Рарог А.И. •

Сближение уголовно-правовых систем в эпоху глобализации

Аннотация: Интеграционные процессы ведут к формированию мировой экономической системы, к политическому, правовому и культурному сближению разных народов. Сближение правовых систем осуществляется путем познания и взаимного обогащения.

В статье констатируется исторический факт формирования нескольких уголовно-правовых систем и обосновывается идея о неизбежности их постепенного сближения. Автором рассматривается несколько оснований этого процесса. В качестве одного из них указывается на постепенное укрепление статутного права за счет ослабления позиций обычного права. Другое основание заключается в возникновении трансграничных видов преступности (распространение наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов, незаконная торговля оружием, торговля людьми, эксплуатация проституции и пр.), затрагивающих интересы нескольких государств и требующих от них скоординированных мер противодействия, в том числе Задача уголовно-правового. усиления борьбы c преступлениями международного характера необходимость диктует заключения международных соглашений, возлагающих на страны-участницы обязанность установить уголовную ответственность не только за преступления определенного рода, но и очертить примерные рамки наказания за их совершение.

В статье раскрывается механизм сближения правовых семей в трактовке институтов соучастия, приготовления к преступлению и покушения на преступление, обстоятельств, исключающих противоправность деяния, а также в плане включения в Особенную часть уголовных кодексов различных стран норм о деяниях, которые международными конвенциями отнесены к числу тяжких преступлений (терроризм, захват заложников, похищение людей, торговля людьми и использование рабского труда, эксплуатация проституции,

[•] Рарог Алексей Иванович - доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой уголовного права Московского государственного юридического университета им. О.Е. Кутафина (МГЮА), заслуженный деятель науки Российской Федерации, почетный юрист г. Москвы, почетный профессор Потсдамского университета, г. Москва, Российская Федерация; e-mail: alek.rarog@yandex.ru.

распространение порнографии, пиратство, незаконный оборот наркотических средств и психотропных веществ и др.). В свете приведенных соображений дальнейшее сближение уголовно-правовых систем представляется исторической неизбежностью.

Ключевые слова: системы уголовного права; семья общего права; континентальная система права; мусульманское право; международное уголовное право; сближение уголовно-правовых систем.

Тот факт, что в мире сформировалось несколько систем уголовного права, традиционно считается общепризнанным [1–4]. Исторически это вполне закономерно, поскольку экономическое, социальное, политическое и культурное развитие различных стран шло разными путями. Но постепенно развиваются интеграционные процессы, которые ведут к формированию мировой экономической системы и к политическому, правовому и культурному сближению разных народов. Сближение правовых систем осуществляется путем познания и взаимного обогащения.

Еще в начале прошлого столетия известный российский криминалист Н.Д. Сергеевский писал, что «научное исследование не может ограничиться положительным правом одного какого-либо народа (правом отечественным). В качестве необходимого материала должны быть привлекаемы определения права других государств. Цивилизованным народам нашего времени не суждена замкнутая жизнь; международные влияния проникают во все сферы, и игнорировать их мы не можем. Постоянные международные сношения имеют своим последствием развитие целого ряда, так сказать, общенародных институтов, которые нисколько не мешают самостоятельному развитию учреждений национальных, но для собственного своего приложения и требуют cпонимания знакомства правом других стран. Примеры всем: многочисленны И известны все наше новое судопроизводство иностранного происхождения. Можно сказать, что все современные уложения Европы, в том числе и наше, не остались без иноземного влияния; иначе быть не может. Проповедовать исключительную национальную замкнутость значит отрицать всю новейшую историю и ставить на место реальной действительности свою собственную, произвольную утопию» [5, с. 2–3].

Говоря о возможностях сравнительно-правового метода как способа познания, известный российский теоретик права С.С. Алексеев указывал, что данный метод помогает «не только выявить противоположность, различия и

черты преемственности правовых систем разных исторических типов и правовых семей, но и (что, может быть, самое главное) формулировать общетеоретические положения и конструкции, выявлять закономерности функционирования и развития, которые учитывают особенности правовых систем различных социальных структур, эпох, стран» [6, с. 32–33]. Познание же достоинств иной правовой системы или законодательства какой-то другой страны позволяет использовать положительный опыт и облегчает развитие национального законодательства. Помимо заимствования законодательного опыта других стран национальное законодательство имплементирует все большее количество норм международного права. Оценивая перспективы дальнейшего развития уголовного права, российский ученый Ю.В. Голик считает, что процесс унификации норм уголовного права «будет иметь два основных направления: первое — сближение норм уголовного права различных отработку взаимоприемлемых, схожих формулировок; второе — выработку и постепенное, но повсеместное внедрение в практику норм международного уголовного права» [7, с. 124].

Уголовные кодексы большинства государств включают уголовной ответственности за преступления против мира и безопасности человечества, а также за преступления международного характера (терроризм, торговля заложников, угон транспортных средств, использование рабского труда, фальшивомонетничество, легализация доходов от преступной деятельности, пиратство, незаконный оборот наркотических средств и психотропных веществ и др.). Вполне обоснованным представляется высказанное в российской юридической науке мнение, что «преобладание интеграционных тенденций В современном мире c непреложностью свидетельствует O TOM, что эпоха абсолютно автономного творчества парламентов и независимости национальной юстиции заканчивается» [8, с. 15].

На шестой сессии Международного форума «Преступность и уголовное право в эпоху глобализации» в Пекине (27–29 октября 2014 г.) обсуждалась «Недоброкачественные фальсифицированные И продовольствие медикаменты: преступность И безопасность». В пленарном председателя форума крупнейшего китайского ученого Хэ Бинсуна, в докладах представителей стран-участниц и выступлениях делегатов форума выражалась серьезная озабоченность распространенностью и опасностью преступлений, c изготовлением И сбытом фальсифицированных связанных недоброкачественных продуктов питания, напитков, лекарственных средств и медицинских изделий, небезопасных для жизни и здоровья потребителей. В декларации форума отмечалось, упомянутое явление приобрело что противодействия, глобальный характер, требует глобального ЭТО следовательно, назрела необходимость заключить соответствующее международное оборота соглашение 0 криминализации незаконного фальсифицированных недоброкачественных питания, И продуктов лекарственных препаратов и медицинских изделий, представляющих угрозу жизни и здоровью потребителей. Реализация данной идеи является актуальной для всех стран независимо от их принадлежности к той или иной уголовноправовой системе.

Американский ученый Д. Флетчер в книге «Основные концепции современного уголовного права» высказал убеждение, что «между различными системами уголовного права на самом деле существует гораздо больше общего, чем мы привычно полагаем» [9, с. 14]. Это мнение безоговорочно поддержал российский соавтор книги А.В. Наумов: «Сближение правовых систем есть в определенной мере уже свершившееся событие, есть итог развития уголовного права в XX в. и его неизбежная перспектива в XXI в.» [9, с. 20].

Отмеченное сближение произошло вовсе не сегодня. Еще в первой половине XIX в. российское уголовное законодательство, находившееся в стадии становления на цивилизованный путь, восприняло многие положения германского уголовного права. Как подчеркивал В.Д. Спасович, «немецкая точка зрения ближе к нам, посему мы и прибегаем всего охотнее к немецким руководствам...» [10]. Но уголовное законодательство и уголовно-правовая наука России не ограничивались восприятием идей уголовного права только Германии, а обращались к законодательному опыту и других стран. Например, в своей докторской диссертации «Преступления против религии в важнейших государствах Запада», подготовленной в Ярославле и защищенной 25 мая 1886 Санкт-Петербургском университете, Л.С. Белогриц-Котляревский, используя еврейское, римское и западноевропейское право, анализируя законодательство Германии, Франции, Англии, находит немало общего в нормативном обеспечении борьбы с преступлениями против религии в этих странах [11].

С усилением интеграционных процессов дальнейшее сближение правовых систем становится еще более очевидным [4; 12]. Подобным же образом развивается и уголовно-правовая наука, постепенно переходя от жесткой критики иноземного права к поиску и позитивным оценкам опыта законодателей иных правовых систем. «Существуют определенные исходные категории, составляющие некий базовый набор, которым и определяются рамки

любой полемики, неизбежно возникающей в каждой системе уголовного права... Разные страны могут находить различные ответы, трактуя эти исходные категории, но такие решения, составляющие поверхностный слой права, не должны затмевать несомненное единство, лежащее в основе правовых культур. Если базовые останутся неизменными, тогда правовые культуры будут иметь больше общего, чем можно было бы предположить» [9, с. 10].

Сближение уголовного законодательства, относящегося к разным правовым системам, наблюдается в институтах как Общей, так и Особенной части. Это можно увидеть при сопоставлении различных правовых систем по основным уголовно-правовым институтам. Противопоставление англосаксонской и романо-германской правовых систем исторически было обусловлено различными подходами к источникам уголовного права.

В странах англосаксонской семьи основными источниками уголовного права были правовой обычай и судебный прецедент: суды не только применяли, но и создавали нормы права. Позднее источником уголовного права стала и доктрина — трактаты ученых-юристов. Страны романо-германской семьи отличали признание закона единственным источником уголовного права и отказ от прецедентного и обычного права. В настоящее время страны обеих семей несколько отступают от прежних позиций.

Родоначальница системы англосаксонского права проявила намерение кодифицировать свое уголовное законодательство, и с 1981 г. в рамках правовой комиссии началась работа над составлением проекта Уголовного кодекса для Англии и Уэльса. В Соединенных Штатах Америки прецедентное право было дополнено кодифицированным уголовным правом: было создано федеральное уголовное законодательство, представляющее собой свод различных нормативных актов о федеральных преступлениях, и, кроме того, каждый штат (а также округ Колумбия и Пуэрто-Рико) создал свой Уголовный кодекс (в подавляющем большинстве — на основе опубликованного в 1962 г. Примерного уголовного кодекса США). В таких условиях общее право сохраняет свое значение только как средство истолкования и практического применения признаков преступления, которые в законе только названы, но не раскрыты.

Романо-германское уголовное право изначально было писаным правом, единственным источником которого выступал закон. При этом законодатель стремился к полной кодификации. Но постепенно в целях сохранения стабильности уголовного кодекса уголовно- правовое регулирование стало осуществляться и другими уголовными законами, которые действуют наряду с

уголовным кодексом, а также уголовно-правовыми нормами, содержащимися в законах, не являющихся уголовными. Более того, в странах этой системы все более укрепляется идея о судебном прецеденте как источнике уголовного права.

В Беларуси законом «О нормативных правовых актах в Республике Беларусь» Верховный суд страны признан нормотворческим органом, а постановления пленума Верховного суда — нормативными правовыми актами [13, с. 6]. Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 г. в редакции конституционного закона от 17 ноября 2008 г. № 80-IV предоставляет пленуму Верховного суда РК право принимать нормативные постановления и давать разъяснения по вопросам судебной практики (подп. 3 п. 2 ст. 17). В последнее время все больше российских ученых склонны относить постановления пленума Верховного Суда Российской Федерации к источникам уголовного права [14—18].

Первоначально между англосаксонским и романо-германским уголовным правом были принципиально различные подходы к пониманию вины. В законодательстве англосаксонской семьи понятие «вина» вообще не используется, его функцию выполняет понятие mens геа, которое не может быть сведено к вине не только из-за сложностей перевода с английского на другие языки, но и по своему содержанию. Но и наличие mens геа в противоправном деянии не во всех случаях было необходимым для возложения уголовной ответственности, поскольку существование института строгой ответственности позволяло подвергнуть наказанию и при отсутствии mens геа.

В романо-германском уголовном праве вина (Schuld) всегда признавалась необходимой предпосылкой уголовной ответственности. Но в теоретическом толковании вины длительную и бесплодную борьбу вели между собой психологическая и нормативная теории вины. Российской наукой XIX в. была воспринята преимущественно психологическая теория вины. В современном немецком уголовном праве господствующие позиции занимает нормативная теория вины, рассматривающая вину как элемент преступления, лежащий за пределами состава преступления, вне умысла или неосторожности. По определению Верховного суда ФРГ, «вина — это упречность. С отрицательной оценкой вины субъект упрекается в том, что он действовал неправомерно, что он решился на противоправность, хотя, действуя правомерно, он мог решить в пользу права» [19, с. 215].

Сближение романо-германского и англо- саксонского уголовного права в плане субъективного содержания преступления видится в следующем. Во-

первых, Верховный суд США объявил mens геа обязательной предпосылкой уголовной ответственности: «Утверждение, что вред может быть равносилен преступлению, если только он причинен при наличии mens геа, не является провинциальным или временным понятием. Оно... является универсальным и настоятельным в зрелых правовых системах...» [20]. Тем самым американское уголовное право приблизилось к континентальному праву в признании важности субъективной составляющей преступления.

Во-вторых, на смену трем основным формам mens геа, предложенным американской уголовно-правовой доктриной (намерение, неосторожность и небрежность), Примерный уголовный кодекс США сформулировал четыре формы mens геа (цель, осознание (заведомость), неосторожность и небрежность), тем самым существенно расширив рамки законодательной оценки субъективного содержания преступления. И это тоже уменьшает различия между англосаксонским и континентальным уголовным правом.

О смягчении серьезных разногласий между различными правовыми семьями свидетельствует эволюция уголовной ответственности юридических лиц. Первоначально эта идея отвергалась законодательством стран как общего, так и континентального права. Но постепенно она стала находить поддержку. Так, в 1852 г. Верховный суд штата Нью-Джерси вынес решение об уголовном компании, преследовании железнодорожной которая воспрепятствовала движению транспорта тем, что построила здание прямо посреди дороги общественного пользования. В 1854 г. Высший апелляционный суд штата Массачусетс признал возможным уголовное преследование корпорации, которая построила мост через судоходную реку и тем самым создала ДЛЯ движения речного транспорта. Позицию упомянутых 1909 г. Верховный суд США и судебных инстанций поддержал в санкционировал введение уголовной ответственности для юридических лиц. Как законодательное положение она была закреплена в § 2.07 Примерного уголовного кодекса США, а затем — в уголовных кодексах отдельных штатов.

С ростом числа корпораций и увеличением масштабов их деятельности случаи их негативного воздействия на окружающую среду, участились общественный экономику И порядок. Поэтому задача уголовного преследования юридических лиц за причинение тяжкого вреда стала государств. Уголовная первоочередной ДЛЯ многих ответственность корпораций была введена в Канаде, странах Европы (Дании, Нидерландах, Литве, Молдове, Швейцарии; Франции, Финляндии, ограниченных пределах — в Бельгии, Норвегии и Португалии), Азии (Китае, Японии),

Австралии. Однако немало стран (Германия, Испания, Италия и др.) к идее ответственности юридических лиц относятся отрицательно.

В России идея уголовной ответственности юридических лиц вызвала противоположные оценки. В проекте Уголовного кодекса, подготовленном в 1994 г. Министерством юстиции и Государственно-правовым управлением Президента Российской Федерации, содержалось положение об уголовной ответственности юридических лиц (ст. 106). Однако законодатель не воспринял эту идею, и в УК 1996 г. она не была реализована. Тем не менее, вопрос об уголовном преследовании юридических лиц в России до сих пор окончательно не снят с обсуждения. Более того, с учетом рекомендаций Совета Европы о введении уголовной ответственности корпораций (на основе положений о преступной халатности, за нарушение законодательства об охране окружающей среды, за коррупцию и др.) проблема уголовной ответственности юридических лиц приобрела для России новую актуальность. Поэтому в комитетах Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации эта проблема вновь поставлена на повестку дня [21].

Помимо рассмотренных выше показателей сближения уголовно-правовых систем можно было бы указать на их сближение в трактовке институтов соучастия, приготовления к преступлению и покушения на преступление, обстоятельств, исключающих противоправность деяния, а также в плане включения в Особенную часть уголовных кодексов различных стран норм о деяниях, которые международными конвенциями отнесены к числу тяжких преступлений (терроризм, захват заложников, похищение людей, торговля людьми и использование рабского труда, эксплуатация проституции, распространение порнографии, пиратство, незаконный оборот наркотических средств и психотропных веществ и др.). Но ограниченные рамки статьи не позволяют подробно рассмотреть эти вопросы.

Библиография

- 1. International Perspectives on Violence / ed. by L. Adler, F. Denmark.—Westport (CT): Praeger, 2004.—195 p.
- 2. Albanese J. Myths and Realities of Crime and Justice / J. Albanese. 3rd ed. N.Y.: Apocalypse Publishing, Co, 1990. 310 p.
- 3. Garland D. The Culture of High Crime Societies. Some Preconditions of Recent «Law and Order» Policies / D. Garland // The British Journal of Criminology. 2000. Vol. 40, № 3. P. 347–375.

- 4. Fishbein D. Biobehavioral Perspectives in Criminology / D. Fishbein.—Wadsworth: Thomson Learning, 2001.—250 p.
- 5. Сергеевский Н.Д. Русское уголовное право. Пособие к лекциям. Часть общая / Н.Д. Сергеевский. 11-е изд. Пг.: Тип. М.М. Стасюлевича, 1915. 397 с.
- 6. Алексеев С.С. Общая теория права: в 2 т. / С.С. Алексеев. М. : Юрид. лит., 1981. Т. 1. 361 с.
- 7. Голик Ю.В. Перспективы развития уголовного права / Ю.В. Голик // Уголовное право в XXI веке: материалы Междунар. науч. конф., Москва, 31 мая 1 июня 2001 г. М.: ЛекстЭст, 2002. С. 124–126.
- 8. Бойко А.И. Системная среда уголовного права: Автореф. дис. ... докт. юрид. наук / А.И. Бойко. М., 2008. 49 с.
- 9. Флетчер Д. Основные концепции современного уголовного права / Д. Флетчер, А.В. Наумов. М.: Юристъ, 1998. 512 с.
- 10. Стифен Дж.Ф. Уголовное право Англии в кратком очертании / Дж.Ф. Стифен; пер. и предисл. В. Спасовича. СПб.: В. Ковалевский, 1865. 610 с.
- 11. Белогриц-Котляревский Л.С. Преступления против религии в важнейших государствах Запада: историко-догматическое исследование / Л.С. Белогриц-Котляревский. Ярославль: Тип. Г. Фальк, 1886. 354 с.
- 12. Routledge Handbook of International Criminology / ed. by C. Smith, S. Zhang, R. Barberet. Routledge, 2011. 300 p.
- 13. Сукало В.О. О роли судебной практики в правовой системе Беларуси / В.О. Сукало // Судебная практика в контексте принципов законности и права : сб. науч. тр. / гл. ред. В.М. Хомич. Минск: Тесей, 2006. С. 4–11.
- 14. Бибик О.Н. Источники уголовного права Российской Федерации / О.Н. Бибик. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2006. 243 с.
- 15. Коняхин В.П. Теоретические основы построения Общей части российского уголовного права / В.П. Коняхин. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2002. 348 с.
- 16. Ображиев К.В. Система формальных (юридических) источников российского уголовного права: дис. ...докт. юрид. наук / К.В. Ображиев. М., 2014. 587 с.
- 17. Пудовочкин Ю.Е. Понятие, принципы и источники уголовного права: сравнительно-правовой анализ законодательства России и стран Содружества Независимых Государств / Ю.Е. Пудовочкин, С.С. Пирвагидов. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2003. 297 с.

- 18. Чубинский М.П. Очерки уголовной политики: понятие, история и основные проблемы уголовной политики как составного элемента науки уголовного права / М.П. Чубинский. М.: Инфра-М, 2015. 435 с. (Библиотека криминолога).
- 19. Жалинский А.Э. Современное немецкое уголовное право / А.Э. Жалинский. М.: ТК Велби : Проспект, 2004. 560 с.
- 20. Козочкин И.Д. Уголовное право США: успехи и проблемы реформирования / И.Д. Козочкин. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2007. 478 с.
- 21. Яцеленко Б.В. Судебный прецедент в системе российского уголовного права / Б.В. Яцеленко // Вестник Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации. 2012. \mathbb{N}_{2} 6. С. 6–12.