

ФУНКЦИИ УГОЛОВНОГО ПРАВА КИТАЯ

Российская наука выделяет две функции уголовного права: охранительную и регулятивную. Охранительная функция состоит в защите интересов личности, общества и государства от преступлений и лиц, их совершивших. Она является главной и установлена ст. 2 УК РФ: «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». Регулятивная функция рассматривается как предупреждение преступлений, выявление и пресечение преступлений, а также изобличение виновных. Она также установлена УК РФ и согласно ст. 2 задачей уголовного кодекса РФ является предупреждение преступлений.

Наличие двух функций уголовного права предопределяется классификацией предмета уголовного права на охранительные уголовно-правовые отношения, возникающие в связи с совершением преступления и регулятивные уголовно-правовые отношения, в отношении которых существует неопределённость, так как в отношении собственно регулятивных уголовно-правовых отношений, к которым относят реализацию гражданами права на причинение вреда при защите от общественно опасных посягательств при необходимой обороне, а также при крайней необходимости и других обстоятельствах, исключающих преступность деяния, в отношении которой нет неопределённости в части её вхождения в состав предмета уголовно-правового регулирования, а также спорно включаемые в состав предмета отношения, связанные с удержанием лица от преступного посягательства посредством угрозы наказания, содержащийся в уголовно-правовых нормах (большинство авторов сходятся в том, что данные отношения являются не правовым регулированием, а правовым воздействием, находящимся за рамками предмета уголовно-правового регулирования).

В доктрине уголовного права существует расхождение в определении терминов «Цель», «Задача», «Функция», «Предмет» и «Метод». Обычно под целями права понимается некоторое состояние общества, которого необходимо достигнуть, применяя имеющиеся в распоряжении правовые средства и правовые методы. Задача права и функция права терминологически связаны более тесно и в отношении законодательства задача права определяется как направление, а функция права – как роль, которую выполняет право относительно потребностей и интересов общества в юридической (правовой) деятельности (охранительной, регулятивной или иной) или юридического воздействия на общественные отношения, защищаемые (регулируемые) нормами этой отрасли права. Предметом (предметом правового регулирования) уголовного права являются охраняемые общественные отношения, которые возникают

в связи с совершением лицом преступления и применения к нему наказания (в том числе и преступные посягательства, представляющие опасность для отдельных лиц и общества в целом). Под методом уголовно-правового регулирования понимается совокупность приёмов и способов воздействия уголовного права на общественные отношения, выступающие его предметом, и предполагает угрозу применения или применения предусмотренных уголовным законом мер ответственности, привлечение к уголовной ответственности лица, совершившего преступление и назначение ему справедливого наказания.

Часто возникающая ошибка состоит в постоянном смешении этих понятий. Достаточно безобидным является объединение понятий цели, задачи и функции уголовного права. В Российском УК понятия целей, задач и функций объединены в ст. 2 «Задачи Уголовного кодекса Российской Федерации»:

1. Задачами настоящего 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.

2. Для осуществления этих задач настоящий Кодекс устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений.

УК КНР разделяет данные понятия на 2 статьи:

Статья 1.	第一条
Для наказания преступлений, защиты народа, согласно конституции (на основании конституции), сочетая конкретный опыт борьбы нашего государства с преступлениями и реальную ситуацию, учреждается (утверждается) настоящий Кодекс	为了惩罚犯罪, 保护人民, 根据宪法, 结合我国同犯罪作斗争的具体经验及实际情况, 制定本法.
Статья 2.	第二条
Задача уголовного кодекса КНР состоит в том, чтобы, применяя наказание, вести борьбу со всеми преступными деяниями, защищать государственную безопасность, защищать власть народно-демократической диктатуры и социалистический строй, защищать государственную собственность и трудящимся массам принадлежащую собственность, защищать граждан частную собственность, защищать граждан личные права, демократические и другие права, поддерживать общественный порядок, экономический порядок, защищать успешное осуществление дела строительства социализма ¹	中国人民共和国刑法的任务, 是用刑罚同一切犯罪行为作斗争, 以保卫国家安全, 保卫人民民主专政的政权和社会主义制度, 保护国有财产和劳动群众集体所有的财产, 保护公民私人所有的财产, 保护公民的人身权利, 民主权利和其他权利, 维护社会秩序, 经济秩序, 保障社会主义建设事业的顺利进行 ²

¹ Перевод мой – С. К.

² 中华人民共和国刑法, 中国法制出版社出版, 2006年7月印刷, 第3-4页。

Более серьёзным нарушением является, как пишет Ю. Ляпунов в работе «Уголовное право: предмет и метод регулирования и охраны»: «Во-первых, смешение понятий «предмет правового регулирования» и «функция права» и, во-вторых, подмена первого понятия воздействием права на его адресатов», - и далее: «уголовное право как охранительная в своей основе отрасль в принципе не смогло бы выполнить свою задачу, не реализуя присущими ей методами и средствами функции общей и специальной превенции. В силу этого предупреждение преступлений – одна из основных, необходимых, имманентно присущих уголовному закону функций. Она реализуется, можно сказать автоматически, самим фактом наличия уголовного закона, угрозой предусмотренных им санкций при условии, конечно, что адресаты нормы, а это все деликтоспособные граждане, осведомлены об уголовном запрете и отрицательных для них последствиях. Понятно, что если такие сведения человеку неизвестны, то применительно к нему нет никаких оснований говорить об общепредупредительном воздействии уголовного закона. Исходя из этих далеко не всех соображений, общепредупредительная функция уголовного закона реализуется вне рамок относительного уголовно-правового отношения. Функция уголовного права и правоотношение – далеко не идентичные понятия¹».

Нет никакого основания в рамках регулятивной функции говорить и об удержании «всякого» лица от совершения преступления – если подобные «всеобщие» правоотношения были бы таким образом отнесены к разряду абсолютных уголовных правоотношений, то «каков же их характер, по какому поводу они возникли, что явилось юридическим фактом, кто конкретно выступает в качестве их сторон, в чём, собственно, состоят их взаимно корреспондирующие права и обязанности, можно ли нести уголовную ответственность в той или иной форме, не нарушая закона»².

Как пишет М. И. Ковалёв, «Уже самим фактом издания соответствующей нормы уголовного права создаются определённые регулятивные правоотношения. Они представляют собой абсолютные правоотношения. К абсолютным правоотношениям относятся такие, которые определяют строго одну сторону правоотношений, сторону, которой предоставлено определённое право. Что же касается обязанности, то она лежит на всяком и каждом»³.

Можно найти два выхода из создавшейся ситуации. Первый был найден в российской уголовно-правовой доктрине, второй – соответственно, в китайской.

Российский вариант предусматривает выделение из общественных отношений, являющихся предметом уголовного права группы отношений,

¹ Ляпунов Ю. Уголовное право: Предмет и метод регулирования и охраны// Уголовное право. 2005. №1. С. 51.

² Там же. С. 50.

³ Советское уголовное право: Курс лекций. Вып. 1. Свердловск, 1971, С. 97-98.

названных С. С. Алексеевым «правовым воздействием», тем самым возвращая предмет уголовного права к относительным уголовно-правовым отношениям. «Правовое воздействие – более широкое понятие (чем правовое регулирование), которое характеризует все направления и формы влияния на общественную жизнь»¹.

В.Н. Храпанюк, в частности, писал: «Юридическая наука различает понятие правового воздействия и правового регулирования. В этом есть определённый смысл, поскольку право уже своим существованием оказывает значительное влияние на поведение людей. Как культурная и информационная ценность право определяет направление человеческой деятельности, вводит её в общие рамки цивилизованных общественных отношений. Именно в этом смысле правовое воздействие шире, чем правовое регулирование»².

Китайский вариант не исключает из предмета регулирования отношения, связанные с общей превенцией, но зато вводит новую функцию, призванную нивелировать наличие абсолютного уголовно-правового отношения для всех и каждого.

Учебник уголовного права КНР определяет в отношении задач и целей уголовного права:

<p>(2) Задачи уголовного права. Положениями статьи 1 Уголовного кодекса предусмотрено: «Для наказания преступности, защиты народа» - устанавливается уголовный закон, положениями статьи 2 Уголовного кодекса шаг за шагом ясно установлены задачи уголовного кодекса: «Используя уголовное наказание с преступностью вести борьбу, защищать безопасность государства, охранять народно-демократической диктатуры политические права и социалистический строй, защищать частных граждан имеющееся имущество, охранять гражданские личные права, народные права и иные права, охранять общественный порядок, экономический порядок, защищать благоприятный путь дела социалистического строительства». Уголовным правом чётко установлена цель – усиление наказания преступности, охрана общества, это и есть наиболее важная особенность уголовного права»³</p>	<p>(二) 刑法的任务。 刑法第一条规定“为了惩罚犯罪，保护人民”而制定刑法， 刑法第二条进一步明确规定， 刑法的任务“是用刑罚同一切犯罪行为作斗争，以保卫国家安全，保卫人民民主专政的政权和社会主义制度，保护国有财产和劳动群众具体所有的财产，保护公民私人所有的财产，保护公民的人身权利，民主权利和其他权利，维护社会秩序，经济秩序，保障社会主义建设事业的顺利进行。“刑法明确规定刑法的任务并强调刑法的任务是惩罚犯罪，保护社会，是我国刑法的一个重要特点”⁴。</p>
--	---

¹ Алексеев С.С. Общая теория права. Т. 1. М., 1981. С. 290.

² Храпанюк В. Н. Теория государства и права, М., 1993. С. 244.

³ Перевод мой – С. К.

⁴ 刑法学/典新久等撰。-北京：中国政法大学出版社，2004。6，第6页。

А в отношении функций уголовного права объединяет охранительную и регулятивную функции и вводит функцию охраны прав человека, разделяя эти вновь образованные функции диалектически:

(3) Функции уголовного права.

Функция уголовного права, или, иначе говоря, некое отправление уголовного права, указывает на некоторую органически целую, использующуюся или могущую быть использованной силу. В-общем, уголовное право обладает единством двух противоположных основных функций:

1. Функция защиты общества, это функция охраны общества от не нанесения ему вреда. Уголовное право устанавливая различные деяния как преступные, соответствующим образом их наказывает, посредством деятельности юстиции карает преступные акты, защищает интересы людей, общества, государства.

2. Функция охраны (обеспечения) прав человека, это охрана мер уголовного преследования, гарантия для преступивших закон в отношении применения к ним только наказаний в пределах, ограниченных законом. Уголовное право, подобно другим правам государства, неизбежно ограничено и обусловлено, иначе бы злоупотреблениями мог бы быть нанесён вред гражданским основным правам. Государственная деятельность по уголовному наказанию преступников, обязательно проводится в соответствии с законом, строго запрещая превышение закона и злоупотребление правом уголовного наказания, нанесения вреда невиновным людям или установленным законом правам лиц, преступивших закон¹.

(三) 刑法的功能。

刑法的功能或者说机能是指刑法作为一个有机整体可起的作用或者发生作用的能力。刑法的功能是多重,多种的,而不是单一的。一般来说,刑法具有对立统一的两个基本功能:

1. 社会保护功能,即保护社会不受犯罪侵害的机能。刑法通过规定什么样的行为是犯罪并规定相应的刑罚,通过司法活动惩罚犯罪行为,保护个人,社会,国家的利益。

2. 人权保障功能,即保障无罪的人不受刑事追究,保障有罪的人只是受到法律限度内的惩罚。刑法权像其他国家权力一样,必须受到限制和制约,否则就会被滥用而侵害公民的基本权利。国家动用刑罚惩罚犯罪,必须依法进行,严禁超越法律规定滥用刑罚权,侵害无辜的人或者犯罪人的合法权益²。

Что касается оснований для существования такой функции, то её можно вывести из ст. 1 УК КНР: «Для наказания преступлений, защиты народа согласно конституции (на основании конституции), сочетая конкретный опыт борьбы нашего государства с преступлениями

¹ Перевод мой – С. К.

² 刑法学/典新久等撰。-北京:中国政法大学出版社,2004.6,第6页。

и реальную ситуацию, учреждается (утверждается) настоящий Кодекс¹». Защита народа на основании конституции, конечно же, предусматривает абсолютную защиту от любых субъектов, в том числе и от органов, которые призваны осуществлять такую защиту. Собственно, об этом и говорит вновь найденная доктриной уголовного права КНР функция охраны прав человека.

¹ Перевод мой – С. К.