



УДК 343.144.3

НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ НЕОБХОДИМОСТИ ВВЕДЕНИЯ ПОНЯТИЯ «ВИРТУАЛЬНЫЙ ПРЕДМЕТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ» В ТЕОРИЮ УГОЛОВНОГО ПРАВА

Н.А. Розенфельд

Институт законодательства Верховного Совета Украины
E-mail: nat_rozenfeld@mail.ru

Статья посвящена проблеме несовпадения теоретического и практического подходов в определении предмета преступления, который не имеет материального представления, и необходимости введения в теорию уголовного права понятия «виртуальный предмет преступления». Фактически существующий виртуальный предмет - электронные данные, в том числе компьютерная информация, изображения, схемы, алгоритмы и т.д., на сегодняшний день юридически не может приниматься как предмет преступления и использоваться в качестве доказательств, поскольку теоретическая наука в качестве предмета преступления признает только вещи материального мира.

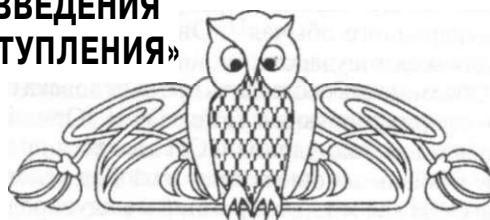
Some Aspects of the Necessity of the Introduction of the Idea "Virtual Subject of Crime" in the Theory of the Criminal Law

N. A. Rozenfeld

The article is devoted to the problem of disagreement between theoretical and practical approaches to definition of crime subject, which is not material, and the necessity to introduce into the criminal law theory the notion of cyber crime subject. As for today practically existent cyber subject - electronic data, including computer information, images, diagrams, algorithms etc., - cannot be legally considered as subject of a crime and used as an evidence, since the theoretical science admits only the material articles (things) to be a crime subject.

Невозможно представить сферу жизнедеятельности, в которой бы не использовались высокие технологии или результаты их функционирования. Новая эпоха существования человечества, неразрывно связанная с информационными технологиями, и тотальное проникновение информационных технологий во все сферы социальных отношений¹ способствовали возникновению Информационного общества². В основе этого образования лежат технологии, построенные на автоматизированной обработке данных³, которые, в свою очередь, могут не иметь внешнего представления - не ощущаться человеком⁴ без применения для их внешнего представления специальных средств, способов или методов обработки⁵.

Очевидно, что на такие предметы Информационного общества, как данные, информация, могут направляться преступные посягательства, целевой спектр которых может колебаться от несанкционированной рассылки электронных сообщений (спама) и распространения вредоносных



компьютерных программ до кибернетического терроризма.

Несмотря на то, что научный мир постоянно подчеркивает необходимость модернизации подходов с учетом развития общественных отношений (подтверждением чего служит высказывание Б.С. Гавриша и Е.В.Фесенко: «необходимо победить стереотипы, которые сложились у ученых и юристов-практиков с советских времен, обусловленных идеологизацией общественных наук в целом, в том числе уголовного права»⁶), классическая теория уголовного права продолжает воспринимать предмет преступления исходя из исключительно материалистического мировосприятия, указывая, что предмет преступления есть предмет материального мира.

Яркой демонстрацией материалистического определения предмета преступления являются определения, даваемые предмету преступления классиками украинской школы уголовного права. Так, В.Я. Таций, научные достижения которого в области исследования объекта и предмета преступления стали базой для дальнейшего исследования указанных институтов по всей территории бывшего СССР, определяет предмет преступления как «какие-либо вещи материального мира, определенными свойствами которых уголовный закон связывает наличие в действиях лица признаков конкретного состава преступления»⁷, а также настаивает: «Поскольку предметом преступления может быть только определенная вещь, то он всегда является вещественным / материальным / признаком преступления»⁸. Аналогично определяет предмет преступления Н.И. Панов, указывая, что предметы преступления - вещи материального мира, воздействуя на которые лицо посягает на ценности (блага), которые принадлежат субъектам общественных отношений, а также настаивая на том, что средства совершения преступления - это предметы материального мира, которые применяются преступником при совершении общественно-опасного деяния⁹.

В научных публикациях нами неоднократно поднимался вопрос о необходимости модернизации как подходов к изучению предмета преступления, так и основополагающих понятий предмета преступления, поскольку модернизация характера общественных отношений, связанная



с информационным развитием и применением высоких технологий в различных сферах жизнедеятельности населения Земли и фактическим отсутствием границ для информационной деятельности, создает и новое поле для совершения преступлений, которые направлены на кибернетические достижения - преступлений, совершаемых при помощи новейших технологий. Наиболее известным примером таких посягательств является несанкционированное проникновение¹⁰ в компьютерную систему". Перечень кибернетических преступлений, определяемый Советом Европы в Конвенции о киберпреступности¹² и Дополнительном протоколе к Конвенции о киберпреступности, который касается криминализации действий расистского и ксенофобного характера, совершенных через компьютерные системы¹³, значительно более емких, но не исключителен. Так, в указанный перечень входят:

- нарушения против конфиденциальности, целостности и доступности компьютерных данных и систем («незаконный доступ», «нелегальный перехват», «вмешательство в данные», «вмешательство в систему», «злоупотребление устройствами»);
- правонарушения, связанные с компьютерами («мошенничество, связанное с компьютерами»);
- распространение расистского и ксенофобного материала через компьютерную систему;
- угроза из расистских или ксенофобных мотивов через компьютерную систему;
- обида по расистским или ксенофобным мотивам;
- отрицание или значительная минимизация, одобрение или оправдание геноциду или преступлениям против человечества;
- правонарушения, связанные с детской порнографией (изготовление, тиражирование, распространение, в том числе через компьютерные системы);
- правонарушения, связанные с нарушением авторских и смежных прав.

Очевидно, что перечень не полон, поскольку выделяет ряд преступлений, которые, в свою очередь, могут являться способом совершения иных более тяжких преступлений, таких как кибертерроризм, кибершпионаж, кибердиверсия, наемничество через Интернет и т.д.

Исходя из того, что направленность указанных преступлений определяется переносом определенных категорий общественных отношений в виртуальное пространство и избранием преступниками целью своих посягательств предметов виртуального мира, мы считаем целесообразным выделять в теории уголовного права новейшую разновидность предмета преступления - виртуальный предмет преступления¹⁴.

Под виртуальным предметом преступления будем понимать такой предмет объективного мира, который создан при помощи специальных

методов и (или) способов, не имеет внешнего представления, однако может его приобрести при помощи специальных методов и способов воздействия¹⁵.

Проблематика представления, в частности, оценки доказательственной базы обсуждается учеными различных отраслей права. В частности, с точки зрения понятия представления предмета преступления, обязательного к доказыванию, наиболее интересно высказывание М.В. Салтаевского, который пишет: «Специфика современной оценочной деятельности обусловлена современным характером оцениваемого объекта, процессуальной и криминалистической формой его представления»¹⁶.

Исходя из этого мнения, проведем параллель - если криминалистическая (фактическая) форма предмета, как объекта исследования - нематериальна (виртуальна), а процессуальная (юридическая) его форма - материальна, что следует из цитированных выше подходов теории уголовного права, то оценить такой предмет в качестве доказательства не представляется возможным.

Вернемся к подходам в отношении определения предмета преступления, данного В.Я. Тащцем. В современных работах этого ученого указывается, что «предмет преступления - это такой признак преступления, который назван непосредственно в самом законе»¹⁷, а формулирование определения предмета преступления «обусловлено тем, что законодатель, описывая то или иное преступление, чаще всего указывает сам те вещи, а точнее их признаки, свойства»¹⁸. Невозможно не согласиться с данным утверждением, из которого следует, что все предметы, указанные в законе об уголовной ответственности в качестве предмета преступления, следует признавать предметом преступления на теоретическом уровне. В противном случае криминалистический и процессуальный фактор таких предметов не совпадут, и оценка их в качестве доказательств будет невозможной.

Таким образом, несовпадение теоретического и практического подходов в определении (в данном случае, предмета преступления) делает реально существующий виртуальный предмет - компьютерные данные, в том числе компьютерную информацию, изображения, схемы, алгоритмы и т.д., недоказуемым, поскольку теоретическая наука в качестве предмета преступления признает только вещи материального мира.

В диссертационном исследовании автора¹⁹ данной статьи этот вопрос поднимался еще в 2003 г., однако до сегодняшнего дня необходимость признания предмета виртуального мира, на который направлено преступное посягательство, в качестве виртуального предмета преступления полного признания не получило, несмотря на то, что большинство ученых признают такую необходимость, а законодатель излагает в законе об уголовной ответственности.



Примечания

- ¹ См.: Second Sight Medical Products. Протез сетчатки. Как электроды дают сигнал мозгу // Корреспондент. 2007. № 7 (246). С. 70; Зуб в пробирке // Там же. С. 70-71; Тузов Д. Цивилизация «юзеров» // Там же. № 3 (243). С. 24; Виртуальные билеты // Там же. С. 59; Ковалевская И. Цифровой эфир // Власть денег. 2006. № 36(99). С. 42-43.
- ² См.: Брижко В.М., Цимбалюк В.С., Орехов А.А., Гальченко О.Н. Е-будущее и информационное право / Под ред. д-ра юрид. наук, проф. Р.А. Калюжного, д-ра экон. наук, проф. М.Я. Швеца. Киев: Интеграл, 2002. С. 5.
- ³ Пастухов О. М. Авторське право у сфері функціонування всесвітньої інформаційної мережі Інтернет. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Київ, 2002. С. 9.
- ⁴ Под ощущением человеком определенного предмета авторы понимают возможность ощущения человеком определенного предмета или явления с помощью органов чувств без применения для этого специальных средств, мер и методов.
- ⁵ Розенфельд Н. Программно-математичні заходи захисту комп'ютерної інформації як предмет злочину «Незаконне втручання в роботу електронно-обчислювальних машин (комп'ютерів), їх систем і комп'ютерних мереж» // Вісн. Хмельн. ін-ту регіон. управління та права. 2002. Спецвип. 1. С. 229-231.
- ⁶ Гавриш Б.С., Фесенко Є.В. Концептуальні питання застосування нового кримінального законодавства України // Новий кримінальний кодекс України: Питання застосування і вивчення: Матеріали міжнар. наук.-практ. конф. [Харків] 25-26 жовтня 2001 р. / Редкол.: В.В. Сташис (голов. ред.) та ін. Київ; Харків: Юрінком Інтер, 2002. С. 11-14.
- ⁷ См.: Тацій В.Я. Объект и предмет преступления в советском уголовном праве. Харьков: Вища школа, 1988. С. 47; Кримінальне право України: Загальна частина: Підручник для студентів юрид. спец. вищ. Закладів освіти / М.І.Бажанов, Ю.В.Баулін, В.І.Борисов та ін. / За ред. проф. М.І.Бажанова, В.В. Сташиса, В.Я.Тація. Київ; Харків: Юрінком Інтер Право, 2002. С. 93.
- ⁸ См.: Тацій В.Я. Объект предмет злочину в кримінальному праві України: Навчальний посібник. Харків: Украю, 1994. С. 33; Он же. Объект и предмет преступления в советском уголовном праве. С. 48.
- ⁹ Кримінальне право України: Загальна частина: Підручник для студентів юрид. спец. вищ. Закладів освіти. С.128.
- ¹⁰ Розенфельд Н.А. Кримінально-правова характеристика незаконного втручання в роботу електронно-обчислювальних машин (комп'ютерів), систем та комп'ютерних мереж: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: Київ, 2003. С. 9.
- ¹¹ Розенфельд Н.А. Деякі особливості визначення ознак об'єктивної сторони складу злочину «Незаконне втручання в роботу електронно-обчислювальних машин (комп'ютерів), систем та комп'ютерних мереж» // Адвокат. 2002. № 4-5. С. 24-26.
- ¹² Конвенція Ради Європи Про кіберзлочинність 994 575 від 23.11.2001 // Офіційний веб-сайт Верховної Ради / <http://www.rada.kiev.uay> Міжнародний документ від 23.11.2001 /994 575
- ¹³ Офіційний веб-сайт Верховної Ради України/ <http://www.rada.kiev.uay> Рада Європи; Протокол, Міжнародний документ від 28.01.2003 Додатковий протокол до Конвенції про кіберзлочинність, який стосується дій расистського та ксенофобного характеру, вчинених через комп'ютерні системи 994 687. Редакція від 21.07.2006.
- ¹⁴ Мазуренко О., Розенфельд Н. Комп'ютерна інформація як предмет злочинів, передбачених Розділом XVI КК України // Право України. 2004. № 6. С. 80-83.
- ¹⁵ Розенфельд Н.А. Кримінально-правова характеристика незаконного втручання ... С. 9; Мазуренко О., Розенфельд Н. Указ. соч. С. 82.
- ¹⁶ Салтаевский М.В. Информационные отношения и проблемы их правового регулирования // Новий кримінальний кодекс України. С. 254.
- ¹⁷ Кримінальне право України: Загальна частина: Підручник для студентів юрид. спец. вищ. Закладів освіти. С. 93.
- ¹⁸ Там же.
- ¹⁹ Розенфельд Н.А. Кримінально-правова характеристика незаконного втручання ... С. 9.



САРАТОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ Н.Г. ЧЕРНЫШЕВСКОГО

ИЗВЕСТИЛ

САРАТОВСКОГО
УНИВЕРСИТЕТА

Новая серия



Научный журнал
2007 Том 7

Серия Экономика. Управление. Право, выпуск 2

Продолжение «Известий Императорского Николаевского Университета» 1910-1918 и «Ученых записок СГУ» 1923-1962

Издается с 2001 года

СОДЕРЖАНИЕ

Научный отдел

Экономика

- Красильников О. Ю.** Анализ интернет-экономики на микроуровне 3
- Орехова Е. А.** Национальное хозяйство как объект экономического развития 13
- Порезанова Е. В.** Специфика взаимодействия фирм в переходной экономике России 20

Управление

- Гвоздева С М.** Повышение качества продукции как фактор конкурентоспособности инновационных предприятий 25
- Демкина Н. Н.** Механизм организации терральности людей 31
- Кокуева А. А.** Ограничение сценарного планирования как стратегии обеспечения экономической устойчивости фирм газовой отрасли 37

Право

- Бердникова Е. В.** Конституционно-правовые основы регулирования гражданского лоббизма 42
- Тогузаева Е. Н.** Нормы морали, права, религии как регуляторы поведения 46
- Масленников В. А.** Совершенствование законодательства о правах молодежи в России 50
- Шайхисламова О. Р.** Классификация осуждённых к лишению свободы 53
- Аверьянова Н. Н.** Правовое регулирование использования дистанционных образовательных технологий 55
- Барзилова Ю. В.** К вопросу об истории развития института юридических обязанностей 58
- Розенфельд Н. А.** Некоторые аспекты необходимости введения понятия «виртуальный предмет преступления» в теорию уголовного права 62
- Апарина О. Ю.** К вопросу о сущности социального государства 65
- Васильева Л. Е.** Особенности развития семейного права СССР в области охраны материнства и детства в 1930-40-е годы 67

РЕДАКЦИОННАЯ КОЛЛЕГИЯ

- Главный редактор**
Коссович Леонид Юрьевич
- Заместитель главного редактора**
Усанов Дмитрий Александрович
- Ответственный секретарь**
Клоков Василий Тихонович
- Члены редакционной коллегии**
Аврус Анатолий Ильич
Белов Владимир Николаевич
Бучко Ирина Юрьевна
Вениг Сергей Борисович
Дыльнов Геннадий Васильевич
Захаров Андрей Михайлович
Зимняков Дмитрий Александрович
Кабанин Вячеслав Кузьмич
Комкова Галина Николаевна
Лебедева Ирина Владимировна
Левин Юрий Иванович
Мирзеханов Велихан Салманханович
Монахов Сергей Юрьевич
Первушов Евгений Михайлович
Прозоров Валерий Владимирович
Прохоров Дмитрий Валентинович
Смирнов Анатолий Константинович
Сперанский Дмитрий Васильевич
Федотова Ольга Васильевна
Худяков Глеб Иванович
Чумаченко Алексей Николаевич
Шляхтин Геннадий Викторович

РЕДАКЦИОННАЯ КОЛЛЕГИЯ СЕРИИ

- Главный редактор**
Смирнов Анатолий Константинович
- Заместитель главного редактора**
Комкова Галина Николаевна
- Ответственный секретарь**
Манахова Ирина Викторовна
- Члены редакционной коллегии:**
Вестов Федор Александрович
Ворошилов Сергей Александрович
Дорофеева Любовь Ивановна
Куликова Светлана Анатольевна
Стрыгина Светлана Владимировна
Трубицына Тамара Ивановна
- Зарегистрировано**
в Министерстве Российской Федерации по делам печати, телерадиовещания и средств массовых коммуникаций
Свидетельство о регистрации СМИ
ПИ № 77-7185 от 30 января 2001 года



ПРАВИЛА ОФОРМЛЕНИЯ РУКОПИСЕЙ

Журнал принимает к публикации общетеоретические, методические, дискуссионные, критические статьи, результаты исследований по всем научным направлениям.

К статье прилагается сопроводительное письмо, внешняя рецензия и сведения об авторах: фамилии, имена и отчества (полностью), рабочий адрес, контактные телефоны, e-mail.

1. Рукописи объемом не более 1 печ. листа, не более 8 рисунков принимаются в редакцию в бумажном и электронном вариантах в 1 экз.:

а) бумажный вариант должен быть напечатан через один интервал шрифтом 14 пунктов. Рисунки выполняются на отдельных листах. Под рисунком указывается его номер, а внизу страницы - Ф.И.О. автора и название статьи. Подрисуночные подписи печатаются на отдельном листе и должны быть самодостаточными;

б) электронный вариант в формате Word представляется на дискете 3,5 или пересылается по электронной почте. Рисунки представляются в виде отдельных файлов в формате PCX, TIFF или GIF.

2. Требования к оформлению текста.

Последовательность предоставления материала: индекс УДК; название статьи, инициалы и фамилии авторов, аннотация (на русском и на английском языках); текст статьи; библиографический список; таблицы; рисунки; подписи к рисункам.

В библиографическом списке нумерация источников должна соответствовать очередности ссылок на них в тексте.

Ведущий редактор

Бучко Ирина Юрьевна

Редактор

Ишмухаметова Инга Владимировна

Художник

Соколов Дмитрий Валерьевич

Верстка

Багаева Ольга Львовна

Технический редактор

Агальцова Людмила Владимировна

Корректор

Рогова Галина Александровна

Адрес редакции

410012, Саратов, ул. Астраханская, 83
Издательство Саратовского университета

Тел.: (845-2) 52-26-89, 52-26-85

E-mail: izdat@squ.ru

Подписано в печать 21.11.07.

Формат 60x84 1/8.

Усл. печ. л. 8,13(8,75).

Уч.-изд. л. 8,5.

Тираж 500 экз. Заказ 160.

Отпечатано в типографии

Издательства Саратовского университета

© Саратовский государственный университет, 2007

CONTENTS

Scientific Part

Economic

Krasilnikov O.Y. Theoretical Analysis of Internet Economy on the Micro Level 3

Orekhova E.A. National Facilities (Economy) as Object of Economic Development 13

Porezanova E.V. Specificity of Interactions of Firms in Transitive Economy of Russia 20

Management

Gvozdeva S.M. Quality Improvement of Products as a Factor of Innovative Enterprises Competitiveness 25

Dyomkina N.N. Mechanism of Organization of «Terralnost» Population 31

Kokueva A.A. Scene Planning as Strategies of Keeping Economical Stability in Companies of Gas Branch 37

Law

Berdnikova E.V. Constitutionally Legal Bases of Regulation of Civil Lobbyism 42

Toguzayeva E.N. Rules of Moral, Law and Religion as Regulators of Behavior 46

Maslennikov V.A. Improving of Russian Legal System in the Sphere of Young Generation Rights 50

Shaiislamova O.R. Classification of Persons Condemned to Deprivation Freedoms 53

Averianova N.N. Legal Regulation of Distance Educational Technologies' Usage 55

Barzilova Y.V. Questions of Historical Development of the Legal Duty's Institute 58

Rozenfeld N. A. Some Aspects of the Necessity of the Introduction of the Idea «Virtual Subject of Crime* in the Theory of the Criminal Law 62

Aparina O.Y. To a Question on Essence of the Social State 65

Vasileva L.E. To a Question on Features of Development of the Family Right of the USSR (in the field of protection of motherhood and the childhood) in 1930-1940th Years 67