*Л. К. Савюк,*

*доктор юридических наук, профессор*

*(НИУ ВШЭ)*

**Уголовное право: истоки, реалии, переход к**

**устойчивому развитию**

1. Постановка обозначенной темы вызвана приближающимся 15-летием вступления в юридическую силу УК РФ (с 1 января 1997 г.)[[1]](#footnote-1) – исторически не значительный срок. Действующий УК РФ – слепок переживаемого времени: неудовлетворительного состояния уголовного права и уголовно-правовой науки, разгула преступности и участия в ней чиновников разного уровня; его «родители» в этих условиях сделали что могли. Очевидно, сегодня «точечными» правками ему не придать системный характер[[2]](#footnote-2). Ретроспективный обзор обнару живает, что такие принципы, как законность, равенство, вина и справедлив- ость, приобрели в уголовном законе декларативный характер.

Системность уголовно-правовых запретов, мер ответственности и наказания за их нарушение - имманентное свойство права как инструмента, призван ного обеспечить баланс интересов взаимодействующих субъектов – личности, общества и государства в сфере экономики, политики, социальных отношений. Их деформация и разрушение - путь к аномии, состоянию общества, характери зуемого дезорганизацией социальных норм и институтов, неопределенностью и нестабильностью условий человеческого бытия, а также расхождением между провозглашаемыми обществом целями и доступностью для массы людей закон ных средств их достижения. Так, резкое расслоение социальных групп (как во время экономических кризисов, так и в периоды экономического роста коэф фициент Джини показывает низкую эгалитарность российского общества; чем больше коэффициент, тем выше расслоение среди граждан)[[3]](#footnote-3), недостижимость уровня жизни, вытекающего из навязываемых обывателю идеалов богатства и успеха, продуцирует деморализацию, ослабление связи с обществом, пережива ния беспочвенности, ощущения пустоты, отчужденности людей и т.п., обуслов ливающих распространение отклоняющегося поведения и роста самоубийств. Э. Дюркгейм, который ввел в социологию этот термин, считал, что аномия – ре альность, почти «нормальное состояние» всякого сложного общества современного типа, особенно в периоды радикальных перемен[[4]](#footnote-4) - актуально для нас.

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 уголовного закона, федеральных законов и подзаконных актов, находящихся с ним в системной связи, в т. ч. ратифицированных Россией конвенционных норм в сфере борьбы с преступностью, рассмотрение предложений по его совершенствованию[[5]](#footnote-5) с учетом разумных пределов законодательной формализации (сужения) суде бного усмотрения, анализ судебной практики, а также прогнозирование ожидаемого результата и т.п., и подготовка на этой основе идеальной модели нового УК РФ.

2. Стремительно возникающие и развивающиеся на протяжении последних десятилетий новые социальные процессы, вызывающие непрерывную цепь кризисов и потрясений, обусловливают необходимость исследования проблем уголовного права в их контексте. Это касается всех его значений: от расли, уголовного законодательства, науки (доктрины уголовного права), социального института и ресурса власти, учебной дисциплины и др. Они находятся во взаимосвязи с трансформационными процессами в недалеком прош лом индустриального общества[[6]](#footnote-6), успешно реализовавшего тогда концепцию модернизации, но с рыночной моделью хозяйствования сегодня, более функциональной и жизнеспособной (хотя мнения экономистов на этот счет далеко не единодушны).

Потенциал его модернизации (обновления) определяется стремительным наступлением информационной эры, ростом «экономики услуг» - явного при знака постиндустриального общества, масштабом информации, ставшей тов аром, и знаний, выступающих в качестве важнейшего социально-значимого ресурса, находящегося в распоряжении общества, возможность бесконфликт ного существования которого в этой ситуации представляется маловероятной.

В век информации, не признающей, как показал [WikiLeaks](http://www.rg.ru/sujet/4268.html), каких бы то ни было границ,[Интернет все чаще используется не как информационная площадка, а как политический инструмент, координатор массовых действий, в т. ч. противоправных, с каждым днем в нем все больше становится реальных преступлений - мошенничество с банковскими карточками, грабежи и вымогательство, убийства: отключить дистанционно, находясь, порой, за ты сячи километров, дыхательный аппарат больному в клинике способен редкий киллер[[7]](#footnote-7).](http://www.rg.ru/tema/avtor-Timofej-Borisov/index.html)

3. Особое место и роль в адаптации уголовно-правового ресурса к сов ременным реалиям занимают институты гражданского общества, условиям и направлениям функционирования которого придан новый импульс. Речь идет о Совете при Президенте РФ по развитию гражданского общества и правам человека в новой конфигурации. Наряду с рассмотрением иных вопросов, отнесенных к компетенции Совета, он призван оказывать содействие в реали зации конституционных полномочий Президента РФ в области обеспечения и защиты прав и свобод человека и гражданина, процессам гуманизации и модернизации российского общества, разработке механизмов общественного контроля в указанной сфере, подготовке соответствующих предложений Президенту РФ. Одной из задач Совета также является организация проведения экспертизы проектов федеральных законов, находящихся на рассмотрении палат Федерального Собрания РФ, для определения их соответствия целям развития гражданского общества, защиты прав и свобод человека и граж данина; представлять аналитические записки и иные материалы, подготовлен ные по результатам организованных Советом экспертиз[[8]](#footnote-8).

Обреченное на модернизацию, буквально принуждаемое к ней, российс кое общество обнаруживает необходимость прежде всего в трезвой критичес кой оценке своего нынешнего состояния. Наверное, такая оценка со стороны гражданского общества должна служить показателем его развитости; она необходима как антидот при остром и опасном отравлении. Хотя по природе своей гражданское общество - антагонист государства, мы понимаем его не как средоточие оппозиции, а как источник поддержки существующего политического строя; в этом смысле ассоциации гражданского общества и институты государства - это взаимодополняющие, а не враждебные друг другу силы. В процессе обновления уголовного закона, граждане, самые широкие слои общества должны иметь возможность эффективно представлять имеющие важное жизненное значение, безусловно, необходимые, насущные инте ресы: не имеющее поддержки с их стороны модернизационные посылы государства обречены на неудачу.

4. Указанный потенциал, как и ставшая по инициативе президента и правительства стержнем стратегического курса России модернизация, могут ока заться благими намерениями, если государство не сумеет защитить своих гра ждан от криминального произвола, терроризма, бандитизма, прервать цепь: собственность – власть[[9]](#footnote-9), пресечь коррупцию, чьи метастазы проникли во все ветви и звенья публичной власти, и которая способна заставить её механизм работать по собственным законам, противоречащим не только избранному курсу, но и интересам общества и государства во всех сферах жизни. В последнем случае не дает ожидаемых результатов и повсеместное проведение антикоррупционной (криминологической) экспертизы законопроектов[[10]](#footnote-10).

Индекс трансформации Фонда Бертельсмана 2010 г., включающий два идейно связанные рейтинга – индекс состояния (статусный индекс) и индекс управления, зиждущихся на европейских ценностях демократии, верховенства закона и социальной справедливости, ставит Россию на 65 и 59 место, соот ветственно[[11]](#footnote-11). Важное место в этих ценностях отводится гражданским правам. Речь идет о защите прав индивида от государственной власти, включающие в себя дополнительные аспекты верховенства закона – такие, как отправление суверенитета в форме закона и положение суда в качестве гаранта таких прав.

5. Нынешнее общее состояние уголовного права многими специалистами оценивается как кризис, а состояние его теории – как устаревшей, отстаю щей от реалий современности. На данной основе формируется крайне репрессивная уголовная политика государства[[12]](#footnote-12).

Существует актуальная потребность в новом уголовном праве, становле ние которого сопряжено с известными трудностями (юридико-технические сложности, ментальные особенности - нелюбовь к богатым, отягощенная иде ей мстительности, достижение профессионального и социального консенсуса на разных уровнях по тому или иному вопросу и др.). По этому поводу не до лжны иметь места ни ложный оптимизм, ни бездумная эйфория: рассчитывать, что даже самые радикальные законодательные меры путем «кавалерийского наскока» приведут к сиюминутному достижению положительного резу льтата не приходится.

6. Не хочется думать, что явления, казавшиеся в свое время азбучными и ясными, в новейшую эпоху приобретшие иное содержание, что для их объяснения оказываются недостаточными традиционные экономические и социаль ные знания. Ответ на вызовы, стоящие перед уголовным правом, фундирован происходящими в стране переменами, их адекватным регулированием нормами восполняющего (позитивного) законодательства. Очевидно, дискурс о смысле норм – это и дискурс об актуальной действительности; в силу природы и субсидиарного характера по отношению к регулятивным отраслям права, уголовное право, по определению, должно охранять истинно-насущные социальные потребности, сложившиеся и адекватно урегулированные позитивным правом общественные отношения.

Интенсивное развитие и многовариантность экономического поведения участников гражданского оборота, правоприменительный опыт последних лет выявил проблемы, которые уже невозможно решать незначительными «точечными» поправками, периодически вносимыми в ГК РФ и другие право вые акты гражданского законодательства. Это касается многих его институтов: возникновения гражданских прав и обязанностей, осуществления и за щиты гражданских прав; объектов гражданских прав; юридических актов; сделки; отдельных видов недействительных сделок; решения собраний – участников юридического лица, собственников, кредиторов в деле о банкротстве и др.; регистрации, реорганизации и ликвидации юридических лиц; законодательства о вещных правах – право собственности, право оперативного управления имуществом, находящимся в государственной или муниципальной соб ственности; законодательство о ценных бумагах и финансовых сделках, о пра вах на результаты интеллектуальной деятельности и средствах индивидуализации (интеллектуальных правах) и т.п.

Цивилисты практически «по второму кругу» шлифуют «правовую Библию гражданского общества» - ГК РФ, пробелы, неопределенности которого на руку только махинаторам разного толка[[13]](#footnote-13). Взяв за основу законотворчес кий опыт Германии, Швейцарии и Нидерландов, Совет при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства подготовил около 500 страниц изменений (!) в это законодательство. Они были предметом обсуждения на совещании с участием Президента РФ, на котором он заявил: «- Гражданский кодекс должен развиваться. Причем развиваться по понятному, предсказуемому сценарию. Недопустима избыточная законодательная активность. Во всяком случае, я всегда ее старался пресекать, чтобы в Гражданский кодекс не попадали дурацкие изменения»[[14]](#footnote-14).

Именно с этими изъянами в большей мере коррелятивны *истоки*[[15]](#footnote-15) уголо вного права, легитимация необходимого и оптимально достаточного государ ственного принуждения, в случае посягательства на наиболее значимые актуально-ценные общественные отношения[[16]](#footnote-16). В определенных случаях ими объясняются правотворческие издержки, связанные с использованием законодателем абстрактного способа формулирования уголовно-правовых запретов, криминализирующих правонарушения в сфере экономической деятельности (вопреки их законодательной конкретизации).

7. Говоря *о реалиях* современного уголовного права России, т.е. о том, что оно есть в действительности, а не воображаемое, следует, на мой взгляд, исходить из реальных его возможностей, а не кажимости (видимости в философии), основанных на адекватном отражении подлинных условий сегодняш ней действительности.

Несмотря на сложности глобализации (остановить которую не только ни кому не дано, но и чрезвычайно опасно) беспристрастным исследователем не могут игнорироваться социальные процессы, возникшие и развившиеся на протяжении последних десятилетий; актуализируется потребность создания целостной доктрины происходящих перемен, а в более отдаленной перспективе - и завершенной теории возникающего социального порядка[[17]](#footnote-17). Только в контексте этих документов допустимо говорить о перспективах перехода *к ус тойчивому развитию уголовного права.* Не способствует этому и большая пу таница в представлениях о существе процесса модернизации, определении основных ее направлений, которая присутствует даже в академическом сооб ществе. Кроме того, история ново-русских богатств внушила мысль о возмож ности и даже правильности теории большого «хапка»[[18]](#footnote-18), о котором еще говорил устами книготорговца поэт: «Внемлите истине полезной: / Наш век торгаш: в сей век железный / Без денег и свободы нет. / Что слава? Яркая заплата / На ветхом рубище певца. / Нам нужно злата, злата, злата: / Копите злато до конца!»[[19]](#footnote-19).

В общественном сознания эти «богатства» ассоциируются с конкретными культурно-историческими реалиями – нелигитимностью и социально неориентированной приватизацией крупной собственности (хотя её первичная стадия и была проведена легально), с использованием неправосудных решений для ее передела. В России, вследствие этих явлений, артикулируется капитализм, который в странах классического капитализма, по определению, состояться не смог бы.

8. С началом модернизационных процессов и совпадающей с ними нара стающей криминализацией общества, вектор развития уголовного законодате льства от кризисного состояния, о котором, чуть ли не в день вступления в юридическую силу УК РФ, пожалуй, только ленивый не говорил, также оказа лся на этом направлении. Ключевым документом указанного устремления явились основные положения проекта Концепции модернизации УК РФ в эко номической сфере (в соответствии с Поручением Президента РФ от 28.11. 2009 № ПР-3169)[[20]](#footnote-20). Указанная Концепция – своеобразный эксперимент социа льного консенсуса общества и государства, свидетельство готовности послед него реально сотрудничать с институтами гражданского общества по важней шим вопросам уголовной политики. Однако, возникает недоумение: почему предпочтение отдано только одному объекту уголовно-правовой охраны? Разве иные объекты уголовно-правовой охраны (ч. 1 ст. 2 УК РФ) менее значимы? Почему не ставится вопрос, о разработке концепции обновления (модернизации), если не в целом публичного права, то хотя бы всех институтов уголовного законодательства? Это актуально еще и потому, что гражданское законодательство подвергается комплексному обновлению.

9. Ресурс (фр. r*essources* = вспомогательное средство) уголовного права (действовать, добиваясь неких целей) как объект модернизации может оказы вать на происходящие в стране процессы как позитивное, так и негативное влияние вплоть до их существенной трансформации. Однако, в контексте про изошедших в стране в новейшую эпоху изменений, «… в настоящее время ин теллектуальная база модернизации уголовного законодательства недостаточ на»[[21]](#footnote-21). Явно не хватает изучения зарубежного теоретического опыта, осознания специфики отечественных преобразований, их цели (задач), направлений перехода к устойчивому развитию. Образно говоря, это касается «перезагрузки» как институтов Общей, так и Особенной части российского уголовно го права. В последнем случае, в связи со сменой экономической парадигмы современной России, конечно, речь прежде всего идет о имущественных прес туплениях и преступлениях, связанных с хозяйственной деятельностью (Раздел VII УК РФ – Преступления в сфере экономики). И это понятно: без наде жной системы защиты народно-хозяйственных отношений государству будет весьма сложно противостоять угрозам своей экономической безопасности.

Очевидно одно: в силу верховенства Конституции РФ в системе российс кого права, она образует как контекст действия, так и фундамент модернизации современного национального уголовного законодательства (как, впрочем, всей правовой системы государства), его оптимизации в интересах личности, общества и государства. Короче: соответствие уголовного закона критериям конституционности (содержанию Конституции) – магистральный путь модернизации, а не, как это имеет место быть, его перманентного рефор мирования, зачастую проводимого неоправданно поспешно, быстротекущем, экстренном порядке.

Остовом нарративно-содержательного[[22]](#footnote-22) подхода к рассмотрению актуальных уголовно-правовых проблем, своего рода «дорожной картой»[[23]](#footnote-23) докт рины уголовного права, остается легальная дефиниция преступления – ч. 1 ст. 14 УК РФ, состав преступления и учение о нем. Основательность концепции последнего, если так можно выразиться, освященность его именами кру пных отечественных правоведов-криминалистов прошлых и нынешнего столетий, является, на мой взгляд, важным фактором, способным привлекать внимание академического сообщества, стремящегося в творческом поиске опереться на прочные методологические основания в направлении обновления уголовного закона.

10. Легкого просматриваются ростки серьёзной корректировки уголовно-правовой политики государства в сфере экономики в направлении оздоровления «кошмарных» условий существования бизнеса, уменьшения числа «сидельцев мест не столь отдаленных». Так, в главе «Преступления в сфере экономической деятельности» УК (за исключением ряда статей) крупным ра змером, крупным ущербом, доходом либо задолженностью в крупном размере теперь признаются стоимость, ущерб, доход либо задолженность в сумме, превышающей 1млн. 500 тыс. руб. (ранее – 250 тыс. руб.), особо крупным – 6 млн. руб. (ранее – 1млн. руб.); изменена ст. 171 УК (незаконное предпринимательство): осуществление предпринимательской деятельности без специа льного разрешения в случаях, когда такое разрешение является обязательным, больше не является преступлением; из диспозиции ст. 172 УК (незаконная банковская деятельность) исключен такой признак, как осуществление банковской деятельности с нарушением лицензионных требований и условий; из УК РФ исключена ст. 173 – лжепредпринимательство; снижена санкция за осуществление легализации (отмывания) денежных средств организованной группой (ч. 3 ст. 174-1 УК), а также исключен такой альтернативный вид наказания, как ограничение свободы; существенно либерализована ответ ственность за невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (прим. к ст. 193 УК; теперь деяние, предусмотренное указанной статьей, приз нается совершенным в крупном размере, если сумма невозвращенных средств в иностранной валюте превышает 30 млн. руб.; ранее – 5 млн.); анало гичный процесс распространен и на уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организаций или физических лиц (прим. к ст. 194; теперь уклонение от уплаты указанных платежей признается совершенным в крупном размере, если сумма неуплаченных платежей таможенных платежей превышает 3 млн. руб. (ранее – 500 тыс. рублей), а в особо крупном размере - 36 млн. (ранее - 1 млн. 500 тыс. руб.)[[24]](#footnote-24).

Установлена возможность применения к осужденным за совершение нетяжкого преступления (ч. ч. 2, 3 ст. 15 УК[[25]](#footnote-25)) наказания, не связанного с лишением свободы[[26]](#footnote-26).

Федеральным законом от 7 марта 2011 года «О внесении изменений в Уголовный кодекс РФ» по 68 составам преступлений, предусмотренных им, исключены нижние пределы санкций в виде лишения свободы. При этом вер хние пределы, определяющие степень общественной опасности преступления, остались неизменными, что предоставляет суду возможность проявлять более дифференцированный подход при назначении наказания. Это касается мошенничества (ч. 4 ст. 159 УК), незаконной банковской деятельности (ч. 2 ст. 172 УК), легализации денежных средств и имущества, приобретенных пре ступным путем (ч. 3 и ч. 4 ст. 174 УК), манипулирования ценами на рынке ценных бумаг (ч. 2 ст. 185.3 УК), коммерческого подкупа (ч. 4 ст. 204 УК) и т. д. По 11 составам преступлений в качестве основного вида наказания предусмотрен штраф (речь, в частности, идет о таких преступлениях, как незаконное использование товарного знака, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, за которое законом предусматривается штраф в размере от 500 тыс. до 1 млн руб., а также не законном участии в предпринимательской деятельности, за совершение которого вместо лишения свободы суды смогут назначить штраф до 300 тыс. руб.); по 12 другим составам преступлений вводится альтернативное наказание в виде ис правительных работ, в основном на срок до 2 лет. При этом в качестве осно вного наказания принудительный труд может применяться и за совершение таких общественно опасных преступлений, как убийство, совершенное в сос тоянии аффекта (ст. 107 УК), убийство при превышении пределов необходимой обороны (ст. 108 УК), причинение смерти по неосторожности (ст. 109 УК) и т.д.; из санкций 118 составов преступлений исключён нижний предел наказания в виде исправительных работ и ареста. Последние новеллы обеспе чивают судам большую вариативность при назначении наказаний, не связанных с лишением свободы. Законом также изменён подход к отмене условного осуждения при совершении осуждённым в течение испытательного срока умышленного преступления небольшой и средней тяжести либо преступления по неосторожности; в подобных случаях вопрос об отмене или о сохранении условного осуждения решается судом[[27]](#footnote-27).

Изменены критерии отнесения налоговых правонарушений к преступлениям (ст. 198, 199 УК) в направлении значительного ослабления уголовной ответственности: в шесть раз увеличен крупный и особо крупный размер при чиненного ущерба, а лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ст. ст. 198 - 191-1 УК освобождается от уголовной ответственности, если оно полностью уплатило суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумму штрафа в размере, определяемом в соответствии с НК РФ[[28]](#footnote-28). То есть, к уголовной ответственности за налоговые преступления теперь могут быть привлечены только лица, которые не смогли или не захотели осуществить указанные платежи в установленный срок.

Наряду с отмеченными мерами, смягчающими ответственность предпри нимателей, в целях исключения асимметрии, усиливается ответственность для правоохранителей: в ст. 169 УК, предусматривающей ответственность за воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности, существенно повышены санкции[[29]](#footnote-29).

Совершение умышленного преступления сотрудником органов внутренних дел признано в качестве отягчающего вину обстоятельства (п. «о» ст. 63 УК). Кроме того, Кодекс дополнен ст. 286.1, криминализирующей умышлен ное неисполнение сотрудником органа внутренних дел приказа начальника, отданного в установленном порядке и не противоречащего закону, причинив шее существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства, в кото рой при отягчающих обстоятельствах установлено наказание в виде лишения свободы на срок до пяти лет[[30]](#footnote-30).

11. В целях обновления национальных средств правовой защиты, важно проводить взаимосогласованную корректировку уголовного права и правоприменения с тем, чтобы общая стратегия его не оказалась урезанной. Поскольку «реальность существования девиантного юридического профессиона лизма» (А. Жалинский) – результат «немодернизированого» массового сознания (правосознания) в целом, в т.ч. и правоприменителей, имеющих общесоциальную составляющую, по заключению экспертов - «низкое качество населения» (Л. Абалкин). В каком-то смысле, ощущение дежа вю – будущее и прошлое пересекаются (историческая ретроспектива: смена лозунга «Техника решает все!» - *право*, лозунгом «Кадры, овладевшие техникой, решают все! – *правопримененители*). Существенным направлением провидимой в стране реформы образования, в т.ч. и юридического, должна быть ориентация на повышенное внимание к значению профессионального правового мы шления.

12. В этом контексте следует рассматривать и процессуальную составляющую, как элемента общей уголовно-правовой декриминализации, - важно го направления обновления уголовного закона. Речь идет о запрете на приме нение меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступлений, предусмотренных ст.ст. 159, 160, 165, если эти преступления совершены в сфере предпринимательской деятельности, а также ст. ст. 171–174, 174.1, 176–178, 180–183, 185–185.4, 190–199.2 УК при отсутствии следующих обстоятельств: 1) подозрева емый или обвиняемый не имеет постоянного места жительства на территории РФ; 2) его личность не установлена; 3) им нарушена ранее избранная мера пресечения; 4) он скрылся от органов предварительного расследования или от суда[[31]](#footnote-31).

Последняя новелла выходит за рамки конституционного установления о равноправии всех граждан перед законом и судом (ст. 19). Просматривается, если лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью, в процессе её осуществления совершает мошенничество, присвоение или растрату, причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием, то к нему в качестве меры пресечения не может быть применено заклю чение под стражу. Иные категории лиц, преступления которых квалифицированы по тем же статьям, такой законодательной индульгенции в части избрания меры пресечения в виде заключения под стражу не имеют.

13. Симптоматичен и президентский законопроект № 502299-5, направленный на противодействие коррупции. Предлагается внести изменения в ста тьи 46, 104.1, 204, 285, 290 и 291 УК РФ, дополнить УК ст. 291.1 «Посредни чество во взяточничестве» и установить, в частности, в качестве наказания за коммерческий подкуп, получение взятки, дачу взятки и посредничество во взяточничестве) в качестве *основной меры наказания[[32]](#footnote-32)* штраф в размере 100-кратной стоимости предмета коммерческого подкупа или взятки, но который не может быть более 500 млн. руб. Есть опасение: по исполнительному лис ту с мздоимцев будут удерживать 50 % от всех видов заработной платы – это меньше 2,5 тыс. от МРОТ на сегодняшний день - 500 млн. долга перед казной придется ждать до Второго пришествия. Механизм исполнения таких актов далек от совершенства; кроме того, считать штраф основным видом наказания за взятку в крупном и особо крупном размере – это не позволительная льгота, если не сказать подарок, за чужой счет.

Наряду с этим, примечание к ст. 291 УК в редакции проекта сужает основание освобождения от уголовной ответственности, по сравнению с дейст вующей нормой. В последней использован разделительный союз «или», предусматривающий два основания освобождения взяткодателя от уголовной от ветственности: 1) если в отношении его со стороны должностного лица имело место вымогательство взятки или 2) если он после дачи взятки добро во льно сообщил о случившемся органу, имеющему право возбуждать уголовное дело.

14. В процессе инструментального подхода к уголовному правотворчес тву и правоприменению, интерпретация терминов и значений элементов и признаков состава преступления наполняется новым содержанием. Бесспорно, искусственная криминализация экономической деятельности, как в резу льтате правотворчества, так и официального судебного толкования и вообще судебной практикой по применению соответствующих уголовно-правовых норм, – отступление от гарантированных Конституцией правовой защиты со бственности и свободы указанной деятельности в РФ. Однако сторонники аб солютной декриминализации предпринимательской деятельности идут даль ше: подвергают сомнению основания выделения предмета уголовного права, который «постоянно «разваливается», так как оказывается «…составлен» из слишком разнородных охраняемых отношений»; следует «…исходить из понимания уголовного права как отрасли, охраняющей… весь правопорядок в целом путем установления границ легального правопорядка, за пределами ко­торых правоотношение превращается в свою противоположность — преступ ное деяние и в пределы которых уголовное право не должно вторгаться, пос­кольку не может напрямую регулировать правоотношения, лежащие в границах легального правопорядка»; ввиду крайней абстрактности, не определенно сти и субъективности общественной опасности как основания криминализации, предлагается «…если и не отказаться вовсе от такого критерия, то выработать новые, более четкие» (в последнем, это было бы идеально – *Л.С.*) и с этой целью уместно «перенесение акцента с преступления на преступника»[[33]](#footnote-33). Категорию «общественные отношения», - как объект уголовно-правовой охраны и элемент в составе преступления, – ввиду ее марксистского происхождения, идеологического характера и абстрактности заменить категорией «правовое благо» и т.д. Формат настоящего издания не представляет возмож ности обстоятельно проанализировать приведенные новеллы, которые заслуживают пристального внимания. Ограничимся лишь общим положением: прежде чем выдвигать новую уголовно-правовую теорию уместно потруди ться и опровергнуть все, что было наработано совокупным интеллектом наших предшественников. То, что гладко на бумаге, в жизни почему-то склады вается по-иному.

Опубликовано: Гражданское общество в России и за ребужом. № 2/ 2011. С. 37-43.

1. *СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954; Ст. 2955.* [↑](#footnote-ref-1)
2. За прошедшие годы УК РФ претерпел множество редакций: правке подверглось две трети норм его Общей и более 90 % Особенной части; всевозможные новации вносились более чем сотней федеральных законов. Их обилие обратило уголовный закон в подобие лоскутного одеяла. Озабоченность криминалистов (ученых и практиков) таким поло жением была предметом обсуждения Российского Конгресса уголовного права. См.: Системность в уголовном праве. Материалы II Российского Конгресса уголовного права, сос тоявшегося 31 мая – 1 июня 2007 г.- М.: ТК.: Велби, Изд-во Проспект, 2007. [↑](#footnote-ref-2)
3. В 2010 г. в России официально коэффициент Джини был равен 16, а с учетом скрытых доходов 30 – 50 // *Р.И. Нигматулин, Б.И. Нигматулин.* Кризис и модернизация России – тридцать теорем. М., 2009. С. 4-5. [↑](#footnote-ref-3)
4. Аномия // Большая Российская энциклопедия: В 30 т. / Председатель Науч.- ред. со вета Ю.С. Осипов. Отв. ред. С.Л. Кравец. Т. 2. – М.: Большая Российская энциклопедия, 2005. – С. 15 (*А.Д. Ковалёв*). [↑](#footnote-ref-4)
5. Результаты общественного обсуждения, вынесенных по решению президента законопроектов, представляются ему по истечению 90 дней такого обсуждения. См.: Указ Пре зидента РФ от 09. 02. 2011 № 167 «Об общественном обсуждении проектов федеральных конституционных законов и федеральных законов» // *СЗ РФ. 2011. № 7. Ст. 939.* [↑](#footnote-ref-5)
6. Современные философы рассматривают индустриализацию как реализацию концеп ции модернизации. Фиксируя её, уместно говорить о глубинной трансформации социоку льтурной и ментальной сфер массового сознания на основе выработанных западной куль турой социальных идеалов и рационализма (саморегулирующаяся рыночная экономика, демократическое политическое устройство, разделение властей, свобода личности и т.п.) при возможности сохранения специфики этно-национальных традиций (*М. А.* *Можейко)* // Новейший философский словарь: 3-е изд., исправл.- Мн.: Книжный Дом. 2003. - С. 639 - 642. [↑](#footnote-ref-6)
7. [*Борисов*](http://www.rg.ru/tema/avtor-Timofej-Borisov/index.html) *Т.* Интернет идет в темную зону[; *Выжутович В.*  Революция онлайн // Рос сийская газета. 08.12.2010; 18.02.2011.](http://www.rg.ru/gazeta/rg/2010/12/28.html) [↑](#footnote-ref-7)
8. Указ Президента РФ от 01.02.2011 г. № 120 «О Совете при Президенте РФ по разви тию гражданского общества и правам человека» // *СЗ РФ. 2010. № 6. С. 852.*  [↑](#footnote-ref-8)
9. Защита частной собственности государством и обеспечение контрактного права – фундамент любой рыночной экономики. Особенно опасны в этом отношении неправовые захваты чужой собственности, когда по иску миноритарного акционера судья за взятку его удовлетворяет, и эта собственность просто отнимается. Неправосудное решение, вопреки гражданскому праву, может позволить ему стать собственником.

   На встрече с членами Общественной палаты, где обсуждалось противодействие коррупции и ксенофобии, Президент РФ Д.А.Медведев поставил судебной системе страны печальный диагноз: «Судейское сообщество превратилось в "железобетонную корпорацию", не способную к самоочищению. Доверие к судам практически на нуле, констатировал президент. По результатам опросов в "[Твиттере](http://www.twitter.com)", судам не доверяет более 80% респон дентов и, даже если эти данные не совсем точны, нужно брать их во внимание, считает Д. Медведев» // <http://www.rb.ru/topstory/society/2011/01/21/095701.html>. [↑](#footnote-ref-9)
10. *СЗ РФ. 2009. № 29. Ст. 3609; 2010. № 10. Ст. 1084.* [↑](#footnote-ref-10)
11. Индекс трансформации – это комплексный многоуровневый рейтинг, отражающий и анализирующий процессы социально-экономической трансформации в 128 государств ах (т.е. почти во всех странах мира за исключением группы развитых стран Европы и Севе рной Америки). Значение индекса состояния представляет собой совокупный рейтинг, сос тавленный из показателей «Политическая трансформация» и «Экономическая трансфо рмация». Это усредненное значение рассчитывалось на основе точных, неокругленных данных, которые в свою очередь, были получены из оценок по пяти политическим критериям (рассчитанным по 18 показателям) и семи экономическим критериям (рассчитанным) по 14 показателям //Индекс трансформации Фонда Бертельсмана 2010 /Вступит. Ста тья. Е.С. Кузнецовой. – М.: Центр исследований постиндустриального общества, 2010. [↑](#footnote-ref-11)
12. См.: *Жалинский А.Э.* Модернизация механизма действия уголовного права: теорети ческие и методические проблемы //Уголовное право и современность. Сборник статей. Вы пуск 3./Отв. ред. д.ю.н., проф. заслуженный деятель науки РФ А.Э. Жалинский.– М., 2011; *Лопашенко Н.А.* Уголовная политика. М.: Волтерс Клувер. 2009; *Алексеев А.И. Овчинский В. С., Побегайло Э.Ф.* Российская уголовная политика: преодоление кризиса.- М.: Норма, 2006. [↑](#footnote-ref-12)
13. Указ Президента РФ от 18.07.2008 № 1108 «О совершенствовании Гражданского ко декса Российской Федерации» //*СЗ РФ. 2008. № 29 (ч. I). Ст. 3482*. [↑](#footnote-ref-13)
14. *Кузьмин В.* Оберег для закона. Дмитрий Медведев против внесения непродуманных изменений в Гражданский кодекс // *Российская газета. 10.03.2011.* [↑](#footnote-ref-14)
15. Если под «*истоками*» понимать *вообще* «всякое начало или основание, корень и причина, исход, исходная точка; запас или сила, из которой что истекает и рождается, про исходит» //*Даль В*. Толковый словарь живого великорусского языка: Т. 2. – М.: Русский язык, 1979. С. 59. Наверное, с таким пониманием следует связывать дефиницию: «носителем суверенитета и единственным *источником*  (курсив мой – *Л.С*) власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ» (ч. 1 ст. 3 Конституции РФ), которому формально и служит право, в т.ч. уголовное. [↑](#footnote-ref-15)
16. К рассматриваемому понятию весьма близок оборот: «источник уголовного права», каким, строго говоря, является действующий уголовный закон, основанный на Конституции РФ и общепризнанных принципах и нормах международного права (ч. 2 ст. 2 УК). Есть мнение о понимании содержания данного оборота как «любой формы закрепления информации, относимой к уголовному закону и не противоречащей ему» //*Жалинский А.Э.* Уголовное право в ожидании перемен: теоретико-инструментальный анализ. - М.: Проспект, 2008. С. 285. [↑](#footnote-ref-16)
17. *Зорькин В.* Вызовы глобализации и правовая концепция мироустройства // [Российс *кая газета. 10.09.2010;*](http://www.rg.ru/gazeta/rg/2010/09/10.html) Программа фундаментальных исследований Президиума РАН "Фундаментальные проблемы пространственного развития Российской Федерации: межди сциплинарный синтез". Москва: ИПРАН РАН, 2009. [↑](#footnote-ref-17)
18. *Соляная Т.* Теория большого хапка или Почему на Руси все дорого http://www. utro. ru/articles/2010/09/23/924233.shtml (обращение 07.01.2010). [↑](#footnote-ref-18)
19. *Пушкин А.* Сочинения. Госиздат. «Художественная литература». Л., 1936. - С. 369 – 371. [↑](#footnote-ref-19)
20. http://lecs-center.org/concept2.htm; См., так же, Концепция модернизации уголовного законодательства в экономической сфере. – М: Фонд «Либеральная миссия», 2010; Вер ховенство права и проблемы его обеспечения в правоприменительной практике: Междуна родная коллективная монография. - М.: Статут, 2009. [↑](#footnote-ref-20)
21. См.: *Жалинский А.Э.* Указ. раб. С. 190. [↑](#footnote-ref-21)
22. Нарратив (лат. *narrare -* языковой акт, т.е. вербальное изложение - в отличие от пре дставления) — понятие философии постмодерна, фиксирующее процессуальность самоосуществления как способ бытия повествовательного текста; его следует рассматривать, «… как конденсированный ряд правил, включающих в себя то, что является согласованным и успешно действующим в рамках данной культуры" (*М. А.* *Можейко)*// Новейший философский словарь. - С. 656-568. [↑](#footnote-ref-22)
23. «Дорожная карта» – это наглядное представление пошагового сценария развития определённого объекта – отдельного продукта, класса продуктов, некоторой технологии, группы смежных технологий, …и даже плана достижения политических, социальных и т. п. целей. http://www.strf.ru/material.aspx?CatalogId=223&d\_no=20108 [↑](#footnote-ref-23)
24. Федеральный закон от 07.04.2010 № 60-ФЗ // *СЗ РФ. 2010. № 15. Ст. 1756.* [↑](#footnote-ref-24)
25. По состоянию на 1 марта 2011 г., к категории преступлений небольшой тяжести от несено 157 статей УК РФ, к категории преступлений средней тяжести – 167 статей УК РФ. [↑](#footnote-ref-25)
26. Федеральный закон от 27.12.2009 № 377-ФЗ // *СЗ РФ. 2009. № 52 (1 ч.). Ст. 6453.* [↑](#footnote-ref-26)
27. *Российская газета. 10.03.2011.* [↑](#footnote-ref-27)
28. Федеральный закон от 29.12.2009 № 383-ФЗ // *СЗ РФ. 2019. № 1. Ст. 4.* [↑](#footnote-ref-28)
29. Федеральный закон от 07.04.2010 № 60-ФЗ // *СЗ РФ. 2010. № 15. Ст. 1756.*  [↑](#footnote-ref-29)
30. Федеральный закон от 22.07.2010 № 155-ФЗ // *СЗ РФ. 2010. № 30. Ст. 3986.* [↑](#footnote-ref-30)
31. Федеральный закон от 07.04.2010 № 60-ФЗ // *СЗ РФ. 2010. № 15. Ст. 1756.*  [↑](#footnote-ref-31)
32. Исторические аналогии: о коррупции и либерализации наказания (в понимание того века) писалось еще в начале XVIII века – «... чем посадить … да морить лет пять иль шесть, то лучше приложить ему наказания или иного какова штрафования, а дней жития человеческого терять не надобно. Человек на воле будучи, иной подле себя и посторонних человек пять-шесть или и больше может прокормить, а в тюрьме сидя, и себя прокормить не может, но вместо червя будет хлеб есть и в тлю претворять без прибытка» // *Посошков И.Т.* Книга о скудости и богатстве. М.: «Экономическая газета», 2011. *Цит.* по ЭЖ-Юрист. 2011.№ 9. С. 10. [↑](#footnote-ref-32)
33. *Федотов А.Г.* Некоторые дискуссионные проблемы уголовного права // Концепция модернизации уголовного законодательства в экономической сфере. – М: Фонд «Либера льная миссия», 2010. - С. 164, 165, 169. [↑](#footnote-ref-33)