

ISSN 1994-0866

ВЕСТНИК

*Бурятского
государственного
университета*

Право ✦



2а / 2012

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
БУРЯТСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

ВЕСТНИК
БУРЯТСКОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО
УНИВЕРСИТЕТА

Выпуск 2а

ПРАВО

Журнал включен Высшей аттестационной комиссией в Перечень ведущих рецензируемых научных журналов и изданий, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций на соискание ученых степеней доктора и кандидата наук



ИЗДАТЕЛЬСТВО

Улан-Удэ

2012

Редакционный совет «Вестника БГУ»

С.В. Калмыков, чл.-кор. РАО, д-р пед. наук, проф. (председатель); А.С. Булдаев, д-р физ.-мат. наук, проф. (зам. председателя); Н.Н. Татарникова (зам. председателя); М.В. Бадмаева, д-р филос. наук, доц.; Т.С. Базарова, д-р пед. наук, доц.; Д.И. Бураев, д-р ист. наук, проф.; А.В. Гаськов, д-р пед. наук, проф.; Н.Ж. Дагбаева, д-р пед. наук, проф.; Ц.З. Доржиев, д-р биол. наук, проф.; С.С. Имхелова, д-р филол. наук, проф.; Л.П. Ковалева, канд. филол. наук, проф.; К.Б-М. Митупов, д-р ист. наук, проф.; В.Е. Хитрихеев, д-р мед. наук, проф.; И.И. Осинский, д-р филос. наук, проф.; М.Н. Очиров, д-р пед. наук, проф.; В.В. Хахинов, д-р хим. наук, проф.

Редакционная коллегия выпуска

А.К. Будаев, канд. юр. наук, проф.; Д.К. Чимитова, д-р ист. наук, доц.; А.Т. Тумурова, д-р юр. наук, доц.; Ю.П. Гармаев, д-р юр. наук, проф.; В.М. Мельников, канд. психол. наук, доц.; Э.Л. Раднаева, канд. юр. наук, доц.; Ю.Н. Федоров, канд. юр. наук; Ю.Г. Хамнуев, канд. юр. наук, доц.; Е.А. Мурзина, канд. юр. наук; Н.В. Шатуев, канд. юр. наук, доц.; Ю.В. Хармаев, канд. юр. наук, доц.

**ВЕСТНИК
БУРЯТСКОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА**

Выпуск 2а

ПРАВО

ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ МОДЕЛИРОВАНИЯ В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ

Статья посвящена проблеме моделирования уголовного закона. Автор приходит к выводу, что данная проблема – жизненная проблема, требующая непременно исследования в рамках уголовно-правовой теории.

Ключевые слова: моделирование уголовного закона, эффективность закона, совершенствование законодательства.

I.A. Markuntseva

THE CONCEPT AND IMPORTANCE OF SIMULATION IN CRIMINAL LAW

The article is devoted to the problem of modeling in criminal law. The author comes to a conclusion that problem of modeling in criminal law is bread-and-butter issue, investigate which is necessary in frame criminal law theory.

Keywords: modeling of criminal law, efficacy of law, modernization of legislation.

*Кодексы начинают стареть сразу после принятия.
Реми Кабрьяк, французский ученый, юрист*

Проблема эффективности законодательства остается актуальной. Не секрет, что право для того чтобы быть правом, должно постоянно осуществляться в жизни [1]. В связи с этим, представляется весьма важным исследование проблемы жизнеспособности, социальной действительности закона.

В ч. 1 ст. 2 Уголовного кодекса РФ устанавливается, что: задачами Кодекса являются: охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений. Тем самым, подчеркивается социальная обусловленность и направленность уголовного права и закона. «Уголовный закон в принципе существует для охраны социального мира, то есть основных условий существования общества» [2] – отмечает А.Э. Жалинский. Следует также согласиться с позицией Р.Н. Алимова, который наряду охранительной функцией уголовного права выделяет интерпретационную, которая выражается в «уяснении смысла сигналов источника, так и объяснение всевозможных процессов, происходящих в сфере уголовно-правовых отношений» [3].

Так если уголовный закон – гарант безопасности и защиты личности, и в то же время его действие, его реализация дает возможность в

этом усомниться, то приходится констатировать печальный факт: люди не могут в полной мере ощущать свою защищенность, безопасность. По мнению В.В. Касьянова и В.Н. Нечипуренко, важнейшим показателем социальной полезности и необходимости закона является его эффективность [4]. С.С. Алексеев весьма справедливо отметил, что оценка социальной эффективности права должна исходить из характеристики права с «качественной» стороны [5]. Но что же на практике мы можем наблюдать?

Пожалуй, в последнее время в современной отечественной литературе «красной нитью» проходит мысль о бессистемности, несовершенстве, непоследовательности законодательства. В своем интервью министр юстиции А.В. Коновалов, указывая на недостатки действующего законодательства, определяет: «В России низкое доверие к закону, в том числе и потому, что сам закон несовершенен, применяется он зачастую непоследовательно, неполно и, что особенно плохо, иногда избирательно. К тому же у нашего народа исторически не сформировалась правовая культура и уважение к закону» [6].

Подтверждая опасения, отметим, что «все нормы глав о преступлениях против безопасности государства, против мира и безопасности человечества являются «неработающими». Кроме того, большой удельный вес «неработающих» статей демонстрируют главы о преступлениях против военной службы, против безопас-

ности дорожного движения, против конституционных прав и свобод человека и гражданина, против экологической безопасности. «Неработающей» является практически каждая вторая статья главы о преступлениях против жизни и здоровья, против свободы, против порядка осуществления экономической деятельности, против интересов службы в коммерческих организациях» [7]. Таким образом, значительная часть статей Особенной части Уголовного кодекса РФ являются неработающими.

«Для того чтобы люди почувствовали, что такое закон, поняли, как он работает, осознали его эффективность, свою защищенность законами, нужно, чтобы законодательство было максимально приближено к запросам социальной среды» [8]. А потому проблема модернизации, проблема совершенствования уголовного законодательства является, бесспорно, является крайне острой.

В связи с этим, все чаще в уголовно-правовой науке высказываются предложения о необходимости нового реформирования Уголовного кодекса посредством принятия принципиально нового или внесения поправок, изменения существующего Уголовного кодекса. Предложенные позиции сходятся в одном – в необходимости неизбежного совершенствования уголовного законодательства – и с чем невозможно не согласиться. На наш взгляд, первым этапом, шагом на пути этого трудного процесса должно явиться моделирование уголовного закона в целом. В последнее время изменения, вносимые в уголовный закон, зачастую противоречат общей логике его построения. Научно обоснованное моделирование уголовного закона не является принципиально чем-то новым. В нашей стране уже рассматривались и принимались Модельные уголовные кодексы [9], но системно, научно данная проблема обсуждалась достаточно редко. Вместе с тем следует иметь в виду, что моделирование уголовного закона должно быть не только на уровне частей, разделов и глав, но также на уровне уголовно-правовых запретов.

Поразительно, но моделирование активно рассматривается в криминологическом, криминологическом, социальном смыслах. Тогда как в теории уголовного права понятия моделирования уголовного закона (уголовно-правового моделирования) не выделяется. Конечно, логичнее использовать термин уголовно-правового моделирования, поскольку он точнее. В данном случае мы будем рассматривать понятие моделирования уголовного закона и понятие уголовно-правового моделирования как синонимичные.

Общее понятие моделирования определено в Большом энциклопедическом словаре как исследование каких-либо явлений, процессов или систем объектов путем построения и изучения их моделей; использование моделей для определения или уточнения характеристик и рационализации способов построения вновь конструируемых объектов [10]. Словарь иностранных слов определяет моделирование как исследование объектов на их моделях; построение моделей реально существующих предметов и явлений [11]. Моделирование – воспроизведение характеристик некоторого объекта на другом объекте, специально созданном для изучения (модели) [12]. В юридической энциклопедии понятие моделирования – в криминологии один из трех основных методов криминологического прогноза преступности; осуществляется путем разработки системы математических формул, описывающих динамику преступности, исходя из взаимодействия комплекса факторов, существенно влияющих на нее [13].

Итак, анализируя основные признаки понятия моделирования, дадим рабочее определение моделированию уголовного закона. Под моделированием закона следует понимать определение его модели, внутреннего строения (структуры) посредством наполнения его базовыми уголовно-правовыми институтами, и структурирование институтов Особенной части уголовного закона путем наполнения их уголовно-правовыми запретами с позиции криминализации и декриминализации. При этом важно отметить, что конечная цель определяется состоянием, запросом общества.

Таким образом, полагаем, что указанные проблемы представляют собой перспективное направление уголовно-правовой теории, которое должно непременно исследоваться.

Литература

1. Кистяковский Б.А. Социальные науки и право. Очерки по методологии социальных наук и общей теории права. – М.: Издание М. и С. Сабашниковых, 1916. С. 359.
2. Жалинский А.Э. Уголовное право в ожидании перемен: теоретико-инструментальный анализ. – М.: Проспект, 2008. С. 189.
3. Алимов Р.Н. К вопросу об интерпретативной функции уголовного права // Уголовное право: стратегия развития в XXI веке: материалы Пятой Международной научно-практической конференции 24 – 25 января 2008 года. – М.: Проспект, 2008. С. 25.
4. Касьянов В.В., Нечипуренко В.Н. Социология права. – Ростов н/Д, 2001. С. 175.

5. Алексеев С.С. Общая теория права: учебник. – М.: Проспект, 2008. С. 136.
6. Коновалов А.В. Народный контроль закона // Российская газета. № 134. 23-29 июня 2011 года. С. 8–9.
7. Бабаев М., Пудовочкин Ю. «Мертвые» нормы в Уголовном кодексе Российской Федерации: проблемы и решения // Уголовное право. № 6, 2010. С. 6.
8. Коновалов А.В. Народный контроль закона // Российская газета. № 134. 23-29 июня 2011 года. С. 8–9.
9. См., например, Модельный Уголовный кодекс // Принят на седьмом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников Содружества Независимых Государств (постановление № 7-5 от 17 февраля 1996 года).
10. Большой энциклопедический словарь. 2000.
11. Словарь иностранных слов. – М.: Русский язык, 1989. С. 325.
12. Философский словарь / под ред. И.Т. Фролова. – М.: Политиздат, 1991. С. 267.
13. Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Юридическая энциклопедия / под ред. М.Ю. Тихомирова. – М., 1998. С. 245.

Маркунцова Ирина Александровна, аспирант кафедры уголовного права Национального исследовательского университета «Высшей школы экономики», e-mail: Irina.Markuntsova@mail.ru, тел. 89161135668.

Markuntsova Irina Aleksandrovna, postgraduate student of the department of criminal law of National research University «Higher School of Economics», e-mail: Irina.Markuntsova@mail.ru, tel. 89161135668.

УДК 343.1

© О.А. Тарнавский

ЗАКОНОДАТЕЛЬНАЯ РЕГЛАМЕНТАЦИЯ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПОЛОЖЕНИЯ ПОСТРАДАВШЕГО В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Аннотация. Статья посвящена вопросам законодательной регламентации процессуального статуса лиц, пострадавших от совершения преступления. Анализируются наиболее проблемные аспекты рассматриваемой темы, а также предлагаются возможные пути их разрешения.

Ключевые слова: заявитель, пострадавший, потерпевший, возбуждение уголовного дела, полицейское дознание.

O.A. Tarnavsky

LEGISLATIVE REGULATION OF THE PROCEDURAL POSITION OF THE VICTIM IN CRIMINAL PROCEEDINGS

The article is devoted to the issues of legislative regulation of the procedural status of victims of crime. The most problematic aspects of the topic, as well as suggests possible ways of their resolution.

Keywords: applicant, victim, institution of legal proceedings, police inquiry.

Как видится, в рамках темы статьи следует, в первую очередь, раскрыть соотношение таких понятий как «жертва», «пострадавший» и «потерпевший». Единообразного понимания этих понятий ученые так и не выработали, и в науке высказываются различные мнения относительно их определений и соотношения.

Жертва (англ. victim) – гражданин или юридическое лицо, которому деянием, влекущим юридическую ответственность, был непосредственно или косвенно причинен материальный или нематериальный ущерб [1. С. 465].

Г. фон Хентиг в качестве жертвы характеризовал такое лицо, которое объективно потерпело нарушение каких-либо прав, защищенных правопорядком, и которое (лицо) воспринимает та-

кое нарушение с неудовольствием или страданием [2. С. 488].

В Декларации основных принципов правосудия для жертв преступления и злоупотребления властью под термином «жертвы» понимаются лица, которым индивидуально или коллективно был причинен вред, включая телесные повреждения или моральный ущерб или существенное ущемление их основных прав в результате действия или бездействия, нарушающего действующие национальные уголовные законы государств-членов, включая законы, запрещающие преступное злоупотребление властью... Термин «жертва» в соответствующих случаях включает близких родственников или иждивенцев непосредственной жертвы, а также лиц, которым был причинен ущерб при попытке оказать помощь

Маркунцов С.А. КОНСТИТУЦИОННЫЕ ОСНОВЫ УГОЛОВНО-ПРАВОВЫХ ЗАПРЕТОВ.....	110
Матинская М.Ю. МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВЫЕ СТАНДАРТЫ В ОБЛАСТИ ДОСТУПНОСТИ И ОБЕСПЕЧЕНИЯ ЖИЛИЩЕМ.....	114
Мельников В.М. ПРОБЛЕМЫ ПРЕДУПРЕЖДЕНИЯ СОЦИАЛЬНОЙ ДЕЗОРИЕНТАЦИИ МОЛОДЕЖИ.....	118
Мяханова А.Н. СИСТЕМА СОЦИАЛЬНЫХ ЛИФТОВ И УСЛОВНО-ДОСРОЧНОЕ ОСВОБОЖДЕНИЕ В ЗАКОНОПРОЕКТЕ «О ПРОБАЦИИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И СИСТЕМЕ ОРГАНОВ И ОРГАНИЗАЦИЙ, ЕЕ ОСУЩЕСТВЛЯЮЩИХ».....	120
Урбазаев Б.М., Надмитова Д.Ю., Шумилова Э.М. МЕТОДИКА КОЛИЧЕСТВЕННОГО РАСЧЕТА ИНТЕГРАЛЬНОГО ПОКАЗАТЕЛЯ УРОВНЯ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ.....	123
Ульхин В.С. ЭВОЛЮЦИЯ РЕГИОНАЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИИ В СОВЕТСКИЙ ПЕРИОД.....	126
Хармаев Ю.В., Цэдэвсономын О. ПРОФИЛАКТИКА СУИЦИДОВ СРЕДИ ОСУЖДЕННЫХ В УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ СИСТЕМЕ МОНГОЛИИ.....	133
Цыреторов А.И. РЕФОРМИРОВАНИЕ ИНСТИТУТА ПОЛНОМОЧНЫХ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ ПРЕЗИДЕНТА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ В ФЕДЕРАЛЬНЫХ ОКРУГАХ.....	136

**ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СУДОВ, РОССИЙСКОЙ ПРОКУРАТУРЫ
И СЛЕДСТВЕННОГО КОМИТЕТА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Абдрахманова Н.И. О ПРОБЛЕМАХ ПОВЫШЕНИЯ УРОВНЯ ОПЛАТЫ ТРУДА РАБОТНИКОВ АППАРАТОВ СУДОВ.....	141
Бураева С.К. СУДЕБНЫЙ КОНТРОЛЬ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ (НА ПРИМЕРЕ ПРИМЕНЕНИЯ СТ. 125 УПК РФ).....	146
Бычков А.В. К ВОПРОСУ О КРИМИНАЛИСТИЧЕСКОМ ПОНЯТИИ И СИСТЕМЕ КОРРУПЦИОННЫХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ.....	150
Куликов А.В., Воробьев А.В. ДОКУМЕНТИРОВАНИЕ ВЗЯТОЧНИЧЕСТВА И КОММЕРЧЕСКОГО ПОДКУПА КАК ОБЪЕКТИВНАЯ НЕОБХОДИМОСТЬ УСПЕШНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ ДАННОЙ КАТЕГОРИИ.....	154
Евлоев И.М. ПРОБЛЕМЫ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ ОРГАНОВ ПРОКУРАТУРЫ И КОНСТИТУЦИОННЫХ (УСТАВНЫХ) СУДОВ.....	158
Ерофеев В.В. УГОЛОВНО-ПРАВОВОЕ ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ПРЕСТУПНОСТИ В СФЕРЕ ПОТРЕБИТЕЛЬСКОГО РЫНКА.....	162
Маркунцова И.А. ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ МОДЕЛИРОВАНИЯ В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ.....	167
Тарнавский О.И. ЗАКОНОДАТЕЛЬНАЯ РЕГЛАМЕНТАЦИЯ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПОЛОЖЕНИЯ ПОСТРАДАВШЕГО В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ.....	169
Хобраков Д.Ц. СРЕДСТВА ПРОКУРОРСКОГО РЕАГИРОВАНИЯ НА НЕЗАКОННЫЕ НОРМАТИВНЫЕ ПРАВОВЫЕ АКТЫ ОРГАНОВ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ.....	173
Шобухин В.Ю. ПРАВОВОЙ СТАТУС РОССИЙСКОЙ ПРОКУРАТУРЫ В АСПЕКТЕ ТЕОРИИ РАЗДЕЛЕНИЯ ВЛАСТЕЙ: ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ.....	177
Шутемова Т.В. О ДИНАМИКЕ ИЗМЕНЕНИЯ ПОЛНОМОЧИЙ ПРОКУРОРА В ДОСУДЕБНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ.....	183