

Трибуна молодого ученого

УДК 343.2

ОБЩЕСТВЕННАЯ ОПАСНОСТЬ ДЕЯНИЯ КАК МАТЕРИАЛЬНОЕ ОСНОВАНИЕ КРИМИНАЛИЗАЦИИ: ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ

М. А. Воднева

Национальный исследовательский университет
«Высшая школа экономики», г. Москва

В статье общественная опасность деяния рассматривается как главное материальное основание криминализации, аргументируется ее значимость для установления уголовно-правового запрета. Предлагается система признаков, раскрывающих состав общественной опасности некриминализованного деяния вменяемого лица, достигшего возраста уголовной ответственности, которая может быть учтена при принятии законодательных решений, а также в ходе дальнейшей научно-исследовательской деятельности в области рассматриваемой тематики.

***Ключевые слова:** криминализация, материальная обусловленность, общественная опасность, общественно опасное деяние, уголовная ответственность.*

Современные научные уголовно-правовые исследования в значительной степени ориентированы на установление того, каким образом реально формируются, принимаются и действуют нормы уголовного права, кому и для чего служит уголовное законодательство¹. Это означает, что всю информацию о свершившемся событии субъектам конструирования уголовно-правовых норм надлежит анализировать в первую очередь через направленность на урегулирование наиболее острых социальных проблем – как частных, так и публичных. Кроме того, произведенная законодателем оценка общественно значимого поведения (противоправность) не может противопоставляться его оценке в социальной среде, в противном случае законодательство нуждается в корректировке.

Многообразные экономические, политические, психологические, нравственные и иные факторы в той или иной мере объясняют установление уголовно-правового запрета. Однако, на наш взгляд, факторы внешние (необходимость уголовно-правовых гарантий охраны

¹Лунеев В. В. Истоки и пороки российского уголовного законодательства. М., 2014. С. 169 – 170; Маркунцов С. А. Уголовно-правовой запрет как законодательная конструкция // Вопросы правоведения. 2013. № 2. С. 198.

некоторых конституционных прав и установлений, международно-правовые обязательства), а также носящие общий характер (объективные закономерности жизни общества, общие законы управления, уровень общественного правосознания и общественной психологии) не следует рассматривать в качестве оснований, обуславливающих криминализацию. Все они могут быть учтены как причины и условия процесса законотворчества, не оказывающие, однако, прямого влияния на законодателя в части предписания уголовной ответственности за определенное деяние.

Охранительная задача уголовного закона, принципы гуманизма и справедливости, отраженные в системе принципов уголовного закона, диктуют разработчикам уголовно-правовых установлений необходимость в первоочередном порядке учитывать обстоятельства, влияющие на состояние безопасности в обществе, т.е. степень защищенности субъектов и объектов материального (социального и природного) мира. Лицо, нарушая общеобязательные правила поведения, используя не согласующийся с ними способ удовлетворения своих потребностей, воздействует на определенные социальные ценности (блага, интересы), причиняя ущерб их законным обладателям. А поскольку как общесоциальные, так и частные интересы санкционированы обществом, постольку и исходящая от деяния опасность признается общественной, а само деяние – общественно опасным², к которому в силу данного свойства нельзя относиться безразлично с позиции наказуемости. Именно общественная опасность является свойством, отражающим специфику установления уголовно-правового запрета с точки зрения потребностей социума, т.е. выступает социальным (материальным) основанием криминализации и декриминализации³.

В российской уголовно-правовой доктрине закрепилось понятие общественной опасности преступления, под которой понимается его содержательно-сущностное, объективное, социальное свойство, заключенное в причинении действием (бездействием) ущерба правоохраняемым благам (интересам) личности, общества, государства либо в создании угрозы причинения такого ущерба⁴. Здесь

² Бабий Н. А. Уголовное право Республики Беларусь. Общая часть. Мн., 2013. С. 50.

³ Жалинский А.Э. Общественная опасность преступления в структуре уголовно-правовой оценки деяния // Избранные труды: в 4 т. / отв. ред. О. Л. Дубовик. М., 2015. С. 227 – 237; Умнова Ю.В. Материальное содержание оснований ответственности за незаконное предпринимательство: уголовно-правовой и криминологический аспект: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2012. С. 33.

⁴ Кузнецова Н. Ф. Избранные труды: сборник. СПб., 2003. С. 429 – 435; Ляпунов Ю. И. Общественная опасность деяния как универсальная категория советского уголовного права. М., 1989. С. 38.

общественная опасность выступает в тесном уголовно-правовом значении и отражает материальное свойство уже криминализованного деяния, воздействующего на объекты, которые находятся под охраной уголовного закона.

Однако деяние – не синоним преступления, а его предметная составляющая, получающая юридическую силу путем наделения системой признаков⁵, в которых должна содержаться полная «расшифовка» его разрушительного потенциала. В процессе криминализации законодатель рассуждает не о преступлении, а о «преступном» – негативном изменении состояния действительности под воздействием воли и сознания человека, которое еще не описано на языке уголовного права. «Деяние, признанное по действующему УК РФ преступлением, – писал А. Э. Жалинский, – должно быть материально опасно еще до этого признания, т.е. иметь некоторые свойства, позволяющие признать его преступлением»⁶. То есть общественная опасность деяния представляет собой его объективное свойство причинять существенный вред социально значимым объектам или создавать угрозу причинения такого вреда, существование которого не зависит от воли и мнения государственных органов.

Раскрыть содержание общественной опасности деяния – значит установить все специфические признаки, участвующие в ее формировании и входящие в ее структуру, пригодные для того, чтобы объяснить, исходя из актуальных запросов и потребностей социума, почему надлежит предписать уголовную ответственность за совершение деяния.

Общественная опасность деяния не имеет нормативно установленных признаков. Для законодателя существуют лишь строго обозначенные качественно-количественные признаки (соответственно характер и степень) общественной опасности преступления – деяния, предусмотренного Уголовным кодексом (ст. 15 УК РФ). Как верно отметил судья Конституционного Суда Российской Федерации К. В. Арановский, «уголовный закон выражает меру опасности по итогу законодательной процедуры в обобщенной условной оценке, которую деяние получает в представлениях и решениях субъектов законодательной деятельности, когда они нормативным образом квалифицируют его ...»⁷.

⁵ Умнова Ю. В. Указ. соч. С. 30.

⁶ Жалинский А. Э. Уголовное право в ожидании перемен : теоретико-инструментальный анализ. М., 2016. С. 339.

⁷ Постановление Конституционного Суда РФ от 11.12.2014 г. № 32-П «По делу о проверке конституционности положений статьи 159.4 Уголовного кодекса Российской

В уголовно-правовой доктрине состав общественной опасности раскрывается путем констатации системы объективных и (или) субъективных элементов (признаков), образующих состав преступления. При этом обязательными признаками выступают объект – то, на что посягает лицо и чему причиняется или может быть причинен вред в результате преступления, и преступные последствия – те предусмотренные законом изменения, которые возникают под влиянием сознательно-волевого индивидуального акта в правоохраняемых объектах – материальный ущерб, физический и моральный вред.

Очевидно, что приведенный подход к содержанию общественной опасности позволяет достоверно и полно оценить свойства деяния, формализованного в уголовном законе. Однако трактовка признаков общественной опасности некриминализованного деяния нуждается в уточнении. Так, криминализация предполагает не только констатацию факта посягательства на правоохраняемый объект, но и обнаружение тех явлений действительности, которые в сложившихся условиях для общества столь существенны, что законодателю ввиду недостаточности других мер надлежит предписать уголовную ответственность за их нарушение. По нашему мнению, объектом общественной опасности деяния надлежит считать социальные ценности материального и нематериального характера, как признанные объектами уголовно-правовой охраны, так и иные реально существующие и затрагиваемые деянием феномены, в определенном состоянии которых и соответственно в защите которых общество заинтересовано⁸.

Познана общественная опасность может быть только через ее влияние на объект, – т.е. все существенно вредные изменения, внесенные в реальную действительность (людей, животных, предметы, природную среду, поступки, события) и в ценностные отношения данного общества совершенным деянием⁹ независимо от предусмотренности их уголовным законом. Для решения вопроса о целесообразности отнесения акта поведения к преступному следует оценивать как все наличествующие общественно опасные последствия, так и перспективу их возникновения. Далее, при конструировании состава преступления, если возможно учесть все общественно опасные последствия, они указываются в диспозиции нормы исчерпывающим образом. В том случае, когда особенности деяния не позволяют этого

Федерации в связи с запросом Салехардского городского суда Ямало-Ненецкого автономного округа»// СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 04.02.2018).

⁸ Цит. по: Уголовное право. Общая часть: учебник / под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева. М., 2008. С. 102.

⁹ Демидов Ю. А. Социальная ценность и оценка в уголовном праве. М., 1975. С. 82.

сделать, в уголовно-правовой норме, как правило, используются оценочные признаки.

Представляется, что при выявлении и оценке общественной опасности следует рассматривать приемы и методы, которые применяются при внесении фактических изменений в состояние объекта, т.е. способ совершения деяния. Последний позволяет судить о степени поражения объектов материального и нематериального мира, имеющих общественное значение; о лишении людей возможности удовлетворить свои потребности или реализовать осознанные интересы; а также вероятности и полноте восстановления пораженной ценности (блага, интереса).

Уголовный закон и наука уголовного права связывают уголовную ответственность со способностью лица осознавать свои действия и контролировать их. Сознание и воля составляют вину, без которой уголовная ответственность за общественно опасные действия (бездействие) и наступившие вредные последствия не наступает, о чем прямо говорится в ч. 1 ст. 5 УК РФ. Вина в социальном аспекте – это противопоставление лицом себя обществу в социально-конфликтной форме, выражающее его отрицательное отношение к наиболее значимым социальным ценностям и обществу в целом, заключающееся в совершении им общественно опасного деяния¹⁰. Общественно опасное деяние совершено виновно, если человек был способен регулировать свои действия и сознательно выбрал из числа возможных именно противоречащий социальным нормам вариант достижения своей цели, в той или иной мере предвидя отрицательные последствия для окружающих.

Помимо вины, на общественную опасность деяния также могут указывать антисоциальные мотивы и цели. Мотив – это обусловленное определенными потребностями и интересами внутреннее побуждение, которое вызывает у лица решимость действовать определенным образом и которым оно руководствовалось на момент совершения деяния¹¹. Мотив деяния является антисоциальным, во-первых, если потребность лица как основа побуждения и ее удовлетворение противоречат общепринятым образцам и стандартам деятельности, нарушают стабильность взаимодействия индивидов и социальных групп; во-вторых, если потребность, ради удовлетворения которой действует лицо, несопоставима по значимости для общества с той ценностью, которая при этом поражается.

¹⁰ Мальцев В. В. Общественно опасное поведение в уголовном праве : монография. М., 2014. С. 11.

¹¹ Филимонов В. Д. Криминологические основы уголовного права. Томск, 1981. С. 89 – 90.

Мотив определяет цель – мысленную модель будущего результата, к достижению которого стремится лицо при совершении деяния. Человек своим действием или бездействием влияет на мир для осуществления цели, в противном случае его деяния носили бы характер естественного процесса, не подлежащего правовой оценке. В соответствии с целью субъект выполняет поиск и выбор способов, средств, путей достижения результата, которые сами по себе могут быть общественно опасными. Цель стимулирует и регулирует деятельность, определяет характер и упорядоченность разрозненных актов, которые, будучи направлены к достижению единого результата, аккумулируются в единое общественно опасное деяние¹².

При рассмотрении субъективной составляющей общественной опасности мы склоняемся к единству деяния и деятеля. Свойства личности человека влияют на общественную опасность деяния исключительно через его отношение к совершенному деянию и к действительности, когда он выполняет активную роль в выборе той или иной формы поведения. Особенности состояния, деятельности или общения, социально-демографические, социально-психологические характеристики, психофизиологические задатки лица значимы постольку, поскольку имеют связь с деянием и внешне в нем выражены.

Изучение и обобщение материалов научных исследований, посвященных основаниям криминализации деяния, позволяют сделать следующие выводы.

Криминализация представляет собой социально обусловленный процесс, началом которого является признание законодателем деяния общественно опасным или вывод о расширении границ общественной опасности уже криминализованного деяния, а результатом – включение в Уголовный кодекс нового состава преступления или внесение изменений, связанных с расширением основания уголовной ответственности, в существующий состав преступления¹³.

Материальным основанием криминализации является общественная опасность – свойство, выраженное в объективной способности деяния (действия или бездействия) человека причинять или создавать угрозу причинения вреда социальным ценностям (благам, интересам), подвергнутого осуждению обществом и в связи с этим

¹² Черепенников Р. В. Цели преступного деяния и их уголовно-правовое значение : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2011. С. 65 – 66, 77 ; Уголовное право. Общая часть: учебник. М., 2008. С. 188 – 189.

¹³ Основания уголовно-правового запрета. Криминализация и декриминализация / под ред. В.Н. Кудрявцева, А.М. Яковлева. М., 1982. С. 11; Радошнова Н. В. Криминализация (декриминализация) в уголовном праве России: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2015. С. 9.

подлежащего юридической оценке в форме установления запрета на его совершение под угрозой наказания. Решение законодателя о криминализации может быть адекватно воспринято обществом лишь в том случае, если оно имеет социальную оправданность и принимается с учетом системы уже действующих норм права.

Содержание общественной опасности некриминализованного деяния составляет совокупность объективных и субъективных признаков: социальные ценности материального и нематериального характера, как относящиеся к объекту уголовно-правовой охраны согласно ч. 1 ст. 2 УК РФ, так и не включенные в него; общественно опасные последствия как результирующий итог воздействия на социальные ценности воли и сознания человека; социальные и психофизиологические свойства личности, выраженные в его внешней деятельности; способ совершения общественно опасного деяния, вина, антиобщественные мотивы и цели. Отдельные признаки общественной опасности деяния, необходимые и достаточные для объявления деяния преступлением с точки зрения актуальных потребностей социума, надлежит трансформировать в признаки состава преступления и закрепить его в уголовном законе.

Список литературы

1. Бабий Н. А. Уголовное право Республики Беларусь. Общая часть. Мн.: ГИУСТ БГУ, 2013.
2. Демидов Ю. А. Социальная ценность и оценка в уголовном праве. М.: Юрид. лит., 1975.
3. Жалинский А.Э. Уголовное право в ожидании перемен: теоретико-инструментальный анализ. М., Проспект, 2016.
4. Кузнецова Н.Ф. Значение общественной опасности деяний для их криминализации и декриминализации // Государство и право. 2010. № 6.
5. Кузнецова Н. Ф. Избранные труды: сборник. СПб.: Юр. центр Пресс, 2003.
6. Лунеев В. В. Истоки и пороки российского уголовного законодательства. М.: Юрлитинформ, 2014.
7. Ляпунов Ю. И. Общественная опасность деяния как универсальная категория советского уголовного права. М.: Изд-во ВЮЗШ МВД СССР, 1989.
8. Мальцев В. В. Общественно опасное поведение в уголовном праве: монография. М.: Юрлитинформ, 2014.
9. Маркунцов С. А. Уголовно-правовой запрет как законодательная конструкция // Вопросы правоведения. 2013. № 2.

10. Жалинский А.Э. Общественная опасность преступления в структуре уголовно-правовой оценки деяния. Избранные труды: в 4 т. / отв. ред. О.Л. Дубовик. М., 2015.

11. Основания уголовно-правового запрета. Криминализация и декриминализация / под ред. В.Н. Кудрявцева, А.М. Яковлева. М.: Наука, 1982.

12. Постановление Конституционного Суда РФ от 11.12.2014 г. № 32-П «По делу о проверке конституционности положений статьи 159.4 Уголовного кодекса Российской Федерации в связи с запросом Салехардского городского суда Ямало-Ненецкого автономного округа» // СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 04.02.2018).

13. Радошнова Н.В. Криминализация (декриминализация) в уголовном праве России: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2015.

14. Уголовное право. Общая часть: учебник / под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева. М., 2008.

15. Умнова Ю.В. Материальное содержание оснований ответственности за незаконное предпринимательство: уголовно-правовой и криминологический аспект: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2012.

16. Филимонов В. Д. Криминологические основы уголовного права. Томск: изд-во Том. ун-та, 1981.

17. Черепенников Р.В. Цели преступного деяния и их уголовно-правовое значение: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2011.

THE SOCIALLY DANGEROUS ACT AS A MATERIAL BASIS FOR CRIMINALIZATION: CONCEPT AND CONTENT

M. A. Vodneva

National Research University Higher School of Economics

The paper is aimed at presentation of social danger as the main material foundation for the criminalization of acts. The importance of social danger for establishing criminal prohibitions substantially justified. The proposed special system of features revealing the content of a non-criminalized socially dangerous act of a sane person attained the age of criminal discretion can be taken into account when making legislative decisions, as well as for further research in the field of the above-mentioned theme.

Keywords: *criminalization, material foundation, social danger, socially dangerous act, criminal liability.*

Об авторе

ВОДНЕВА Мария Александровна - аспирант кафедры уголовного права и криминалистики Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики» (101000, г. Москва, ул. Мясницкая, 20). E-mail: mari.vodneva@yandex.ru.

VODNEVA Maria - Post-graduate Student of the Criminal Law and Criminalistics Department of National Research University Higher School of Economics (101000, Moscow, ul. Myasnitskaya, 20). E-mail: mari.vodneva@yandex.ru.

Воднева М. А. Общественная опасность деяния как материальное основание криминализации: понятие и содержание // Вестник ТвГУ. Серия: Право. 2018. № 3. С. 134 – 142.