

Бугаев В.А.

ОСОБЕННОСТИ НОРМАТИВНОГО ЗАКРЕПЛЕНИЯ В УК ПОНЯТИЯ ВОИНСКОГО ПРЕСТУПЛЕНИЯ И ЕГО УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

Строительство правового государства в Украине должно охватывать все сферы жизнедеятельности страны и её государственные институты. Одним из важнейших государственных институтов являются Вооруженные Силы. В современных условиях формирования собственной военной доктрины Украины одной из важнейших задач для страны является реформирование Вооруженных Сил, способных обеспечить её независимость и суверенность. Этот процесс невозможен без прочной комплексной правовой базы.

Военная служба строится на принципах единоначалия и строгого соблюдения воинской дисциплины. Безупречное выполнение каждым военнослужащим своих служебных обязанностей является доминирующим фактором поддержания постоянной боевой готовности и высокой боеспособности войск. Особую опасность для поддержания твердого уставного правопорядка в Вооруженных Силах представляют воинские преступления, которые выделены в отдельную главу 11 Особенной части УК Украины. В проекте УК, принятом в первом чтении Верховным Советом Украины в сентябре 1998 года, воинские преступления выделены в отдельный раздел 19 Особенной части¹.

Поскольку ответственность за воинские преступления предусмотрена в едином уголовном кодексе Украины, то им, соответственно, свойственны все признаки, предусмотренные ст. 7 УК для общего понятия преступления, а также на воинские преступления распространяются в полном объеме и теоретические положения, раскрывающие как содержание этих признаков, так и понятия состава преступления. Однако, учитывая особенности военно-правовых отношений, наука уголовного права в этих институтах выделяет специфику каждого признака воинского деяния и элементов его состава.

Теория уголовного права Украины дает следующее научное определение понятия преступления: **"преступлением признается общественно опасное, виновное, противоправное и уголовнонаказуемое деяние (действие или бездействие)"**².

Вместе с тем, учитывая особую специфику воинских преступлений и исторические традиции законодательства об уголовной ответственности за воинские преступления, ст. 231 УК Украины более подробно раскрывает понятие воинского преступления. В соответствии с этой статьей **"Воинскими преступлениями признаются предусмотренные настоящей главой преступления против установленного порядка несения воинской службы, совершенные военнослужащими, а также военнообязанными во время прохождения ими учебных или поверочных сборов"**.

Это единственный вид преступления, понятие которого раскрывается в Особенной части УК, к тому же в качестве самостоятельной уголовно-правовой нормы. Как и любая правовая норма, названная статья УК имеет обязательную силу, указанные в ней признаки воинского преступления имеют свой смысл, которого следует придерживаться, решая вопросы уголовной ответственности военнослужащих.

Законодательное определение понятия воинского преступления служит основой для теоретической разработки, с одной стороны, всех его общих (родовых) признаков, а с другой - для разработки признаков конкретных составов воинских преступлений, с учетом их специфичности. Вместе с тем оно дает возможность провести разграничение между воинскими и общеуголовными преступлениями, а также воинскими преступлениями и дисциплинарными проступками.

Наряду с изложенным, признаки, указанные в определении воинского преступления, учитываются как при криминализации воинских правонарушений, когда законодатель решает отнести то или иное деяние к числу воинских преступлений, так и на правоприменительном уровне, когда уясняется, можно ли данное деяние квалифицировать как воинское преступление. Вследствие этого возникает необходимость выработки критериев, **признаков воинского преступления**, по которым оно могло бы разграничиваться с общеуголовными.

Как было сказано выше, определение понятия воинского преступления находится в полном соответствии с общим определением понятия преступления, сформулированным в ст. 7 УК. Оно представляет собой деяние (действие или бездействие) и включает характерные для всех преступлений признаки: **общественную опасность, уголовную противоправность, виновность и наказуемость**. Однако каждый из перечисленных признаков имеет свое специфическое содержание, отличающее в целом воинское преступление от общеуголовного. Рассмотрим более подробно содержание указанных признаков.

Общественная опасность воинских преступлений заключается в нарушении установленного порядка несения воинской службы, т.е. в посягательстве на воинский правопорядок, регулируемый военным законодательством Украины. Опасность представляет не само по себе нарушение военно-служебных отношений, а те вредные последствия, которые могут наступить в результате допущенного нарушения. Воинские правоотношения устанавливаются в целях обеспечения боевой готовности войск - важнейшего условия военной безопасности Украины. Любое воинское преступление подрывает способность армии и сил флота к вооруженному противостоянию противнику. При этом опасность возникает не только при реальном наступлении вредных последствий, но и при создании угрозы их наступления. Так, уклонения от военной службы, нарушения специальных правил несения воинской службы (караульной и пограничной служб, боевого дежурства и т.д.) снижают боеспособность и боеспособность воинской части (подразделения) и могут привести к срыву выполнения реально поставленной боевой задачи.

Уголовная противоправность заключается в юридическом выражении общественной опасности, органически связана с ней. Воинским преступлением признается только такое общественно опасное деяние военнослужащего, которое предусмотрено главой 11 Особенной части УК Украины, т.е. имеет свойство **военно-уголовной противоправности**. Специфика военно-уголовной противоправности выражается в совершении преступником деяния, запрещенного не только уголовным кодексом, что характерно для всякого преступления, но и специальными законами и иными нормативными актами, регулирующими воинские правоотношения. В первую очередь, к таким нормативно-правовым актам необходимо отнести Закон Украины "О всеобщей воинской обязанности и военной службе"³, Закон "Об обороне"⁴, Общевоинские уставы, Положения о прохождении военной службы различными категориями

военнослужащих и другие.

Специфичность виновности как признака воинского преступления следует из его общественной опасности и военно-уголовной противоправности. Виновность, являясь психическим отношением лица к совершаемому деянию и наступившим последствиям, отражает воинский характер того и другого. Субъект, совершая воинское преступление, сознает или должен сознавать, что своим деянием он посягает на воинский порядок, чем причиняет либо создает угрозу причинения вреда боеготовности и боеспособности войск.

Определенная специфика отличает и **признак уголовной наказуемости воинских преступлений**. К военнослужащим применяются почти все виды наказаний, предусмотренных ст. 23 УК, за исключением исправительных работ. В соответствии с ч. 2 ст. 34 УК военнослужащим исправительные работы заменяются содержанием на гауптвахте на срок до двух месяцев. Это исключение следует из характера военной службы и правового статуса военнослужащего. Военнослужащие не имеют как таковой заработной платы и обеспечиваются денежным содержанием (проходящие службу по контракту) или денежным довольствием (военнослужащие срочной службы). Причем денежное довольствие крайне незначительно по сумме. Цель этих выплат заключается в оптимальном материально-финансовом обеспечении военнослужащих, для того, чтобы они могли полноценно выполнять служебные воинские обязанности. С другой стороны, военнослужащий исполняет свой воинский долг в той местности, где этого требуют интересы военной безопасности и обороноспособности страны. И в-третьих, его нецелесообразно отрывать от службы для выполнения исправительных работ, являющихся, по существу, более льготным видом деятельности по сравнению с военной службой.

Особенность уголовной наказуемости состоит в том, что для военнослужащих срочной службы предусмотрен такой специфический вид наказания, как **направление в дисциплинарный батальон**. Исполнение данного наказания позволяет наряду с общими целями, стоящими перед уголовным наказанием, решать и специфическую задачу - воинского воспитания, поскольку отбываются они в условиях несения осужденным военной службы. Таким образом, военнослужащий сохраняется для вооруженных сил и после отбытия наказания может использоваться в интересах военной службы.

Необходимо отметить, что ст. 231 УК не раскрывает всех признаков воинского преступления, а обращает внимание лишь на те особенности, которые отличают воинское преступление от общеуголовного. В частности, к ним относятся: 1) специальный объект преступления - установленный порядок несения воинской службы; 2) специальный субъект преступления - военнослужащий, либо военнообязанный во время прохождения учебных или поверочных сборов; 3) наказуемость деяний по нормам, предусмотренным в главе о воинских преступлениях^v. В связи с этим, представляется целесообразным уточнить редакцию ч. 1 ст. 231 УК и аналогичной статьи проекта УК Украины и изложить её в следующей редакции:

Воинским преступлением признается виновное общественно опасное деяние, посягающее на установленный порядок несения воинской службы, совершенное военнослужащим или военнообязанным, призванным на учебные или поверочные сборы, предусмотренное и наказуемое по статьям главы 11 Особенной части УК.

Анализ ст. 231 действующего УК дает возможность сделать вывод, что диспозиция указанной уголовно-правовой нормы раскрывает специфику как признаков воинского преступления, так и элементов его состава.

В уголовном праве Украины **под составом преступления понимается совокупность установленных в уголовном законе признаков (объективных и субъективных), определяющих совершенное общественно опасное деяние как преступление**^{vi}. При этом в теории уголовного права выделяются общее понятие состава преступления и состав конкретного преступления^{vii}.

Вместе с тем теория советского уголовного права выделяла наряду с общим понятием состава преступления и составом конкретного преступления - понятие родового состава преступления^{viii}. Однако в дальнейшем, во многих учебниках, их авторы отказались от такой классификации состава преступления, и понятие родового состава преступления не выделялось^{ix}.

Возможно, для изучения и анализа многих преступлений, расположенных в различных главах Особенной части УК, и нет необходимости выделять понятие родового состава преступления, так как они группируются в главы в зависимости от родового объекта, и сходство в других элементах состава у них незначительно. Однако в особенной части УК Украины имеется как минимум две главы, в которых выделение понятия родового состава преступлений является обоснованным. К ним относятся должностные и особенно воинские преступления. Отличительной чертой преступлений, расположенных в этих главах, является общность не только родового объекта, но и других элементов состава, и в первую очередь - специального субъекта составов этих преступлений. Именно поэтому законодатель в ст. 231 УК фактически раскрывает понятие родового состава воинского преступления.

Понятие родового состава, как и общее понятие состава преступления, является теоретической абстракцией и служит в качестве ступени познания конкретных составов преступлений, входящих в определенную группу. В рамках родового состава объединяются лишь те признаки, которые присущи каждому из однородных преступлений. Речь идет о специфических признаках, характеризующих объект преступления и его объективную сторону, субъект преступления и его субъективную сторону^x.

Таким образом, состав воинских преступлений включает единые для всех составов элементы: **объект, субъект, объективную и субъективную стороны**, признаки которых дают возможность разграничить их с общеуголовными преступлениями и между собой, а также правильно определить основания уголовной ответственности. Однако при наличии внешнего сходства для воинских преступлений можно выделить специфику каждого элемента его состава.

Так, **объектом посягательства воинского преступления** является установленный порядок несения воинской службы (воинский порядок); **объективная сторона** характеризуется деянием (действием или бездействием), совершенным во время исполнения обязанностей по военной службе, в связи с исполнениями этих обязанностей или в целом вытекающим из воинских правоотношений; **субъектом воинского преступления** является военнослужащий или военнообязанный во время прохождения учебных или поверочных сборов; **субъективная сторона**, характеризуется умышленной или неосторожной формой вины, связанной с осознанием субъекта его посягательства именно на воинские

правоотношения. Только совокупность всех перечисленных признаков дает возможность правильно квалифицировать содеянное и отграничить воинское преступление от общеуголовного.

Как и при конструировании общеуголовных составов преступлений в Особенной части УК, так и воинских преступлений, законодатель в диспозиции статей указывает не все признаки состава, а лишь те из них, которые наиболее полно отражают индивидуальность именно описываемого состава преступления. Как правило, в диспозиции статьи описывается объективная сторона воинского преступления (ст. ст. 242-245, 253, 257, УК и т.д.). В некоторых составах указывается также форма вины (ст.ст.245, 254-3, 258 УК и др.) или специальные признаки субъекта (так называемое удвоение специального субъекта) - ст. ст. 249 - 254 УК и т.д. Однако вне зависимости от способа описания того или иного воинского преступления, они обладают всеми необходимыми признаками состава воинского преступления, указанными выше.

Таким образом, под родовым составом воинского преступления понимается совокупность закрепленных в уголовном законе (ст.231 УК) специальных объективных (объект и объективная сторона) и субъективных (субъект и субъективная сторона) признаков, характеризующих виновное общественно опасное деяние как воинское преступление.

ⁱ Кримінальний кодекс України. Проект, підготовлений робочою групою Кабінету Міністрів України, та пояснювальна записка до нього. Тасіс. 1997 г. ст.ст. 399 – 405.

ⁱⁱ См.: Уголовное право Украины. Общая часть. Учебник. Под ред. М.И. Бажанова, В.В.Сташиса, В.Я.Тация. – Харьков: Право, 1998. - С. 44.

ⁱⁱⁱ Ведомости Верховного Совета Украины. - 1992. - N 27.- Ст.385.

^{iv} Ведомости Верховного Совета Украины.- 1992.- N 9. - Ст.106.

^v Уголовный кодекс Украины. Научно - практический комментарий. "Правові джерела". - К., 1998. - С.1013.

^{vi} Уголовное право Украины. Общая часть. Под ред. М.И. Бажанова, В.В. Сташиса, В.Я.Тация. Харьков: Правда, 1998. - С.63.

^{vii} См.: Там же, с.65-67.

^{viii} См.: Курс советского уголовного права. - Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1968. - Т. 1. - С. 255-256.

^{ix} См.: Курс советского уголовного права. - М.: Наука, 1970. - Т.2. - С.86-105; Уголовное право Украины. Общая часть. Под ред. М.И. Бажанова, В.В. Сташиса, В.Я. Тация. Харьков: Правда, 1998. - С.63-73 и т.д.

^x Советское уголовное право. Воинские преступления. Учебник. Под ред. А.Г. Горного В.И. - М.: 1978. - С.46-47.