

**НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ КРИМИНАЛИЗАЦИИ
ОБЩЕСТВЕННО ОПАСНЫХ ДЕЯНИЙ***Валерий БУЖОР,**доктор права, и.о. профессора,*

Одним из центральных вопросов процесса правотворчества в области уголовного права является определение границ криминализации (декриминализации), а также разработка конкретного перечня деяний являющиеся опасными для данной системы общественных отношений и поэтому уголовно-наказуемыми. Это объясняется в первую очередь тем, что тщательная отработка институтов и норм уголовного права и уголовного процесса имеет первостепенное значение с точки зрения гарантий неприкосновенности личности, защиты общественных и государственных интересов. Однако вопрос о критериях и факторах, учитываемых в этом процессе, является весьма сложным и нуждается в дальнейшей разработке.

Для того, чтобы в законодательной практике принять решение об отнесении того или иного поведения к преступному и наказуемому, необходимо последовательно рассмотреть, несколько конкретных вопроса.

Во-первых, необходимо ответить на вопрос - существует ли потребность в законодательном запрещении подобных действий.

Основанием для возникновения необходимости в законодательном запрещении поступка определенного вида является его общественная опасность (вредность), под которой в большинстве случаев понимается степень вреда, причиняемого этим поступком интересам личности, общества, государства. Однако размер потенциального вреда не всегда является достаточным основанием для запрета того или иного поведения. Отсюда следует, что для признания необходимости запрета следует учесть и некоторые дополнительные обстоятельства. К ним, например, относится достаточно высокая степень распространенности данного рода деяний.

Вредоносность и распространенность деяния находится в тесной связи. Запрет деяния оправдан, если при относительно небольшой вредности деяния весьма распространено, и наоборот, если редко встречающееся деяние обладает очень высокой степенью общественной опасности.

Весьма важным показателем потребности в запрете является

также невозможность устранения либо контроля над данного рода деяний другими средствами (социальными, гражданско-правовыми, организационными, воспитательными и др.) Вообще уголовно-правовой запрет и наказание следует применять лишь в качестве крайнего средства.

Во-вторых, нужно ответить на вопрос о допустимости данного запрета в рамках существующей правовой системы;

Даже если запрет поступка представляется необходимым, этого мало для его реализации в законе.

Необходимо оценить допустимость такого решения с политической, нравственной и правовой точек зрения. В последнем аспекте следует анализировать допустимость запрета с учётом: а) Конституции страны; б) всей системы действующего законодательства; в) международных соглашений, в которых участвует государство, а также общепризнанных норм и принципов международного права.

В третьих, необходимо исследовать вопрос практической осуществимости запрета.

При решении этого вопроса необходимо:

- оценить техническую (логику-юридическую) возможность конструирования правовой нормы и достаточно адекватного оповещения о ней всех граждан и должностных лиц;
- оценить возможность обнаружения, регистрации преступлений (правонарушений) и розыска правонарушителя;
- оценить возможность эффективного расследования дела и судебного (или административного) рассмотрения;
- оценить возможность предотвращения рецидива.

Применительно к судебной и следственной практике следует указать на два обстоятельства.

1) Само по себе нарушение правовых норм далеко не во всех случаях может быть обнаружено юридическими методами.

2) Обнаружение и расследование некоторых видов правонарушений, хотя в принципе и возможно, но экономически невыгодно.

В четвертых, нужно ответить на вопрос о целесообразности запрета с учётом комплекса всех иных социальных, политических, культурных, психологических и т.п. обстоятельств.

В пятых – если дан положительный ответ на вопросы о полезности запрета; его нравственной, политической и юридической

допустимости; практической возможности проведения такого решения в жизнь, то необходимо определить «цену» запрета с учётом ряда внешних факторов и обстоятельств, число которых достаточно велико; кроме того, они не одинаковы для разных категорий дел. То есть, нужно рассмотреть возможные и побочные последствия запрета: ожидаемая социально-психологическая реакция граждан, должностных лиц, а также юридического персонала; экономическая оценка системы мероприятий, которые связаны с предстоящим запрещением деяния; дальнейшие перспективы борьбы с данным деянием как в социальном, так и в правовых аспектах (продолжительность действия нового акта во времени, потребность в изменении ранее принятых правовых актов и т.п.)

Решение, принимаемое законодателем с учётом выше перечисленных факторов и обстоятельств, может быть трояким:

- установить юридическую (уголовную) ответственность за данное деяние;
- отказаться от запрета;
- отложить решение вопроса до изменения тех или иных факторов.

Принятие любого из этих решений должно производиться на серьёзной научной основе. Оценка большинства вышеназванных факторов требует проведения развернутых научных исследований, анализ социальной практики, общественного мнения, опыта применения нормативных актов в смежных отраслях права, а также использования зарубежного опыта применения закона в сходных ситуациях,