

УДК 343.8

***УГОЛОВНАЯ ПРОТИВОПРАВНОСТЬ КАК КРИТЕРИЙ  
ПРЕСТУПНОСТИ ДЕЯНИЯ***

***Смирнов А.М.***

*кандидат юридических наук, доцент*

*ведущий научный сотрудник НИЦ-2 ФКУ «Научно-исследовательский  
институт Федеральной службы исполнения наказаний»*

*Москва, Россия*

**Аннотация:** В статье дается характеристика уголовной противоправности как критерия преступности деяния. Приводится характеристика социально-правовой природы данной противоправности и признаки ее существования в пространстве и во времени.

**Ключевые слова:** Уголовный кодекс Российской Федерации, преступление, общественная опасность, уголовная противоправность.

***CRIMINAL OPPORTUNITY AS A CRITERION  
FOR CRIMINALITY OF ACTION***

***Smirnov A.M.***

*PhD of Law, Associate Professor*

*Leading Researcher of SIC-2 FKU «Research Institute  
Federal Penitentiary Service»*

*Moscow, Russia*

**Annotation:** The article describes the characteristics of criminal wrongfulness as a criterion for the criminality of an act. The characteristic of the socio-legal nature of

the given wrongfulness and the signs of its existence in space and in time are given.

**Key words:** Criminal Code of the Russian Federation, crime, public danger, criminal wrongfulness.

Важным критерием, указывающим на преступность деяния и форм его реализации, является уголовная противоправность. Уголовная противоправность органически связана с общественной опасностью как форма с содержанием и является ее юридическим выражением в нормах уголовного закона.

Уголовная противоправность является одним из основных признаков преступления. Однако в науке уголовного права существуют и противоположные точки зрения. В частности, В.Е. Жеребкин характеризовал уголовную противоправность в качестве признака, явлению (преступлению) внутренне не присущего [1, с. 37-45]. Умозаключения подобные последней точке зрения возникают на фоне отождествления общественно опасного деяния, как элемента социальной практики и преступления, как юридического конструкта, что, как уже было сказано не есть исключительно идентичные категории.

Нам представляется более правильной точка зрения Н.Ф. Кузнецовой, и схожие с ней суждения, согласно которой: «Уголовная противоправность в такой же мере важна для сущности преступления, как и общественная опасность» [3, с. 173].

В доктрине российского уголовного права существует дискуссия по поводу того, какой из признаков преступного деяния: общественная опасность или противоправность – является приоритетным и, как следствие, кто кого формирует или обуславливает.

В ч. 1 ст. 14 Уголовного кодекса Российской Федерации (УК РФ) общественная опасность стоит на первом месте, а противоправность

Дневник науки | [www.dnevniknauki.ru](http://www.dnevniknauki.ru) | СМИ Эл № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

(сформулированная как запрещенность) на втором. В силу этого большая часть ученых склоняется к мнению, что данная опасность более значима для признания деяния преступным, формирует его основу, и предопределяет его противоправность, которая является производным от нее. В этой связи верны слова К. Маркса о том, что «закон является всеобщим и подлинным выразителем правовой природы вещей. Правовая природа вещей не может поэтому приспособляться к закону – закон, напротив, должен приспособляться к ней» [5, с. 122]. В.С. Прохоров указывал: «Противоправность производна от общественной опасности, так как законодатель устанавливает запрет совершать определенное действие именно в силу его общественной опасности» [11, с. 63]. Выражением мнения другой стороны можно считать суждение А.В. Наумова о том, что «в правовом государстве первое место должен занимать признак противоправности» [6, с. 21].

Следует отметить, что в ст. 7 Основ уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик 1958 г. и ст. 7 УК РСФСР 1960 г. на первом месте в понятии преступления указывалась именно уголовную противоправность деяния и только с момента принятия Основ уголовного законодательства Союза ССР и республик 1991 г. она получила второстепенное значение по сравнению с общественной опасностью. Данной последовательности придерживается и российский законодатель (ч. 1 ст. 14 УК РФ).

Уголовные кодексы или законы некоторых зарубежных государств указывают рассматриваемый признак в качестве основного и даже главного. Так, например, УК Германии определяет преступление как противоправное деяние [14, с. 86].

Право регулирует поведение людей (действия и бездействия). Поэтому то поведение, которое не урегулировано нормативными актами, не имеет юридического значения и не влечет юридических последствий. Урегулированные правом, т.е. юридически значимые, формы и виды

Дневник науки | [www.dnevniknauki.ru](http://www.dnevniknauki.ru) | СМИ Эл № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

поведения людей в зависимости от их соответствия или несоответствия требованиям права делятся на два вида: правомерное или неправомерное поведение [7, с. 517].

В теории права под противоправностью понимается нарушение запрета, указанного в законе или в подзаконных актах, либо невыполнение обязанности, вытекающей из нормативного акта [13, с. 595]. Поэтому противоправность – это юридическое выражение общественной вредности (или опасности) деяния [12, с. 416].

Действия или бездействия, обладающие общественной опасностью, криминализируются законодателем, то есть признаются преступными и включаются в Особенную часть УК РФ с описанием их основных признаков в уголовно-правовой статье. С этого момента они начинают обладать уголовной противоправностью.

А.Н. Павлухин определяет уголовную противоправность как исторически изменчивый юридический способ существования преступного поведения, состоящий в запрещении отдельных видов общественно опасного поведения нормой уголовного закона под угрозой наказания и не исключаящий других видов противоправности [8, с. 63-70].

Авторы курса уголовного права МГУ выделили следующие признаки (или свойства) уголовной противоправности): а) это есть свойство преступления; б) она равнозначна таким социальным последствиям, как общественная опасность и виновность; в) она прямо проистекает из требования принципа законности; г) складывается из запрета совершать (воздерживаться) соответствующее деяние, описанное в диспозиции нормы, и угрозы наказанием, предусмотренным в санкции норм с учетом положений Общей части УК; д) она адекватно отражает общественную опасность деяния; е) уголовная противоправность представляет собой оценку законодателем общественной опасности деяния и как всякая

оценка может быть неточной и даже ошибочной по различным причинам, в том числе конъюнктурно уголовно-политическим [4, с. 149].

Российский уголовный закон напрямую не предусматривает противоправность в качестве признака преступного деяния. Он подразумевается (вытекает) из запрещенности преступления уголовным кодексом (ч. 1 ст. 14 УК РФ), преступности и наказуемости деяния (ч. 1 ст. 9 УК РФ).

Таким образом, уголовная противоправность означает запрещенность деяния (действия или бездействия) уголовным законом. Данный признак характеризует известный принцип *nullum crimen sine lege* – «нет преступления без указания на то в законе». Еще в Декларации прав человека и гражданина 1789 г. (ст. 8) было сформулировано положение о том, что «никто не может быть наказан иначе как в силу закона, установленного и опубликованного до совершения преступного деяния и применённого в законном порядке».

Российское уголовное законодательство восприняло этот принцип и отразило его в ряде положений УК РФ (ст. 3, 9, 11 и 14). Согласно ч. 1 ст. 9 УК РФ преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния.

Из этого следует, что если действие или бездействие, которое хочет совершить лицо или группа лиц, по своим последствиям общественно опасно, но на время его выполнения оно не отражено в УК РФ, оно не будет уголовно наказуемо. Иными словами, любые деяния, оцениваемые личностью, обществом или государством как общественно опасные, но не включенные законодателем в уголовном законе в качестве преступлений, таковыми не считаются.

Особенная часть УК РФ содержит исчерпывающий перечень деяний, признанных государством преступными, и их основные характеристики.

При возникновении необходимости наложения правового запрета на отдельный вид вредоносного деяния законодатель описывает его в норме уголовного закона посредством указания существенных признаков, Дневник науки | [www.dnevniknauki.ru](http://www.dnevniknauki.ru) | СМИ Эл № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

которые позволяют отличать его от всех иных посягательств. После этого задача правоприменителя (должностных лиц правоохранительных органов) сводится к установлению точного соответствия между указанными структурами при оценке общественно опасного поведения как уголовно противоправного [8, с. 15]. При обнаружении любых расхождений даже незначительных в фактических признаках совершенного действия или бездействия и содержанием диспозиции уголовно-правовой статьи, входящей в эту часть, привлечение лица к уголовной ответственности недопустимо. На это неоднократно обращал свое внимание ВС РФ.

Согласно ч. 1 ст. 9 УК РФ преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния. Конституция РФ устанавливает, что законы подлежат официальному опубликованию. Неопубликованные законы не применяются. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения (ч. 3 ст. 15).

В соответствии с данным положением Пленум ВС РФ в п. 6 своего постановления от 31 октября 1995 г. № 8 указал, что суды не вправе основывать свое решение на неопубликованных нормативных актах, затрагивающих права, свободы, обязанности человека и гражданина [9].

Временем принятия закона указывается дата подписания его Президентом РФ. Нормативный акт подлежит опубликованию в течение 7 дней после его подписания Президентом РФ. Так, например, УК РФ был принят Государственной Думой 24 мая 1996 г., одобрен Советом Федерации 5 июня 1996 г., а подписан Президентом РФ 13 июня 1996 г.

Время вступления нормативного акта в законную силу связано не только со временем его принятием компетентным законодательным органом, но и с датой его официального опубликования.

Официальным опубликованием любого нормативного акта федерального значения, в том числе вносящего изменения и дополнения в уголовный закон, считается первая публикация его полного текста в печатных изданиях «Российской газете», «Парламентской газете» или Собрании законодательства Российской Федерации, а также с недавнего времени в электронном виде в Интернет на официальном интернет-портале правовой информации – [www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru).

В некоторых случаях нормативные акты публикуются указанными официальными изданиями не одновременно в силу своего объема, поэтому определяющей является первая публикация в любом из указанных источников.

Утрата уголовным законом своей юридической силы означает, что он прекращает свое действие и его нормы не применяются к тем преступным деяниям, которые совершены после этого.

Нормы уголовного закона теряют свою силу в случаях: отмены законодателем; изменения условий и обстоятельств, в связи с которыми они были приняты; замены новым законом; истечения указанных в законе сроков действия; признания Конституционным Судом РФ не соответствующим Конституции РФ [2].

В случае привлечения к уголовной ответственности и назначении наказания по статье УК РФ, имеющей отсылочный или бланкетный характер, противоправность инкриминируемого деяния возможна в случае действия нормативно правового акта, на который отсылает диспозиция данной статьи и сообразно его содержания, а также разъяснительных документов ВС РФ, основанных на судебной практике. Например, деяние будет считаться убийством, если будет причинена смерть потерпевшему. Что такое смерть и в чем она проявляется, разъясняется в подзаконном нормативном документе [10].

Прекращение действия уголовного закона, его отдельной структурной

Дневник науки | [www.dnevniknauki.ru](http://www.dnevniknauki.ru) | СМИ Эл № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

части или статьи может быть также связано с решением Конституционного суда РФ, признавшего данный закон, его отдельную структурную часть или статью противоречащим Конституции [15], либо взятием на себя Россией международно-правовых обязательств, противоречащих действующему уголовному закону, его отдельной структурной части или статьи.

Таким образом, устранение уголовной противоправности действия или бездействия может произойти в силу следующих обстоятельств:

1. Полной отмены уголовно-правовой статьи, устанавливающей ответственность и наказание за совершенное деяние;
2. Отмена части уголовно-правовой статьи (состава преступного деяния);
3. Отмены специальной уголовно-правовой статьи (например, нормы со специальным субъектом или конкретизирующей предмет или объект преступного посягательства), если отсутствует общая норма, устанавливающая наказание за данное преступное деяние;
4. Отмены или изменения статьи иных отраслей права, на которые отсылают положения УК РФ, имеющие бланкетный характер, при условии, что в силу таких новелл деяние перестает быть общественно опасным;
5. Внесение изменений и дополнений в Общую часть УК РФ, исключающих преступность деяния или позволяющих освободить лицо от наказания, если на это есть указанные в данных новеллах условия.

#### **Библиографический список:**

1. Жеребкин В.Е. Логический анализ понятий права. Киев, 1976.
2. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / под ред. А.И. Чучаева. М., 2012.
3. Кузнецова Н.Ф. Преступление и преступность. М. 1969.
4. Курс уголовного права. Общая часть. Том 1: Учение о преступлении / под ред. Н.Ф. Кузнецовой, И.М. Тяжковой. М., 2002.

## ЭЛЕКТРОННЫЙ НАУЧНЫЙ ЖУРНАЛ «ДНЕВНИК НАУКИ»

5. Маркс К. и Энгельс Ф. Сочинения. Т. I. М., 1955-1974.
6. Наумов А.В. Уголовное право. Общая часть: Курс лекций. М., 2005.
7. Нерсесянц В.С. Общая теория государства и права. М., 2002.
8. Павлухин А.Н. Общественно опасное поведение и его уголовная противоправность: монография / А.Н. Павлухин, П.Н. Нестеров, Н.Д. Эриашвили; под ред. А.Н. Павлухина. М., 2007.
9. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31.10.1995 № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» // Российская газета. 1995. 28 дек.
10. Постановление Правительства РФ от 20.09.2012 № 950 «Об утверждении Правил определения момента смерти человека, в том числе критериев и процедуры установления смерти человека, Правил прекращения реанимационных мероприятий и формы протокола установления смерти человека» // Российская газета. 2012. 25 сентября.
11. Прохоров В.С. Преступление и ответственность. Л., 1984.
12. Теория государства и права: учебник для юридических вузов / под ред. А.С. Пиголкина. М., 2003.
13. Теория государства и права: учебник. – 3-е изд., расшир. и доп. / под ред. М.Н. Марченко. М., 2002.
14. Уголовное право буржуазных стран. Общая часть. М., 1990.
15. Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. №1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 1994. №13. Ст. 1447.

*Оригинальность 79%*