

9. Системность уголовно-правовых запретов, мер ответственности и наказания за их нарушение - имманентное свойство права как инструмента, призванного обеспечивать баланс интересов взаимодействующих субъектов - личности, общества и государства в сфере экономики, политики, социальных отношениях. Его деформация и разрушение - путь к аномии (греч. *ανομία* - беззаконие), состоянию общества, характеризуемого дезорганизацией социальных норм и институтов, неопределенностью и нестабильностью условий человеческого бытия, а также расхождением между провозглашаемыми обществом целями и доступностью для массы людей законных средств их достижения. Например, недостижимость уровня жизни, вытекающего из навязываемых обществу идеалов богатства и успеха, характеризуемого деморализацией, ослаблением связи с обществом, переживанием беспочвенности, ощущения пустоты, отчужденности людей и т.п., являющихся причиной распространения в обществе отклоняющегося поведения и роста самоубийств. Э. Дюркгейм, который ввел в социологию этот термин, считал, что аномия – это реальность, почти «нормальное состояние» всякого сложного общества современного типа, особенно в периоды радикальных перемен - актуально для нас.

10. К чему может привести деформация системности права убедительно свидетельствуют пассажи современной действительности. В поиске выхода из затянувшихся энергетических скандалов, профессиональные юристы, обосно-

---

<sup>7</sup> См.: Дуюнов В.К. О совершенствовании содержания и структуры уголовного закона / Уголовно-правовая политика и проблемы противодействия современной преступности / Сборник научных трудов под ред. д. ю. н. проф. Н.А. Лопашенко. Саратов., 2006; Келина С.Г. «Иные меры уголовно-правового характера» как институт уголовного права / Уголовное право: стратегия развития в XXI веке: материалы 4-й Международной научно-практической конференции. М., 2007 и др.

ывающие тезис - «Государство как субъект преступления»<sup>8</sup>, готовы поступиться общепризнанными принципами, фундирующими системность национального уголовно го права - законности, вины, личной ответственности. Поскольку «набор различных качеств, присущих тем или иным институтам власти, хозяйствующим субъектам, и даже просто гражданам, объединенным под крышей государства, полагают авторы, создает некое новое качество, которого нет ни у одного из составных компонентов..., то государство может быть признано субъектом преступления и для него может быть установлена уголовная ответственность». Имеются в виду деяния, связанные с несанкционированным отбором водородных теплоносителей из нефтепровода, нефтепродуктопровода, газопровода (п. «б» ч. 3 ст. 158 УК РФ), поскольку конкретный потребитель, сваривший на газовой плите похлебку, здесь ни причем. Суверенитет и иммунитет от уголовной юрисдикции государства не в счет?

Прямолинейность суровых критиков достигла «апофеоза», ярко превращаясь в *reduction ad absurdum* (доведение до абсурда). Реализация этого предложения, по их мнению, будет способствовать профилактике подобных случаев. В обоснование «новеллы» они ссылаются на закон эмерджентности, выведенный из эмерджентной эволюции, основанной на абсолютизации качественных изменений в отрыве от количественных, рассматривающей развитие как скачкообразный процесс, при котором возникновение новых высших качеств обусловлено вмешательством идеальных сил<sup>9</sup>. Правда, авторы напоминают, что «российская правовая доктрина признает субъектом преступления только физическое лицо...». Аргументация полезной педагогической операции (доведение до абсурда) проста - если нельзя, но очень хочется, то можно. Налицо желание привлечения к уголовной ответственности государства вне зависимо-

---

<sup>8</sup> С.Бабурин, Ю. Голик. Государство как субъект преступления. Государства воруют энергоносители друг у друга / Российская газета. 2007. 31 января.

<sup>9</sup> Богомолов А.Г. Идея развития в буржуазной философии эволюции. М., 1862; Морган Т. Г. М.-Л., 1936, гл. 11- 12 и др.

сти от его виновности, т.е. «вменение» вины (*mens rea*), а попросту – объективное вменение.

Это не возвращение в средневековье, когда судили неодушевленные предметы, но в компьютерный век можно пойти дальше - субъектом преступления признать и виртуальную реальность: виртуальный объект существует, хотя и не субстанционально, но реально; и в то же время - не потенциально, а актуально. А можно и ее разновидность - киберпространство (*cyberspace*) из фантастического романа - техноутопии «*Neuromancer*» У. Гибсона.

Уместно, перефразировав, напомнить старинные слова: пусть мне дороги друзья и истина, однако долг повелевает отдать предпочтение последней.

Что касается вопросов, вызвавших гнев авторов, то, естественно, договоры (*contraktus*) или обязательства (*pactum*), если они простираются на будущее время, подчиняются, по мнению Б.Н. Чичерина, «второму производному закону природы: надобно соблюдать обязательства (*pactis standum est*)»<sup>10</sup>. Об этих элементарных правилах международного общения говорят и законы Ману, и Конфуций, и греческие философы, и Карфангенский собор 438 г., официально сформулировавший принцип *pacta sunt servanda*, и рыцарский кодекс феодальной эпохи, и Вестфальский мир 1648 г., осудивший перенос религиозных распрей в область международных отношений и т. п. Международное сообщество выработало надежные механизмы разрешения конфликтов хозяйствующих субъектов как под эгидой ООН (Международный суд ООН), так и СНГ (Экономический суд), а также международные арбитражи, решения которых обязательны как и национальных судов. Например, по решению Третейского суда в Стокгольме швейцарская фирма «Нога» получила право взыскания присужденной в ее пользу суммы с России. Но выступать «полицейским мира» миролюбивой России - нонсенс. К слову, системообразующим является, в частности, и принцип экономии репрессии, который должен соблюдаться в уголовном правотворчестве.

---

<sup>10</sup> Чичерин Б.Н. История политических учений. М., 1872, ч.2, с. 29.

11. Нарушают системность УК такие дефекты, как наличие не стыкующихся норм, их краткость, порождающая обширное подзаконное правотворчество, пробелы в правовом регулировании, ошибки, коллизии, нарушение конституционного требования об определенности правовой нормы и т.п. Они создают условия для ущемления прав граждан (например, в сфере землепользования, приватизации недвижимости и т.п.), злоупотреблений и мошенничества, делают их неэффективными и по определению коррупционными. На последнее обстоятельство неоднократно обращал внимание Конституционный Суд РФ, полагая, что «из конституционных принципов равенства и справедливости вытекает требование определенности, ясности, недвусмысленности правовой нормы, поскольку иное не может обеспечить ее единообразное применение, не исключает неограниченное усмотрение в правоприменительной практике и, следовательно, неизбежно ведет к произволу» (Постановления КС от 13.12.2001 № 16-П, от 05.07.2001 № 3-П и др.).

12. Резонансный характер приобрел случай привлечения к уголовной ответственности директора провинциальной школы, за приобретение компьютеров, оснащенных нелегальным программным обеспечением (ПО)<sup>11</sup>. Этому способствует диспозиция – ч. 2 ст. 146 УК РФ в части неопределенности субъекта незаконного использования объектов авторского права или смежных прав. Она допускает привлечение к уголовной ответственности крайнего в цепи – «стрелочника», без вины виноватого, что противоречит ст. 5 УК. Такая неопределенность способствует безответственности тех, кто приобретал и поставлял в школы нелегальное ПО – менеджеров, их консультантов и других специалистов органов управления образованием, закупающих (приобретающих) программно-аппаратное оборудование оптом, а затем и распределяющих его в конкретные образовательные учреждения. Очевидно, они должны знать пиратское или лицензионное ПО установлено на приобретаемых ими компьютерах (хотя бы по тому, что стоимость первого сегодня в десятки раз дешевле лицензионного).

---

<sup>11</sup> Российская газета. 2007 г. 17, 24 янв., 3 февр.



Что касается учителя или директора, в том числе и учащихся, использующих такое оборудование как добросовестные приобретатели, то отсутствие вины не освобождает их от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав. Но не будет преувеличением предположение о том, что во 7- 8 из 10 пользователей компьютеров имеют пиратскую продукцию Microsoft.

13. Действующий УК РФ – слепок переживаемого нами времени – неудовлетворительного состояния уголовного права и уголовно-правовой науки, разгула преступности и участия власти в ней: его авторы в этих условиях сделали что могли. «Точечными» правками ему не придать системный характер. Сегодня мало, говоря словами М.Жванецкого, жить по принципу: «как сладко ругать власть». Целесообразно предложить Президенту РФ образовать компетентную и независимую межведомственную рабочую группу по правовому мониторингу. Ее задача - выявить все пороки УК, анализ законов и подзаконных актов, находящихся с ним в системной связи, в т. ч. ратифицированных Россией конвенционных норм в сфере борьбы с преступностью, анализ предложений по его совершенствованию с учетом разумных пределов законодательной формализации (сужения) судебного усмотрения и т.п., и подготовка на этой основе идеальной схемы нового Модельного УК РФ.