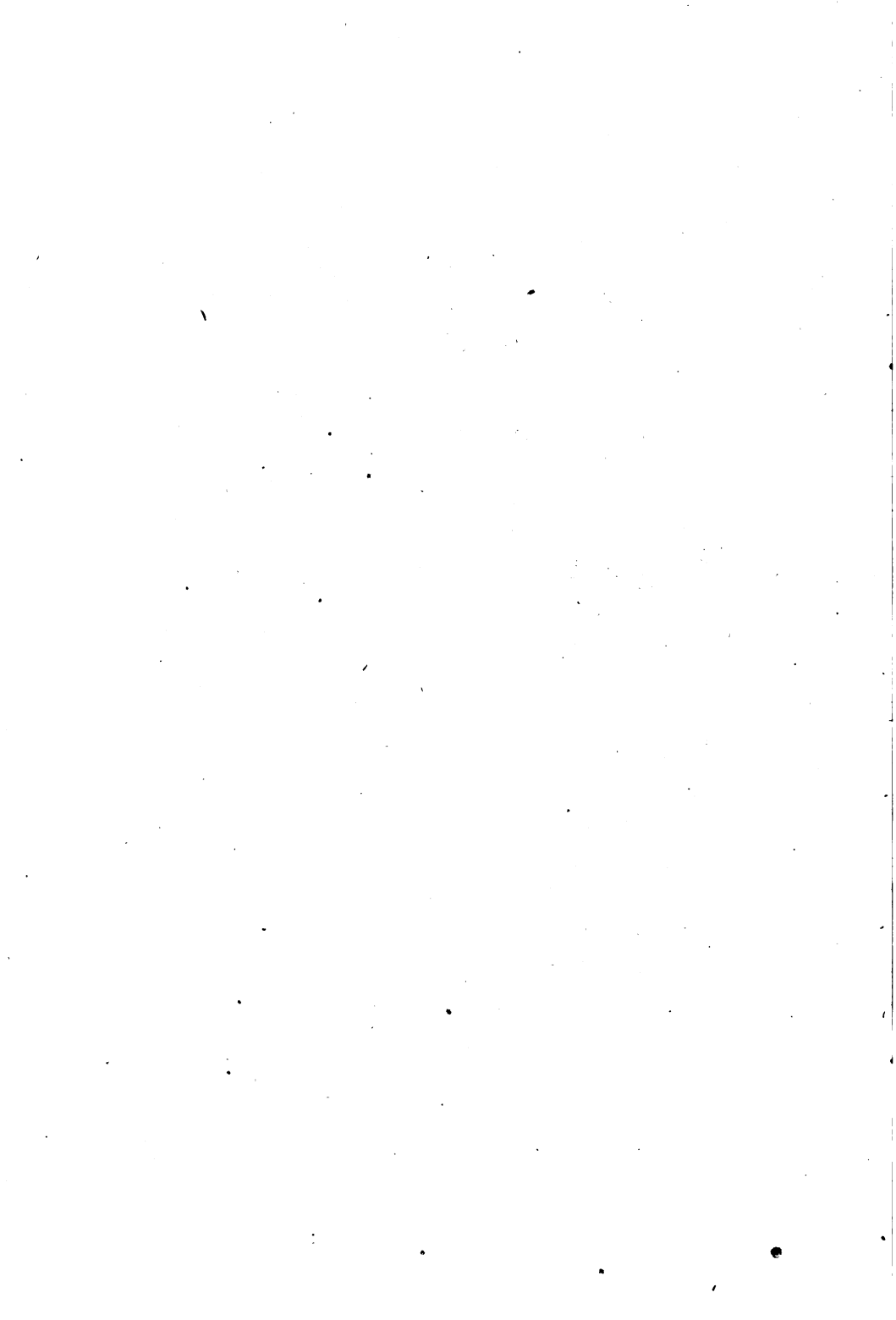


О ЗНАЧЕНІИ ДАВНОСТИ

ВЪ УГОЛОВНОМЪ ПРАВѢ.



Sabler, Vladimir Karlovich

О ЗНАЧЕНІИ ДАВНОСТИ

ВЪ

УГОЛОВНОМЪ ПРАВѢ.

ИЗСЛѢДОВАНИЕ

ВЛАДИМИРА САБЛЕРА.

МОСКВА:

ТИПОГРАФІА Т. РИСКЪ, НА САДОВОЙ, У ЯЗУСКОЙ ЧАСТИ, Д. МЕДИЦЕВОЙ.

1872.

RUS

SAB

SEP 29 1931

ОГЛАВЛЕНІЕ.

ГЛАВА I.

Историческій очеркъ развитія института давности въ уголовномъ правѣ.

1. Общее понятіе о давности въ уголовномъ правѣ. Давность стр. погашающая уголовное преслѣдованіе. Давность погашающая наказаніе. Условія юридическаго быта и государственнаго строя, необходимыя для законодательнаго признанія давности. 3
2. Греція. Во времена Солона и Демосеена давность преступленія еще не была извѣстна. Дѣмбахъ предполагаетъ, что аѳинское законодательство признавало ее во времена оратора Лизія 6
3. Римское право. Споръ нѣмецкихъ ученыхъ относительно времени признанія давности. Мнѣніе Цумпта. Пятилѣтняя давность была введена Августомъ. Особенности шестимѣсячной давности. Преступленія погашавшіяся въ пятилѣтній срокъ. Давность двадцатилѣтняя была извѣстна во времена юриста Павла. Преступленія изъятія отъ дѣйствія давности. Давность исчислялась, какъ *tempus continuum*, не принималась *ex officio*. Споръ о ея правовомъ основаніи 9
4. Германское право. Исландскія Граги. Законъ Визиготскій. Каролина не содержитъ никакихъ постановленій о давности. 16
5. Французское право. Учрежденія Св. Людовика. Сокращеніе продолжительности давностныхъ сроковъ. Вліяніе феодализма. Приговоръ суда въ Турнеллѣ. Королевское постановленіе 1670 г. Значеніе давности во французскомъ дореволюціонномъ правѣ. Кодексы 23 сентября (6 октября) 1791 г. и 3 Брюмера IV г. Начало давности. Гражданскій искъ. Безразличіе сроковъ для преступленій тяжкихъ и легкихъ. Нелогичность этой системы и послѣдствія изъ нея истекающія 18

6. Русское право. Законодательные памятники до XVI в. не содержатъ никакихъ постановленийъ о давности. Мнѣнія высказанныя относительно времени признанія этого института. Разборъ ихъ. Литовскій Статутъ. Последующее законодательство, Манифестъ 17 марта 1771 г. Значеніе этого законоположенія. Проектъ уголовного уложенія 1813 г. Обсужденіе этого проекта въ Государственномъ Совѣтѣ въ 1824 г. и мнѣнія высказанныя по этому поводу. Понятіе о безгласности происшествія и безгласности виновника. Высочайше утвержденное мнѣніе Гос. Совѣта о нераспространеніи давности на дезертирство. Своды законовъ уголовныхъ изд. 1832 и 1842 г. 22

ГЛАВА II.

Значеніе давности въ современныхъ законодательствахъ.

7. Французское право. Погашающее вліяніе давности было еще въ XVII в. распространено на судебные приговоры. Уставъ уг. судопроизводства 17 ноября, 1808 г. признаетъ этотъ видъ давности, вводитъ разнообразіе давностныхъ сроковъ и правильно опредѣляетъ начало давности. Рѣчь графа Реаля. Постановленія устава 41
8. Бельгія. Давность преступленія предусматривается уставомъ уголовн. судопроизводства. Давность наказанія отнесена въ 1867 г. къ уложенію 46
9. Сѣверо - Германскій союзъ. Уложеніе 1870 г. признаетъ давность наказанія, распространяетъ давность на все преступленія и сокращаетъ сроки 46
10. Законодательства нѣмецкихъ государствъ не вошедшихъ въ составъ Сѣверо - Германскаго союза: 1) Баварія. Уложеніе 1813 г. Законы 1822 и 1827 г. Уложеніе 1861 г. признаетъ давность наказанія. 2) Вюртембергъ. 3) Баденъ. Уложеніе 6 марта 1845 г. (5 февраля 1831) признаетъ давность наказанія 49
11. Австрія. Недостаточность уложенія 1852 г. Проектъ 1867 г. допускаетъ давность приговора 51
12. Швейцарія. Союзное Уложеніе 1853 г. Законодательства отдельныхъ кантоновъ 53
13. Италія. Попытки составить уложеніе для всего объединеннаго королевства. Progetto de Falco. Проектъ 15 Апрѣля 1870 г. Давность наказанія признается имъ 54

14. Испанія. Кодексъ 1870 г. допускаетъ оба вида давности и устанавливаетъ для нихъ одинаковые сроки 57
15. Швеція. Уложение 1864 г. ограничиваетъ давность самыми тѣсными размѣрами 58
16. Англія. Ошибочность возвращенія нѣмецкихъ писателей. Common Law не вѣдаетъ давности, но ее признаютъ, въ ограничен-ныхъ размѣрахъ, нѣкоторые статуты, подъ названіемъ limitation. Шотландское право. Вліяніе Римскихъ узаконеній. 20-ти лѣтній срокъ. Законодательства Сѣвероамери-канскихъ штатовъ. 58
17. Россія. Возвращеніе на давность проекта новаго уложенія. Уло-женіе 1845 г. Опрежденіе 158 ст. (изд. 1867 г.) Недоста-точность редакціи этой статьи. Несостоятельность подраз-дѣленія давности, на давность происшествія и давность виновнаго. Значеніе слова „обнаруженіе“. Мнѣніе Г. Неклю-дова, разборъ его. 21 ст. Устава о наказаніяхъ. Давность прерывается всякимъ производствомъ. Разборъ мнѣнія выска-заннаго Сенатомъ. Условія при которыхъ производство имѣетъ силу нарушающую теченіе давности, Производство безусловно отстраняетъ давность. 159 ст. Уложенія. Что слѣдуетъ разумѣть подъ словомъ ходженіе. 160 ст. Уло-женія. Нераспространеніе давности на преступленія преду-смотрѣнные 161 ст. Ул. Научное достоинство этой статьи. Опрежденіе 162 ст. ея крайняя недостаточность. Мнѣніе Г. Неклюдова. 163 и 164 ст.- Уложенія. Военскій уставъ (Изд. 1868) Побѣгъ со службы. Начала положенныя дѣйст-вующимъ законодательствомъ въ основаніе давности . . . 62

ГЛАВА III.

Исслѣдованіе тѣхъ началъ, на которыхъ покоится давность.

18. Отношеніе различныхъ теорій къ вопросу объ основаніи давности. Недостаточность попытокъ объяснить существо давности 98

ОТДѢЛЕНІЕ 1.

Попытки основать давность на данныхъ лежащихъ въ лицѣ самого преступника.

19. Давность, многіе объясняли, предполагаемымъ исправленіемъ преступника. Несостоятельность этой теоріи. Постановленія кодексовъ придерживавшихся ея 101

20. Господствующая во Франціи теорія видитъ основаніе давности въ мученіяхъ понесенныхъ преступникомъ въ продолженіи давностнаго срока. На давность она смотритъ, какъ на эквивалентъ наказанія. Ошибочность этого воззрѣнія . 106
21. Несостоятельность предположенія о томъ, что Богъ простилъ преступника 108
22. Воззрѣніе Тираквея и его ошибочность 109
23. Абеггъ думаетъ, что нераспространеніе давности на приговоры и особенно на смертную казнь заглушить въ преступникѣ желаніе исправиться. Шаткость этого и ему подобныхъ предположеній 110
24. Правильныя и ошибочныя стороны воззрѣнія Гольцендорфа 111

О Т Д Ъ Л Е Н І Е 2.

Попытки основать давность, на данныхъ лежащихъ внѣ лица самого преступника.

25. Попытки объяснить давность утратой доказательствъ и особенно тѣхъ, которыя направлены въ пользу подсудимаго. Разборъ этого воззрѣнія 112
26. Унтергольцнеръ и Гольцендорфъ оправдываютъ давность тѣмъ, что слишкомъ позднее преслѣдованіе поколебало-бы авторитетъ судебной власти. Неосновательность этого предположенія 115
27. Положеніями гражданского права нельзя объяснять уголовную давность 116
28. Произвольность воззрѣнія Тило 116
29. Юсти неосновательно кладетъ въ основу давности предположеніе объ отказѣ лица, пострадавшаго отъ преслѣдованія 117
30. Гаусъ, Джуліани и др. оправдываютъ давность тѣми послѣдствіями, которыя повлекло бы слишкомъ позднее преслѣдованіе и наказаніе. Опроверженіе ихъ воззрѣній. Нѣкоторые нѣмецкіе криминалисты, объясняли давность тѣмъ, что воспоминаніе о преступленіи сгладилося въ памяти народной. Возраженіе 117
31. Господствующая въ Германіи теорія кладетъ въ основу давности безконечную, все погашающую силу времени. Воззрѣніе это было впервые высказано Виртомъ 122
32. Критика этого воззрѣнія. Время какъ понятіе отвлеченное бесцельно повліять на существо какого-либо юридическаго отношенія. Время есть условіе необходимое для бытія давности, но не основаніе ея. Непослѣдовательность защитниковъ этой теоріи, и непримѣнимость ея къ давности краткосрочной 127

33. Мнѣніе Кѣстлина и разборъ его	131
34. Бернеръ. Эклектизмъ его воззрѣнія	133
35. Шварце утверждаетъ, что правовое сознание народа, вслѣд- ствие воздѣйствія безконечной силы времени, не требуетъ болѣе наказанія. Анализъ этого воззрѣнія	135
36. Мнѣніе Киля	140
37. Мнѣніе Пульсера	142

О Т Д Ъ Л Е Н І Е 3.

Мнѣнія ученыхъ, отрицавшихъ давность.

38. Теоріи, полагавшія въ основу карательной системы устра- шеніе и предупрежденіе, построены на началахъ исключаютъ щихъ давность	144
39. Грюндлеръ утверждалъ, что давность не только противорѣ- читъ идеѣ права, но что она, вмѣстѣ съ тѣмъ, вредна и опасна для бытія государства	145
40. Мнѣніе Генке	146
41. Бентамъ и его полемика противъ давности	147
42. Анализъ воззрѣній отрицавшихъ давность	149

О Т Д Ъ Л Е Н І Е 4.

Опредѣленіе тѣхъ началъ, на которыхъ покоится давность въ ую- ловномъ правѣ.

43. Причина неудовлетворительности попытокъ объяснить осно- ваніе давности	150
44. Долгосрочная давность преступленія находитъ свое полное оправданіе въ идеѣ справедливости. Для признанія приго- вора, осуждающаго преступника, справедливымъ, необходимо, чтобы въ моментъ его составленія, вопросъ о виновности подсудимаго не подлежалъ никакому сомнѣнію. Невозмож- ность возстановить, по прошествіи многихъ лѣтъ, объек- тивный и субъективный составъ преступленія, и рѣшить правильно вопросъ о вѣроятности и степени виновности лица. Г. Баршевъ вѣрно указываетъ на опасность, кото- рая возникла бы для невинныхъ въ случаѣ непризнанія давности.	151
45. Давность краткосрочная покоится на требованіяхъ уголовной политики и на томъ, что государственное правосудіе, при- давая легкимъ нарушеніямъ менѣе значенія соединяетъ съ ними менѣе строгую и продолжительную реакцію. Наруше- нія законовъ о печати	152

46. Долгосрочная давность наказанія находить свое полное оправданіе въ принципѣ справедливости. Всякое наказаніе законно и справедливо, пока оно не превышаетъ суммы страданій опредѣленной закономъ и назначенной судомъ. Наказаніе, примѣненное по прошествіи 20, 30 лѣтъ, не удовлетворяетъ этимъ двумъ требованіямъ. Погашающее вліяніе давности распространяется только на ту часть приговора, которая подлежитъ исполненію, Отъ ея воздѣйствія изъяты всѣ безсрочныя наказанія. На помилованіе нельзя смотрѣть, какъ на мѣру замѣняющую давность наказанія. Переписка Плинія съ Траяномъ 159
47. Краткосрочная давность наказанія вытекаетъ изъ требованій уголовной политики и изъ существа тѣхъ преступленій, съ которыми она сопряжена 168
48. Различіе между институтами давности въ правѣ гражданскомъ и уголовномъ 171
49. Мѣсто занимаемое давностью въ общей системѣ права: . . 175

ГЛАВА IV.

Ученіе о давности, погашающей уголовное преслѣдованіе.

ОТДѢЛЕНІЕ 1.

Опредѣленіе того момента, съ котораго начинается теченіе давности.

50. Опредѣленіе давности преступленія, условіе необходимое для ея бытія. Погашающему вліянію давности подлежатъ всѣ преступленія безъ изъятія. Теченіе давности начинается съ момента совершенія преступленія. Преступленія дѣящіяся. Опредѣленіе ихъ. Преступленія продолжаемыя. Несостоятельность всѣхъ попытокъ, опредѣлить внутреннее существо этихъ преступленій 178
51. Боязнь близкое разсмотрѣніе дѣящихся преступленій 187
52. Aprostasia 190
53. Многобрачіе. Споръ относительно принадлежности его къ преступленіямъ простымъ или дѣящимся. Взглядъ Уложенія на этотъ вопросъ 192
54. Противозаконное заключеніе. Мнѣніе г. Спасовича 198
55. Похищеніе (garl) 200
56. Подмѣна ребенка. Мнѣніе Гооребеке 204
57. Бродяжничество. Сопоставленіе опредѣленій французскаго кодекса и отечественнаго уложенія. 205
58. Заговоръ 206

59. Шайка	206
60. Принадлежность лица къ непріятельской арміи	207
61. Преступленія предусмотрѣнныя 2-ой частью 162 ст. Уложе- нія, по обстоятельствамъ дѣла, могутъ быть, и простыми, и длящимися	207
62. Дезертирство и побѣгъ арестантовъ не могутъ быть при- числены къ длящимся преступленіямъ	209
63. Преступленія сложные. Опредѣленіе ихъ	211
64. Понятіе о преступленіяхъ по ремеслу или привычкѣ не вы- держиваетъ критики. Дѣянія входящія въ составъ подоб- ныхъ преступленій, слѣдуетъ признавать, дозволенными или наказуемыми, и въ послѣднемъ случаѣ, исходямъ давности, принимать совершеніе каждаго изъ этихъ дѣяній	214
65. Въ преступленіяхъ, къ составу которыхъ принадлежитъ наступленіе извѣстнаго послѣдствія, давность начинается со дня совершенія преступленія	220
66. Опредѣленіе начала давности въ такъ называемыхъ преступ- ныхъ упущеніяхъ	221
67. Начало давности при покушеніи	224
68. Начало давности при участіи нѣсколькихъ лицъ въ содѣя- ніи преступленія	225
69. Давность воспріимлетъ свое теченіе совершенно независимо отъ того, былъ ли фактъ содѣянія преступленія извѣстенъ обвинительной власти. Положеніе гражданскаго права, въ силу котораго, <i>contra non valentem agere non currit prae-</i> <i>scriptio</i> , не приложимо къ праву уголовному	227
70. Сокрытіе виновнымъ слѣдовъ преступленія и бѣгство его не исключаютъ давности	229
71. Сумасшествіе обвиняемаго не имѣетъ значенія приостанавли- вающаго теченіе давности. Процессъ Кампи, мнѣніе Фрид- рейха	230
72. Большинство французскихъ писателей признаетъ давность приостановленной во всѣхъ тѣхъ случаяхъ, когда началу уголовнаго иска должно было предшествовать разрѣшеніе какого либо вопроса судомъ или администраціею	235
73. Къ этой категоріи относятся тѣ случаи, въ которыхъ воз- бужденіе преслѣдованія зависитъ отъ разрѣшенія извѣстнаго процессуальнаго вопроса. Неправильное примѣненіе къ этимъ случаямъ принципа <i>contra non valentem agere non currit</i> <i>praescriptio</i>	237
74. Сказанное нами относится и къ тѣмъ случаямъ, въ которыхъ началу иска должно предшествовать признаніе извѣстнаго дѣянія преступленіемъ. Случай, причисляемые къ этой ка-	

- тегоріи. Какое вліяніе должно имѣть разрѣшеніе преюди-
ціальнаго вопроса на дальнѣйшее теченіе давности. 240
75. Законодательныя опредѣленія о началѣ давности. 246

О Т Д Ъ Л Е Н І Е 2.

О продолжительности давностныхъ сроковъ.

76. Разнообразіе сроковъ. Общимъ руководящимъ началомъ
должна быть признана тяжесть преступленія. Сокращеніе
продолжительности сроковъ. Постановленія дѣйствующихъ
кодексовъ 248
77. При рѣшеніи вопроса о томъ, погашено-ли извѣстное пре-
ступленіе давностью, слѣдуетъ всегда имѣть въ виду дан-
ный случай *in concreto*, а не наказуемость его *in abstracto*.
Процессъ долженъ продолжаться до тѣхъ поръ, пока не
уяснится характеръ преступнаго дѣянія 252
78. Обстоятельства уменьшающія виновность лица, смягчая на-
казаніе, сокращаютъ соотвѣтственно и давностный срокъ.
Французская судебная практика. 259
79. Отстраненіе на судебномъ слѣдствіи обстоятельствъ прида-
вавшихъ дѣянію болѣе преступный характеръ, вліяя на на-
казаніе, вліяетъ и на давность 264
80. Обнаруженіе обстоятельствъ, увеличивающихъ виновность
лица, можетъ привести къ удлинненію давностнаго срока . 265
81. Покушеніе и всѣ виды участія погашаются давностью со-
образно съ ихъ наказуемостью 266

О Т Д Ъ Л Е Н І Е 3.

Способъ исчисленія давности.

82. На давность всегда смотрѣли, какъ на *tempus continuum*,
а не, какъ на *tempus utile*. *Computatio civilis* (*a die ad diem*)
практичнѣе чѣмъ *computatio naturalis* (*a momento ad momentum*). 267
83. День содѣянія преступленія зачисляется въ давностный
срокъ, истекаетъ давность съ послѣднимъ изъ срочныхъ
дней 268
84. Какъ исчисляется мѣсячная давность 271
85. Общій выводъ 272

О Т Д Ъ Л Е Н І Е 4.

Перемѣна законодательства.

86. Четыре системы. Вліянію новаго законодательства должна все-
цѣло подлежать давность, теченіе которой началось при го-
подствѣ прежняго закона. Критика другихъ системъ . . . 273

О Т Д Ъ Л Е Н И Е V.

Объ обстоятельствахъ, прерывающихъ течение давности.

87. Господствующее въ теоріи и законодательствѣ воззрѣніе считаетъ для бытія давности необходимымъ отсутствіе преслѣдованія. Все ученіе о перерывѣ давности сложилось подъ вліяніемъ гражданскаго права 279
88. Французское право считаетъ давность нарушенной, когда власть обвинительная выразитъ, надлежащимъ образомъ, намѣреніе преслѣдовать виновнаго, хотя бы и личность его не была опредѣлена. Вліяніе перерыва на дальнѣйшее теченіе давности. Мнѣніе Кутюрье. 280
89. Въ Германіи, мало по малу, вырабатывалось мнѣніе, что только спеціальное слѣдствіе (special-inquisition) прерываетъ давность. Неопредѣленность этого воззрѣнія. Акты должны быть направлены противъ лица, какъ подсудимаго 286
90. Акты прерывающіе давность должны быть, по воззрѣнію общегерманскаго права, судебными. Пренія возбужденныя въ 1870 г. въ Рейхстагѣ 295
91. Мнѣнія высказанныя въ нѣмецкой литературѣ по вопросу о вліяніи перерыва на дальнѣйшее теченіе давности. Уложеніе и Уставъ о Нак. придаютъ преслѣдованію значеніе абсолютно исключающее давность. Исключеніе составляетъ 159 ст. Ул. 300
92. Перерывъ долгосрочной давности погашающей преслѣдованіе не можетъ быть допущенъ, такъ какъ онъ несовмѣстимъ съ тѣми началами, на которыхъ она покоится и съ тѣми опредѣленіемъ, которое мы дали этому виду давности. Признаніе перерыва повлечетъ за собою, то, что давность будетъ растягиваться на неопредѣленное время. Несоостоятельность попытокъ ограничить перерывъ извѣстнымъ срокомъ. Перерывъ мѣшаетъ давности истечь. Ученые и кодексы отрицавшіе перерывъ уголовной давности . . . 317
93. Причины по которымъ не можетъ быть допущенъ перерывъ краткосрочной давности. 316

О Т Д Ъ Л Е Н И Е 6.

Вліяніе давности погашающей уголовное преслѣдованіе.

94. Давность погашаетъ только уголовную отвѣтственность лица и выгораживаетъ его отъ всѣхъ неблагопріятныхъ послѣдствій, вытекающихъ изъ осуждающаго приговора 318

95. Французское право ошибочно распространяет уголовную давность и на гражданскій искъ, вытекающій изъ преступленія, 164 ст. Уложения. 319
96. Погашающее вліяніе давности не исключаетъ *exscriptio veritatis*. Законодательныя опредѣленія 322
97. Давность, исключая приговоръ, отстраняетъ всѣ вытекающія изъ него послѣдствія. Такъ правоспособность лица не можетъ быть умалена. *Infamia*. Свидѣтельскія показанія. Пользованіе политическими правами 324
98. Отношеніе давности къ служебнымъ правамъ 329
99. Преступленіе погашенное давностью не можетъ быть принято въ соображеніе при судѣніи лицомъ новаго преступленія. Постановленіе Уложения 330
101. Лице, вина котораго погашена давностью, не можетъ быть приговорено къ уплатѣ судебныхъ издержекъ 332
101. Давностный срокъ разсматривается какъ нѣчто цѣльное и недвижимое, теченіе извѣстной части его не имѣетъ никакого правоваго значенія. Мнѣніе г. Лохвицкаго 334
102. Отказъ лица отъ давности не допускается. По общепринятому, во Франціи, возрѣнію давность примѣняется *ex officio* во всѣхъ стадіяхъ процесса. Рѣшенія Кассационнаго Департамента 336

ГЛАВА V.

Ученіе о давности погашающей наказаніе.

ОТДѢЛЕНІЕ 1.

Опредѣленіе границъ примѣненія этого вида давности, и того момента, съ котораго начинается ея теченіе.

103. Общія опредѣленія. Дѣйствию давности подлежатъ срочныя наказанія, и наказанія исполненіе которыхъ состоитъ изъ извѣстнаго вѣшняго акта. Наказанія изъятія отъ ея вліянія 339
104. Наказанія, вполнѣ или отчасти ограничивающія правоспособность лица, не подлежатъ дѣйствию давности. Перечисленіе ихъ 342
105. Денежный штрафъ и церковное покаяніе погашаются давностью 346
106. Теченіе давности начинается со дня составленія приговора. Многіе принимаютъ, весьма неосновательно, началомъ давности моментъ вступленія приговора въ законную силу . 347

107. Въ случаѣ бѣгства осужденнаго, давность начинается со дня его побѣга 351

О Т Д Ъ Л Е Н І Е 2.

О продолжительности давностнаго срока.

108. Приговоръ погашается въ сроки болѣе продолжительные, чѣмъ уголовное преслѣдованіе, такъ какъ государство болѣе заинтересовано въ примѣненіи къ осужденнымъ приговоровъ, чѣмъ въ преслѣдованіи подсудимыхъ. Мнѣніе Шварце. Разборъ его. Постановленія положительнаго права 353
109. Общія замѣчанія о томъ какъ погашаются простыя и сложныя наказанія 360
110. Вліяніе новаго закона 361

О Т Д Ъ Л Е Н І Е 3.

Объ обстоятельствахъ, прерывающихъ теченіе давности.

111. Французское право не вѣдаетъ перерыва давности наказанія. Мнѣніе Вазейля, его несостоятельность 362
112. Нѣмецкія законодательства признають перерывъ 366
113. Причины по которымъ долженъ быть признаѣнъ перерывъ давности наказанія 367

О Т Д Ъ Л Е Н І Е 4.

О вліяніи давности погашающей наказаніе.

114. Общія замѣчанія. Утрата общечеловѣческой или гражданской чести не подлежитъ дѣйствію давности. Политическая правоспособность лица. Судебныя издержки. Повтореніе . 372

Библиографическій указатель	377
Алфавитный указатель	399
Опечатки	407
