

МИНИСТЕРСТВО СЕЛЬСКОГО ХОЗЯЙСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
**«КУБАНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ АГРАРНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ И. Т. ТРУБИЛИНА»**

ТЕЗИСЫ ЛЕКЦИЙ
по дисциплине
Б1.В.1.ДВ.06.01 «**НАУЧНЫЕ ОСНОВЫ КВАЛИФИКАЦИИ
ПРЕСТУПЛЕНИЙ**»

наименование дисциплины

Код и направление подготовки	<u>40.03.01 Юриспруденция</u>
Профиль подготовки	<u>Уголовно-правовой</u>
Уровень высшего образования	<u>Бакалавриат</u>
Факультет	<u>Юридический</u>
Ведущий преподаватель	Картавченко В.В., Медведев С.С.
Кафедра-разработчик	<u>Уголовного права</u>

Краснодар 2019

Тема № 1. Понятие квалификации преступлений. Предпосылки, условия и виды квалификации.

1. Квалификация преступлений: предмет, задачи, методика дисциплины

2. Понятие квалификации преступлений. Виды и этапы и значение квалификации преступлений.

3. Предпосылки квалификации преступлений. Принципы квалификации преступлений.

1. Квалификация преступлений: предмет, задачи, методика дисциплины.

Общая характеристика юридической квалификации.

Квалификация – от лат. «gualis» - качество, «facere» делать.

Квалификация – означает не только определение качественного состояния предмета или явления, но и позволяет отнести это явление или предмет к определённом классу, т.е. иными словами квалификация совпадает с термином классификация.

Квалификация – в общем смысле термин квалификация предполагает осуществление качественного определения вида правонарушения.

Юридическая квалификация – это установление определённого события как правонарушения и отнесение его к определённом роду юридических событий.

Аспекты юридической квалификации.

О юридической квалификации необходимо рассуждать в контексте общетеоретических вопросов о правовом регулировании, механизме такого регулирования и форме реализации правовых норм. Прежде всего, мы говорим о создании нормы, а затем о её срабатывании и действии.

-Любая юридическая квалификация имеет онтологический аспект, т.е. представляет собой деятельно-практическую процедуру, имеющую ряд этапов:

а. установление фактических обстоятельств совершенного общественно

опасного деяния;

b. отнесение данного деяния к определённомu роду деликтов (уголовный закон);

c. приискание соответствующей нормы уголовного закона;

d. проверка действия нормы во времени, в пространстве и по кругу лиц;

e. сопоставление признаков общественно-опасного деяния с признаками и элементами конкретного состава;

f. издание соответствующего НПА по правонарушению.

-Любая юридическая квалификация имеет аксиологический аспект, т.е. определение конкретной отрасли закона, уяснение сущности деликта, его социально-правовая оценка.

-Юридическая квалификация имеет гносеологический аспект, так как процедура квалификации предполагает переход от одного знания к другому знанию или от незнания к знанию.

-Юридическая квалификация имеет логическую основу. Логической основой любой квалификации является: и умозаключение, и предположение и т.д.

Юридическая квалификация обладает и философской основой.

-Любой юридической квалификации присущ процессуальный момент т.к. присутствуют вопросы, связанные с юридической процедурой и доказыванием.

-Любой юридической квалификации присущ психологический момент т.к. её осуществляет человек. Наряду с объективизмом присутствует субъективизм.

-Юридическая квалификация должна учитывать лингвистический аспект законодательной техники и правоприменительной практики.

-Любая юридическая квалификация имеет информационный аспект, т.к. должна учитывать достижения судебной статистики, экспертиз и т.д. На сегодняшний день создание компьютерной программы квалификации преступлений невозможно т.к. уголовный закон России в полной мере не

обладает достаточными характеристиками, такими как системность, повторяемость, логичность и т.д.

-Любая юридическая квалификация включает в себя управленческий аспект, т.е. лица осуществляющие процедуру квалификации находятся в состоянии субординации по отношению друг к другу. Дознаватель>Следователь>Прокурор>Суд.

В юридической литературе правовую квалификацию принято рассматривать как мыслительную деятельность, в ходе которой устанавливается соответствие или несоответствие признаков реального фактического обстоятельства признакам юридического факта, абстрактно очерченного нормой права, а также как результат этого процесса

Задача юридической квалификации - в определении юридической природы конкретного фактического обстоятельства, т.е. связано ли с ним наступление правовых последствий.

Значение квалификации преступлений

На первый взгляд квалификация преступлений является лишь технической операцией. Но это не так. Квалификация преступлений имеет важное социально-политическое и юридическое значение.

Социально-политическое значение квалификации преступлений заключается прежде всего в том, что она является необходимым средством реализации российской уголовно-правовой политики, поскольку без этой логической операции, завершающейся правовой оценкой содеянного, невозможно целенаправленно, в рамках закона вести борьбу с преступными посягательствами. Кроме того, квалификация преступления есть официальное признание того, что совершенное общественно опасное деяние противоречит социальным ценностям и порицаемо со стороны государства и общества.

Юридическое значение правильной квалификации преступлений проявляется в следующем.

1. Квалификация преступлений является гарантией осуществления

уголовного судопроизводства в соответствии с законом.

2. Квалификация преступлений – основа соблюдения прав и законных интересов виновного лица, обязательность ссылки на норму уголовного закона при привлечении его к уголовной ответственности – необходимое требование, содержащееся в УПК РФ (см., например, ст. 171, 220 УПК РФ).

3. Уголовно-правовая квалификация преступления – юридическое основание для констатации возникновения уголовно-правовых отношений. Государство с момента совершения лицом преступления вправе привлечь его к уголовной ответственности, осуществлять соответствующие уголовно-процессуальные действия, подвергнуть наказанию, а виновный обязан отбыть наказание и при этом имеет право требовать, чтобы совершаемые в отношении его действия и уголовное наказание применялись в соответствии с законом.

4. Квалификация преступления влечет за собой различные уголовно-процессуальные последствия. Так, она влияет: на определение видов уголовного преследования (ст. 20 УПК РФ); привлечение к уголовному преследованию по заявлению коммерческой или иной организации (ст. 23 УПК РФ); прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон (ст. 25 УПК РФ) и в связи с деятельным раскаянием (ст. 28 УПК РФ); подсудность уголовных дел (ст. 31 УПК РФ); обстоятельства, подлежащие доказыванию (ст. 73 УПК РФ); основания задержания подозреваемого (ст. 91 УПК РФ); заключение под стражу в качестве меры пресечения (ст. 108 УПК РФ); возбуждение уголовного дела (ст. 140 УПК РФ); формы предварительного расследования (ст. 150 УПК РФ); подследственность (ст. 151 УПК РФ); постановление приговора (ст. 299, 304, 307, 308 УПК РФ); основания отмены или изменения приговора суда первой инстанции (ст. 369 УПК РФ) или судебного решения в кассационном порядке (ст. 379 УПК РФ); производство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних (ст. 421, 422, 423, 427, 431, 432 УПК РФ); особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц (гл. 52 УПК РФ) и

др.

5. От квалификации преступления зависят назначение, вид и размер наказания (так, в статьях Особенной части УК РФ, ссылка на которые является обязательной при квалификации деяний, содержатся указания на виды и размеры наказаний, применение которых возможно в конкретном случае).

6. Квалификация преступления учитывается при освобождении от уголовной ответственности и наказания (квалифицируя то или иное общественно опасное деяние по соответствующей статье УК РФ, правоприменитель тем самым определяет и категорию совершенного преступления, что влияет на решение вопросов, связанных с применением названных выше институтов уголовного права).

7. При квалификации преступления производится оценка конкретной формы преступного поведения, запрещенной той или иной уголовно-правовой нормой. Тем самым одновременно происходит разграничение преступного и не преступного поведения, а также смежных преступлений.

8. Правильная квалификация преступлений – показатель профессионализма юристов. Поэтому от того, как сотрудники правоохранительных органов, судьи квалифицируют случаи совершения преступлений, зависит и их авторитет в глазах населения, что важно для борьбы с преступностью (известно, что низкий авторитет сотрудников правоохранительных органов у населения приводит к нежеланию граждан оказывать содействие государственным структурам в борьбе с преступностью).

9. Правильная квалификация преступлений имеет и криминологическое значение. Обобщенные данные о квалификации преступлений учитываются в уголовной статистике и разработке соответствующих мер по профилактике преступлений.

Ошибки в квалификации преступлений чреваты последствиями, например осуждением невиновного или необоснованным освобождением от

уголовной ответственности действительно виновного, неосновательным смягчением или усилением уголовного наказания, неправильным определением вида исправительного учреждения при наказании в виде лишения свободы и др.

2. Понятие квалификации преступлений. Виды и этапы квалификации преступлений.

В зависимости от особенностей квалификации могут быть выделены ее разновидности.

По моменту развития

- 1) квалификация как процесс;
- 2) квалификация как результат этого процесса.

По субъекту

- 1) официальная;
- 2) неофициальная.

По степени завершенности

- 1) первоначальная;
- 2) предварительная;
- 3) окончательная.

По содержанию

- 1) квалификация по отдельным признакам состава;
- 2) квалификация по составу в целом.
- 3) квалификация отдельных преступлений;
- 4) квалификация групп преступлений;
- 5) квалификация различных форм преступления;
- 6) квалификация непроступных деяний.

По степени точности

- 1) правильная;
- 2) неточная;
- 3) неправильная.

Официальная квалификация - это квалификация, которая производится уполномоченными государственными органами (судом, следователем, прокурором, органом дознания). Ее отличительная особенность в том, что она влечет юридические последствия (наказание, другие формы ответственности, реабилитацию и т. п.).

Неофициальная квалификация – это квалификация, производимая любыми заинтересованными неуполномоченными государством лицами. Чаще всего – это ученые, преподаватели, специалисты, студенты, журналисты и т.п.

Неофициальная квалификация, естественно, не влечет юридических последствий.

Однако было бы серьезной ошибкой считать, что она не имеет никакого значения. Разбор тех или иных жизненных ситуаций, уяснение закона важны сами по себе независимо от того, кем производятся, тем более когда это делают высококвалифицированные специалисты. При этом углубляются знания о социальных процессах, вырабатывается культура мышления, формируется правосознание в том числе и тех, кто производит официальную квалификацию.

В некоторых случаях выступления в печати могут послужить поводом для пересмотра дела, изменения квалификации.

Таким образом, неофициальная квалификация оказывает прямое влияние на квалификацию официальную.

Первоначальная квалификация – это квалификация, осуществляемая по первичной информации (при устных и письменных сообщениях, рассмотрении заявлений и жалоб, на стадии возбуждения уголовного дела).

Предварительная квалификация – это квалификация, осуществляемая на предварительном следствии (при предъявлении обвинения, назначении дела к рассмотрению и т.п.).

Окончательная квалификация – это квалификация, совершаемая

судебными инстанциями (в том числе верховными судами).

Квалификация по отдельным признакам состава преступления предполагает отдельную юридическую оценку по элементам и признакам состава (объекту, объективной стороне, субъекту и т.п.).

Квалификация по признакам состава требует оценки всех составных частей преступления в целом, в их единстве.

Квалификация отдельных преступлений представляет собой рассмотрение индивидуального акта поведения и сопоставление его с признаками конкретного состава преступления.

Квалификация групп преступлений предполагает оценку группы сходных индивидуальных актов, например, преступлений против личности.

Квалификация различных форм. подразумевает юридическую оценку стадий преступления, соучастия, множественности и т.п.

Квалификация непроступных деяний включает разбор деяний, образующих добровольный отказ, необходимую оборону и т.д.

Правильная квалификация – это квалификация точно соответствующая закону.

Неточная квалификация – это квалификация, которая верно отражает признаки основного состава (наличие оснований для ответственности), но не соответствует по факультативным признакам (наличию квалифицирующих или смягчающих обстоятельств).

Неправильная квалификация не соответствует закону по существенным признакам (основного состава).

В теории уголовного права возник вопрос, можно ли считать квалификацию правильной, если она основана на неполных фактических данных.[3] Куринов Б.А. полагал что, на этот вопрос нельзя дать однозначного ответа. По его мнению, все дело в том, какова причины неполноты установления фактических обстоятельств дела. Если она связана с объективной невозможностью их получения, например, из-за уничтожения доказательств преступником, недостаточностью технических возможностей

выявления следов преступления, когда следственные органы и суд сделали все необходимое для их обнаружения, тогда квалификация на основе добытых ограниченных данных не может считаться неправильной.

Однако если неполнота данных обусловлена недобросовестным сбором информации, то Куринов Б.А. считал такую квалификацию неправильной.

На наш взгляд, с мнением Куринова Б.А. безоговорочно согласиться нельзя и оно требует уточнения.

Действительно, любое исследование ограничено объективными возможностями получения информации. Но ее значение для квалификации может быть различно. Если при оценке умышленного убийства не были установлены объективно имеющиеся данные о его особой жестокости, то такую квалификацию нельзя признать неправильной, ибо сущность юридической оценки убийства от этого не изменится, хотя квалификация будет неточной.

Однако если в деле недостает данных об участии подозреваемого в убийстве, то в этом случае нельзя делать какого – либо вывода и выносить юридическую оценку, ибо в таком случае речь идет о наличии самого основания для ответственности. Такое дело следует приостановить до получения необходимых данных. Возможно, они никогда не будут получены, значит юридическая оценка вообще не может быть дана.

Критикуемая позиция не исключает юридической оценки и в последнем случае, с чем нельзя согласиться.

Не следует забывать, что уголовно – правовая квалификация может послужить основанием для иных форм правовой ответственности, повлечь иные юридические последствия (в том числе и положительного характера). Лицо, признанное например виновным в совершении преступления, может быть уволено с работы, обязано возместить причиненный вред. Вот почему квалификация по неполным данным, имеющим существенное значение, не допустима, хотя бы получение необходимых дополнительных данных было объективно невозможным.

Процесс квалификации преступлений – это сложная мыслительная деятельность, подчиненная законам логики и состоящая из нескольких последовательных этапов.

Этапы процесса квалификации – это установление:

- фактических обстоятельств дела о совершенном деянии и субъекте преступления;
- уголовно-правовой нормы, предусматривающей квалифицированное деяние;
- тождества признаков квалифицируемого общественно опасного деяния признакам определенного состава преступления.

Конкуренция норм – это ситуация, когда общественно опасное деяние подпадает под признаки нескольких уголовно-правовых норм, хотя совершено одно преступление.

Виды конкуренции:

- общей и специальной норм;
- специальных норм;
- части и целого.

Конкуренция общей и специальной норм – это ситуация, когда общественно опасное деяние подпадает под признаки общей нормы (предусматривающей определенный круг деяний – ст. 158 УК РФ) и специальной нормы (предусматривающей разновидности тех же деяний – ст. 226 УК РФ).

Разновидности конкуренции общей и специальной норм:

- конкуренция между двумя и более статьями, одна общая, а другая – специальная;
- конкуренция между основным и квалифицированным составом, предусмотренным в разных частях (пунктах) одной и той же статьи;
- конкуренция между основным составом и составами со смягчающими обстоятельствами.

Правило квалификации: при конкуренции общей и специальной норм

применяется специальная норма.

Конкуренция специальных норм – это ситуация, когда общественно опасное деяние подпадает под признаки двух специальных норм.

Разновидности конкуренции специальных норм:

- конкуренция между квалифицированным и особо квалифицированным составами;
- правило квалификации: применяется тот состав, который предусматривает более строгое наказание;
- конкуренция между составом с отягчающими обстоятельствами и составом со смягчающими обстоятельствами.

Правило квалификации: применяется состав со смягчающими обстоятельствами.

Конкуренция части и целого – это ситуация, когда общественно опасное деяние подпадает под признаки двух и более норм, где одна норма охватывает деяние в целом (ст. 162 ч. 4 п. «в» УК РФ), а другая только часть его (ст. 111 ч. 1 УК РФ).

Правило квалификации: применяется норма, которая наиболее полно охватывает преступление.

Квалификация преступления имеет общесоциальное и уголовно-правовое значение. Общесоциальное значение квалификации преступлений заключается в том, что она, характеризуя состояние социально-правовой системы, с одной стороны, составляет фундамент обеспечения законности в государстве в целом и, с другой – занимает центральное место в формировании правового государства.

Уголовно-правовое значение квалификации преступлений многообразно и проявляется в ряде моментов. Выделяя основные и определяющие из них, необходимо констатировать, что правильная и точная квалификация преступлений: 1) обеспечивает соблюдение законности при осуществлении правосудия; 2) выражает социально-политическую и юридическую оценку совершенного деяния; 3) гарантирует права и законные

интересы виновного, способствуя индивидуализации уголовной ответственности и наказания в точном соответствии с нормами Особенной и Общей частей УК РФ; 4) предопределяет законное и обоснованное применение институтов и норм Общей части уголовного законодательства регламентирующих освобождение от уголовной ответственности и от наказания, погашение судимости; 5) обуславливает процессуальный порядок расследования преступлений, установленный уголовно-процессуальным законодательством и 6) позволяет правильно охарактеризовать состояние, структуру и динамику преступности и выработать эффективные меры борьбы с ней.

3. Предпосылки квалификации преступлений. Принципы квалификации преступлений.

Прежде чем дать уголовно-правовую квалификацию совершенному общественно опасному деянию, необходимо назвать предмет исследования, определить его параметры и убедиться, что все лица (юридические и физические), имеющие отношение к данной проблеме, одинаково его (предмет) понимают и трактуют, учитывают правила, без которых невозможны даже подступы к правоприменительной деятельности. Итак, предметом нашего рассмотрения является квалификация тех общественно опасных деяний, которые в соответствии с законом принято считать преступлениями. Следовательно, возникает необходимость не только дать понятие этого раздела правоприменительной деятельности, но и определить ее этапы и правовое значение. Необходимо также установить предпосылки (условия), без которых сам разговор о квалификации становится невозможным.

Таких предпосылок две: объективная и субъективная.

К объективной предпосылке следует отнести две группы факторов, существующих в реальном мире независимо от сознания и воли

правоприменителя: наличие уголовно-правовой нормы и общественно опасного деяния.

Факторы, составляющие первую группу, возникают до начала правоприменительной деятельности по конкретному уголовному делу. Рассмотрим один из них: существование официально принятой, действующей уголовно-правовой нормы. Высшим законодательным органом страны принимаются законы, регулирующие уголовно-правовые отношения в обществе. В этих законах (уголовно-правовых нормах) дается правовая модель общественно опасных деяний, которые называются преступлениями. При этом, по справедливому замечанию С.С. Алексеева, нормы, выступающие как средство регуляции отношений в обществе, выполняют свое предназначение в том случае, если будут обладать следующими специфическими чертами: твердость (одновариантность, надежность), публичная гарантированность того, что названные в них (нормах) условия поведения и обязательные последствия будут обеспечены принудительной силой государства; определенность по содержанию. То есть нормы по возможности предельно точно, а при необходимости - до мельчайших деталей должны фиксировать и закреплять условия поведения лиц, а также обязательные последствия, наступающие при наличии тех и иных фактических обстоятельств^{< 1>}. Последнее условие приобретает особую значимость: уголовно-правовые нормы лишь тогда могут служить эталоном при квалификации деяния, когда они четко, точно, ясно фиксируют и закрепляют те действия и наступающие от них последствия, за которые устанавливается уголовная ответственность.

Вторая группа факторов - совершение конкретным лицом преступления, требующего соответствующей реакции со стороны государства в виде возбуждения уголовного дела, правильного выбора и применения той статьи УК, которая точно описывает событие (преступление), совершенное фактически. Эта группа факторов также существует объективно, независимо от воли и сознания правоприменителя.

Задача правоприменителя состоит в обнаружении совершенного общественно опасного деяния; установлении лица, его совершившего; проведении необходимых следственно-розыскных мероприятий; добывании доказательств вины субъекта; правовой оценке содеянного. Сравнивая признаки совершенного преступления с законодательной моделью такого деяния, правоприменитель осуществляет квалификацию этого конкретного деяния, "примеряет" на реально существующее действие (бездействие) законодательно сконструированную "одежду". Совпадение сравниваемых величин позволяет сделать вывод об их тождестве и применить статью Особенной части УК (а если необходимо, и Общей) к конкретному деянию, т.е. квалифицировать его.

Вместе с тем для успешного выполнения задачи по квалификации требуется вторая, субъективная предпосылка. Все явления (события), происходящие в реальном мире, пропускаются через сознание и волю лица, их изучающего. Лишь в этом случае возможна оценка событий и выбор формы реагирования на происходящее. Оценку совершаемым общественно опасным деяниям призваны давать юристы, занимающиеся правоприменительной деятельностью и обладающие определенными профессиональными качествами, одним из которых является правосознание. В связи с этим можно сказать, что субъективной предпосылкой квалификации является высокий уровень правосознания лиц, оценивающих с позиций действующего уголовного закона совершенное конкретное деяние, находя в нем признаки, совпадающие с теми, которые дал законодатель в качестве обязательных для данного вида преступлений. Умение выполнять такие функции появляется в процессе формирования правосознания, происходящего на базе глубокого изучения специальных предметов студентами юридических вузов, укрепляется и совершенствуется в период работы в правоприменяющих структурах. Отсутствие достаточного уровня правосознания либо искажение его на любом этапе учебы или работы

негативно скажется на всей деятельности правоприменителей, в том числе на квалификации преступлений

Наличие обеих предпосылок - объективной и субъективной - при осуществлении процесса квалификации преступления обязательно. Отсутствие одной из них не позволит дать правильную (с точки зрения закона) правовую оценку содеянного. Рассмотрим подробнее каждую.

Из двух групп факторов, относящихся к объективной предпосылке квалификации, первой следует рассмотреть ту, которая вполне обоснованно считается правовой основой квалификации. Речь идет о наличии закона, регулирующего уголовно-правовые отношения, возникающие между государством в лице правоохранительных органов и лицом, совершившим преступление. Уголовный закон как правовой акт, принятый высшим органом государственной власти, определяет, какие общественно опасные деяния признаются преступлениями и какие виды наказания либо иные меры уголовно-правового характера устанавливаются за их совершение. Уголовный закон является тем эталоном (образцом), с которым правоприменитель должен сравнивать конкретное деяние, существующее в реальной действительности, при этом сравнение происходит не с понятием преступления, данным в Общей части УК (хотя и его следует иметь в виду), а с конкретной статьей Особенной части УК, в которой излагается законодательная конструкция преступления определенного вида. Сравнивая фактически совершенное деяние с данной конструкцией, правоприменитель делает вывод о тождестве (либо отсутствии такового) между ними. Именно для этих ситуаций уместно применение старого юридического правила: "Nullum crimen sine poena legis" ("Нет преступления без указания о том в законе"). Лишь точное совпадение признаков совершенного деяния с законодательной моделью данного вида преступления позволяет дать ему (преступлению) правовую оценку, квалифицировать его.

Помимо названных правил применяемый закон должен отвечать еще ряду требований, как общих, так и специальных. Остановимся на тех из них,

которые особенно значимо отражаются на квалификации преступления. Так, применяться может лишь тот закон, который является действующим на момент совершения преступления (уже вступил в силу и еще не утратил ее). Правило об обратной силе закона должно применяться в строгом соответствии с законом, в частности с ч. 1 ст. 10 УК РФ 1996 г., которая указывает, что уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, распространяется на лиц, совершивших соответствующее деяние до вступления такого закона в силу. Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Названные положения ст. 10 УК РФ базируются на ст. 54 Конституции Российской Федерации 1993 г., которая гласит: "Закон, устанавливающий или отягчающий ответственность, обратной силы не имеет. Никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением. Если после совершения правонарушения ответственность за него устранена или смягчена, применяется новый закон". Данная статья Конституции носит всеобщий характер и распространяется на все законы, устанавливающие юридическую ответственность граждан за правонарушения, в том числе уголовные.

Однако в истории нашей страны наблюдалось немало периодов, когда обратная сила законов допускалась и за такие деяния, которые в момент их совершения преступлениями не считались либо наказывались более мягко. Речь идет прежде всего о законах, принимавшихся в советском государстве в первые годы после Октябрьской революции. Необходимость применения обратной силы законов, более жестких по сравнению с действующими в момент совершения преступления, объяснялась политическими целями спасения завоеваний революции <1>. В последующие периоды действия Уголовных кодексов 1926 г., 1960 г. придание обратной силы более строгим законам практиковалось в случаях совершения особо тяжких преступлений,

наказания за которые по действовавшим УК были недостаточно суровыми <2>, в частности не предусматривали возможности применения смертной казни.

В науке уголовного права высказывались мнения о правомерности применения обратной силы неблагоприятного для виновного уголовного закона по актуальным уголовным делам, когда преступное деяние совершалось при особо отягчающих обстоятельствах и возможность применения более сурового закона предусматривалась в ратифицированных Российской Федерацией международных конвенциях "Уголовная политика не проводится вне времени и пространства, - пишет, например, С.С. Улицкий, - законодатель должен учитывать правосознание населения страны, большинство которого нередко высказывается за применение обратной силы более сурового закона к лицам, совершившим тяжкие преступления" <2>. Согласиться с такими аргументами нельзя. Прежде всего потому, что всякое отступление от закона, какими бы побуждениями оно ни объяснялось, - это шаг к беззаконию, появлению мысли о возможности изменить закон в интересах конкретного человека или группы лиц. На таком пути возможны как справедливые, с точки зрения многих граждан, так и откровенно волюнтаристские решения проблемы. Это уже было в нашей истории, когда по указанию руководителя государства в отношении одного конкретного человека, обвинявшегося в изнасиловании дочери зарубежного дипломата, был применен более суровый закон, принятый к тому же в спешном порядке, за одни сутки, после совершения данного преступления. Здесь явное нарушение закона со стороны лица, обязанного по своей должности быть гарантом соблюдения законов, и грубое нарушение конституционно закрепленных прав граждан.

Не может считаться убедительной и ссылка на правосознание населения как основание для придания обратной силы более строгому закону, так как оно далеко не всегда является однозначным и может выражать мнение каких-то отдельных категорий населения либо

региональных групп. Кроме того, практика применения законов в стране дает повод говорить, что правосознание большинства граждан, проявившееся в оценке тех или иных законов, иногда приносится в жертву политически значимым интересам. Так, например, неоднократные опросы населения по поводу отмены высшей меры наказания - смертной казни, проводившиеся интерактивным и другими методами, дали неожиданный результат. Более 80% населения высказывались за сохранение данного наказания за преступления, связанные с лишением жизни потерпевших (террор, бандитизм, захват заложников, садистское лишение жизни детей и женщин сексуальными маньяками и др.). Смертная казнь как вид наказания сохранена в УК за умышленное убийство, но мораторий на ее применение, введенный Указом Президента еще в 1996 г., действует до настоящего времени.

Оценивая изложенные факты, можно сделать вывод, что учет уровня правосознания населения иногда используется высшими исполнительными органами положительно лишь при условии совпадения его с политикой, проводимой ими в определенные исторические периоды. Таким образом, принятое на основе Конституции РФ правило, зафиксированное в ч. 1 ст. 10 УК РФ, о недопустимости придания обратной силы уголовному закону, неблагоприятному для виновного, должно носить абсолютный характер. И никакие политические или личные соображения не должны изменять основное правило уголовного закона - виновный отвечает за то деяние, которое считалось преступлением в момент его совершения, и в тех пределах, которые были установлены конкретной статьей УК на тот же период. Обратную силу имеет только закон, смягчающий либо исключаящий уголовную ответственность за деяние, совершенное до его введения в действие, либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление.

Следующим требованием, предъявляемым к закону, является соблюдение признака противоправности деяния (*nullum crimen sine poena legis*).

Уголовные законы соответствующих периодов (УК РСФСР 1960 г., УК РФ 1996 г.) содержат исчерпывающий (на момент их принятия) перечень преступлений. Следовательно, все другие деяния, оцениваемые как аморальные, безнравственные и даже общественно опасные в той или иной степени, но не включенные законодателем в УК в качестве преступлений, таковыми считаться не могут, а значит, и использоваться в процессе квалификации не должны. Изменения в действующее законодательство в соответствии со ст. 15 Конституции РФ вправе вносить только высший законодательный орган Федерации, и потому применение закона с внесенными в него изменениями возможно лишь в тех случаях, когда они были приняты и вступили в силу в надлежащем порядке до совершения лицом того преступления, которому предстоит дать уголовно-правовую оценку.

Квалифицируя преступление, правоприменитель не может ограничиваться только нормами Особенной части УК. В случаях, когда нормы Общей части уточняют формы и виды вины, время, место, обстановку, обстоятельства совершения конкретного преступления, они должны учитываться при квалификации (речь идет о таких нормах, как ст. 30 УК, уточняющая стадию совершения преступления, ст. 33 - 35 УК, регламентирующие ответственность соучастников, и т.д.).

Названные общие требования, предъявляемые к закону, указываются непосредственно в УК, их легко можно установить и применить в необходимых случаях. Вместе с тем ряд требований к закону высказывается и в научной литературе. Обобщенно они сводятся к следующему: являясь правовым основанием квалификации, закон должен быть сформулирован предельно ясно, четко и, по возможности, кратко. Такие качества нормативного акта позволят применять его в точном соответствии с содержанием. Иными словами, эталон для сравнения с конкретным случаем из социальной жизни должен быть точным по содержанию и форме <1>.

Не вдаваясь в специфику вопроса о правилах конструирования правовых норм, остановимся на тех недостатках законотворческой деятельности, которые негативно влияют на квалификацию преступлений. Ошибки в толковании и применении норм нередко объясняются частым использованием законодателем бланкетных диспозиций, что обязывает правоприменителя скрупулезно изучать те нормативные акты, которые были положены в основу при конструировании диспозиции конкретной статьи УК. Такие акты нередко относятся к другим отраслям права (например, Закон о государственной тайне, Закон о милиции, Закон о здравоохранении и т.д.), а иногда к подзаконным актам в виде ведомственных уставов, правил, инструкций (например, Постановления Правительства РФ от 23 октября 1993 г. "О Правилах дорожного движения"; от 6 октября 1994 г. "Об утверждении Положения о Государственном своде особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации"). Правильность применения бланкетных норм во многом зависит от точности, адекватности понимания содержания названных источников правоприменителем, а это, в свою очередь, зависит от качества изложения названных документов, правильности употребления отдельных терминов во всех нормативных актах независимо от отраслевой и ведомственной принадлежности. Случаи расхождения понятий должны быть специально оговорены в статьях УК. Разумеется, совсем отказаться от конструкции бланкетных диспозиций в уголовно-правовых нормах невозможно, особенно в настоящий момент, когда интенсивно развиваются экономика, хозяйственная деятельность, банковское дело, предпринимательство и т.п. Именно в этих условиях необходимо обстоятельно излагать те понятия и термины, которые в качестве базовых используются в правовых актах других отраслей права, а затем употребляются законодателем при конструировании уголовно-правовой нормы.

Второй особенностью конструирования уголовно-правовых норм является частое использование в диспозициях и санкциях статей УК

оценочных понятий (тяжкий вред, крупный, значительный ущерб и т.п.) и терминов с неконкретным содержанием, например "насилие", "вовлечение", "склонение", "поставление в опасность" и др.

В научной литературе неоднократно высказывалось мнение о необходимости сокращения количества оценочных понятий в уголовном праве, дальнейшей формализации закона. Это сокращение рекомендуется при описании составов преступлений. Диспозиции статей УК должны содержать точные, по возможности однозначные термины и понятия при описании деяния, признаваемого преступлением. В то же время в сфере дифференциации объема ответственности за совершенное преступление, индивидуализации наказания оценочные понятия следует использовать достаточно широко. Их количество даже может иметь тенденцию к увеличению, так как именно в этой сфере проявляются основные позитивные качества оценочных понятий, возможность учета особенностей совершения преступления, личных качеств преступника, смягчающих и отягчающих обстоятельств¹.

Гарантами правильного официального толкования закона, а следовательно, и его единообразного применения по Конституции РФ являются сам законодатель (аутентическое (аутентичное) толкование), Высший Арбитражный Суд, Верховный Суд, которые в так называемых руководящих постановлениях разъясняют содержание принятого уголовного закона и толкуют отдельные термины, встречающиеся в его тексте. Вряд ли можно считать такое решение наиболее удачным и бесспорным. Истинное содержание, смысл закона все-таки наиболее достоверно знает лишь сам законодатель, принимающий его с учетом уголовной политики, осуществляемой в государстве, общественной опасности действий правонарушителей, уровня общественного правосознания в тот или иной период времени и необходимости реагирования на эти действия с помощью именно уголовного закона. Конечно, и при аутентическом толковании возможны случаи ошибок, однако здесь вполне уместно вспомнить

высказывание о предпочтении произвола законодателя произволу судьи. Ошибку законодателя легче обнаружить и устранить, чем ошибки многих судей при каузальном субъективном толковании применяемых законов по рассматриваемым конкретным уголовным делам.

Бесспорно, толкование Верховным Судом оказывает огромное влияние на правильность применения законов судами и формирование понятийного аппарата уголовного права, особенно когда речь идет об оценочных понятиях. Так, Постановление Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. "О практике применения судами законодательства об ответственности за экологические правонарушения" дает официальное (легальное) толкование признаков понятия "существенный экологический вред", употребляемого в гл. 26 УК без детализации. Верховный Суд, исходя из практики рассмотрения уголовных дел по экологическим преступлениям, оценки общественной опасности таких действий для окружающей среды, рекомендует считать существенным экологическим вредом "возникновение заболеваний, гибель водных животных и растений, иных животных и растений на берегах водных объектов, уничтожение рыбных запасов, мест нереста и нагула" <1>. Вместе с тем нельзя не заметить, что в толковании судебного органа больше, чем где бы то ни было, проявляется субъективизм правоприменителя, которому одновременно поручены и толкование законов, и их применение. В этом случае вполне могут допускаться ошибки в оценке общественной опасности деяний в тот или иной период времени, в толковании терминов и понятий. Примеры субъективизма в толковании уголовного закона не единичны. Достаточно привести один из них, когда Верховный Суд трижды менял свою позицию по определению момента окончания преступления - вовлечение несовершеннолетних в преступление или антиобщественную деятельность, и это при том, что объективных причин для пересмотра позиций по этому вопросу у суда не было.

Итак, для единообразного законного применения норм уголовного права официальное толкование должно быть аутентическим (аутентичным),

т.е. принадлежать только законодателю <1>. Кроме того, ему должно принадлежать право разъяснения основных понятий и терминов, встречающихся в тексте законов. Примеры такого подхода есть в международном праве, где практически каждый принятый законодательный акт (конвенция) содержит разъяснения основных терминов, используемых при определении запрещаемых этими нормами противоправных деяний <2>. Положительные примеры есть и в законодательстве России.

Уголовный кодекс РФ 1996 г. тоже содержит некоторые определения понятий и делает это гораздо чаще, чем законодательство прежних лет. Например, примечание к ст. 158 УК (в ред. ФЗ от 21 декабря 2002 г.) помогает единообразно толковать такие понятия, как "крупный размер", "значительный ущерб", дает (впервые в истории российского законодательства) общее определение понятия хищения. В примечании к ст. 139 УК "Нарушение неприкосновенности жилища" трактуется понятие жилища; к ст. 171 УК "Незаконное предпринимательство" - понятие дохода в крупном и особо крупном размере. Аналогичные примечания имеются и в других статьях УК.

Но это лишь первые робкие попытки очень важной для правоприменителей деятельности, которую надо активно продолжать. При этом имеется в виду, что не нуждаются в дополнительных разъяснениях (толковании) такие фундаментальные понятия теории уголовного права, как преступление и его состав, вина, неоконченное преступление, соучастие и другие институты уголовного права, достаточно полно разработанные теорией и закрепленные в статьях Общей части Уголовного кодекса. Речь идет о терминах и понятиях, встречающихся в диспозициях статей Особенной части. Они могут меняться в зависимости от времени, места, обстоятельств совершения преступления и изменений в социально-экономической жизни государства, которые влекут за собой и иную, отличную от прежней трактовку отдельных понятий и терминов в УК. На этом основании наиболее рациональным был бы путь, по которому идет УПК

РФ. Следовало бы в Общей части УК ввести статью, озаглавив ее "Основные понятия, используемые в УК РФ", а затем в Особенной части перед каждым разделом и (или) главой УК дать перечень терминов, понятий и определений, используемых в названных разделах (главах). Такое решение способствовало бы правильному применению законов судами и всеми иными правоприменителями. Названный метод конструирования уголовных законов уже используется в УК некоторых государств.

Вторая группа из объективной предпосылки квалификации касается преступления, совершенного конкретным лицом. Именно это деяние и сравнивается с признаками преступления, названными в законе. В этом случае необходимо установить наличие следующих обязательных условий, относящихся к характеристике деяния:

совершенное общественно опасное деяние должно подпадать под признаки именно преступления, а не проступка (административного, дисциплинарного и т.п.);

деяние не должно находиться за пределами сроков давности (ст. 78, 83 УК РФ);

должны отсутствовать процессуальные препятствия к возбуждению уголовного дела (прекращение уголовного дела по обстоятельствам, указанным в законе, применение иных мер воздействия к виновным и т.д.);

лицо, совершившее преступление, должно отвечать требованиям, предъявляемым к субъекту преступления;

его вина в совершении преступления должна быть доказана.

Совокупность названных двух групп факторов дает возможность правоприменителю (при наличии субъективной предпосылки) приступить непосредственно к процессу квалификации преступления.

Субъективная предпосылка квалификации рассматривает уровень профессионализма правоприменителя, зависящий от многих факторов: правильно избранной сферы деятельности, способности к абстрактному мышлению, умения решать логические задачи, наличия соответствующей

научно-методической и другой правовой литературы и т.п. Особое значение для правоприменительной деятельности имеет уровень правосознания юриста.

Не анализируя в полном объеме этот вопрос (ему посвящено множество научных работ философов и юристов России 60 - 90-х гг. XX в.) <1>, обратим внимание лишь на общее понятие правосознания, его место в диалектической связке с общественным сознанием и остановимся на элементах структуры правосознания юристов, имеющих значение для квалификации преступлений.

Под правосознанием теория права понимает одну из форм общественного сознания наряду с философскими, политическими, нравственными, эстетическими и другими его формами. Термин "правосознание" объединяет в себе два понятия: "сознание" (философское) и "право" (юридическое). Такое сочетание означает, что речь идет о специфическом разделе общественного сознания - совокупности представлений, чувств, выражающих субъективное отношение к праву <1>.

Формирование правосознания в обществе происходит на базе уже сложившихся политических, идеологических, правовых и других видов общественного сознания. То есть общественное сознание является первичным по отношению к правосознанию и праву. Правосознание предшествует праву. Оно появляется на той ступени развития общества, где "...возникает потребность охватить общим правилом повторяющиеся изо дня в день акты производства, распределения и обмена продуктов и позаботиться, чтобы отдельный человек подчинился общим условиям производств и обмена" <1>. Меняющийся исторически тип государства влечет за собой (в течение более или менее продолжительного времени) и формирование нового типа правосознания. Это особенно наглядно, когда сменяющиеся типы социально-экономических формаций резко противостоят друг другу, как, например, было в 1917 г. после Октябрьской революции, когда создавался новый уклад общественной, государственной и социальной

структур. В этот период формировался и новый вид правосознания, при котором даже такие его общечеловеческие принципы, как "Не убий", "Не укради", были принесены в жертву лозунгу "Нравственно все, что служит победе коммунизма".

Не отрицая величия и прогресса многих лозунгов и дел советской власти, будем критически оценивать (постфактум) названный постулат правосознания. Именно благодаря ему "во имя торжества коммунизма" проводились экспроприация собственности и расстрелы, были репрессированы многие граждане нашей страны, единственная вина которых заключалась в "непролетарском" происхождении либо высказывании мыслей, отличных от официальных.

Даже при смене общественно-экономических формаций, близких по сути, происходит изменение правосознания. Этому способствуют установившиеся новые экономические отношения, активно проводящаяся в жизнь политика, внедряемая идеология. В результате в общественном сознании формируются правовые идеи и взгляды, отражающие осознание необходимости установления определенного правопорядка в обществе путем издания законов, обязательных к исполнению всеми его членами. Так формируется правосознание и создается право. В то же время правосознание, будучи идейным источником права, испытывает воздействие со стороны правовых явлений. Такие элементы правовой сферы общества, как право, правоотношения, законность, правопорядок, являющиеся продуктом правосознания, сами отражаются в нем, организуя его в единую, целостную систему правовых взглядов, представлений и оценок <1>.

Теперь уже от состояния законности и правопорядка, правовой культуры общества во многом зависит уровень правосознания, которое, в свою очередь, является необходимой предпосылкой нормального функционирования правовой системы, ибо право как регулятор общественных отношений действует посредством правосознания. В этом

смысле правосознание выступает в качестве способа отражения и реализации права в правовом поведении людей.

Теория права в общественном правосознании выделяет теоретическое и эмпирическое правосознание. К первому относятся правовая наука, знания, идеи, выражающие интересы отдельных политических партий, групп, слоев общества в сфере права, т.е. правовая идеология. Эмпирическое правосознание, подразделяющееся на обыденное правосознание и правовую психологию, представляет собой совокупность правовых знаний, представлений, которые непосредственно, на базе эмпирического опыта отражают правовые явления в реальном бытии. Оно характерно для широких слоев населения, не связанных с юридической практикой, и существует в виде обыденных знаний и представлений о действующем праве и различных правовых явлениях. Этот вид правосознания включает в себя также эмпирический опыт людей в правовой сфере (участие в делах правосудия, предупреждения правонарушений, защиты гражданских прав и т.д.). В целом эмпирическое правосознание оперирует элементарными правовыми понятиями, общеупотребляемыми представлениями о праве и правовых явлениях, оценками и суждениями, как позитивными, так и негативными, которые соответственно влияют на поведение людей в обществе.

По субъектам правосознание принято делить на индивидуальное, групповое и общественное. Первое присуще отдельному индивиду, групповое и общественное - индивидам, объединившимся в группы (корпорации), и обществу в целом. По признаку правовой подготовленности (образования, профессионализма) носителей (субъектов) правосознание делится на обыденное (массовое) и юридическое (профессиональное).

Рассмотрим юридическое (профессиональное) правосознание, где признак правовой подготовленности характерен как для индивидуального, так и для группового уровня. Состав лиц, желающих получить юридическое образование, должен формироваться за счет тех индивидов, которые хотя бы на эмоциональном уровне обладают такими позитивными правовыми

чувствами, как чувство справедливости, законопослушания, необходимости защиты общества от посягательств преступников. В процессе профессионального обучения названные качества и представления о роли права в социально-политической жизни страны должны совершенствоваться, приобретать дополнительные аргументы, подтверждающие правильность начального правосознания, приближаясь к его теоретическому уровню.

Этот вид правосознания наиболее полно представлен в юридической науке. Для юриста-практика, получившего профессиональную подготовку, возможно сочетание теоретического (научного, в логико-понятийной форме) с элементами эмпирического правосознания (осмысление права в чувственно-образной форме) <1>. Для субъектов профессионального (юридического) правосознания характерно раздвоение правосознания на официально-должностное, где доминируют мотивы законоодообрения и законопослушания, и частное (личное) правосознание, в котором, как и в массовом правосознании, мотивы законопослушания могут частично сочетаться с мотивами правонарушения как в личных интересах, так и в ложно понятых интересах службы. Естественно предположить, что эти элементы правосознания не должны касаться стремления юристов нарушать законы в серьезных случаях либо формировать "двойственную мораль" лиц, работающих в правоохранительных органах и допускающих отступления от закона из корыстной или иной личной заинтересованности.

Несомненно, что от уровня развитости профессионального (юридического) правосознания, от содержания и характера присущих ему юридико-ценностных установок и ориентации во многом зависит качество правоприменительной деятельности и в конечном счете надлежащее осуществление государственных функций со стороны государственного аппарата **Тема № 2.**

Процесс квалификации преступлений.

- 1. Типы задач.**
- 2. Поиск правовой нормы.**

3. Логические программы квалификации преступлений.

4. Этапы квалификации преступлений.

1. Типы задач стоящих перед квалификаций преступлений

1. Как уже говорилось, процесс квалификации преступления в психологическом плане можно рассматривать как решение определенной задачи, которая состоит из ряда компонентов. Отметим, что теперь следует подробнее рассмотреть практические пути и методы ее решения.

В литературе по психологии творческого мышления отмечается, что сущность решения всякой задачи заключается в установлении взаимосвязи между ее начальными условиями и конечным выводом ,(результатом), в нахождении логического пути между ними. «Всякое решение имеет два корня: один — в том, что требуется, другой'—в том, что дано»

Решить задачу можно, исключительно опираясь на какие-то исходные условия и зная, хотя бы в общих чертах, к чему следует стремиться.

Трудность всякой задачи зависит не только от сложности логической взаимосвязи между условиями задачи и ее решением, но и от определенности самой задачи при ее постановке, от того, с какой степенью точности заданы ее начальный и конечный компоненты: условия задачи и тот результат, который должен быть получен в качестве решения.

В случае если в свете данных общих положений оценить характер задач, возникающих перед юристом при квалификации преступлений, то можно указать на три основных их разновидности:

1. Задача, в которой не определены как условия, так и результат. Иначе говоря, неизвестно, что надо квалифицировать и каков может быть вывод.

Стоит отметить, что основные задачи такого типа возникают и решаются главным образом в стадии предварительного расследования, когда еще не установлены все обстоятельства уголовного дела и поэтому нет данных о том, как следует квалифицировать содеянное. Часто неизвестно даже, есть ли вообще основания для квалификации по статье уголовного

закона; вполне возможно, что в действиях лица нет состава преступления.

2. Задача, возможный результат которой неизвестен, но условия четко определены. Это тот случай, когда фабула уголовного дела установлена с достаточной полнотой; собраны все доказательства по делу, но преступление еще не квалифицировано. В таком «академическом» виде задача квалификации ставится главным образом при консультациях юриста-практика с учеными, а также в процессе обучения студента-юриста (решение «казусов» по Особенной части уголовного права). Изредка с данным типом задач может встретиться следователь (например, при предъявлении обвинения) и судья (при поступлении в суд дела частного обвинения). Изредка — потому, что в подавляющем большинстве случаев к завершению процесса собирания доказательств уже известна квалификация данного преступления или ее варианты, хотя бы в форме версий (предположений).

3. Задача, условия и результат которой хорошо определены — известны и факты, и норма закона. При этом решение этой задачи еще требует проверки. Необходимо проверить правильность вывода о квалификации, т. е. восстановить логический путь рассуждений от условий к выводу, от фактов к норме (или наоборот), а может быть, и найти иное решение. В таком виде задача квалификации возникает главным образом перед судом первой инстанции, рассматривающим дело на основании обвинительного заключения, в котором квалификация уже предложена, а также перед судом кассационной и надзорной инстанций и лицами, приносящими протест, или прокурорами, дающими заключение.

Конечно, данные три типа задач характеризуют исключительно основные случаи; существует и масса промежуточных вариантов, часто встречающихся на практике.

Во многих областях жизни возникают практические задачи еще одного

типа, при котором заранее известен требуемый результат, но неизвестны исходные условия (например, перед криминалистом поставлена задача создать прибор для отыскания предмета по запаху, но методы изготовления этого прибора неизвестны). В процессе квалификации аналогичной задачи быть не может: ведь она предполагала бы, что мы заранее знаем ту статью, по которой следует осудить человека, но не имеем для этого необходимых фактических данных. Вполне понятно, что постановка такой задачи была бы связана с нарушениями социалистической законности.

В процессе квалификации о знании результата как исходном пункте решения задачи можно говорить весьма условно исключительно в следующем смысле: мы заранее знаем, что должны найти конкретную норму закона (а она может оказаться и такой, которая свидетельствует об отсутствии состава преступления), но это «знание результата» фактически равно незнанию, так как оно крайне неопределенно.

Учитывая зависимость от различных типов задач, в процессе квалификации на первое место выступают различные их компоненты. Естественно, что, когда неясны условия задачи, главное значение должно быть придано их установлению, т. е. собиранию и оценке фактических данных уголовного дела, но данные вопросы рассматриваются в теории доказательств.

Иначе обстоит дело в тех случаях, когда факты по делу известны, а норма — нет. Здесь решается специфическая задача квалификации, связанная с поиском соответствующей нормы. Изучим подробнее процесс квалификации преступлений в этом случае, памятуя о том, что разделение этого процесса на отдельные этапы будет сугубо условным и полезно исключительно для того, чтобы более глубоко уяснить его логическое, психологическое и правовое содержание.

2. Поиск правовой нормы в процессе квалификации преступлений

Необходимой предпосылкой правильной квалификации будет исчерпывающее установление всех фактических обстоятельств совершенного

преступления.

Когда фактические данные по делу хорошо известны, но форма, подлежащая применению, не определена, решение задачи квалификации предполагает последовательное осуществление нескольких этапов.

Первый из них заключается в том, чтобы упорядочить установленные фактические данные и выделить из них юридически значимые признаки.

Как отмечалось в литературе, для правильной квалификации «решающее значение имеет не только установление фактических обстоятельств данного дела, но и выделение тех именно фактов, которым присущи объективно определенные, предусмотренные законом правовые признаки, конкретизация таких правовых признаков».

Сообщение о совершенном преступлении часто содержит такие обстоятельства, которые не имеют никакого правового значения, а тем более значения для квалификации содеянного. Представим себе, что изложенные в показаниях свидетелей или документах сведения о происшествии достаточно подробны. При этом данные сведения не упорядочены: наряду с важными для квалификации обстоятельствами здесь перечислены бытовые и другие детали, сами по себе не имеющие юридического значения. К примеру, из дела о происшедшей драке, во время которой наступила смерть человека, можно сделать выводы об участниках драки, о последовательности происходивших событий, о разговорах по этому поводу как самих участников, так и окружающих лиц, об обстоятельствах, установленных при вскрытии трупа, и т. п. Из всех данных сведений надо отобрать исключительно юридически значимые и к тому же исключительно те, которые могут иметь значение для квалификации содеянного.

Этот первый этап подбора нормы для квалификации будет весьма сложным главным образом потому, что неясен предмет доказывания, неизвестно, какие факты будут иметь уголовно-правовое значение, а какие — нет.

В практической деятельности следователя, прокурора и суда по

квалификации преступлений, как мы увидим далее, уже на этом этапе имеются более или менее точные предположения о норме, которая может быть в данном случае применена (или о нескольких нормах). При этом если этот процесс рассматривать с абстрактной точки зрения, то можно исходить из предположения, что нет еще никаких данных о норме, подлежащей применению.

В таком случае к сведениям, имеющим уголовно-правовое значение (в плане квалификации), должно быть отнесено максимальное число фактов, установленных по делу, — в предположении, что каждый из них может соответствовать признакам какого-либо из нескольких вероятных при данных обстоятельствах составов преступлений. В случае если возникают сомнения, имеет ли конкретный факт значение для квалификации или не имеет, то полезнее его включить в число сведений, необходимых для квалификации, учитывая, что в дальнейшем он всегда может быть исключен из этого перечня.

При этом отбор и упорядочение фактических обстоятельств дела, имеющих значение для квалификации, следует вначале производить применительно к той- группировке признаков, которая присуща любому преступлению, т. е. применительно к объекту, субъекту, объективной и субъективной стороне преступления. С этой позиции в перечень фактов должны быть включены сведения о способе действий лица, о наступивших и возможных последствиях разного рода, о возрасте и должностном положении субъекта, о его целях и намерениях и т. д.

Второй этап — это, выявление всех возможных конструкций, которым соответствует имеющийся фактический материал. К примеру, если драка привела к смерти одного из ее участников, то одна из возможных конструкций, которая соответствует данным данным, — «материальный» состав, включающий наступление смерти. При этой фабуле дела не исключены составы с двумя действиями, со «смешанной» формой вины, но вряд ли возможен состав преступления с признаками специального субъекта.

Выявление всех возможных конструкций состава существенно приближает нас к нахождению правовой нормы, подлежащей применению, так как оно ограничивает круг составов, наличие признаков которых следовало бы проверить по материалам данного дела. В случае если, например, из фактических данных по делу видно, что никаких вредных последствий не наступило, то «материальные» составы не могут быть исключены из круга предполагаемых составов исключительно в случае покушения на преступление или приготовления к нему.

На основе определения предполагаемых конструкций состава можно перейти к **третьему этапу** — выявлению группы смежных составов преступлений, которые соответствуют фактическим признакам, установленным по материалам дела.

На этом этапе еще рано делать выводы относительно той единственной уголовно-правовой нормы, по которой должно быть квалифицировано содеянное. Пока: что следует подобрать группу таких норм, исходя из признаков объекта, объективной стороны и других элементов преступления. Применительно к рассмотренному выше преступлению (смерти человека во время драки) в эту группу войдут прежде всего следующие составы: хулиганство, умышленное убийство (все разновидности), умышленное тяжкое телесное повреждение, повлекшее смерть.

Не исключено и формирование «резервной» группы, составы которой менее вероятны, но все же требуют проверки. В эту группу могут быть включены, с учетом конкретных обстоятельств дела, сопротивление работнику милиции или народному дружиннику, насилие над должностным лицом или представителем общественности, оскорбление, побои, легкие и менее тяжкие телесные повреждения, неосторожное убийство и др.

Формулирование группы смежных составов, в той или иной степени соответствующих фактическим обстоятельствам дела, должно происходить не только посредством анализа позитивных признаков, имеющих как в материалах дела, так и в уголовно-правовых нормах, но и с учетом

негативных признаков. Естественно, что если, например, установлено, что ни один из участников драки не был военнослужащим, то версия относительно воинского преступления отпадает. В наибольшей степени правильное определение группы смежных составов, подлежащих проверке с позиции пригодности для квалификации', предполагает не только установление наличия признаков данных составов, но и исключение Других составов, отдельные признаки которых явно отсутствуют.

После формирования группы смежных составов начинается **четвертый этап — выбор из этой группы одного состава, признаки которого соответствуют содеянному. Этот этап тесно связан с разграничением преступлений, рассмотренным в предыдущей главе.**

Намеченные здесь четыре этапа поиска уголовно-правовой нормы на базе фактических материалов дела отражают некоторые общие психологические закономерности процесса познания и, в частности, те его особенности, которые свойственны так называемому опознанию образов.

В психологических исследованиях подмечено, что процесс опознания (узнавания) объекта в самом общем случае включает следующие элементы: а) ориентировка в фактических данных; б) выделение основных признаков объекта; в) актуализация (воспроизведение) в сознании знакомых признаков эталона; г) выявление их соответствия или несоответствия с признаками объекта; д) осознание соответствия между объектом и эталоном; е) вывод о принадлежности объекта к тому или иному классу.

3. Логические программы квалификации преступлений.

Логическая программа квалификации представляет собой наиболее целесообразную последовательность действий юриста, производящего выбор уголовно-правовой нормы из числа смежных норм, предусматривающих некоторые признаки данного преступления. С логической позиции такая программа есть алгоритм, подобный тому алгоритму, который был

рассмотрен в предыдущей главе применительно к разграничению преступлений. Собственно говоря, программа квалификации есть та же программа разграничения смежных преступлений, только дополненная несколькими признаками составов, которые не имеют значения для разграничения, но необходимы для наступления ответственности (например, вменяемость). В программе квалификации акцент делается на позитивном установлении всех признаков, в то время как разграничение в основном предполагает «негативную работу»: отбрасывание признаков, не свойственных данному виду преступлений.

В качестве простейшей программы квалификации может быть использована любая схема разграничения преступлений из числа приводившихся выше.

В случае если использовать эту программу для анализа не признаков составов, а фактических обстоятельств конкретного дела, то она автоматически превращается в программу квалификации. Так, установив по материалам дела, что виновным причинен материальный ущерб государству или общественной организации, мы, двигаясь вниз по схеме, последовательно выясняем все сформулированные в ней вопросы и переходим к точному выводу о том, какому же составу преступления соответствует содеянное.

Логическая программа квалификации может быть применена на том этапе поиска нормы, когда нам известна группа предполагаемых смежных составов преступлений, или, что то же самое, известен общий для всех них признак, с которого начинается программа (исходная точка «дерева»). Поэтому чтобы выяснить, какая из многочисленных групп составов должна быть проверена и, следовательно, какая логическая схема должна быть применена, неизбежно должны быть пройдены предварительные этапы поиска нормы, описанные в предыдущем параграфе.

Естественно, что использование логической программы квалификации предполагает, что уже заранее имеются такие разработанные программы

применительно ко всем основным группам смежных преступлений. Из них и может сделать выбор юрист.

Сегодня, как известно, это условие еще не обеспечено. В литературе делаются только первые попытки создания программ разграничения и квалификации преступлений. Разработка научно обоснованных алгоритмов (программ) квалификации, которые могли бы широко использоваться как в учебной, так и в практической работе, — одна из задач науки уголовного права.

4. Этапы квалификации преступлений.

1 этап. Квалификация начинается с выдвижения версий и гипотез относительно юридической оценки того деяния, которое стало известно следователю. Этот процесс предполагает установление общей принадлежности деяния к преступлению. Данный этап заканчивается вынесением Постановления о возбуждении уголовного дела. Квалификация, даваемая в данном постановлении, является первоначальной (по сути — это одна из гипотез). Лицо, возбуждающее уголовное дело, располагает, как правило, только некоторыми, отрывочными фактическими обстоятельствами, указывающими на признаки преступления.

Установление хотя бы приблизительно признаков нарушенного объекта преступления и причиненного ему вреда, может в большинстве случаев являться достаточным основанием для возбуждения уголовного дела. Уголовное дело в данном случае возбуждается в отношении факта (события).

2 этап. Начинается после возбуждения и заканчивается вынесением постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого.

Это постановление выносится при наличии достаточных доказательств, дающих основание для предъявления обвинения. При этом в постановлении

должно быть указано преступление, в совершении которого обвиняется данное лицо, с указанием времени, места, и др. обстоятельства, уголовный закон, предусматривающий данное преступление.

На этом этапе следователь углубляет, расширяет расследование, выявляет новые признаки. Он уточняет и факультативные и оценочные признаки объекта, объективной стороны, субъективной стороны, субъекта. Таким образом, второй этап заключается в анализе гипотез, выдвинутых на первом этапе.

3 этап. Он продолжается после предъявления обвинения и оканчивается составлением обвинительного заключения. Здесь следователь постепенно переходит к обоснованным выводам о квалификации. Но не во всех случаях третий этап приводит к составлению обвинительного заключения. По многим делам установление новых данных после предъявления обвинения изменяет представление следователя о случившемся и ведет к перепредъявлению обвинения, переквалификации содеянного на иную статью. Но и этот возврат завершается составлением обвинительного заключения (если нет оснований к прекращению уголовного дела).

При предъявлении обвинения заканчивается деятельность следователя, в нем указывается окончательная квалификация, т.е. подробнейшим образом описываются признаки преступления в соответствии с конкретным составом.

Но юридическая оценка преступления, данная в обвинительном заключении, подлежит проверке в суде. Эта оценка может измениться: а). Ввиду установления новых фактов; б). В результате исправления судом ошибок в квалификации, допущенных на предварительном следствии.

4 этап. Судебное разбирательство, которое заканчивается вынесением обвинительного приговора.

На этом этапе наиболее полно и глубоко анализируются и сопоставляются установленные по делу факты.

5 этап. Это возможность изменения квалификации преступления в

кассационном и надзорном порядке. Суд при рассмотрении дела в кассационном порядке может применить закон о менее тяжком преступлении.

По этой причине лица, получающие высшее юридическое образование и намеревающиеся работать в судах, правоохранительных органах или заниматься иной правоприменительной деятельностью, должны воспитывать в себе такой уровень правосознания, который обеспечивал бы глубокое знание законов, строгое их соблюдение не только в профессиональной деятельности, но и в личном поведении. В деятельности юриста недопустимы двойные стандарты правосознания. Противостоять преступности могут только те, кто знает законы, позитивно оценивает требования, зафиксированные в них, своим личным поведением и профессиональной деятельностью доказывает готовность отстаивать незыблемость законов.

Тема № 3. Состав преступления и квалификация преступления.

1. Состав преступления как основа квалификации преступления.

2. Конструкция состава преступления и ее влияние на квалификацию преступления.

3. Квалификация преступления с учетом объекта и предмета преступления.

4. Квалификация преступления с учетом субъективной стороны.

5. Квалификация преступления с учетом субъекта преступления.

1. Состав преступления как основа квалификации преступления.

Состав преступления- это совокупность предусмотренных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление. А точнее, состав - это не только совокупность, а строгая система признаков преступления; он отражает характерные для преступления внутренние связи образующих его элементов. Учение о составе преступления, базирующееся на обнаружении единой общей структуры всех преступлений, состоящей из четырех основных групп признаков, характеризующих объект, объективную и субъективную стороны, субъекта преступления - научное открытие в сфере уголовного права, практическое значение которого невозможно переоценить. Его главный смысл заключается в том, что два абсолютно одинаковых состава существовать не могут; составы всех без исключения преступлений различаются между собой хотя бы по одному признаку, который позволяет отделить данный вид преступления от других видов, либо отграничить от иных правонарушений. Это учение имеет базовое значение для квалификации преступлений, иначе говоря, является ее юридическим основанием.

С позиции учения о составе преступления уголовно-правовая квалификация есть не что иное, как сопоставление законодательных признаков (особенностей), характеризующих каждую из сторон состава с признаками (особенностями) конкретного общественно опасного деяния в том виде, в котором они установлены в процессе уголовно-процессуального доказывания (можно сказать и наоборот: признаки реального, конкретного деяния сопоставляются с признаками, выработанными научной абстракцией). Теория состава преступления позволяет определить принципы квалификации, т.е. основополагающие общие правила-требования, которым должна быть подчинена эта деятельность каждого юриста и по каждому уголовному делу независимо от его особенностей, в том числе и в первую очередь требование точности и полноты квалификации.

Точность квалификации преступлений означает, что ее результаты должны быть отражены в соответствующем процессуальном документе в виде ссылки не только на статью Особенной части УК, посвященную соответствующему виду преступления (убийство, разбой, грабеж, кража), но и на соответствующую ее часть, а если в этой части имеются пункты и подпункты, то и на них, а при квалификации неоконченного преступления, а также преступных деяний, совершенных в соучастии, - нач. 1,3 ст. 30 УК, посвященные приготовлению и покушению на преступление, либо нач. 3,4 или 5 ст. 33 УК, посвященные деяниям организаторов, подстрекателей и пособников.

Полнота квалификации означает, что несмотря на господствующий в уголовном праве принцип поглощения менее строгого наказания более строгим юридической оценке с позиции норм УК подлежат:

- все без исключения деяния, совершенные обвиняемыми в их реальной или идеальной совокупности;

- если деяние содержит несколько квалифицирующих признаков, в процессуальном документе должны быть ссылки на все нормы, в которых упомянут каждый из признаков;

- если преступление повлекло различные вредоносные последствия и каждое из них имеет уголовно-правовое значение, каждое из преступных последствий должно быть определено, обозначено и оценено с позиции УК. Так, например, если изнасилование повлекло заражение потерпевшей венерическим заболеванием и, одновременно, причинение по неосторожности тяжкого вреда ее здоровью, в формуле квалификации инкриминируемого преступления в обязательном порядке должны быть на равных упомянуты оба последствия с указанием как п. "г" ч. 2, так и п. "б" ч. 3 ст. 131 УК.

2. Конструкция состава преступления и ее влияние на квалификацию преступления

Поскольку состав преступления – это модель поведения, создаваемая законодателем, то, как и все создаваемое человеком, она несет отпечаток воли законодателя, выражает его творческий подход к созданию правовой нормы и вследствие этого несет элементы своеобразия сравнительно с реальными поступками людей.

Особенности законодательных моделей поведения в значительной мере предопределяются практической целесообразностью, например, требованием рациональности, краткости изложения правовой нормы, удобства пользования законом и др. Все это приводит к тому, что составы преступления как законодательные модели могут иметь сочетание элементов, непривычное для реальных человеческих поступков. Так, например, реальный убийца, как правило, преследуют одну цель и двигателем его поведения является какое-либо определенное побуждение. Однако законодатель, создавая модель убийства должен охватить ей все наиболее распространенные и наиболее опасные варианты поведения, поэтому в состав убийства включен ряд мотивов и целей преступления (корысть, месть, национальная вражда и рознь и т.п.). В связи с этим элементы некоторых составов преступлений отличаются от реальных поступков многослойностью, известной причудливостью форм.

Изучение способов конструирования законодательных моделей позволяет правильно понять замысел законодателя, уточнить содержание и границы преступного поведения.

Практическую значимость для квалификации имеет деление составов преступлений по трем основаниям: 1) по степени опасности; 2) по их внутренней структуре; 3) по конструкции.

По степени опасности составы преступления делятся на: 1) основные; 2) квалифицированные; 3) привилегированные.

Основной состав – состав, выражающий среднюю степень опасности и представляющий набор наиболее типичных (распространенных) признаков.

Характеристика основного состава дается в части первой статей

Особенной части уголовного кодекса. Например, ст. 105 ч. 1 УК РФ.

Квалифицированный состав – состав, выражающий повышенную опасность деяния и соответствующие ей признаки.

Описание квалифицированного состава содержится в частях второй, третьей и последующих частях и пунктах статей Особенной части закона. Например, в ст. 162 ч. 2 и 3 УК РФ и их пунктах.

Привилегированный состав – состав, выражающий пониженную (наименьшую) степень опасности.

Обычно описание привилегированного состава дается в отдельной самостоятельной статье. Например, ст. 106, 107, 108 УК РФ – убийство матерью новорожденного ребенка, убийство в состоянии аффекта, убийство при превышении пределов необходимой обороны.

В учебной литературе квалифицированные составы иногда называют составами с отягчающими обстоятельствами, а привилегированные – составами со смягчающими обстоятельствами. Такое наименование названных составов не вполне удачно, поскольку смягчающими и отягчающими признаются обстоятельства, которые находятся за пределами состава.

Знание о подобном строении составов преступления ориентирует правоприменителя в плане точного определения элементов деяния и необходимости правильной ссылки на соответствующую статью, часть и пункт.

По структуре деяния выделяют простые и сложные составы.

Простой состав – это состав, состоящий из минимального количества элементов и минимального числа его составных частей (как правило, одного).[1] Словесная (понятийная) характеристика простого состава одномерна.

Таким составом, например, является состав умышленного убийства (ст. 105 ч. 1 УК РФ). Модель этого преступления, описанная в ст. 105 ч. 1 УК РФ, включает один объект, одно деяние, одно последствие, одну форму

психического отношения, минимальное число признаков субъекта.

Сложный состав – это состав, состоящий не из минимального, а большего количества элементов и частей (нескольких объектов, нескольких деяний, последствий, форм психического отношения и т.п.). Словесная понятийная характеристика сложного состава многомерна вследствие отражения в ней нескольких элементов и частей.

Примером сложного состава является состав, охарактеризованный в ст. 105 ч. 2 УК РФ. Состав убийства, представленный в этой части ст. 105, включает несколько деяний (особо жестокое и без особой жестокости), несколько способов (общеопасный и без такового), ряд мотивов (корыстный, хулиганский, кровной мести и др.), несколько целей о его (скрыть преступление, облегчить его совершение, использовать органы и ткани потерпевшего).

Однако сложные составы неодинаковы. Они в свою очередь делятся на составы альтернативные и составы неальтернативные (составы с несколькими элементами или частями).

Такое разделение обусловлено различным значением, которое имеют несколько входящих в него элементов и их частей.

Альтернативный состав – это состав, который образуется любой комбинацией указанных в законе элементов и частей, в том числе и при наличии одного из них. Так, состав шпионажа (ст. 276 УК РФ) включает передачу, собирание, похищение или хранение различных сведений, составляющих государственную тайну, иностранной организации или ее представителям.

Альтернативность состава означает, что любой набор названных деяний мы должны квалифицировать как одно единое преступление по ст. 276 УК РФ. Например, передачу виновным указанных сведений иностранной организации следует квалифицировать по ст. 276 УК РФ. Точно такая же квалификация (ст. 276 УК РФ) сохранится, если виновный не только передавал, но и собирал сведения. Не изменится квалификация и тогда, когда

виновный будет уличен наряду с передачей и собиранием сведений в их похищении. Квалификация останется прежней (по ст. 276 УК РФ как единого преступления) и в том случае, если совершены все из указанных действий.

Неальтернативный состав (состав с несколькими элементами или частями) представляет органическое единство всех образующих его элементов и их частей. Данный состав будет только при полном наличии всех элементов и частей. Если же нет хотя бы одного из них, то либо вообще нет состава (при неосторожной вине), либо будет иметь место покушение (при умышленной вине).

Альтернативность или неальтернативность состава устанавливается грамматическим толкованием текста статей или логическим толкованием, используемых в них понятий. Применение разделительных союзов (или, либо, и) между словами, логических связок (а равно – ст. 239 УК РФ, а также – ст. 243 УК РФ) указывает на альтернативность состава.

Наоборот, употребление соединительных союзов (с, и и т.п.) свидетельствует о неальтернативности состава (составе с несколькими элементами или частями).

Таким образом, в альтернативном и неальтернативном составах один элемент или часть его играют разную роль. В альтернативном составе один элемент уже образует оконченное преступление (как, впрочем и любое сочетание этих элементов), а в неальтернативном составе наличие одного элемента из ряда указанных в законе либо вообще не образует состава либо образует состав неоконченного преступления.

Незнание конструктивных особенностей альтернативного и неальтернативного составов может привести в квалификации к ошибкам. Можно посчитать, например, что для наличия шпионажа (ст. 276 УК РФ) необходимы все указанные в законе действия (передача, собирание, похищение, хранение), а установление одного из них рассматривать как покушение. Между тем, поскольку состав шпионажа альтернативный, то фиксация любого из указанных действий образует состав оконченного

преступления. Причем квалификация шпионажа (как оконченного единичного преступления) не изменится и в том случае, если в наличии будет несколько или даже все деяния, указанные в диспозиции ст. 276 УК РФ.

Таковы особенности влияния альтернативности состава на квалификацию предусмотренного им преступления.

Объективные и субъективные признаки, включаемые в состав преступления, неравнозначны, выполняют различную роль в уголовном праве. С учетом этого выделяют две группы признаков: обязательные и факультативные. Обязательные (основные, необходимые) — это признаки, без которых невозможно наличие никакого состава преступления, они присущи всем без исключения составам. Отсутствие любого из этих признаков свидетельствует об отсутствии состава. К ним относятся объект, деяние, вина, возраст, вменяемость. Факультативные (дополнительные) — это признаки, которые уголовный закон называет лишь в определенных составах. Факультативные признаки характерны для объекта (предмет преступления, потерпевшие), объективной стороны (преступные последствия, причинная связь, способ, место, время, орудия, обстановка) и субъективной стороны (мотив, цель, эмоции), субъекта преступления (признаки специального субъекта).

В уголовном законе факультативные признаки выполняют тройную роль. Рассмотрим на примере преступных последствий. Так, ст. 285 УК определяет состав злоупотребления должностными полномочиями следующим образом: «Использование должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы, если это деяние совершено из корыстной или иной личной заинтересованности и повлекло существенное нарушение законных прав и интересов...» Закон называет преступные последствия в качестве обязательного признака. Не будет этих последствий — не будет и данного преступления (это может быть, например, должностной проступок).

Факультативный признак может выполнять роль квалифицирующего

признака. Так, ч. 1 ст. 303 УК определяет состав фальсификации доказательств следующим образом: «Фальсификация доказательств по уголовному делу лицом, производящим дознание, следователем, прокурором или защитником». Закон не называет последствия, наказуемы сами деяния. Наступят последствия или не наступят — данный состав будет иметь место. Но если наступят тяжкие последствия, то виновный будет нести ответственность уже по ч. 3 ст. 303, где закон их уже называет, предусматривая более строгую санкцию.

К преступным последствиям уголовный закон обращается и в ст. 63 УК: отягчающими обстоятельствами признается наступление тяжких последствий в результате совершения преступления. Закон предусматривает его для тех случаев, когда наступление последствий безразлично для соответствующего состава. Они не являются ни обязательным, ни квалифицирующим признаком. Но в случае их наступления они учитываются при назначении наказания, например клевета (ст. 129 УК), оскорбление (ст. 130 УК). Это третья роль факультативных признаков — отягчающее или смягчающее ответственность обстоятельство при назначении наказания.

14. Обязательные и факультативные признаки. Тройкое значение факультативных признаков. (см. вопрос 13)

Объективные и субъективные признаки, включаемые в состав преступления, неравнозначны, выполняют различную роль в уголовном праве. С учетом этого выделяют две группы признаков: обязательные и факультативные. Обязательные (основные, необходимые) — это признаки, без которых невозможно наличие никакого состава преступления, они присущи всем без исключения составам. Отсутствие любого из этих признаков свидетельствует об отсутствии состава. К ним относятся объект, деяние, вина, возраст, вменяемость. Факультативные (дополнительные) — это признаки, которые уголовный закон называет лишь в определенных составах. Факультативные признаки характерны для объекта (предмет

преступления, потерпевшие), объективной стороны (преступные последствия, причинная связь, способ, место, время, орудия, обстановка) и субъективной стороны (мотив, цель, эмоции), субъекта преступления (признаки специального субъекта).

Факультативные признаки состава преступления в уголовном праве имеют тройное значение:

законодателем они могут вводиться в основной состав преступления и в связи с этим становятся обязательными (конститутивными) (например, тайный способ изъятия чужого имущества является обязательным признаком кражи - ст. 158 УК РФ);

они могут выступать в качестве квалифицирующего признака, повышающего или, наоборот, снижающего опасность преступления и изменяющего основной вид состава преступления на его квалифицированный вид (например, общеопасный способ убийства, особая жестокость — п. «д», «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ; условия психотравмирующей ситуации — ст. 106 УК РФ);

если они не являются обязательными (не входят в основной состав преступления) и не указаны в качестве квалифицирующих признаков, то согласно ст. 61 и 63 УК РФ могут выступать обстоятельствами, смягчающими или отягчающими наказание (например, такие способы, как садизм, мучения, издевательство над потерпевшим, признаются отягчающими наказание; несовершеннолетие, беременность, мотив сострадания — смягчающими).

15. Позитивные и негативные признаки

В зависимости от логического характера понятий, используемых для описания признаков состава преступления (положительные и отрицательные понятия), выделяют два вида признаков: позитивные и негативные.

Позитивные признаки описываются путем указания на наличие

определенных характерных черт явления (например, повлекшее тяжкие последствия).

Негативные признаки описываются путем указания на отсутствие каких-либо свойств явления ("не повлекло последствий, указанных в статьях 111 и 112 настоящего Кодекса" - ст. 117. УК РФ Истязание - причинение физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев либо иными насильственными действиями, если это не повлекло последствий, указанных в статьях 111 и 112 настоящего Кодекса.

Значение позитивного признака состава преступления в том, что состав преступления имеет место лишь при совокупности всех его признаков. Отсутствие хотя бы одного из них исключает возможность привлечения к уголовной ответственности за данное преступление.

16. Оценочные признаки в уголовном праве. Особенности квалификации преступлений с оценочными признаками.

По специфике описания признаки состава преступления делятся на формально-определенные и оценочные. Содержание формально-определенных признаков четко и однозначно зафиксировано в законе (например, умышленное причинение смерти другому человеку при убийстве).

Оценочные признаки получают реальное значение лишь в процессе толкования их правоприменителем (например, особая жестокость при убийстве). Судебно-следственная практика вырабатывает критерии такой оценки, которые иногда выражаются в руководящих разъяснениях Пленума Верховного Суда РФ, а иногда получают статус законодательного толкования. Оценочные признаки позволяют сохранить стабильность закона при динамизме, изменчивости регулируемых законом общественных отношений.

«Оценочные» понятия характеризуются тем, что субъект, который их использует, осуществляет две функции: он не только сравнивает рассматриваемое явление с некоторым общим понятием, но и формулирует

.(конечно, в определенных пределах) содержание самого этого общего понятия.

Эти соображения имеют важное значение для квалификации. Из них вытекает, что в тех случаях, когда признак состава преступления является оценочным, суд не только должен установить совпадение фактических обстоятельств дела с этим признаком, но и прежде всего определить, что имеется в виду под самим этим признаком. Для того чтобы установить, например, является ли причиненный злоупотреблением властью ущерб существенным, необходимо в первую очередь решить, что мы вообще в современных условиях понимаем под «существенным ущербом». Решение этого вопроса законодатель относит к компетенции юристов, применяющих закон.

3. Квалификация преступления с учетом объекта и предмета преступления.

Понятие и значение объекта преступления

В наиболее общем виде объект преступления — это то, на что направлено преступное посягательство, это права или интересы, которым причиняется или может быть причинен существенный вред в результате преступления.

В теории российского уголовного права объектом называют общественные отношения, охраняемые уголовным законом. Для этого в УК включена норма, содержащая перечень объектов преступления: права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда, конституционный строй Российской Федерации, мир и безопасность человечества (ч. 1 ст. 2 УК РФ). Из содержания нормы видно, что закон берет под охрану наиболее важные для жизни общества интересы, на первое место поставив личность. Естественно, что приведенный перечень изменчив, зависит от реальных условий жизни общества.

Значение объекта преступления в основных чертах сводится к

следующему.

- Объект преступления - элемент каждого преступного деяния, т.е. любое преступление, является таковым только тогда, когда чему-либо (какой-либо социально значимой ценности, интересу, благу, охраняемым уголовным правом) причиняется или может быть причинен существенный вред. Это находит выражение в таком законодательно закреплённом признаке преступления, как общественная опасность.

- Объект преступления - обязательный признак состава преступления. Не может быть ни одного конкретного состава преступления (убийство, кража, государственная измена и пр.) без непосредственного объекта посягательства.

- Объект преступления имеет принципиальное значение для кодификации уголовного законодательства. По признаку родового объекта преступления строится Особенная часть Уголовного кодекса РФ. Безусловно, это наиболее логичный и практически значимый критерий классификации и систематизации уголовно-правовых норм, рубрикации разделов и глав УК.

- Правильное установление объекта преступления позволяет отграничить преступление от других правонарушений и аморальных проступков. Кроме того, при явной малозначительности реального или возможного вреда какому-либо благу, даже охраняемому уголовным правом, не может идти речь о преступлении (ч. 2 ст. 14 УК - малозначительное деяние), так как объект не претерпевает того ущерба, который предполагается от преступления.

- Объект преступления позволяет определить характер и степень общественной опасности преступного деяния, т.е. какому именно социально значимому благу, охраняемому уголовным законом, и в какой степени (насколько серьезно) причинен или мог быть причинен вред.

- Объект преступления имеет важное, а иногда и решающее, значение для правильной квалификации деяния и отграничения одного преступления от другого.

18. Виды объекта преступления. Значение для квалификации деления объектов по «вертикали» и по «горизонтали»

Российское уголовное право различает виды объектов преступления, условно говоря, "по вертикали" и "по горизонтали".

Первая классификация традиционно выделяет общий, родовой (его иногда называют специальным) и непосредственный объекты преступления.

Общий объект - это объект всех и каждого преступлений. Это совокупность всех социально значимых ценностей, интересов, благ, охраняемых уголовным правом от преступных посягательств. Общий объект преступления, представлен в ст. 2 УК РФ - права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда, конституционный строй РФ, мир и безопасность человечества. Общий объект - это целое, на какую-либо часть которого посягает каждое преступление. Общий объект преступления дает целостное представление о тех благах, интересах, ценностях, которые современное общество и государство считают настолько социально значимыми, что предусматривают уголовную ответственность в случае причинения или возможности причинения им существенного вреда.

Родовой объект - это объект группы однородных преступлений, часть общего объекта. Это та или иная область, сфера социально значимых ценностей, интересов, благ. Представление о родовых объектах преступлений дает рубрикация Особенной части УК по разделам и главам, поскольку именно родовой объект преступления положен в основу кодификации и классификации норм Особенной части. К родовым объектам преступлений относятся, например, личность, собственность, общественная безопасность, порядок управления, интересы правосудия, интересы и порядок военной службы и др. Родовой объект преступления имеет значение и для квалификации преступлений - он позволяет определить, какой именно

группе, сфере однородных интересов причинен или может быть причинен ущерб в результате совершения преступного деяния (так, например, совершением взрыва может сопровождаться и диверсия, и терроризм, и убийство общеопасным способом, и даже разбойное нападение. Необходимо определить, на что по существу, на какую сферу социальных интересов направлено посягательство).

Непосредственный объект - это объект отдельного конкретного преступления, часть родового объекта. Непосредственный объект является обязательным признаком каждого состава преступления. Это какое-либо конкретное благо, на которое непосредственно направлено посягательство. Так, в преступлениях против личности непосредственными объектами. могут выступать жизнь (например, при совершении убийства), здоровье (например, при причинении различной степени тяжести вреда здоровью), личная свобода (например, при похищении человека), честь и достоинство личности (например, при оскорблении) и др. Непосредственный объект преступления имеет важное практическое значение для квалификации деяния.

Существуют также разновидности объектов преступления "по горизонтали". Это относится главным образом к непосредственному объекту. Бывают преступления, которые посягают одновременно на два непосредственных объекта - так называемые двуобъектные преступления (например, при разбое посягательство осуществляется одновременно и на собственность, и на личность). В таких случаях обычно различают основной, или главный, и дополнительный объекты преступления.

Разграничение это проводится не по степени значимости объекта, а по его связи с родовым объектом преступлений данной группы. Так, в приведенном примере разбой - преступление против собственности, этим определяется и его расположение в системе Особенной части УК (гл. 21 разд. VIII), а потому именно собственность будет выступать здесь основным объектом, а личность (жизнь или здоровье) - дополнительным.

Дополнительный объект, в свою очередь, может быть как

необходимым (обязательным), так и факультативным. В том же составе разбой жизнь или здоровье - всегда необходимый дополнительный объект преступления, поскольку без посягательства на личность не может быть разбойного нападения. Однако бывают случаи, когда дополнительный объект преступления указан в законе в альтернативной форме. Например, при загрязнении вод (ст. 250 УК РФ) существенный вред может быть причинен помимо самих водных источников также животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству. Каждый из этих дополнительных объектов преступления является факультативным, так как в конкретном случае совершения данного преступления ущерб может быть нанесен только чему-либо одному из перечисленного.

19. Квалификация многообъектных преступлений.

Многообъектные преступления – преступления, связанные с нанесением ущерба двум и более общественным отношениям, которые являются непосредственными объектами этого преступления, где один из объектов – главный (основной), а другой – дополнительный (ст. 162 Уголовного кодекса РФ – собственность и личность).

Основной объект – общественные отношения, в целях охраны которых издана уголовно-правовая норма (ст. 162 Уголовного кодекса РФ – собственность).

Дополнительный объект – общественные отношения, которым причиняется вред или создается угроза причинения вреда при посягательстве на основной объект (ст. 162 Уголовного кодекса РФ – личность). Дополнительный объект может быть необходимым, альтернативным и факультативным.

20. Значение предмета преступления и потерпевшего для квалификации преступлений

Предметом преступления являются материальные вещи объективного мира или интеллектуальные ценности, в связи или по поводу которых совершаются преступления.

Предмет преступления — это факультативный признак состава преступления. Он должен обладать соответствующими свойствами. Так, при совершении кражи (ст. 158 УК) виновный изымает различное чужое имущество (деньги, ценности, одежду и т.д.), обладающие определенной стоимостью. Иногда со свойствами предмета преступления (вещи) законодатель связывает специфику квалификации (контрабанда наркотиков, оружия требует квалификации по ч. 2 ст. 188, тогда как иного имущества — по ч. 1 ст. 188 УК).

В преступлениях против личности виновный причиняет моральный, физический или иной вред конкретному человеку, которого называют потерпевшим (называть человека предметом преступления некорректно). В ряде случаев свойства потерпевшего влияют на квалификацию (например, возраст при изнасиловании и т.д.).

Предмет преступления, если он предусмотрен конкретной нормой, является обязательным признаком состава, его отсутствие свидетельствует об отсутствии состава. Например, ответственность по ст. 325 наступает лишь в том случае, если похищаемый документ относится к категории официальных; ответственность за фальшивомонетничество (ст. 186 УК) — если изготовленная купюра трудноотличима от действительной, т.е. не является грубой подделкой.

Предмет преступления следует отличать от средства совершения преступления, т.е. вещей, предметов и т.п., которые используются виновным для достижения преступного результата. Например, орудия взлома при совершении кражи, пистолет, используемый при разбойном нападении, являются средствами совершения преступления. Необходимо учитывать, что одни и те же вещи могут быть в одном случае предметом преступления, а в другом — средством или оружием совершения преступления (яд — предмет

преступления, предусмотренного ст. 234 УК — незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ; яд — средство, используемое при убийстве).

Понятие "потерпевший" в уголовном праве не следует смешивать и с виктимологическим понятием в криминологии (виктимология - от лат. *victima*, жертва, - учение о потерпевшем как о жертве преступления). Виктимология изучает свойства и поведение человека в плане потенциальной или реальной возможности стать потерпевшим от преступления.

Уголовно-правовое значение личности и поведения потерпевшего определяется влиянием этих факторов на квалификацию преступления и назначение наказания. Так, в уголовном законе предусмотрены привилегированные (со смягчающими обстоятельствами), и квалифицированные (с отягчающими обстоятельствами) составы преступлений в зависимости от отдельных свойств, характеризующих личность, поведение или специфику деятельности потерпевшего (например, ст. 107 УК - убийство, совершенное в состоянии аффекта, вызванного насилием, издевательством или тяжким оскорблением со стороны потерпевшего либо иным противоправным или аморальным поведением потерпевшего, а равно длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего, п. "б" ч. 2 ст. 105 УК - убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга, и др.). Во многих случаях с какими-либо свойствами либо характером поведения потерпевшего закон связывает смягчение или усиление уголовной ответственности для лица, совершившего преступление. К примеру, смягчающим обстоятельством для виновного служит предшествовавшее преступлению противоправное или аморальное поведение потерпевшего (п. "з" ч. 1 ст. 61 УК); напротив, отягчающими обстоятельствами являются малолетний возраст или беспомощное состояние потерпевшего, нахождение его в зависимости от виновного, совершение

преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности и др. (ч. 1 ст. 63 УК).

21. Понятие и значение объективной стороны состава преступления

Объективная сторона преступления — это внешняя сторона, внешнее проявление преступного посягательства. Прежде всего, это общественно опасное и противоправное деяние (действие или бездействие), совершаемое в определенное время, определенным способом с применением конкретных орудий, средств. В объективную сторону включают и общественно опасные последствия.

Подобное определение объективной стороны вытекает из анализа ст. 14 УК, где закон в качестве основы понятия преступления называет общественно опасное деяние, т.е. деяние, которое причиняет вред общественным отношениям или создает угрозу причинения такого вреда.

Объективная сторона преступления характеризуется следующими признаками: общественно опасное деяние, общественно опасные последствия, причинная связь между деянием и преступными последствиями, способ совершения деяния, орудия или средства его совершения, место, время, обстановка. Перечисленные признаки объективной стороны играют различную роль в уголовном праве, имеют различное значение. Поэтому их подразделяют на обязательные и факультативные. К обязательным относят деяние, остальные — к факультативным.

Значение объективной стороны состоит в следующем:

- установление объективной стороны является необходимым условием привлечения лица к уголовной ответственности. Кроме того, установление всех признаков объективной стороны необходимо для правильной квалификации деяния;

- объективная сторона в отдельных случаях позволяет определить непосредственный объект преступления (причем как основной, так и

дополнительный), так как только признаки объективной стороны могут свидетельствовать о желаемом характере изменения;

- признаки объективной стороны позволяют определить направленность умысла лица и степень его реализации;

- объективная сторона позволяет разграничить смежные составы преступлений, устанавливающих ответственность за посягательство на один и тот же объект, с одной и той же формой вины и одним и

 - тем же субъектом;

- некоторые признаки объективной стороны используются законодателем для конструкции квалифицированных и привилегированных составов;

- признаки объективной стороны могут учитываться правоприменителем при назначении наказания.

22. Деяние (действие и бездействие) и вопросы квалификации преступлений

Уголовный закон признает преступлением деяние, обладающее определенными признаками. В силу этого деяние и признается обязательным признаком объективной стороны. В любом из нескольких сотен составов, сформулированных в УК РФ, называется определенное деяние, т.е. конкретное поведение человека. Для того чтобы деяние являлось признаком объективной стороны, оно должно быть общественно опасным, противоправным, осознанным и волевым.

Общественно опасное, противоправное, осознанное поведение должно быть волевым, т.е. совершаться под контролем воли лица, совершающего деяние. Свободное волеизъявление лица является необходимым условием наступления уголовной ответственности. Любое подавление воли лица изменяет пределы его ответственности за причиненный вред.

Общественно опасное поведение (деяние) проявляется в двух формах:

действие или бездействие (ч. 1 ст. 14 УК).

Действие — это активная форма преступного поведения, содержание которого может быть различным — от простого телодвижения (например, удар ножом при убийстве) до сложной системы (например, все составы, связанные с незаконным банкротством, и др.). Действие включает в себя само телодвижение и приводимые им в движение физические законы, механизмы. Активная форма преступного поведения (действие) характерна для 90% преступлений, включенных в Особенную часть УК.

Бездействие — это пассивное поведение лица в ситуации, когда оно должно было действовать активно, например, врач не оказывает помощь больному (ст. 124 УК), лицо уклоняется от содержания детей, родителей (ст. 157 УК), мать не кормит грудного ребенка и т.д. Однако следует иметь в виду, что бездействие — это не простое «ничегонеделание», а общественно значимое поведение, и в силу своей специфики оно обладает помимо общественной опасности, противоправности, осознанности, волевого характера дополнительными признаками. Поэтому в каждом случае бездействия необходимо выяснять эти признаки:

а) обязанность лица совершить соответствующие действия, которые оно не совершило. Эта обязанность может вытекать из закона или подзаконного акта, обязательств по договору, должностного положения, семейных отношений, предшествующего поведения лица (неоказание водителем помощи потерпевшему при дорожно-транспортном происшествии — ст. 265 УК);

б) лицо имело реальную возможность совершить это конкретное действие. Нередко закон прямо указывает на этот признак. Так, ст. 125 УК устанавливает ответственность за оставление в опасности при условии «если виновный имел возможность оказать помощь».

Определенные преступления могут быть совершены только активными действиями (хулиганство — ст. 213 УК) или только бездействием (оставление в опасности — ст. 125 УК); действием или бездействием

(убийство — ст. 105 УК).

В теории уголовного права выделяют еще смешанное бездействие. Некоторые составы сконструированы так, что уголовно наказуемое бездействие сопряжено с определенными активными действиями. Вред, причиняемый бездействием, не может наступить без совершения каких-либо активных действий. Например, уклонение военнослужащего от исполнения своих обязанностей путем симуляции болезни или причинения себе какого-либо повреждения (членовредительство), подлога документов и иного обмана.

3. Деяние (действие или бездействие) может быть признано признаком объективной стороны и лежать в основе уголовной ответственности лишь тогда, когда оно носит волевой характер. Однако в объективной действительности возникают ситуации, когда на поведение лица воздействуют внешние факторы. Это может быть воздействие непреодолимой силы, физическое или психическое принуждение.

Непреодолимая сила* — это чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях событие, которое не позволило лицу вести себя должным образом. В данном качестве выступают, как правило, природные явления (наводнение, землетрясение, пожар), непреодолимое действие третьих лиц, животных и др. Не являются свободным волеизъявлением рефлекторные действия, импульсивные реакции.

23. Учет при квалификации общественно опасных последствий

Общественно опасные последствия — это вредные изменения в охраняемых уголовным законом объектах, причиненные действиями (бездействием) субъекта преступления.

У них, таким образом, два криминообразующих признака — вредное воздействие на объект, и они являются следствием действия (бездействия) лица. Оба определяют содержание общественно опасных последствий. Непосредственный объект, т.е. те или иные общественные отношения или по

терминологии УК «интересы», определяет содержание преступного вреда (ущерба). Действия (бездействие) влияют на характер вредоносности общественно опасных последствий в их функции условия и причины.

Общественно опасные последствия в уголовном праве выполняют несколько ролей.

Во-первых, от их наступления зависит окончание процесса преступного посягательства.

Во-вторых, они характеризуют нарушенное преступлением состояние охраняемого уголовным законом объекта.

В-третьих, они являются доступным для объективной оценки критерием определения тяжести деяния, определяющей тяжесть назначенного наказания[9].

Последствия могут выражаться как в прямом ущербе (экономическом или физическом), для определения которого имеются чётко установленные критерии, так и в комплексном вреде охраняемым объектам (социальном, психическом, организационном).

При группировании общественно опасных последствий по содержанию (характеру) они распадаются на пять основных групп: 1) физический вред; 2) имущественный ущерб; 3) социальный вред; 4) организационный вред; 5) комплексный ущерб в разных соотношениях четырех предыдущих видов вреда.

Наиболее обобщенная классификация ущербов на две группы: материальные и нематериальные. Первые два вида из перечисленных относятся к материальному вреду. Третий и четвертый — к нематериальному. Пятый может сочетать черты материального и нематериального вреда.

По степени реализации общественно опасные последствия подразделяются на два вида: реальные и вероятные.

Реальные — материальные (физические, имущественные, комплексные) и

нематериальные (социальные, организационные) общественно опасные последствия. Вероятностные — это угроза причинения реального вреда. Она в статьях Особенной части УК описывается в словах «угроза» (ст. 119, 205 УК), «поставление в опасность» (ст. 122, 125), «могло повлечь» (ст. 217), «могут быть» (ст. 215). В большинстве случаев угроза предусматривается как способ совершения преступления, например, при изнасиловании, грабеже, разбое, вымогательстве и др. Угроза жизни и здоровью образует самостоятельный оконченный состав (ст. 119).

По конструкции в диспозициях норм Особенной части УК общественно опасные последствия классифицируются на простые и сложные. Простое соответственно непосредственному объекту — вред однородный — физический вред жизни и здоровью, имущественный вред — собственности. Сложный ущерб, также соответственно объектам посягательств: а) комплексный, составной и комплексно-альтернативный; б) два последствия; в) продолжаемые последствия; г) длящиеся последствия.

По размерам общественно опасные последствия группируются на конститутивные в простых составах и квалифицирующие в составах с более тяжкими, чем в простых составах, последствиями. Привилегированных общественно опасных последствий, как представляется, не существует. Заглаживание причиненного вреда, как и иное посткриминальное поведение, находится за пределами составов преступлений и поэтому не влияет на квалификацию.

Оценка квалифицирующих общественно опасных последствий наиболее усложнена по объективным причинам, например, из-за нематериализованности и вытекающей отсюда сложности измерения, и по субъективным — многозначности их законодательных формулировок: вред, ущерб, «значительный», «крупный», «тяжкий», «особо тяжкий», «размер ущерба» и пр.

24. Причинная связь в уголовном праве и ее роль в квалификации

преступлений

Причинная связь в уголовном праве — это объективно существующая связь между преступным деянием и наступившими общественно опасными последствиями, наличие которой является обязательным условием для привлечения лица к уголовной ответственности.

Лицо может отвечать только за те последствия, которые являются результатом его деяния, которые находятся с ним в причинной связи. Если причинение вреда объекту уголовно-правовой охраны обусловлено не деянием лица, а действиями третьих лиц, влиянием внешних сил, то совершённое деяние не может быть признано преступным, влекущим причинение вреда общественным отношениям.

Определение причинной связи в теории уголовного права имеет плюралистичный характер, существует большое число теорий причинной связи. Ввиду этого нередко западными юристами провозглашается полный отказ от каких-либо попыток дать общие правила определения наличия причинной связи. Основными историческими теориями причинной связи являются теория исключительной причинности, теория условий, адекватная теория. Также распространение получили теория риска, теория неравноценности условий и диалектико-материалистическая теория.

В российском уголовном праве применяется последняя из названных теорий, согласно которой причиной, может являться лишь такое явление, которое в данных конкретных условиях закономерно вызывает наступление определённого последствия: это явление в одинаковых условиях будет с большой вероятностью порождать определённые последствия[11].

25. Факультативные признаки объективной стороны состава преступления и их влияние на квалификацию преступлений

Факультативными признаками объективной стороны состава преступления являются следующие признаки: 1) место, 2) время, 3) обстановка (условия), 4) способ, 5) орудия и 6) средства совершения

преступления. В качестве факультативных они выступают лишь применительно к общему понятию состава преступления. В конкретных составах преступлений, где они предусмотрены, названные признаки являются обязательными.

Среди всех факультативных признаков состава именно способ совершения преступления наиболее часто получает отражение в законодательных конструкциях уголовно-правовых норм. Способ совершения преступления — это совокупность используемых при его совершении приёмов и методов, последовательность совершаемых преступных действий, применения средств воздействия на предмет посягательства.

В уголовном законодательстве получают закрепление такие способы совершения преступлений, как включение в документы заведомо ложных сведений, насилие, угрозы, обман и т.д.

Способ может быть признаком, разграничивающим составы преступлений (наиболее характерным примером являются составы хищений: кража, грабёж, разбой и т.д., различающиеся лишь способом посягательства).

Средства и орудия совершения преступления — это те предметы материального мира и процессы, которые используются для преступного воздействия на предмет преступления.

Обычно понятия «орудие» и «средство» выступают в качестве взаимозаменяемых, однако в теории уголовного права между ними проводится разграничение: орудие признаётся разновидностью средств, представляющей собой предметы материального мира. Орудиями считаются оружие и предметы, используемые в качестве такового, транспортные средства и т.д., средствами же — газ, огонь, электричество, радиоактивное излучение и т.д.

Средства и орудия преступления могут оказывать влияние на способ совершения преступления: использование определённых средств и орудий преступления в определённой обстановке достаточно часто определяет

характеристики способа совершения преступления.

Следует учитывать, что одна и та же вещь в одних преступлениях может выступать в качестве орудия совершения преступления, а в других — в качестве предмета посягательства. Например, один и тот же пистолет может выступать предметом контрабанды и орудием убийства. Если деяние осуществляется с использованием некоей вещи, то она выступает в качестве орудия преступления. Если деяние направленно воздействует на какую-то вещь или осуществляется в связи с какой-то вещью, она играет роль предмета преступления[17].

Место совершения преступления — это некая ограниченная описанными в законе пределами территория, на которой совершается преступное деяние. В качестве места совершения преступления уголовным законом могут называться, например, взрывоопасные объекты, заповедники, континентальный шельф и особая экономическая зона и т.д.

В остальных случаях место совершения преступления является факультативным признаком, влияющим на степень опасности деяния, что учитывается судом при выборе вида и размера наказания.

Время совершения преступления — это некий временной период, в течение которого совершается или может быть совершено преступление.

В различных уголовно-правовых системах время совершения преступления может определяться временем совершения преступного деяния, временем наступления последствий или более сложным образом.

Обстановка совершения преступления — это совокупность объективных обстоятельств, в присутствии которых осуществляется преступное деяние. Например, в качестве признака состава преступления может выступать обстановка ведения боевых действий. Некоторые деяния являются преступными лишь при условии их совершения публично, т.е. в обстановке, связанной с присутствием значительного числа сторонних наблюдателей.

Влияние перечисленных ранее признаков на квалификацию деяния

может выразиться и в признании одного или нескольких из них квалифицирующими элементами. Так, применение при разбое оружия или предметов, используемых в качестве оружия, признается квалифицированным видом разбоя (п. "г" ч. 2 ст. 162 УК) и влечет более суровое наказание.

Отсутствие в статье указания на данные признаки означает, что они на квалификацию не влияют. Однако это не значит, что они безразличны с точки зрения общественной опасности деяния. Например, совершение хулиганских действий (ст. 213 УК) во время массовых беспорядков (п. "л" ст. 63) повышает степень опасности таких действий, что обязательно учитывается судом при определении вида и размера наказания.

4. Квалификация преступления с учетом субъекта преступления и субъективной стороны

26. Понятие, содержание и значение субъективной стороны преступления

Субъективная сторона преступления — это психическое отношение виновного к совершаемому им общественно опасному деянию, предусмотренному уголовным законом в качестве преступления. Она представляет собой обязательный элемент состава преступления. Ее отсутствие исключает наличие состава преступления, а точное установление обеспечивает правильную квалификацию конкретного деяния и, как следствие, законную и обоснованную ответственность виновного.

К признакам, образующим субъективную сторону преступления, относятся вина, мотив и цель. Вина является обязательным признаком субъективной стороны, ее ядром. Это положение носит принципиальный характер и закреплено в ст. 5 УК РФ в качестве принципа уголовного права. Во всех без исключения составах, сконструированных в Особенной части УК, указана вина, ее форма. Отсутствие вины вообще или соответствующей ее формы свидетельствует об отсутствии состава преступления.

Субъективная сторона преступления описывается в уголовно-правовой норме Особенной части менее детально по сравнению с объективной стороной. Поэтому при ее анализе необходимо обращаться к нормам Общей части (ст. 24—28 УК РФ).

Факультативные признаки субъективной стороны — это мотив и цель. В принципе, любое поведение человека зависит не только от сознания и воли лица, но и от его мотивов и целей. Но для привлечения к уголовной ответственности и определения ее пределов имеют значение не любые мотивы и цели, а лишь названные в соответствующих нормах. Причем, как и другие факультативные признаки, мотив и цель выполняют тройную роль (обязательного признака, квалифицирующего, а также смягчающего или отягчающего ответственность обстоятельства). Поэтому важнейшим условием правильного применения уголовно-правовых норм является точное установление характера и особенностей субъективной стороны описанного в законе состава преступления (вина, мотив и цель).

Значение субъективной стороны преступления, в частности вины как ее обязательного признака, состоит в следующем:

- 1) субъективная сторона преступления — обязательный элемент любого состава преступления. Ее отсутствие исключает преступление;
- 2) вина — обязательный признак субъективной стороны состава преступления. При ее отсутствии нет ни субъективной стороны, ни самого состава в целом;
- 3) установление субъективной стороны состава преступления, всех ее признаков, включенных в данный состав, — обязательное и необходимое условие правильной и обоснованной квалификации содеянного, отграничения одного преступления от другого;
- 4) точное установление субъективной стороны преступления является предпосылкой для индивидуализации уголовной ответственности и наказания, назначения режима лишения свободы и т.д.;
- 5) установление субъективной стороны преступления — неременное

условие обеспечения и укрепления законности.

27. Вина и квалификация преступлений

Вина — основной, обязательный признак субъективной стороны любого состава преступления. Согласно ч. 1 ст. 5 УК РФ «лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина». Часть 2 этой статьи гласит: «Объективное вменение, то есть уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается».

Согласно российскому уголовному закону вина есть психическое отношение виновного к объективным признакам, включенным в состав преступления.

Вина характеризуется интеллектуальными и волевыми моментами. Осознание общественной опасности деяния, предвидение общественно опасных последствий — интеллектуальные моменты. Желание, сознательное допущение либо безразличное отношение к наступлению общественно опасных последствий, а также самонадеянный расчет на их предотвращение — волевые моменты вины.

Выделяют две формы вины: умысел и неосторожность. Форма вины — это определяемое законом сочетание интеллектуальных и волевых признаков, свидетельствующих об отношении виновного к совершаемому им деянию и его последствиям.

Важнейшим направлением, по которому вина влияет на квалификацию преступления, является зависимость квалификации преступления от формы вины.

Ответственность за некоторые преступления в уголовном законе дифференцируется в зависимости от того, с какой формой вины совершено деяние. Так, за убийство, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, за умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества

установлена ответственность специальными нормами с достаточно суровыми санкциями, а за эти же деяния, но совершенные по неосторожности, предусматривается менее строгое наказание по другим нормам. Следовательно, в этих случаях форма вины определяет квалификацию за деяния, не различимые по объективным признакам.

Форма вины оказывает определяющее влияние на квалификацию преступления и в том случае, если деяние совершается без умысла, необходимого для привлечения к уголовной ответственности за причинение фактически наступивших последствий.

Для квалификации умышленных преступлений большое значение имеет не только форма вины, но и направленность умысла, под которым следует понимать обусловленную определенными побуждениями мобилизацию волевых усилий субъекта на причинение определенных общественно опасных последствий конкретными способами.

Квалификация преступлений непосредственно зависит от направленности умысла на определенный объект в случаях, когда совершенные действия могут иметь неодинаковое юридическое значение.

Так, сообщение заведомо ложных сведений о якобы совершенном другим лицом тяжком или особо тяжком преступлении может составлять признаки либо клеветы (ч. 3 ст. 129 УК), либо заведомо ложного доноса (ч. 2 ст. 306 УК). Решающим критерием квалификации здесь является направленность умысла: клевета, соединенная с обвинением в совершении преступления, отличается от заведомо ложного доноса тем, что при последнем умысел виновного направлен на возбуждение против потерпевшего уголовного преследования, а при клевете — на унижение его чести и достоинства.

Неправильное установление направленности умысла на определенный объект на практике иногда влечет необоснованное вменение состава преступления, совершение которого не входило в намерение виновных.

28. Умысел как форма вины. Влияние вида умысла на квалификацию преступлений

Умысел представляет собой одну из форм вины. Умышленная вина опаснее неосторожной, что подтверждается, в частности, отнесением законодателем к числу тяжких или особо тяжких преступлений только тех, которые совершены умышленно (ч. 4 и 5 ст. 15 УК РФ).

Определение умышленной вины содержится в ст. 25 УК РФ. В ее ч. 1 указано, что «преступлением, совершенным умышленно, признается деяние, совершенное с прямым или косвенным умыслом».

Умысел бывает прямой и косвенный.

При прямом умысле лицо сознаёт общественную опасность своих действий или бездействия, предвидит возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий (интеллектуальный момент) и желает их наступления (волевой момент).

При косвенном умысле виновный предвидит не закономерную неизбежность, а лишь реальную возможность наступления последствий в данном конкретном случае. С точки зрения волевого элемента виновный не желает, но сознательно допускает их наступление или относится к ним безразлично.

Для определения прямого умысла, как и любой другой разновидности вины, используется содержание интеллектуального и волевого моментов.

Интеллектуальный момент прямого умысла заключается в осознании лицом общественной опасности своего действия (бездействия) и предвидении возможности или неизбежности наступления его вредных последствий.

Волевой момент прямого умысла характеризуется желанием наступления преступных последствий. Это желание предполагает целенаправленную деятельность виновного. Соответствующее преступное последствие является для него осознанным и целенаправленным результатом его общественно опасного поведения.

Содержание прямого умысла может меняться в зависимости от конструкции конкретных составов преступления.

В преступлениях с материальным составом содержатся все три признака прямого умысла, поскольку их объективная сторона включает в себя помимо общественно опасного деяния преступное последствие и причинную связь между ними (ч.1ст. 105 УК).

В преступлениях с формальным составом прямой умысел характеризуется тем, что виновное лицо:

- а) сознавало общественно опасный характер своего поведения;
- б) желало его совершения.

Предвидение возможности или неизбежности наступления последствий в формальных составах от субъекта не требуется (При разбое виновный имеет цель завладеть чужим имуществом путем нападения. Содержание его прямого умысла характеризуется сознанием, что он совершает нападение и желает совершить такое нападение с целью завладения имуществом. Для признания этих действий преступными завладения имуществом не требуется. “Желание деяния”).

- Косвенным признается такой вид умысла, когда лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало их либо относилось к ним безразлично (ч.3 ст. 25 УК).

Косвенный умысел, как и прямой, складывается из волевого и интеллектуального моментов. В интеллектуальный момент входят – осознание общественно опасного характера деяния и предвидение его последствий, в волевой - сознательное их допущение либо безразличное к ним отношение, т.е. от прямого косвенный умысел отличается характером предвидения преступных последствий.

Но основное отличие прямого умысла от косвенного содержится в волевом моменте. При косвенном умисле лицо не желает наступления

предвиденных последствий, но сознательно их допускает либо проявляет к ним полное безразличие.

Нежелание наступления преступных последствий при косвенном умысле, означает, что лицо не заинтересовано в их наступлении, но относится к ним безразлично и тем самым допускает возможность их наступления либо даже и не желает их наступления, но рассчитывает на их случайное предотвращение, надеется на “авось” (поджог дома, в котором находятся люди).

Деление умысла на прямой и косвенный имеет важное значение для квалификации преступлений, индивидуализации уголовной ответственности и наказания, для отграничения умышленной вины от неосторожной, для отграничения покушения на преступление от оконченного преступления.

29. Неосторожность и ее виды. Квалификация преступлений, совершенных по неосторожности

Неосторожная вина менее опасна, чем умышленная. Данная форма вины определена в ст. 26 УК РФ. На основании ч. 1 этой статьи «преступлением, совершенным по неосторожности, признается деяние, совершенное по легкомыслию или небрежности».

По неосторожности могут быть совершены преступления только с материальным составом, т.е. те, в объективную сторону которых входят общественно опасные последствия.

Уголовным законом предусмотрены два вида неосторожности:

- легкомыслие;
- небрежность.

- Преступление признается совершенным по легкомыслию, если лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований, самонадеянно рассчитывало на их предотвращение (ч.2 ст.26 УК РФ).

Психическое отношение лица, совершившего преступление по

легкомыслию, к последствиям содеянного, так же как и при иной вине складывается из интеллектуального и волевого моментов.

Интеллектуальный момент заключается в предвидении последствий, волевой момент – в легкомысленном расчете на их предотвращение (ДТП). При преступном легкомыслии виновный предвидит не неизбежность, а лишь возможность наступления общественно опасных последствий, т.е. предвидит, что вред от его поведения может наступить абстрактно, а не в данном конкретном случае и что такие последствия при сходных обстоятельствах могут наступить у другого лица, исключая их наступление для себя.

Этим (по интеллектуальному моменту) легкомыслие отличается от косвенного умысла, где предвидение виновным последствий всегда носит конкретный характер, поскольку при умысле виновное лицо предвидит, что преступный результат (неизбежный или возможный) наступит именно от его поведения.

Но главное отличие легкомыслия от косвенного умысла заключается в волевом моменте.

При косвенном умысле виновный сознательно допускает наступление общественно опасных последствий либо относится к ним безразлично, в то время как лицо, действующее по легкомыслию, рассчитывает на предотвращение этих последствий, но расчет (на силу, сноровку, опыт, на надежность технических средств и т.д.) оказывается ошибочным.

- Преступление признается совершенным по небрежности, если лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть.

Интеллектуальный момент преступной небрежности отличается от интеллектуального момента как умысла, так и легкомыслия. При преступной небрежности лицо не предвидит возможности наступления общественно опасных последствий своего деяния. Поэтому интеллектуальный момент небрежности характеризуется отсутствием в сознании виновного оценки

своего поведения как общественно опасного.

Волевой момент состоит в том, что виновный, имея реальную возможность предвидеть общественно опасные последствия своего поведения, не прилагает усилий для их предотвращения.

Ответственность за преступную небрежность наступает лишь в случае, если лицо, хотя и не предвидело возможности наступления преступного последствия, но должно было и могло предвидеть ее наступление. Должен ли был и мог ли виновный предвидеть последствия своего деяния, можно установить на основе объективного и субъективного критерия. Долженствование – объективный критерий, а возможность предвидения – субъективный критерий небрежности. Объективный критерий позволяет установить наличие обязанности лица предвидеть возможность наступления преступного последствия при соблюдении обязательных для этого лица мер предосторожности. Должно ли было лицо предвидеть наступившие последствия или нет, можно решить например, исходя из правил техники безопасности, эксплуатации различных механизмов, служебного положения лица, его обязанностей и т.д.

Для решения вопроса о реальной возможности предвидения наступления преступного последствия необходимо рассматривать объективный критерий небрежности в совокупности с ее субъективным критерием.

В законе субъективный критерий небрежности определяется словосочетанием: «могло предвидеть», что означает способность конкретного лица, в той или иной обстановке, при наличии у него необходимых личных качеств (опыта, компетентности, образования, соответствующего состояния здоровья и т.д.) предвидеть возможность наступления преступных последствий. При определении наличия преступной небрежности этот критерий имеет преимущественное значение, так как преступная небрежность может быть только в пределах возможного предвидения преступных последствий.

Легкомыслие и небрежность сходны в волевом моменте. И в том и другом случае отсутствует положительное отношение к возможному последствию. А различие этих видов неосторожности состоит в том, что при легкомыслии виновный совершает действия в надежде на предотвращение возможных последствий, а при небрежности виновному волевые усилия предоставляются либо полезным, либо нейтральным.

Таким образом законодатель подчеркнул, что никаких «двойных» или «сложных» форм вины не существует. Есть лишь умысел и неосторожность, а вот сочетание их в одном составе возможно. В законе установлено, что, если в результате совершения умышленного преступления причиняются тяжкие последствия, которые по закону влекут более строгое наказание и которые не охватывались умыслом лица, уголовная ответственность за такие последствия наступает только в случае, если лицо предвидело возможность их наступления, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение, или в случае, если лицо не предвидело, но должно было и могло предвидеть возможность наступления этих последствий. В целом такое преступление признается совершенным умышленно.

Анализ нормы показывает, что закон в одном преступлении как бы объединяет два состава (с умышленной и неосторожной формами вины), каждый из которых может существовать самостоятельно. Например, ч. 4 ст. 111 УК предусматривает ответственность за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего. В этом составе закон выделяет два ряда последствий, которым соответствует своя форма вины. Эта конструкция применяется для материальных составов.

Но законодатель конструирует с двумя формами вины и формальные составы. В них умышленная форма вины определена к деянию (действию или бездействию), а к наступившим последствиям должна быть установлена неосторожность. Например, угон судна воздушного или водного транспорта

либо железнодорожного подвижного состава, повлекший по неосторожности смерть человека (ч. 3 ст. 211 УК). В отношении угона имеет место прямой умысел, в отношении смерти — неосторожность. Подобным образом конструируются составы нарушений правил безопасности на объектах атомной энергетики (ст. 215 УК), взрывоопасных объектах (ст. 217 УК), некоторых экологических преступлений и др. Во всех случаях преступления с двумя формами вины считаются умышленными со всеми вытекающими последствиями.

Точный анализ содержания субъективной стороны таких преступлений имеет большое значение для их квалификации, для отграничения от иных составов. Если при нанесении тяжкого вреда здоровью, повлекшего смерть потерпевшего, к смерти будет установлен хотя бы косвенный умысел, то это уже убийство (ст. 105 УК). Если к наступившей смерти не будет установлена даже неосторожная вина (наступила вследствие внесения инфекции), то не будет и квалифицирующего обстоятельства (ч. 1 ст. 111 УК). При отсутствии умысла на причинение тяжкого вреда здоровью ответственность наступает за причинение смерти по неосторожности (ст. 109 УК).

30. Невинное причинение вреда и оценка содеянного

От преступной небрежности следует отличать так называемый “казус” или случай, иначе невинное при-чинение вреда. В соответствии с ч.1 ст.28 УК РФ деяние признается совершенным невинно, если лицо, его совершившее, не осознавало и по обстоятельствам не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия) либо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть. Вредные последствия могут быть вменены лицу только в том случае, если оно действовало в отношении них умышленно или допустило по неосторожности.

Особую разновидность невинного причинения вреда

предусматривает ч.2 ст. 28 УК. Деяние признается совершенным невиновно и в тех случаях, когда лицо, его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий, но не могло их предотвратить в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим признакам. Такие случаи, как правило, связаны с экстремальными условиями и непомерными нервно-психическими нагрузками, испытываемыми лицами (например, в сфере управления транспортом: пилоты, водители, машинисты, авиа-железнодорожные диспетчеры, т.е. те, кто работает с “перегрузкой”). Во многих случаях эти лица могут предвидеть наступление общественно опасных последствий, но предотвратить их не могут. Субъективное состояние такого лица является критерием для признания его невиновным.

31. Квалификация преступлений с двумя формами вины

Статья 27 УК РФ регламентирует ответственность за преступление, совершенное с двумя формами вины, то есть со сложной формой вины.

Согласно этой статье «если в результате совершения умышленного преступления причиняются тяжкие последствия, которые по закону влекут более строгое наказание и которые не охватывались умыслом лица, уголовная ответственность за такие последствия наступает только в случае, если лицо предвидело возможность их наступления, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение, или в случае, если лицо не предвидело, но должно было и могло предвидеть возможность наступления этих последствий. В целом такое преступление признается совершенным умышленно».

Анализ нормы, содержащейся в ст. 27 УК РФ, показывает, что законодатель исходит из наличия двух разновидностей двойной формы вины, состоящих в неодинаковом — умышленном и неосторожном — психическом отношении виновного:

1) к двум разным последствиям, предусмотренным статьей Особенной части УК РФ, и

2) к деянию, с одной стороны, и последствию, предусмотренному статьей Особенной части этого УК в качестве квалифицирующего признака, — с другой.

Первая разновидность характеризуется тем, что при сложной (двойной, смешанной) форме вины психическое отношение лица, совершившего преступление, к ближайшим и менее тяжким последствиям, предусмотренным статьей Особенной части УК, выражается в умысле, а к более отдаленным и тяжким — в неосторожности. Следовательно, при этой разновидности двойной формы вины речь идет только о преступлениях с материальными составами, в которых содержится не менее двух последствий, различных по степени тяжести и общественной опасности и разделенных по времени их наступления. Например, это имеет место при умышленном причинении тяжкого вреда здоровью, повлекшем смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 111 УК РФ). В данном составе психическое отношение виновного к ближайшему последствию (причинению тяжкого вреда здоровью) выражается в умысле, а к более отдаленному (смерти) — в неосторожности.

В соответствии со ст. 25, 26 и 27 УК РФ форма вины в преступлениях с материальными составами определяется не отдельно по отношению к действию или бездействию и к последствию, а только применительно к последствию. При наличии двух последствий форма вины определяется отдельно к каждому из них. Когда формы вины применительно к ближайшему и более отдаленному последствиям различны и выражаются соответственно в умысле и неосторожности, то налицо преступление с двумя формами вины или со сложной формой вины.

Вторая разновидность двойной формы вины характеризуется тем, что психическое отношение лица к деянию как признаку основного формального состава преступления выражается в умысле, а к последствию, являющемуся квалифицирующим признаком соответствующего квалифицированного материального состава преступления, — в форме неосторожности.

В целом преступление с обеими разновидностями двойной формы вины признается умышленным.

Необходимо отличать сложную форму вины, характеризующую один состав преступления, от разных ее форм в двух разных составах, представляющих собой идеальную совокупность деяний и проявляющихся чисто внешне как одно преступление. Например, виновный с целью завладения чужим имуществом, срывая с головы потерпевшего шапку, толкает его, последний падает ударяясь головой о кромку тротуара, от чего ему причиняется перелом основания черепа, то есть тяжкий вред здоровью. На первый взгляд может показаться, что здесь имеет место разбой с причинением тяжкого вреда здоровью по неосторожности, то есть деяние со сложной формой вины (умысел в отношении хищения имущества и неосторожность применительно к тяжкому вреду здоровья потерпевшего). Однако такое решение неправильно, ибо содеянное не является разбоем, поскольку насилие не опасно для жизни или здоровья, а представляет собой идеальную совокупность двух преступлений: грабежа с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, и причинения тяжкого вреда здоровью по неосторожности. В данном случае налицо два состава преступления и каждый из них с присущей ему формой вины.

Важное значение имеет теоретическое выяснение, в каких случаях, исходя из описания в уголовном законе конкретных составов преступлений деяние может быть только умышленным, только неосторожным либо умышленным или неосторожным.

В соответствии со ст. 27 УК РФ умышленным в целом признается преступление, совершенное с двумя формами вины.

Все другие составы преступлений могут характеризоваться как умышленной, так и неосторожной формами вины.

В отдельных случаях составы преступлений сконструированы таким образом, что необходимо устанавливать двойную форму вины:

- вину по отношению к совершенному лицом общественно опасному деянию;

- вину по отношению к наступившим в результате этого деяния общественно опасным последствиям.

Такая необходимость возникает в случаях, когда преступление, образующее основной состав (без отягчающих обстоятельств) может быть совершено только умышленно, а вредные последствия наступили по неосторожности (ч.4 ст.111 УК РФ, ч.2 ст.167 УК РФ).

Сложная (двойная) вина характеризуется различным отношением лица к деянию и к последствию, она возможна лишь в материальных преступлениях, которые содержат последствия в качестве самостоятельного признака объективной стороны. В формальных преступлениях последствие неотделимо от действия, слито с ним, а поэтому психическое отношение к действию и последствию является только однородным.

Отношение виновного к последствиям при сложной (двойной) форме вины является характерным для не-осторожности. Желание или сознательное допущение производных преступных последствий при сложной (двойной) вине исключается. Поскольку в этом случае преступление в целом является умышленным, можно выделить несколько вариантов неоднородного отношения лица к деянию и производному опасному последствию: прямой умысел к деянию – легкомыслие к вредному последствию, прямой умысел к деянию – небрежность к последствию, косвенный умысел – легкомыслие, косвенный умысел – небрежность.

Поскольку сложная (двойная) вина характеризуется различным отношением лица к деянию и к последствию, она возможна лишь в преступлениях с материальным составом, которые содержат последствия в качестве самостоятельного признака объективной стороны. В преступлениях с формальным составом последствие неотделимо от действия, а поэтому психическое отношение к действию и последствию является только однородным.

32. Квалификация преступлений по мотиву и цели. Влияние эмоционального состояния виновного на квалификацию преступлений

К факультативным признакам субъективной стороны относятся: мотив, цель, эмоциональное состояние.

Мотив – побуждение, которым руководствуется лицо, совершая преступление, это побудительная причина преступного поведения, движущая сила, лежащая в основе общественно опасного поведения.

Это побуждение осознанное, обусловленное желанием достижения определенного результата.

Мотивы могут быть корыстными, хулиганскими, личными, неверно понятыми интересами и т.д. Они могут основываться на чувствах (в преступлениях против личности – месть, ревность), интересах (кража, грабеж, убийство из корыстных побуждений).

Чем более антисоциален мотив, тем тяжелее вина и выше общественная опасность деяния.

В своем поведении виновный может руководствоваться и несколькими мотивами, но они не должны быть взаимоисключающими.

Цель преступления – это тот фактический результат, которого виновный стремится достичь, совершая преступление. От цели зависит вид преступного посягательства, его способ, используемые средства. При совершении одного преступления может быть несколько целей.

Мотив и цель самостоятельные понятия.

Мотив – это побуждение, цель – желаемый конечный результат (например, мотив убийства при разбое – корысть, цель – лишение потерпевшего жизни).

И мотив, и цель имеют важное значение для уголовной ответственности:

а) они могут выступать в качестве основных признаков состава преступления (для должностных преступлений – корыстный или личный);

б) в качестве квалифицирующих признаков (ст. 105 УК РФ);

в). в качестве смягчающих или отягчающих обстоятельств (корысть, месть, ненависть, низменные побуждения, с целью скрыть другое преступление и т.д.).

-В отечественном уголовном законе из всех эмоциональных состояний предусмотрено лишь одно – состояние аффекта. Преступление, совершенное под влиянием аффекта считается менее опасным преступлением.

Аффект – это сильное душевное волнение, вызванное насилием, издевательством или тяжким оскорблением со стороны потерпевшего либо иными противоправными или аморальными действиями (бездействием) потерпевшего, а равно длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего.

Это сильное потрясение психики, приступ сильного нервного возбуждения (гнева, ярости, ужаса и т.д.), характеризующийся кратковременностью, интенсивностью внутренних процессов, толкающий человека на совершение преступления.

В состоянии аффекта способность мыслить суживается, но способность контролировать свои действия не утрачивается полностью, а лишь ослабляется. Поэтому состояние сильного душевного волнения не оценивается как невменяемость.

В тоже время состояние аффекта при совершении преступления всегда признается смягчающим обстоятельством.

33. Понятие и виды ошибки. Влияние на квалификацию юридической ошибки

В теории уголовного права под ошибкой понимается заблуждение лица или относительно юридической характеристики деяния, или относительно фактических обстоятельств, определяющих характер и степень общественной

опасности совершенного деяния. Соответственно, ошибка подразделяется на юридическую и фактическую.

Под юридической ошибкой имеется в виду неверное представление лица относительно оценки содеянного со стороны уголовного закона. При этом ошибочная оценка деяния как преступного не влияет как на его уголовно-правовую оценку, так и на квалификацию преступления.

Юридическая ошибка дифференцируется на два вида. Суть первого вида заключается в ошибочной оценке виновным деяния как преступного, тогда как закон не относит его к преступлениям. Этот вид ошибки не влияет на решение вопроса о привлечении лица к уголовной ответственности. Лицо не может быть привлечено к ответственности, поскольку не совершило преступления, то есть виновного общественно опасного деяния, запрещенного уголовным законом под угрозой наказания.

Второй вид юридической ошибки выражается в неверной оценке совершаемого деяния как непроступного, в то время как в действительности оно является преступлением. Это не влияет на положительное решение вопроса о привлечении лица к уголовной ответственности и на квалификацию содеянного, поскольку незнание уголовного закона не может быть обстоятельством, исключающим уголовную ответственность или освобождающим от нее либо способным изменить квалификацию деяния.

Фактической ошибкой называют неправильное представление лица о фактических обстоятельствах содеянного им. В одних случаях фактическая ошибка влияет на уголовно-правовую оценку содеянного и квалификацию преступления, а в других — нет. При ошибке, влияющей на квалификацию преступления, в большинстве ситуаций действует правило, согласно которому содеянное квалифицируется как покушение на то преступление, на совершение которого был направлен умысел виновного.

В теории отечественного уголовного права выделается ряд разновидностей фактических ошибок, основными из которых являются ошибки в объекте (предмете, потерпевшем) и в средствах совершения

преступления.

Ошибка в объекте (предмете, потерпевшем) есть неверное представление виновного о том, что он посягает на более ценный объект, тогда как фактически посягательство направлено на менее ценный объект (включая «негодный») либо наоборот. В обоих случаях содеянное квалифицируется как покушение на тот объект (предмет, потерпевшего), который был отражен в представлении виновного. Такая квалификация обусловлена тем, что, с одной стороны, исключается вменение лицу, совершившему преступление, тех объективных обстоятельств, которые не охватывались его сознанием и предвидением, а с другой — отсутствует оконченное посягательство на объект, индивидуализированный в сознании виновного, так как фактически вред причинен другому объекту.

Ошибки в средствах совершения преступления подразделяются на четыре вида. Первый вид ошибки заключается в использовании виновным иного, чем он предполагал, но не менее пригодного для этого средства. Данный вид ошибки в средствах на квалификацию деяния не влияет. Деяние квалифицируется как оконченное преступление, если завершена объективная сторона состава преступления, в соответствии с направленностью умысла лица.

Второй вид ошибки состоит в использовании виновным такого средства совершения преступления, сила которого представлялась ему заниженной. Если при этом наступают более тяжкие последствия по сравнению с теми, которые он предвидел, то содеянное должно квалифицироваться как неосторожное преступление, поскольку лицо, хотя и не предвидело фактически наступивших последствий, но должно было и могло их предвидеть.

Суть третьего вида ошибки выражается в использовании виновным по ошибке непригодного в данном случае средства, которое он считал пригодным. В такой ситуации содеянное квалифицируется как покушение на преступление в соответствии с направленностью умысла. Это типичный

случай покушения на преступление, предусмотренное ч. 3 ст. 30 УК РФ.

Четвертый вид состоит в использовании для совершения преступления непригодного в любом случае средства, которое лицо считало пригодным исключительно в силу своего невежества или суеверия. Например желая убить другого человека, поставило в церкви свечку «за упокой его души». Использование лицом такого совершенно непригодного средства не влечет уголовной ответственности.

34. Фактическая ошибка, ее виды и влияние на квалификацию (см. 33 вопрос)

35. Понятие и значение для квалификации субъекта преступления

Субъект преступления — это физическое вменяемое лицо, достигшее возраста, установленного уголовным законом, виновное в совершении общественно опасного деяния, предусмотренного этим законом в качестве преступления. Субъект преступления — неотъемлемый элемент состава преступления.

Субъект преступления и его признаки определены в ст. 19-23 гл. 4, именуемой «Лица, подлежащие уголовной ответственности», раздела II, названного «Преступление», помещенных в Общей части УК РФ, а также в ряде статей Особенной части этого УК.

Признаки, предусмотренные в указанных статьях Общей части УК РФ, обязательны для субъекта любого преступления. Отсутствие какого-либо признака из определенных в ст. 19, 20 и 21 этого УК исключает наличие субъекта преступления и состава преступления в целом. Субъект преступления, характеризуемый только признаками, закрепленными в ст. 19, 20 и 21 Общей части УК РФ, принято называть общим субъектом преступления.

Во многих статьях Особенной части УК РФ предусматриваются еще и дополнительные, в рамках общего понятия состава преступления — факультативные, признаки, каждый из которых характеризует субъекта

соответствующего конкретного состава преступления. Отсутствие такого признака исключает наличие субъекта данного конкретного состава преступления и этот состав преступления в целом. Субъект преступления, наделенный не только признаками, предусмотренными ст. 19, 20 и 21 Общей части УК РФ, но еще и дополнительным признаком, определенным в статье Особенной части этого УК, который для соответствующего конкретного состава преступления обязателен, принято именовать специальным субъектом преступления.

На основании ст. 19 УК РФ «уголовной ответственности подлежит только вменяемое физическое лицо, достигшее возраста, установленного настоящим Кодексом». Из этой нормы вытекает, что субъектом преступления — общим — может быть только лицо, во-первых, физическое, во-вторых, вменяемое и, в-третьих, достигшее возраста, установленного уголовным законом. Таким образом, общий субъект преступления характеризуется совокупностью следующих трех обязательных признаков: 1) физическое лицо, 2) вменяемое лицо и 3) лицо, достигшее возраста, с которого согласно УК РФ наступает уголовная ответственность.

Понятие физического лица в УК РФ отсутствует. Определения же возраста и вменяемости, причем последней в негативной форме — невменяемости — содержатся соответственно в ст. 20 с наименованием «Возраст, с которого наступает уголовная ответственность» и ст. 21 под названием «Невменяемость».

В теории отечественного уголовного права понятие и признаки субъекта преступления раскрываются в ряде трудов, специально посвященных данной проблеме⁸⁷.

Субъектом преступления является только физическое лицо. Уголовная ответственность юридических лиц УК РФ, как и ранее действовавшими УК РСФСР, не установлена. В соответствии со ст. 11 и 12 УК РФ субъектом преступления может быть гражданин РФ, лицо без гражданства и иностранный гражданин. На основании ч. 4 ст. 11 УК РФ «вопрос об

уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории Российской Федерации решается в соответствии с нормами международного права».

Значение субъекта преступления разнообразно.

Во-первых, отсутствие какого-либо признака общего субъекта преступления исключает состав преступления. При совершении преступления двумя лицами, одно из которых не обладает каким-либо признаком общего субъекта преступления, исключается соучастие. В преступлении со специальным субъектом лицо, не обладающее признаком или признаками специального субъекта, не может быть исполнителем преступления.

Во-вторых, квалифицирующие, особо квалифицирующие, привилегирующие, отягчающие, смягчающие обстоятельства, относящиеся к характеристике субъекта преступления, могут учитываться соответственно при квалификации преступления или при назначении наказания лишь тогда, когда виновный обладает этими признаками.

В-третьих, ряд признаков, характеризующих субъекта преступления, определяет возможность или, наоборот, невозможность назначения наказания, например, смертной казни, пожизненного лишения свободы; освобождения от уголовной ответственности, к примеру, в связи с деятельным раскаянием, с применением принудительных мер воспитательного воздействия к несовершеннолетним; освобождения от наказания, в частности, посредством предоставления отсрочки отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей.

36. Учет возраста виновного при квалификации преступлений

Субъектом преступления может быть не любое физическое и вменяемое лицо, а только достигшее определенного возраста.

Необходимость установления минимального возраста уголовной ответственности связана со способностью лица понимать характер и

социальную опасность своих действий.

Малолетние лица, которые в силу своего возраста не способны в полной мере осознавать опасность совершаемых ими действий (бездействия) и руководить ими, не признаются субъектами преступления и не несут уголовной ответственности за совершаемые ими общественно опасные деяния.

В соответствии со ст. 20 УК РФ уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее 16-летнего возраста. (Общий возрастной критерий).

Лица, которым до совершения преступления исполнилось 14 лет, подлежат уголовной ответственности за преступления, указанные в ч. 2 ст. 20 УК РФ. (Особенный возрастной критерий).

Определяя возрастные границы, от которых зависит способность лица нести уголовную ответственность, уголовный закон допускает случаи (и нередкие), когда она наступает с гораздо более зрелого возраста.

Так, за должностные преступления, преступления против военной службы ответственность возможна только с 18 лет, хотя фактически субъектами этого преступления являются лица более старшего возраста. Субъектом преступления против правосудия, совершаемых судьями, может быть лицо, достигшее 25 лет.

Уголовный закон устанавливает и еще один возрастной показатель субъекта преступления, имеющий уголовно-правовое значение для определения вида наказания.

Такие виды наказания как смертная казнь и пожизненное лишение свободы не могут быть назначаться мужчинам в возрасте до 18 лет и старше 65 лет. Лицу, не достигшему к моменту совершения преступления 18 лет, не может быть назначено наказание свыше 10 лет лишения свободы независимо от тяжести совершенного преступления.

Если несовершеннолетний и достиг возраста уголовной ответственности (16 или 14 лет), но вследствие отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством, был не способен в

полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, он не подлежит уголовной ответственности (возрастная невменяемость).

Лицо считается достигшим определенного возраста не в день его рождения, а начиная со следующих суток.

37. Вменяемость и невменяемость. Критерии невменяемости

Уголовную ответственность за совершенные общественно опасные деяния могут нести только вменяемые лица, т.е. обладающие сознанием и волей. Только такие лица способны сознавать содеянное ими и руководить своими действиями.

Вменяемость – это обусловленная состоянием психического развития способность лица во время совершения общественно опасного деяния сознавать фактические обстоятельства и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководить ими.

Состояние лица во время совершения преступления и факторы, обуславливающие это состояние, определяются с помощью критериев вменяемости: юридического (психологического) и медицинского (биологического).

Юридический критерий имеет два признака: интеллектуальный и волевой.

а) Интеллектуальный признак характеризует способность лица, совершающего преступление, сознавать фактические обстоятельства деяния и его социальную значимость.

б) Волевой признак указывает на способность лица руководить своими действиями.

Медицинский критерий определяет состояние психики лица во время совершения преступления. Исходя из этой способности, вменяемыми признаются только психически здоровые лица, достигшие определенного уровня развития.

Те, кто не сознает опасность содеянного, а если и сознает, то не может

руководить своим поведением, признаются невменяемыми и не подлежат уголовной ответственности.

Невменяемость – это неспособность лица во время совершения общественно опасного деяния осознавать значение своих действий или руководить ими, вызванная расстройством психической деятельности.

Законодательная формулировка невменяемости дана в ст. 21 УК РФ, согласно которой: “Не подлежит уголовной ответственности лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния находилось в состоянии невменяемости, т.е. не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики.

Понятие невменяемости также складывается из двух критериев: юридического и медицинского.

Юридический критерий указывает на такую степень расстройства психической деятельности, при которой утрачивается способность отдавать отчет в своих действиях.

а). Интеллектуальный признак юридического критерия невменяемости заключается в невозможности (неспособности) лица осознавать опасность своего действия или бездействия. Это качество психики означает отсутствие у лица способности понимать как фактическую сторону совершенного деяния, так и его общественно опасный характер.

б). Волевой признак выражается в неспособности лица руководить своими действиями (бездействием). В этот момент у психически больного лица отсутствует способность действовать по своей воле, управлять поведением, контролировать свои поступки.

Наличие одного лишь юридического критерия не является основанием для признания лица невменяемым. Для этого необходимо установить и медицинский критерий. Этот критерий определяет источники

невменяемости, в качестве которых выступают хронические психические расстройства, временные психические расстройства, слабоумие или иное болезненное состояние психики, имевшие место во время совершения общественно опасного деяния.

Наличие только медицинского критерия не является достаточным для признания лица невменяемым. Только совокупность юридического и медицинского критериев дает основание для признания лица невменяемым и освобождения от уголовной ответственности.

38. Квалификация общественно опасных деяний лиц с психическим расстройством, не исключающим вменяемости

Ст. 22 УК РФ вводит понятие уголовной ответственности для лиц с психическим расстройством, не исключающим вменяемости (ограниченная вменяемость).

В соответствии с этой нормой, вменяемое лицо, которое во время совершения преступления в силу психического расстройства не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, подлежит уголовной ответственности.

Под психическим расстройством, предусмотренным ст. 22 УК, понимается существенно уменьшенная способность лица, совершившего преступление, сознавать опасность содеянного или руководить своим поведением в силу таких психических расстройств и отклонений, которые в принципе дают возможность признать лицо вменяемым.

К таким расстройствам относятся различные психические аномалии (хронический алкоголизм, органические поражения головного мозга, холерический и меланхолический типы нервной системы и т.д.).

Такое психическое расстройство должно учитываться при назначении меры наказания, которая может быть значительно снижена либо служить

основанием для назначения принудительных мер медицинского характера.

39. **Специальный субъект преступления.** Установление признаков специального и узкоспециального субъекта при квалификации преступлений

Специальный субъект преступления — это лицо, характеризующееся, как отмечалось, помимо признаков, присущих общему субъекту преступления, еще и дополнительным признаком, предусмотренным статьей Особенной части УК РФ, который для соответствующего конкретного состава преступления является обязательным.

Они могут быть классифицированы по нескольким группам:

а) гражданство — субъектом государственной измены может быть только гражданин РФ (ст. 275 УК), субъектом шпионажа (ст. 276 УК) — только иностранный гражданин или лицо без гражданства;

б) возраст — субъектом вовлечения несовершеннолетнего в преступление (ст. 150 УК) или в совершение антиобщественных действий (ст. 151 УК) является совершеннолетнее лицо;

в) пол — непосредственным исполнителем изнасилования может быть только мужчина (ст. 131 УК), при убийстве матерью новорожденного ребенка (ст. 106 УК) субъектом является женщина — мать новорожденного;

г) должностное положение — субъектом принуждения к даче показаний (ст. 302 УК) является следователь или дознаватель;

д) исполнение воинской обязанности — субъектами преступлений против военной службы являются военнослужащие.

Следует отметить, что, помимо выделения и классификации признаков специального субъекта преступления «по горизонтали», возможны и необходимы также выделение и классификация еще и признаков узкоспециального субъекта преступления разных уровней, то есть «по вертикали». Это относится к классификации специального субъекта преступления по должностному положению. В последовательности от наиболее широкого понятия специального субъекта преступления к его более узким понятиям выстраивается, в частности, следующая классификация: 1)

лицо, занимающее служебное положение (ч. 2 ст. 136, ч. 2 ст. 137 и многие другие статьи Особенной части УК РФ); 2) должностное лицо (примечание 1 к ст. 285), государственный служащий и служащий органов местного самоуправления, не относящиеся к числу должностных лиц (примечание 4 к этой статье), лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации (примечание 1 к ст. 201); 3) лицо, занимающее государственную должность Российской Федерации (примечание 2 к ст. 285), лицо, занимающее государственную должность субъекта Российской Федерации (примечание 3 к этой статье), лицо, производящее дознание, следователь, прокурор, судья, оперативный работник (ст. 299-305, 310, 311), капитан судна (ст. 270 УК РФ) и т. д.

Установление признаков специального и узкоспециального, как и признаков общего субъекта преступления является одним из условий точной квалификации преступлений в правоприменительной практике.

Тема № 4. Квалификация неоконченного преступления, преступлений, совершаемых в соучастии и при множественности преступлений.

1. Квалификация неоконченного преступления.
2. Добровольный отказ от совершения преступления и его квалификация.
3. Квалификация с учетом формы соучастия
4. Квалификация с учетом вида соучастника.
5. Экссесс исполнителя и квалификация преступления.
6. Квалификация с учетом множественности и квалификация единичных преступлений.

1. Квалификация неоконченного преступления.

Квалификация приготовления.

Преступление следует считать неоконченным, если лицом не выполнены все элементы, образующие объективную сторону состава преступления (не наступило последствие, не совершены все, предусмотренные как необходимые действия или не завершено действие).

Неоконченным преступлением признаются приготовление к преступлению и покушение на преступление (ст. 29 ч. 2 УК РФ).

Поскольку неоконченное преступление является незавершенным, оно причиняет меньший вред общественным отношениям, что в силу ст. 14 УК РФ вызывает определенные особенности квалификации.

Приготовлением к преступлению признаются приискание, изготовление или приспособление лицом средств или орудий совершения преступления, приискание соучастников преступления, сговор на совершение преступления либо иное умышленное создание условий для совершения преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам (ст. 30 ч. 1 УК РФ).

Уголовная ответственность наступает за приготовление только к тяжкому и особо тяжкому преступлениям (ст. 30 ч. 2 УК РФ).

Как видно, законом предусмотрено 6 форм приготовительных действий:

- 1) приискание средств или орудий совершения преступления;
- 2) изготовление средств или орудий совершения преступления;
- 3) приспособление средств или орудий совершения преступления;
- 4) приискание соучастников преступления;
- 5) сговор на совершение преступления;
- 6) иное умышленное создание условий для совершения преступления.

Орудием совершения преступления является то, чем совершается

преступление (оружие, нож, топор, дубинка и т.п. при убийстве и нанесении телесных повреждений, специальные приспособления при хищении – крючки, арканы и т.д.).

Средством совершения преступления является то, с помощью чего совершается преступление, то, что облегчает совершение преступления, то есть, создает условие для последующего его совершения, в том числе с использованием орудия преступления. Например, при помощи лестницы проникает через забор во двор (средство совершения преступления), а затем специально изготовленным крючком через оконную форточку похищает бутылки со спиртными напитками.

Различие между орудием и средством совершения преступления состоит не в используемом предмете, а то, в каком качестве этот предмет используется (для непосредственного совершения преступления – орудие или для облегчения его совершения – средство).

Из этого следует, что один и тот же предмет при совершении преступления может быть использован и как орудие, и как средство совершения преступления. Например, совершено нападение с убийством путем наезда автомобилем на потерпевшего (орудие), а затем вещи (имущество) потерпевшего перевезены на “безопасное” для распоряжения ими место. (средство).

Приискание предполагает любые способы приобретения орудий и средств совершения преступления как законные, так и незаконные (покупка, получение в качестве долга, средства платежа, нахождение, получение во временное пользование, похищение ; в последнем случае в наличие будет совокупность преступлений).

Изготовление предполагает создание того или иного предмета от начала и до конца (ключа, оружия, отмычки и т.п.).

Приспособление – это видоизменение уже существующего предмета (обрезание ствола ружья, заточка металлического прута, обработка ключа и т.д.).

Приискание соучастников преступления заключается в подборе лиц, которые будут помогать совершать преступление или непосредственно в нем участвовать, включая выяснение их “деловых” качеств, информированности, навыков и т.п.

Сговор на совершение преступления представляет собой обсуждение обстоятельств будущего преступления и достижение соглашения о взаимодействии при его совершении, в том числе определение объекта преступления (нападения), раздела денег (имущества), добытого преступным путем, сокрытия следов преступления, распределения ролей и т.п. Сговор следует считать окончанным с момента начала обсуждения условий совершения преступления независимо от достижения соглашения, поскольку всякие контакты на этой почве создают условия для последующего совершения преступления.

Иное умышленное создание условий для совершения преступления. Эта форма подготовительных действий, обобщая все предыдущие, тем самым вскрывает сущность любого приготовления, указывая на то, что всякое приготовление в своей сути есть *создание условий* для совершения преступления.

Условие – это то, что является опорой, почвой, основой для совершения преступления. Условия могут быть необходимыми, обязательными и необязательными. Необходимое условие всегда выступает в качестве одной из причин преступления, становясь органической частью его развития как процесса, например, сговор в целях совершения преступления. Необязательным является такое условие, без которого преступление все равно бы было совершено, однако оно создает более благоприятную обстановку для этого. Например, изучение места предполагаемого преступления.

Создание условий для совершения преступления может заключаться, кроме того, в оказании различного рода помощи и содействия тем, кто непосредственно совершает преступление, оставление открытым сейфа,

двери, окна, форточки и т.п. Все эти действия в случае неудавшегося пособничества образуют признаки приготовления к преступлению.

Приготовление может быть выражено и бездействием (ответственное лицо не закрывает склад, не принимает мер к устранению неполадок сигнализации и т.д.).

Следует иметь в виду, что преступление образует только приготовление к тяжкому или особо тяжкому преступлению. Фактическое создание условий для совершения преступления небольшой и средней тяжести преступным и приготовлением в юридическом смысле не является (ст. 30 ч. 2 УК РФ).

При квалификации приготовления обязательна ссылка на ст. 30 ч. 1 УК РФ и на статью Особенной части, предусматривающую ответственность за конкретное преступление. Например, приготовление к убийству следует квалифицировать по ст. 30 ч. 1 и ст. 105 ч. 1 (2) УК РФ.

Необходимо учитывать, что приготовление как самостоятельное преступление квалифицируется только в тех случаях, когда преступление было прервано на данной стадии. Если же преступление, пройдя стадию приготовления, перешло в стадию покушения или оконченого преступления, то стадия приготовления отдельно (специально) не квалифицируется и не выделяется, а содеянное должно квалифицироваться как покушение или оконченое преступление.

Приготовление следует отграничивать от обнаружения умысла, являющегося определенным этапом в развитии преступного намерения, но не образующего преступление, в силу того, что замысел при обнаружении умысла не находит объективного воплощения в действительность, хотя он становится известным, происходит как бы его утечка наружу, вовне из сознания лица. Обнаружение умысла – это этап, когда умысел уже сформировался, более того, он стал известен другим лицам (например, муж рассказывает жене о намерении совершить кражу). Однако хотя умысел имеется в наличие, его объективация (воплощение во вне) не происходит,

поскольку никаких реальных действий по его реализации еще не совершается.

Обнаружение умысла может перейти в стадию приготовления, если вслед за этим последуют действия по его осуществлению (муж не только рассказывает жене о намерении совершить преступление, но и начинает готовиться к нему, изучает место предполагаемого преступления или уговаривает жену принять участие в его совершении). В этом случае уже начинают создаваться условия для совершения преступления.

В особенности обнаружение умысла сходно с преступлениями, которые имеют словесную форму (подстрекательство, угрозы и т.д.). Их сходство заключается в том, что они, как и обнаружение умысла, носят психологическую, информационную форму. Различие же состоит в том, что при обнаружении умысла информация носит нейтральный характер. Лицо сообщает о своих намерениях, но не воздействует на другого, не побуждает к каким-либо действиям. Сообщаемая информация не вызывает каких-либо негативных изменений во внешней среде, как, например, при клевете, когда умаляется, честь, достоинство и репутация человека.

Квалификация покушения на преступление.

Покушением на преступление признаются умышленные действия (бездействие) лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам (ст. 30 ч. 3 УК РФ).

Покушение, таким образом, имеет следующие признаки:

- 1) действие (бездействие);
- 2) непосредственная направленность на совершение преступления;
- 3) незавершенность действий, образующих объективную сторону состава преступления;
- 4) прерывание преступления по обстоятельствам, не зависящим от лица, начавшего его совершение.

Действие (бездействие). Характеристика этого признака дана нами ранее (см. стр.34). Возможность совершения покушения путем бездействия не исключена в тех случаях, когда лицо, обязанное действовать, не совершает требуемого действия. Тривиальный пример : мать не кормит ребенка с целью лишения его жизни.

Непосредственная направленность на совершение преступления. Понятие непосредственной направленности действия на совершение преступления вызывает разноречивые толкования в литературе. Нередко его характеризуют как действия, ставящие под угрозу объект преступления. Такая характеристика неудовлетворительна, поскольку, объект нарушается при совершении любого преступления, в том числе и в случае приготовления (преступление без нарушения объекта немислимо). Точнее было бы говорить об угрозе предмету преступления, как материальному (или иному) выражению объекта. Однако критерии этой угрозы достаточно расплывчаты. Кроме того, в ряде случаев предмет преступления как таковой может и не подвергаться негативным изменениям, а объект тем не менее окажется нарушенным посредством воздействия на другие его элементы (социальную взаимосвязь, субъектов и т.п.). Например, при незаконном изготовлении, хранении и т.п. оружия предмет никак не разрушается.

Нам представляется, что в определении покушения следует ориентироваться на те фактические элементы, которые образуют объективную сторону соответствующего состава преступления. *Начало совершения того, что образует объективную сторону преступления* и будет показателем непосредственности. Так, при убийстве покушающийся приступает к физическому воздействию на потерпевшего, при хищении начинает изымать имущество.

Таким образом, критерий покушения характеризуется двуединством:

1) лицо уже осуществило то, что входит в объективную сторону преступления (приступило к совершению действия, описанного в статье УК, полностью его совершило).

2) объективная сторона преступления полностью не завершена (действие начато, но не окончено, например, при незаконном аборте, действие совершено, а результат не наступил - по преступлениям с материальными составами, убийством, например, или совершена только часть деяния, образующего объективную сторону преступления - применена физическая сила, но половая неприкосновенность не нарушена, - при изнасиловании).

Возможность совершения покушения на то или иное преступление ограничена объективными характеристиками. Чем преступление является более сложным по строению, чем оно более протяженно в пространстве и растянуто во времени, тем больше почвы для наличия покушения. В тех преступлениях, которые по своему характеру одномоментны, возможность покушения сведена к минимуму или полностью отсутствует, например, при угрозе убийством (ст. 119 УК РФ).

Непосредственная направленность действия на совершение преступления не может быть определена без выяснения субъективного отношения виновного к совершаемым действиям. Только осознаваемые умышленные действия могут указывать на направленность действия. Лицо должно осознавать как фактический, так и социальный смысл совершаемого действия, предвидеть его последствия.

По нашему мнению, сложившееся разделение умысла на прямой и косвенный, не имеет реальной фактической основы, а носит исключительно эмоциональный характер, поэтому автор не касается споров о том, возможно ли совершение покушения с косвенным умыслом, которые относятся больше к процессу установления умысла, а не к материально-правовому его основанию.

Прерывание покушения происходит по обстоятельствам, не зависящим от виновного, в противном случае налицо будет добровольный отказ от доведения преступления до конца.

Отграничение покушения от приготовления и оконченного

преступления.

Покушение отличается от приготовления тем, что в ходе его начинается совершение того деяния, которое нашло описание в статье Особенной части УК РФ, тогда как при приготовлении совершаются действия (хотя бы даже их система), которые не нашли отражение в статье Особенной части УК РФ. Приготовительные действия по своей сути создают лишь условия, почву, основу для последующего начала совершения деяния, отраженного в статье Особенной части УК РФ. Описание приготовительных действий в отличие от покушения дается в статье Общей части УК РФ (ст. 30 УК РФ).

Покушение отличается от оконченного преступления своей незавершенностью. При этом следует учитывать, что речь идет о незавершенности в юридическом, а не фактическом смысле. Хотя факт и его юридическая характеристика могут и совпадать, но нередко они расходятся. Так в ряде случаев законодатель переносит юридический момент окончания преступления на начало совершения деяния (посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля – ст. 277 УК РФ). В таком случае преступление будет окончено юридически с момента его фактического покушения.

Ссылка на статьи УК РФ при квалификации покушения.
Квалификация деяния как покушения требует ссылки на статьи Общей и Особенной частей УК РФ. В Общей части УК РФ делается ссылка на ст. 30 ч. 3, тем самым фиксируется факт покушения. Одновременно указывается та статья Особенной части УК РФ, в которой предусмотрено преступление, на которое покушался виновный. Например, имело место покушение на кражу. Оно должно быть квалифицировано по ст. 30 ч. 3 и ст. 158 ч. 1 (2, 3) УК РФ.

Квалификация оконченного преступления.

Согласно ст. 29 ч. 1 УК РФ, оконченным признается преступление,

если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом.

Такое определение оконченного преступления указывает лишь на его формально–юридическую сторону. Эта характеристика оконченного преступления, разумеется, важна. Она подчеркивает то обстоятельство, что момент окончания преступления устанавливается законом, и, как уже отмечалось, законодатель может смещать окончание преступления на более ранний или более поздний момент. Однако чисто формальная характеристика момента окончания недостаточна. Она оставляет неясным вопрос о том, каково материальное основание момента окончания, ведь не произвольно же законодатель подходит к его установлению.

Следует отметить, что чаще всего законодатель определяет оконченность исходя из социального значения, а в описание преступления стремится включить как само деяние (в узком смысле), так и весь круг социально значимых изменений, вносимых им. Такой подход понятен. Он позволяет представить преступление в его наиболее полном виде, что дает возможность как наиболее точной его социальной оценки, так и облегчает доказывание его наличия. Юридически это выражается в формулировании материальных составов.

Однако в целом ряде случаев из–за сложности установления нематериальных последствий, трудностей их формализации, из соображений усиления предупредительной роли нормы законодатель считает оконченным преступлением совершение деяние независимо от последствий, а иногда только его начало, формулируя формальные или усеченные составы. Это обстоятельство по–видимому и заставило законодателя определять оконченность преступления по формально–юридическому моменту, поскольку фактический момент всякий раз изменяется. Тем не менее, следует учитывать, что в основе оконченного преступления находится то отрицательное изменение, которое происходит в результате вторжения преступления в социальные отношения. Более раннее определение момента

окончания преследует обычно какие-либо утилитарные цели (снизить, допустим, материальные и моральные издержки расследования преступления), а не направлено на выявление “чистой” социальной значимости поведения, являющейся решающим критерием преступления.

Оконченное преступление означает, что лицо совершило все то, что представлено в статье Особенной части УК РФ.

Ссылка на статьи УК РФ при квалификации оконченого преступления.

При оконченом преступлении дается ссылка только на статью Особенной части УК РФ. Например, оконченоя кража квалифицируется по статье 158 ч. 1 (2,3) УК РФ.

2. Квалификация добровольного отказа.

Добровольным отказом от преступления признается прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращения действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца.

Отказ означает прекращение начатого преступления, его остановку до конца, до предела, то есть навсегда. Временная приостановка преступления с намерением возобновить его при более благоприятных обстоятельствах не может рассматриваться как отказ от совершения преступления.

Отказ от преступления, совершаемого действием, заключается в прекращении действия, то есть в бездействии. Например, лицо, начавшее подготовку к убийству (приобрело оружие), останавливает дальнейшие действия. Отказ от преступления может сопровождаться и активными действиями, направленными, например, на устранение условий, созданных для совершения ранее запланированного преступления (уничтожается оружие и т.п.).

Если преступление совершается путем бездействия, то отказ от его

совершения выражается в прекращении бездействия и начале совершения активных действий, которое лицо обязано совершить. Например, мать, не кормящая ребенка с целью лишения жизни, возобновляет его кормление.

Добровольность отказа означает, во-первых, его *волевой характер* как акта поведения. Следовательно, не волевое прекращение преступления не может рассматриваться как отказ от преступления. Неловкое движение во время нападения: стрелявший оступился во время выстрела в жертву и промахнулся. Эти и подобные действия, в которых не выражена воля лица на прекращение преступления, не могут рассматриваться как отказ от доведения его до конца. Только волевое, или говоря привычным для уголовного права языком, *умышленное* прекращение преступления может рассматриваться как отказ от доведения преступления до конца.

Однако наряду с волевым признаком понятие добровольности отказа от доведения преступления до конца включает и другое основание – “добро”.

Добровольность не просто волимость, но добрая волимость. Доброта воли в

данном случае означает *отсутствие вынужденности* в действиях лица, прекращающего преступления. О вынужденности здесь идет речь не в психологическом смысле, не в том смысле, что у лица не было иного выбора, такое требование исключало бы волевой характер действия как таковой, а в социальном смысле. Под вынужденностью прекращения преступления подразумевается практическая нецелесообразность доведения преступления до конца в силу неминуемого разоблачения или других аналогичных причин.

Таким образом, вынужденность прекращения преступления исключает его добровольность. Так, Б. пытался изнасиловать И., однако последняя нанесла ему несколько болезненных ударов, после которых у него отпала охота продолжать преступление. Суд не признал в действиях Б. добровольного отказа.¹ Такое решение следует признать правильным, поскольку Б. вынужденно прекратил преступление из-за нежелания

¹ Вопросы уголовного права и процесса. М., – 1976. – С. 58

получить вред здоровью в ходе его совершения.

Пример добровольного отказа присутствует в следующем деле. Куликов, придя в дом к своей бывшей жене, которая к тому времени разошлась с ним, стал произносить в коридоре различные угрозы, затем вбежал в комнату и нанес Куликовой удар ножом по голове, причинив ей резаную рану в области лба и трещину костей носа, что отнесено к легким телесным повреждениям, повлекшим кратковременное расстройство здоровья. После этого потерпевшая побежала в другую комнату, но Куликов догнал ее, ударил рукой по шее, свалил на пол и стал душить, спрашивая : “Будешь со мной жить или убью?” Когда она сказала: “А с кем останутся дети?”, - Куликов прекратил свои действия и, крикнув: “Что я наделал”, - выбежал из комнаты. Суд признал в действиях Куликова наличие добровольного отказа, поскольку отказ последовал в результате его внутренних побуждений.²

Осложняется решение вопроса о вынужденности прекращения преступления, когда отсутствовало физическое воздействие на виновного, а имелась лишь угроза вмешательства посторонних лиц и разоблачения виновного.

Для правильного решения этого вопроса следует различать *угрозу реальную и абстрактную*. Угроза вмешательства (разоблачения, физического воздействия) как реальность является фактором принуждения (не в психологическом, а социальном смысле), диктующим практическую целесообразность прекращения преступления из-за невыгодности для виновного его продолжения в связи с разоблачением и т.п. Так, если лицо, начавшее преступление прекращает его, заметив, что на помощь потерпевшему спешит работник милиции, то прекращение преступления не может быть признано добровольным в силу вынужденности отказа от преступления.

Представим иную ситуацию. Лицо с целью кражи проникло в чужую

² Там же – с. 57 – 58.

квартиру, но вспомнило, что на этой же улице находится отдел милиции. Это воспоминание заставило задуматься о своем поведении и привело к решению прекратить преступление из-за нежелания подвергнуться ответственности. Такая ситуация хотя и придумана, но в каком-то подобном варианте не исключена в реальной жизни. В таких случаях угроза ответственности является не реальной, а абстрактной. Наличие в том или ином месте отдела милиции отнюдь не является реальной гарантией привлечения к ответственности. Если лицо в этой ситуации прекращает преступление, то это решение не может быть продиктовано угрозой разоблачения. Мотивом прекращения преступления в действительности является осознание ответственности как социальной ценности, необходимой для существования общества. А воспоминание послужило поводом к размышлению и реальной оценке своего поведения, поэтому прекращение преступления при данных обстоятельствах следует считать добровольным.

Добровольный отказ от доведения до конца преступления, совершаемого в соучастии, имеет определенные особенности. Они обусловлены своеобразной формой, которую приобретает преступление при соучастии. Поскольку в соучастии согласованно действуют несколько лиц, создающих само соучастие как своеобразный механизм преступления, то, как правило, соучастник, отказавшийся от преступления, не может просто “выйти из игры” пассивным неучастием в продолжении преступления, ибо созданный соучастниками механизм работает сам по себе, а отказ от преступления предполагает его разрушение.

Особенности добровольного отказа соучастников могут быть сформулированы следующим образом:

- 1) отказ от продолжения преступления одного из соучастников преступления не означает отказа других соучастников;
- 2) отказ от преступления соучастника требует, как правило, совершения активных действий;
- 3) по времени отказ соучастников от преступления возможен до

момента совершения действий исполнителем.

Особенности добровольного отказа предопределяются формой соучастия и видом соучастника. (с. 64).

При групповой форме соучастия (ст. 35 ч. 1 УК РФ) добровольный отказ может выражаться в том, что один из соисполнителей прекращает совместные действия. Это лицо освобождается от ответственности, остальные исполнители преступления, если они его не прекратили, подлежат ответственности.

В иных формах соучастия (группа с предварительным сговором, организованная группа) отказ исполнителя ведет к тому, что соучастие распадается. Исполнитель должен быть освобожден от ответственности. Усилия других участников оказываются неудавшимися, поэтому они должны нести ответственность за приготовление к преступлению.

Участники группы, не являющиеся исполнителями, могут отказаться от соучастия по-разному. Организатор и подстрекатель должны предотвратить последствия или те, действия, которые образуют оконченное преступление. Созданный и запущенный ими механизм соучастия должен быть остановлен. В противном случае их деяния равносильны приведению в действие средств и орудий, за которыми утрачен контроль, например, действиям террориста, который заложил бомбу, взорвавшуюся через определенное время, и заявившего, что в промежутке между моментом закладки бомбы и ее взрывом он отказался от преступления.

Пособник для добровольного отказа от преступления должен нейтрализовать, аннулировать свой вклад в преступление. Например, лицо, предоставившее оружие для совершения разбоя до начала преступления вернуло его обратно и т.п. Осложняется возможность отказа в случае интеллектуального пособничества, поскольку происходит воздействие на сознание. Однако она полностью не исключена. Так, если пособник, посоветовавший как лучше проникнуть на территорию охраняемого объекта, затем убедит исполнителя в ошибочности предложенного им варианта, то

будет иметь место добровольный отказ. Если этого сделать не удастся, то пособничество налицо.

Следует отметить, что новый УК РФ (ст. 31 ч. 4) не требует от пособника (в отличие от организатора и подстрекателя) предотвращения преступления, достаточно, чтобы он принял все зависящие от него меры для предотвращения преступления. На наш взгляд, такое решение не совсем удачно. Иногда действительно от пособника неразумно требовать предотвращения преступления (при физическом пособничестве). Он должен изъять лишь свой вклад. Однако при интеллектуальном пособничестве в большинстве случаев необходимо предотвращение преступления. Если пособник дал совет, которым воспользовался исполнитель, не смотря на последующие уговоры пособника не применять данный совет в ходе преступления и все для этого предпринятые усилия, отказываться от уголовной ответственности пособника нет никаких оснований.

При преступном сообществе добровольный отказ со стороны организатора возможен до момента создания сообщества, остальные лица могут отказаться до того, как они станут участниками сообщества.

[При квалификации добровольного отказа необходима ссылка на ст. 31 УК РФ.](#)

3.Квалификация соучастия в преступлении.

Соучастием в преступлении признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления (ст. 32 УК РФ).

Когда преступление совершается не одним, а несколькими взаимодействующими лицами, оно приобретает своеобразную форму, которая не в полной мере согласуется с описанием действий одного лица, представленным в Особенной части УК РФ. В связи с этим возникает вопрос, как правильно оценивать и квалифицировать действия соучастников.

Назначение норм о соучастии как раз и состоит в разрешении этих вопросов.

Соучастие имеет три юридических признака:

1) 2 и более лица; 2) совместность их деятельности; 3) умышленный характер действий соучастников.

Первый признак является объективным. Второй содержит как объективные, так и субъективные моменты. Третий характеризует субъективную сторону соучастия.

Два и более лица. Под лицами в данном случае предполагаются физические вменяемые лица, достигшие возраста уголовной ответственности. Если один из участников достиг возраста ответственности, а другой нет, скажем, в преступлении участвуют взрослый и малолетний, то следует считать, что преступление совершено одним взрослым лицом. Аналогичная ситуация складывается, когда один из участников является невменяемым.

Совместность действий соучастников. Совместность означает, что лица совершают преступления сообща (вместе). Совместность по-разному проявляется в преступлениях с материальным и формальным составами. В преступлениях с материальными составами совместность выражается в наличии причинной связи между действиями каждого участника и общим результатом. В преступлениях с формальными составами совместность заключается в совершении каждым участником хотя бы части действий, образующих объективную сторону деяния. Возможен вариант, когда участники совершают все действия вместе от начала и до конца.

Умышленный характер действий соучастников означает, что каждый из участников должен осознавать как социальный смысл совершаемых действий, так и то обстоятельство, что эти действия совершаются им не одним, а вместе с другими лицами. Таким образом, умыслом соучастника должны охватываться следующие обстоятельства: 1) фактический и социальный смысл совершаемых им действий (знание общественной опасности деяния);

2) понимание, что эти действия (хотя бы часть их) совершаются другим лицом; 3) понимание, что другое лицо, совершающее часть или все действия, сознает свое взаимодействие с ним.

При совершении преступления с материальным составом в сознание соучастника входит также понимание, что его собственные действия, а также действия другого лица находятся в причинной связи с последствиями, то есть наступивший результат является общим для каждого соучастника.

Отграничение соучастия от деяний, не образующих соучастие.

Отграничение соучастия от прикосновенности. Прикосновенностью называют действия, связанные с совершением преступления, но не содействующие ему. Разновидностями прикосновенности являются укрывательство, недоносительство и попустительство. Общность укрывательства с соучастием заключается в том, что укрывательство касается именно того преступления, которое совершено другим лицом. Чисто внешне эти разные преступления имеют касательство к одному факту, убийству, например (один убивает, а другой убийство укрывает). Различие же состоит в том, что действия укрывателя не находятся в причинной связи с последствием (при убийстве - лишением жизни), поскольку они совершаются уже после наступления результата и не являются необходимым условием его наступления, что означает отсутствие признака совместности, необходимого для соучастия.

Товаровед базы горпромторга Г., зная о том, что работница магазина Б. получила путем мошенничества крупные денежные суммы от лиц, желающих приобрести вне очереди автомобиль, подтверждала обманутым покупателям возможность приобретения на базе машин. Суд квалифицировал действия Г. как соучастие в мошенничестве. Верховный Суд изменил приговор, признав действия Г. прикосновенностью к преступлению (заранее не обещанным укрывательством), поскольку они совершены по окончании мошенничества и не находились с ним в причинной и виновной

связи.³

То же относится к недоносительству⁴ и попустительству.

Сложность разграничения прикосновенности и соучастия состоит в том, что при определенных условиях прикосновенность может “перетекать” в соучастие. Это происходит тогда, когда укрывательство, недоносительство и попустительство заранее обещаются лицам, непосредственно выполняющим преступление. В этом случае действия прикосновенных лиц предшествуют преступлению и его последствиям, становятся необходимым условием его совершения и находятся в причинной связи, а вместе с тем осознается и совместность действий, поэтому налицо будут все признаки соучастия.

Отграничение соучастия от объективно связанных неосторожных преступных действий.

В практике отмечаются случаи, когда действия нескольких лиц находятся в причинной связи с единым результатом, но не образуют соучастия в силу отсутствия субъективных признаков. Работники геологоразведочной партии К. и Ш., заметив на рассвете в кустах темную приземистую фигуру, сочли это появлением медведя и одновременно выстрелили в точку, где маячил темный силуэт и раздавался треск веток. В кустах оказался техник другого геологического отряда. Одним из выстрелов (чьим именно установить не удалось) он был убит. Суд первой и второй инстанции усмотрел соучастие. Однако Верховный Суд отменил приговор, указав, что неосторожные действия не могут признаваться соучастием.⁵

Ссылка на статьи УК РФ при квалификации соучастия. Действия соучастников могут квалифицироваться либо одновременно по статьям Общей и Особенной части УК РФ либо только по Особенной части УК РФ. Здесь можно сформулировать следующее правило : *ссылка на статьи Общей части УК РФ делается постольку, поскольку признаки статьи Особенной части вообще либо в достаточной мере не отражают фактически*

³ Тельнов П.Ф. Ответственность за соучастие в преступлении. – М. – 1974. – С.66

⁴ В настоящее время понятие “недоносительство” как специальная норма в законодательстве отсутствует.

⁵ Тельнов П.Ф. Ответственность за соучастие в преступлении. – М. – 1974. – С.66-67

имевшегося соучастия.

Например, ст. 173 УК РФ (Лжепредпринимательство) не предусматривает признаков соучастия ни в качестве основных, ни в качестве квалифицированных. В случае реального совершения лжепредпринимательства в соучастии (группой лиц по предварительному сговору, например) необходимо, кроме ст. 173 УК РФ дополнительно сослаться на ст. 35 ч. 2 УК РФ.

А вот квалификации кражи при тех же условиях не требует ссылки на ст. 35 УК РФ, поскольку ст. 158 ч. 2 УК РФ предусматривает признак группы по предварительному сговору. В то же время в ст. 158 УК РФ отсутствует такой признак как группа лиц (соисполнительство – ст. 35 ч. 1 УК РФ), поэтому при его наличии, кроме ст. 158 ч. 1 УК РФ, необходима ссылка и на ст. 35 ч. 1 УК РФ.

Наиболее организованная форма соучастия – преступное сообщество (преступная организация) в силу ее повышенной опасности выделена в самостоятельный состав преступления (ст. 210 УК РФ), поэтому совершение любого преступления преступным сообществом требует квалификации по совокупности преступлений по ст. 210 УК РФ и соответствующей статье Особенной части УК РФ в зависимости от совершаемого преступления, например, ст. 105 ч. 2 и 210 ч. 2 УК РФ (участие в преступном сообществе). Основной состав преступления по ст. 210 УК РФ предусматривает организацию и руководство преступным сообществом безотносительно к совершению конкретных преступлений. Квалификация только по ст. 210 УК РФ должна применяться лишь в случаях, когда организация и руководство сообществом не сопровождалось совершением других (кроме самой организации и руководства) преступлений.

То же правило должно действовать и при учете роли соучастника. Если фактически исполненная роль соучастника не предусматривалась статьей Особенной части УК РФ, то необходима ссылка на ст. 33 УК РФ, где эта роль нашла отражение. Например, ст. 151 УК РФ предусмотрела ответственность

взрослого за вовлечение несовершеннолетнего в антиобщественную деятельность. Вовлечение по своей сущности заключается в склонении несовершеннолетнего к антиобщественной деятельности, то есть в подстрекательстве. Что касается организационной деятельности, пособничества, то оно не нашло отражения в ст. 151 УК РФ, поэтому эти действия, кроме ст. 151 УК РФ, должны дополнительно квалифицироваться по ст. 33 ч. 3 (5) УК РФ.

4. Влияние на квалификацию эксцесса соучастника

Эксцессом исполнителя признается совершение исполнителем преступления, не охватывающегося умыслом других соучастников (ст. 36 УК РФ).

Как отмечалось, обязательным признаком соучастия является совместность умысла соучастников. Если же один из соучастников совершает то, что не предусматривалось другими, то тем самым его действия выходят за пределы совместности, а, следовательно, лицо начинает действовать индивидуально, вне рамок соучастия. Естественно, за эти действия отвечать должен он один, что и закреплено в ст. 36 УК РФ.

Принято выделять эксцесс качественный и количественный. Качественный эксцесс предполагает совершение действий принципиально иных, чем оговаривались соучастниками (другого преступления, предусмотренного другой статьей УК РФ). Например, соучастники договорились о совершении кражи, а в процессе исполнения ее один из них лишил жизни владельца имущества. В результате кража переросла в разбой и дополнительно совершено убийство. За разбой и убийство должен нести ответственность исполнитель. Остальные участники преступления должны отвечать за соучастие в краже.

При количественном эксцессе совершается то же преступление, но сотягчающими обстоятельствами. Например, соучастники договорились

совершить кражу телевизора, а один из исполнителей “прихватил” попутно золотую цепочку с медальоном, в результате кража из значительной переросла в крупную. За кражу в крупном размере должен отвечать ее автор, тот, кто совершил эксцесс.

Парадокс состоит в том, что лица, участвовавшие в краже хотя и совершают действия, образующие разные составы преступлений, в то же время являются соучастниками, поскольку квалификация этих действий как совершенно разрозненных и самостоятельных существенно искажала бы сущность преступления. Поэтому каждому из них надо вменить в вину и разные преступления и одновременно соучастие в преступлении. В данном случае действия одного надо квалифицировать как кражу по предварительному сговору в значительном размере (ст. 158 ч. 2 УК РФ), а действия второго как кражу по предварительному сговору, совершенную в крупном размере (ст. 158 ч. 3 УК РФ).

5.Квалификация множественности преступлений.

Под множественностью преступлений в уголовном праве понимается совершение нескольких самостоятельных преступлений.

Факт совершения одним и тем же лицом сразу нескольких преступлений существенно меняет социальное и юридическое значение содеянного.

Во–первых, возрастает опасность совершенного деяния. Во–вторых, увеличивается опасность личности виновного. Изменение материального признака преступления (общественной опасности) по сравнению со случаями совершения одного преступления требует и специального подхода к юридической оценке множественности, установления специальных правил их квалификации, что соответственно влечет изменение и правил назначения наказания.

Все это вызывает необходимость четко определить основные элементы

и пределы множественности, отграничить ее от единичного преступления.

Основным элементом множественности преступлений является *несколько самостоятельных преступлений*. Во множественность входят только преступления, не утратившие юридического значения в силу снятия или погашения судимости, истечения сроков давности совершения преступления, акта амнистии, помилования, освобождения от уголовной ответственности и наказания. Таким образом при множественности речь идет о преступлении не в фактическом, а юридическом смысле. Если виновный совершил два преступления, но за одно из них истек срок давности привлечения к уголовной ответственности, то множественность преступлений отсутствует и т.п.

Отграничение множественности от единичных преступлений. Поскольку преступление есть не только социальное и фактическое явление (поступок человека), но и юридическое, содержание и границы которого определены в законе (формально), то оно не имеет столь четких очертаний и границ как предметы, с которыми мы сталкиваемся в обыденной жизни. Иногда законодатель, определяя элементы и границы преступления, проявляет в известном смысле “произвол”, разбивая один (в социальном смысле) акт поведения на два или несколько преступлений, или, наоборот, составляя из нескольких актов одно единое преступление. В связи с этим возникает необходимость специального разбора, что представляет собой одно преступление в юридическом смысле и чем оно отличается от нескольких преступлений.

Единичное преступление может быть охарактеризовано с социальной и юридической сторон.

С социальной стороны единичное преступление обычно состоит в совершении одного действия либо одного действия и одного последствия. Однако, во-первых, и одно действие может иметь сложное строение (нередко оно состоит из нескольких актов, отдельных самостоятельных телодвижений), во-вторых, так бывает далеко не всегда. Так, при

государственной измене (ст. 275 УК РФ) могут совершаться разнообразные действия (собираение сведений, их передача, выдача тайны и т.п.), но все они образуют одно преступление.

В науке справедливо отмечается, что важным признаком единичного преступления является то, что все его элементы, как бы разнообразны они ни были, обязательно находятся в определенной *внутренней взаимосвязи, представляют собой звенья осуществления единого преступного плана.*

Однако и этот признак не является решающим в единичном преступлении.

Главной причиной объединения в единое преступление отдельных самостоятельных действий является их *распространенность, повторяемость, типичность и повышенная общественная опасность именно такого комплекса действий.*

С юридической стороны единичным признается преступление, образующее состав одного преступления.

Таким образом, *под единичным (единым) преступлением следует понимать либо одно деяние (с последствием или без него), либо несколько отдельных взаимосвязанных актов поведения, образующих в силу их повторяемости, распространенности и типичности повышенную опасность в данном сочетании, и содержащее признаки одного состава преступления.*

Как видно, на вопрос о единичности или множественности преступлений оказывают влияние две группы факторов: социальные и юридические. От них же зависит и разграничение единичного преступления и множественности. В одних случаях при разграничении множественности и единичного преступления следует учитывать механизм его формирования как социального явления (поступка), в других – особенности его законодательной модели, представленной в законе.

Отграничение единичного преступления от множественности преступлений.

В науке выделена группа единичных преступлений, имеющих либо в силу особенностей их формирования как социальных актов либо в силу особенностей их юридических составов сходство с несколькими преступлениями, то есть с множественностью преступлений. Эти преступления, являясь единичными, создают по названным причинам иллюзию множественности.

К их числу относятся *продолжаемые, длящиеся, составные преступления*, преступления со сложными составами, преступления, состоящие из ряда актов.

Продолжаемыми являются преступления, состоящие из ряда повторяющихся юридически тождественных актов, объединенных единым умыслом.

Природа продолжаемого преступления связана с поведением виновного. Продолжаемое преступление возникает в том случае, когда виновный совершает не сразу все преступление, а в несколько приемов, этапов. Поэтапное совершение преступления может быть продиктовано обстоятельствами его совершения (сложностью и т.п.) либо другими причинами. Примером продолжаемого преступления являются хищения, совершаемые по частям, например, похищение автомашины с автозавода по отдельным элементам конструкции (двигатель, кузов, шасси и т.п.) или получение взятки в несколько приемов.

С объективной стороны (внешней) продолжаемое преступление выглядит как отдельные повторяющиеся преступления, однако, поскольку эти акты поведения объединены единым умыслом, оно представляет единое преступление. Ошибочная разбивка единого преступления на несколько может иметь различные последствия для осужденного, как благоприятные, так и нет. Однако в любом случае неправильная квалификация искажает социальную и юридическую сущность содеянного, затрудняет достижение целей уголовной ответственности.

В практике правоохранительных органов Оренбургской области было

уголовное дело, когда к ответственности была привлечена работница хлебозавода в течение ряда лет выносившая несколько булочек после смены, уходя домой. Возник вопрос, не являются ли эти действия единым продолжаемым преступлением. Если это преступление рассматривать как единое, то оно представляет хищение в крупном размере (по общей стоимости булочек похищенных за это время). Если каждый акт рассматривать как самостоятельное правонарушение, то мы имеем дело с повторяющимися административными правонарушениями. Правоохранительные органы не признали эти действия единым продолжаемым преступлением. С этим решением следует согласиться. В противном случае надо признать, что работница хлебозавода с момента поступления на предприятия замыслила всю трудовую деятельность заниматься воровством, что, конечно, абсурдно. Очевидно, булочки похищались от случая к случаю по ситуации и единого умысла здесь не было.

На этом примере хорошо видно насколько высока цена правильной или ошибочной квалификации множественности преступлений.

Длящимся преступлением признается действие или бездействие, связанное с последующим невыполнением возложенной законом обязанности.

В отличие от продолжаемого преступления, порождаемого виновным, длящееся преступление связано с конструкцией состава преступления. Оно, если можно так сказать, “создается” законодателем, когда он в основу состава вводит неисполнение обязанности. Примером длящихся преступлений являются уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы (ст. 328 УК РФ), незаконное хранение оружия (ст. 222 УК РФ). Сходство длящегося преступления с множественностью определяется двумя обстоятельствами, во-первых, их длительностью (обязанность может неисполняться длительное время, что в обычном понимании сопровождается многими событиями и поступками), во-вторых, фактической наполняемостью этого времени отдельными

поступками. Так, например, если призывник несколько раз не явился в течение нескольких дней по повестке в военкомат, то создается впечатление, что столько же раз он уклонился от прохождения военной службы. На самом деле все это время длится одно преступление, поскольку оно заключается в невыполнении обязанности, что и происходит. Особенностью длящегося преступления является то, что оно в любой момент находится в стадии оконченного преступления, но не прекращается, а длится до момента его прерывания.

Следует отметить, что на практике нередко смешивают длящиеся и продолжаемые преступления. Причем часто продолжаемые называют длящимися преступлениями. Общее у них только в известной временной продолжительности, длительности, однако природа и элементы, как видно из сказанного, совершенно иные.

Составными признаются такие преступления, которые включают в себя отдельные деяния, каждое из которых, совершенное по отдельности, является самостоятельным преступлением.

Составное преступление как бы состоит из нескольких отдельных и структурно может быть “разложено” на них. Как уже отмечалось, отдельные акты преступного поведения в случаях их повторения и распространенности в данном сочетании могут представлять повышенную опасность, тогда законодатель объединяет их в единое преступление, несмотря на то, что и по отдельности каждое из них образует преступление.

Примером составного преступления является разбой (ст. 162 УК РФ), который состоит, во-первых, в посягательстве на жизнь и здоровье, во-вторых, в посягательстве на собственность. Каждое из этих посягательств, совершенное по отдельности, образует самостоятельное преступление (против личности или против собственности). Однако, поскольку завладение чужим имуществом нередко вызывает противодействие со стороны владельца и насильственное преодоление его, сочетание этих посягательств приобретает дополнительную опасность, что и побудило, по-видимому,

законодателя рассматривать сочетание этих актов как единое преступление.

Составное преступление является единым, и возможная ошибка состоит в смешении этого преступления с множественностью.

Преступлениями со сложным составом являются такие преступления, в законодательной модели которых отдельные элементы удвоены, утроены и т.д.

Элементарная усложненность данной группы преступлений бывает двоякого рода – либо все эти элементы являются необходимыми, либо достаточно одного из них, что соответствует составам с несколькими признаками и альтернативным. В любом случае преступления со сложным составом являются одним единым преступлением. Пример, государственная измена или шпионаж (ст.ст. 275, 276 УК РФ).

Преступление, состоящее из ряда актов. В ранее действующем уголовном кодексе таковым являлся состав уклонения от уплаты налогов гражданином. Неподача декларации о доходах в первый раз признавалась административным правонарушением. Повторная подача декларации образовывала преступление. Действующий УК РФ не содержит преступлений, составы которых строились бы по такой схеме, однако их появление в будущем не исключено.

Квалификация неоднократности преступлений.

Неоднократность преступлений является одной из разновидностей множественности. *Неоднократностью преступлений признается совершение двух или более преступлений, предусмотренных одной статьей или частью статьи уголовного закона* (ст. 16 УК РФ)⁶. В специально предусмотренных законом случаях неоднократностью может быть признано и совершение двух или более преступлений, предусмотренных разными статьями или частями УК РФ (ст. 16 УК РФ).

⁶ Понятие “неоднократность” в УК РФ, в настоящее время не используется.

Сущность этой разновидности множественности состоит в том, что лицо совершает *одинаковые* преступления, обнаруживая закономерность в своем поведении или даже профессионализм. Выделение неоднократности при квалификации состоит, очевидно, в стремлении законодателя противодействовать этой тенденции. Неоднократным будет, например, убийство после ранее совершенного убийства.

В специально оговоренных в законах случаях неоднократными могут признаваться и однородные преступления. Так, согласно примечанию к ст. 158 УК РФ, любое хищение после ранее совершенного хищения рассматривается как совершенное неоднократно.

Для неоднократности не имеет значения, было ли лицо судимо за первое преступление или нет. Однако как и на всякий вид множественности на неоднократность распространяется правила истечения срока давности и утраты юридического значения преступления по другим основаниям (снятия судимости, амнистии и т.п.). Поэтому, если за первое преступление лицо было осуждено, а судимость снята или погашена (применен акт амнистии и т.п.), то неоднократность отсутствует.

Ссылки на статьи УК РФ при наличии неоднократности. Обычно неоднократность является квалифицирующим признаком и предусматривается в частях 2, 3 УК РФ. Если неоднократность не предусмотрена в составе, то при квалификации она специально не фиксируется, но в силу ст. 63 п. “а” УК РФ учитывается как обстоятельство отягчающее наказание.

Особенность юридической оценки неоднократности состоит в том, что она *квалифицируется как одно преступление независимо от количества фактически совершенных*. Например, виновный совершил шесть отдельных самостоятельных краж, после чего был привлечен к ответственности. Его действия должны быть квалифицированы по ст. 158 ч. 2 п. “б” УК РФ как кража, совершенная неоднократно. Отдельно каждая из краж не квалифицируется, поскольку признак неоднократности как раз и отражает факт совершения нескольких отдельных преступлений.

Квалификация совокупности преступлений.

Совокупностью преступлений признается совершение двух или более преступлений, предусмотренных различными статьями или частями уголовного закона, ни за одно из которых лицо не было осуждено.

Сущность совокупности в факте совершения нового преступления и возрастании опасности содеянного. В отличие от неоднократности при совокупности совершаются разные преступления. Здесь виновный не обнаруживает строго определенной линии поведения или специализации, но опасность его личности не уменьшается, поскольку возрастает ущерб от совершенных преступлений, а сам виновный демонстрирует “общую готовность” к нарушению уголовного закона. В этом состоит специфическая опасность совокупности преступлений. Совокупность преступлений будет, например, в случае, если лицо совершило кражу, а через некоторое время, не будучи осужденным за нее, хулиганство. Совокупность образуют только преступления, совершенные до осуждения.

Ссылка на статьи УК РФ при квалификации совокупности. Преступления, образующие совокупность, квалифицируются отдельно по соответствующим статьям. При совокупности всегда делается ссылка на несколько статей уголовного закона (как минимум на две).

Отграничение совокупности от неоднократности. Как разновидности множественности совокупность и неоднократность имеют общие признаки (совершение несколько самостоятельных преступлений и т.п.). Различия же между ними следующие:

1) при неоднократности совершаются одинаковые (в юридическом смысле) преступления, а при совокупности – различные.

2) неоднократность образуют как преступления, за которые лицо не было осуждено, так и преступления, за которые лицо было судимо (до погашения или снятия судимости), а совокупность образуют только

преступления, совершенные до осуждения.

3) неоднократность квалифицируется как единое преступление (по одной статье, части статьи), совокупность преступлений квалифицируется со ссылкой на несколько статей (частей) и каждому преступлению в совокупности соответствует статья (часть статьи).

Дополнительную сложность вызывает то обстоятельство, что неоднократность могут образовывать и разные преступления. В таком случае абсолютного разграничения неоднократности и совокупности произвести невозможно. Мы столкнемся с положением, когда неоднократность и совокупность будут сочетаться. Тогда следует применять правила квалификации как неоднократности, так и совокупности. Например, виновный совершил кражу, а через несколько дней грабеж. Его действия следует квалифицировать по ст. 158 ч. 1 (2,3) и ст. 161 ч. 2 п. “б” УК РФ как кражу и грабеж по признаку неоднократности.

Квалификация рецидива преступлений.

Рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление.

При рецидиве должно быть совершено два и более умышленных преступления, причем хотя бы одно из них совершается после осуждения до снятия или погашения судимости.

Сущность и повышенная опасность рецидива в продолжении совершения преступлений после официального от имени государства порицания виновного и назначения ему наказания, в игнорировании осужденным отрицательной реакции общества и государства на его поведение.

Рецидив не образуют преступления, совершенные до 18-летнего

возраста, а также неосторожные преступления.

Ссылка на статьи УК РФ при квалификации рецидива. Если рецидив предусмотрен в статье Особенной части УК РФ, то следует сослаться на ту часть статьи, которая предусматривает этот признак. Следует учитывать, что признак рецидива может сформулирован в законе как судимость. Так, в ст. 158 части 3 п. “в” УК РФ предусмотрен следующий признак: “лицом, ранее два или более раза судимым за хищение либо вымогательство”. Здесь мы имеем дело хотя и с более узким (на третий раз), но тем не менее понятием рецидива.

Если признак рецидива в статье Особенной части УК РФ не предусмотрен, то он, согласно ст. 63 п. “а” УК РФ учитывается при назначении наказания.

Отграничение рецидива от совокупности преступлений и неоднократности.

Рецидив сближает с совокупностью преступлений то, что его, как и совокупность, могут образовывать различные преступления.

От совокупности преступлений рецидив отличается тем, что преступление, образующее рецидив, совершается после осуждения, а при совокупности до осуждения. Поэтому напрямую рецидив и совокупность преступлений никогда не пересекаются.

Более сложно отграничивать рецидив от неоднократности. Они могут совпадать и сочетаться, в связи с тем, что неоднократность, как и рецидив, могут образовывать и преступления, совершенные после осуждения, а рецидив будет в наличии и при совершении одинаковых преступлений. В этом случае неоднократность и рецидив будут присутствовать одновременно, и оба признака должны быть отражены в квалификации. Например, лицо дважды было судимо за кражи и после отбытия наказания до погашения судимости вновь совершило кражу. Действия виновного должны квалифицироваться как кража, совершенная неоднократно, лицом два раза судимым за хищение, то есть по ст. 158 ч. 3 УК РФ.

Различия между неоднократностью и рецидивом состоят в том, что, во-первых, неоднократность образуют только одинаковые преступления, а рецидив как одинаковые, так и различные, а, во – вторых, неоднократность могут составить преступления, совершенные как до осуждения, так и после, тогда как рецидив только преступления, совершенные после осуждения.

Тема № 5. Конкуренция уголовно-правовых норм в процессе квалификации.

1. Понятие конкуренции уголовно-правовых норм.
2. Виды конкуренции уголовно-правовых норм.
3. Конкуренция общей и специальной нормы.
4. Конкуренция части и целого.
5. Преодоление конкуренции уголовно-правовых норм.
6. Устранение конкуренции уголовно-правовых норм.

1. *Под конкуренцией составов преступлений (уголовно–правовых норм) понимается наличие одинаковых элементов у разных составов преступлений (уголовно–правовых норм).*⁷ В связи с этим при квалификации преступления возникает вопрос: какому составу (норме) отдать предпочтение.

Конкуренция связана с конструкцией составов преступлений (уголовно–правовых норм).

По мнению Кудрявцева В.Н. конкуренция обусловлена разнообразием

⁷ А.А. Герцензон определял конкуренцию как “наличие двух или нескольких уголовных законов, в равной мере предусматривающих наказуемость данного деяния”. См. А.А. Герцензон. Квалификация преступления. М. – 1947. – С.21

исторических причин принятия уголовно–правовых норм, вследствие чего они не образуют достаточно стройной логической системы.⁸

Историческая обстановка, безусловно, не может не оказывать влияния на правовые нормы, в фундаменте которых всегда лежит социальная материя. Однако логические неувязки в системе законодательства так или иначе всегда связаны с недостатками законодательной техники. Кроме того, следует учитывать, что перекрещивание некоторых признаков в составах неизбежно в силу самого характера преступления. Как и любое явление, оно состоит из некоторых устойчивых, повторяющихся элементов или их частей. Эта общность может проявляться как в отдельных преступлениях, так и во всех преступлениях. Поэтому такие отдельные элементы могут воспроизводиться во всех составах преступлений. Например, признаки субъекта преступления одинаковы в большинстве составов. И это обстоятельство предопределено сущностью преступления и социальных отношений. Никто иной, кроме человека, преступления совершить не может. А люди в этом смысле мало чем отличаются друг от друга. Хотя, естественно, что могут быть и особенности, связанные с тем, что некоторые социальные отношения могут зависеть от их субъектного состава.

Таким образом, конкуренция составов преступления (норм) достаточно распространенное и в известном смысле естественное явление. Однако как практическая проблема конкуренция возникает в тех случаях, когда у составов преступления (норм) совпадает не один элемент, а несколько, в особенности относящихся к объективной стороне.

Разрешение конкуренции (выбор одного состава из нескольких) зависит от типа конкуренции и ее разновидности.

2. Виды конкуренции уголовно-правовых норм.

Конкуренция норм бывает разных видов:

⁸ В.Н. Кудрявцев. Общая теория квалификации преступлений. – М.: 1999. – С.210

- темпоральная — когда в конкуренцию вступают нормы, действовавшие в различные периоды времени.

- пространственная — конкуренция норм с различным территориальным действием.

- иерархическая — конкуренция норм разной юридической силы (в уголовном праве практически не встречается, так как в большинстве случаев уголовно-правовые нормы содержатся только в актах, имеющих одинаковую юридическую силу; может иметь место лишь в связи неконституционностью отдельных норм уголовного закона или несоответствием их общепринятым принципам и нормам международного права).

- содержательная

Различают два основных типа конкуренции:

1) *общего и специального составов (норм)*;

2) *двух специальных составов (норм)*.

Конкуренция общего и специального составов (норм) заключается в таком соотношении двух составов, при котором один из них является разновидностью, формой (частным случаем) другого.

Типичным примером данного вида конкуренции является соотношение различных составов должностных преступлений с составом злоупотребления должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ). Состав любого должностного преступления является разновидностью должностного злоупотребления. Наряду с отдельными должностными преступлениями законодатель создал состав, охватывающий любое должностное преступление. В результате сложилось такое положение, при котором многие должностные преступления подпадают одновременно под признаки двух составов преступлений – ст. 285 УК РФ и какого-либо иного состава должностного преступления (ст. 286 УК РФ, например).

При конкуренции общего и специального состава (норм) применяется специальный состав (норма). Такое решение объясняется тем, что само

существование и наличие в законе специального состава предполагает его применение при наличии соответствующих специальных признаков. Общий же состав должен применяться в тех случаях, когда рассматриваемое деяние не охватывается признаками специального состава, но соответствует признакам общего состава. На общий состав, следовательно, остается то, что не входит в специальные составы.

Не исключена ситуация, когда действия одного субъекта будут квалифицированы по совокупности, то есть со ссылкой на специальный состав (в части, образующей специальные признаки) и общий состав (в части, не подпадающей под специальные признаки, но соответствующей признакам общего состава).

Конкуренция специальных составов преступлений (норм) есть соотношение двух (или более) составов, при котором ни один из них не является частным случаем, *разновидностью другого, но в то же время отмечается их совпадение по отдельным элементам (объективной стороне, субъективной стороне и т.п.)*.

Такого рода конкуренция обычное явление в уголовном праве. Как уже отмечалось, очень часто составы совпадают по признакам субъекта, нередко составы бывают одинаковы и по субъективной стороне. Как правило, серьезных проблем в разграничении таких составов не возникает, если имеются различия в объективной стороне. Однако в случае совпадения объективных признаков конкуренция неизбежно приобретает практическую остроту. Это связано с тем, что объективные признаки составляют основу доказательственной базы совершения любого преступления.

Так, в случае незаконного лишения жизни человека, поскольку данное обстоятельство положено в основу ряда составов преступлений (ст. 105, 106, 107, 108, 109, 111 УК РФ), возникает необходимость разграничения их по другим элементам. Ни один из названных составов не является частью другого, поскольку совпадение усматривается по отдельным признакам, а не по всем. Но в то же время совпадение объективной стороны в указанных

составах, требует их разведения, разграничения. Такое соотношение составов и есть то, что называют конкуренцией специальных составов (специальных норм).

Таким образом, конкуренция специальных составов возникает в результате такого законодательного их конструирования при котором, происходит наложение отдельных элементов, частей, фрагментов составов преступлений.

Следует различать следующие разновидности конкуренции специальных составов:

- 1) конкуренция основных специальных составов;
- 2) конкуренция специальных составов со смягчающими обстоятельствами;
- 3) конкуренция составов с отягчающими обстоятельствами;
- 4) конкуренция составов, один из которых основной, а другой – с отягчающими обстоятельствами;
- 5) конкуренция составов, один из которых основной, а другой – со смягчающими обстоятельствами;
- 6) конкуренция составов, один из которых с отягчающими обстоятельствами, а другой со смягчающими обстоятельствами.

Практикой и наукой выработаны следующие правила разрешения конкуренции специальных составов (специальных норм).

Конкуренция основных специальных составов. При данном виде конкуренции предпочтение должно отдаваться тому составу, который наиболее полно выражает степень опасности совершенного деяния.

Конкуренция специальных составов со смягчающими обстоятельствами (квалифицированных). Следует отметить, что описание привилегированных составов дается, как правило, в отдельных статьях, а не в разных частях одной статьи. При конкуренции привилегированных составов применяется состав, предусматривающий наиболее мягкое из них. “Мягкость” обстоятельств, представленных в признаках составов следует

определять по санкции статьи или ее части. Например, совершено убийство в состоянии аффекта при превышении пределов необходимой обороны. Убийство, совершенное в состоянии аффекта, предусмотрено в ст. 107 УК РФ. Убийство при превышении пределов необходимой обороны характеризуется в ст. 108 УК РФ. По ст. 107 ч. 1 УК РФ наказание установлено до 3-х лет лишения свободы, а в ст. 108 ч. 1 УК РФ – до 2-х лет лишения свободы. Следовательно, состояние необходимой обороны рассматривается как более мягкое обстоятельство в сравнении с аффектом. Значит убийство при превышении пределов необходимой обороны в состоянии аффекта должно квалифицироваться по ст. 108 ч. 1 УК РФ.

Если смягчающие обстоятельства, предусмотренные в соответствующих составах сравнительно одинаковы и санкции в соответствующих статьях и частях одинаковы, то следует рассмотреть иные формы уголовной ответственности, которые могут последовать за совершенные преступления (возможность освобождения от наказания, уголовной ответственности и т.п.).

Конкуренция составов с отягчающими обстоятельствами. Заметим, что составы с отягчающими обстоятельствами предусматриваются, как правило, в разных частях одной и той же статьи, хотя не исключается их характеристика в разных статьях. Конкуренция составов с отягчающими обстоятельствами разрешается в пользу состава с наиболее отягчающим обстоятельством. Так, кража, совершенная группой лиц по предварительному сговору (ст. 158 ч. 2 п. “а” УК РФ) в крупном размере (ст. 158 ч. 3 п. “б” УК РФ) должна квалифицироваться по ст. 158 ч. 3 п. “б” УК РФ. Такой порядок можно объяснить тем, что квалификация по наиболее тяжкому признаку позволяет наиболее полно отразить степень общественной опасности совершенного. Однако ссылка при квалификации на наиболее тяжкий признак не снимает полностью вопрос об отражении в квалификации степени опасности совершенного деяния, поскольку менее тяжкий признак в этих случаях как бы поглощается и игнорируется. В практике сложился

компромиссный вариант разрешения этого противоречия. Он заключается в том, что наряду со ссылкой на статью и часть, предусматривающую наиболее тяжкий признак, в словесной характеристики совершенного преступления при квалификации указывается и менее тяжкий признак. Таким образом, если быть точным то совершенное преступление должно иметь следующую квалификацию в ее полном виде – кража, совершенная по предварительному сговору группой лиц, в крупном размере – ст. 158 ч. 3 п. “б” УК РФ.

Конкуренция составов, один из которых основной, а другой с отягчающими обстоятельствами. Данный вид конкуренции возникает во всех случаях, когда в уголовном законе наряду с основным составом предусматривается квалифицированный состав. Конкуренция разрешается в пользу состава с отягчающими обстоятельствами, поскольку он более полно и точно выражает степень опасности наличного деяния. Так, кража, совершенная группой лиц по предварительному сговору, должна квалифицироваться только по ст. 158 ч. 2 п. “а” УК РФ без ссылки на ч. 1 ст. 158 УК РФ.

Конкуренция составов, один из которых основной, а другой со смягчающими обстоятельствами. Само существование состава со смягчающим обстоятельством указывает на необходимость его применения в подобных случаях. Убийство, совершенное в состоянии аффекта, должно квалифицироваться по ст. 107 УК РФ без ссылки на ст. 105 ч. 1 УК РФ.

Конкуренция составов, один из которых со смягчающими, а другой с отягчающими обстоятельствами. Судебной практикой выработано правило, что в подобных случаях должен применяться состав со смягчающими обстоятельствами. Например, убийство двух или более лиц при превышении пределов необходимой обороны содержит признаки двух составов преступлений – ст. 105 ч. 2 п. “а” УК РФ и ст. 108 ч. 1 УК РФ. Но конкуренция двух этих составов должна быть разрешена в пользу состава, предусмотренного ст. 108 ч. 1 УК РФ. Ссылка на ст. 105 ч. 2 УК РФ в подобных случаях не делается.

Такой подход к разрешению данного вида конкуренции разделяется и в научных работах.

Какое-либо рациональное объяснение такой позиции дать сложно. Обычно говорят, что смягчающее обстоятельство здесь является определяющим. Однако логическое противоречие при этом не устраняется, поскольку в наличии имеется и отягчающее обстоятельство. Трудно найти какой-либо веский довод в пользу такой позиции, кроме “дежурной” ссылки на гуманность.

Конкуренцию следует отличать от *коллизии* правовых норм и от *совокупности преступлений*.

При конкуренции обе правовые нормы запрещают то или иное поведение, и вопрос стоит лишь о том, какая из них наиболее точно отражает рассматриваемое поведение. При коллизии возникает прямое противоречие между нормами, когда одна из них запрещает, а другая, наоборот, разрешает то же самое поведение. В кодифицированных отраслях права, единственным источником которых является кодекс, возникновение коллизий

маловероятно, поскольку в систематизированном правовом акте противоречие, как правило, обнаруживается еще на стадии его подготовки. Еще менее вероятно появление коллизий в уголовных кодексах, учитывая, что они серьезно затрагивают жизненные интересы людей, а их статьи и правовые нормы тщательно выверяются. Но и здесь абсолютных гарантий исключения коллизий никто, конечно, дать не может.

Следует учитывать, что в силу прямого указания Конституции РФ, а также ст.ст. 1 ч. 2 и ст. 12 ч. 1 УК РФ в определенных случаях могут применяться как общепризнанные нормы международного права, так и нормы уголовного права других государств. При этом возникновение коллизий вполне вероятно.

Очевидно, коллизия норм международного и внутригосударственного права должна разрешаться в пользу международного права, а разрешение коллизии уголовно–правовых норм отдельных государств требует специального регулирования. Элементы такого регулирования мы находим в ст. 12 УК РФ. Согласно ч. 1 названной статьи, граждане РФ и постоянно проживающие в РФ лица без гражданства, совершившие преступления вне пределов РФ, подлежат уголовной ответственности по УК РФ, если совершенное ими деяние признано преступлением в государстве, на территории которого оно было совершено. Таким образом, не исключена ситуация, когда гражданин РФ совершает в иностранном государстве какие–либо действия, рассматриваемые там как преступление, но допустимые в РФ и наоборот. Тогда мы столкнемся с коллизией правовых норм. Ее разрешение в силу ст. 12 УК РФ может быть как в пользу УК РФ, так и в пользу уголовного законодательства иностранного государства.

При совокупности преступлений в отличие от конкуренции совершается не один поведенческий акт, охватываемый двумя составами преступлений, а два различных социально–правовых акта. Составы преступлений, предусматривающие их, являются различными. Они не являются ни разновидностями (частными вариантами друг друга), ни

совпадающими (пересекающимися) в их основных частях.

Проблема конкуренции относится к вопросу построения составов (словесно–понятийных законодательных моделей преступления). А совокупность преступлений – это вопрос сложного строения поведенческого акта, а не состава преступления.

Лекция 26. Преступления в сфере экономической деятельности

1. Понятие и виды преступлений в сфере экономической деятельности

2. Преступления в сфере предпринимательства

3. Преступления в денежно-кредитной сфере

4. Преступления в сфере финансовой деятельности государства

1. Понятие и виды преступлений в сфере экономической деятельности

Уголовная ответственность за преступления в сфере экономической деятельности предусмотрена нормами главы 22 УК. Содержащиеся в ней запреты ориентированы на защиту свободы предпринимательской деятельности и разнообразие ее организационно-правовых форм, защиту предпринимательства от недобросовестной конкуренции и монополизма, охрану прав потребителей товаров и услуг, защиту финансовых интересов государства в условиях постоянно возрастающего количества совершаемых преступлений в сфере экономической деятельности. Преступлениями в сфере экономической деятельности являются предусмотренные главой 22 УК общественно опасные деяния, посягающие на общественные отношения, складывающиеся по поводу производства, распределения, обмена и потребления материальных благ и услуг. Объединяя в самостоятельную главу преступления, совершаемые в сфере экономической деятельности, закон исходит из общности видового объекта посягательства. Таковым являются упорядоченные законом и иными нормативными актами общественные отношения, возникающие по поводу осуществления экономической деятельности по производству,

распределению, обмену и потреблению материальных благ и услуг. Непосредственными объектами выступают конкретные общественные отношения, складывающиеся в процессе функционирования определенной сферы экономической деятельности.

С объективной стороны большинство преступлений в сфере экономической деятельности совершаются путем действий (например, незаконное предпринимательство, принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения, незаконное использование товарного знака, изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг и др.). Некоторые преступления могут быть выполнены только путем бездействия (например, злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности, невозвращение на территорию РФ предметов художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран и др.). Обязательный признак ряда преступлений в сфере экономической деятельности - наступление предусмотренных законом общественно опасных последствий. Эти преступления имеют материальные составы (например, незаконное предпринимательство, незаконная банковская деятельность, лжепредпринимательство и др.). Такие преступления признаются оконченными с момента наступления указанных в законе последствий, как правило, крупного ущерба. В преступлениях в сфере экономической деятельности, составы которых сконструированы по типу материальных, надо установить наличие причинной связи между деянием и преступным результатом.

В систему преступлений в сфере экономической деятельности входят также деяния, содержащие формальные составы, например воспрепятствование законной предпринимательской деятельности, регистрация незаконных сделок с землей и др. Для признания этих преступлений оконченными достаточно установить факт совершения деяния (действия или бездействия). Объективная сторона преступлений в сфере экономической деятельности в значительном числе случаев закрепляется в бланкетных диспозициях (ст.

169, 170, 171, 172 УК РФ и др.). Установление признаков объективной стороны составов этих преступлений предполагает использование нормативных актов, относящихся к другим отраслям права: гражданскому, финансовому, административному и др.

С субъективной стороны все преступления в сфере экономической деятельности характеризуются умышленной виной. Обязательным признаком субъективной стороны некоторых составов являются мотив и цель. Так, регистрация незаконных сделок с землей предполагает корыстную или иную личную заинтересованность со стороны должностного лица. Состав лжепредпринимательства образуют предусмотренные в ст. 173 УК РФ действия, имеющие целью получение кредитов, освобождение от налогов, извлечение иной имущественной выгоды или прикрытие запрещенной деятельности.

Субъектами преступлений в сфере экономической деятельности могут быть лица, достигшие к моменту совершения преступления 16 лет. На основании прямого указания закона субъектами некоторых преступлений в сфере экономической деятельности являются только должностные лица. Таковы составы воспрепятствования законной предпринимательской деятельности, регистрации незаконных сделок с землей. Субъектами отдельных преступлений выступают как должностные, так и иные (частные) лица (например, при злостном уклонении от погашения кредиторской задолженности, незаконном использовании товарного знака и др.).

Экономическая деятельность хозяйствующих субъектов протекает в различных сферах: предпринимательства, денежно-кредитной, финансовой, торговли, оказания услуг населению и т. п. В зависимости от той или иной области экономической деятельности все преступления, посягающие на нормальное функционирование общественных отношений, складывающихся в процессе производства, распределения, обмена и потребления товаров и услуг, традиционно классифицируются на несколько групп. Исходя из непосредственного объекта, т.е. сферы экономической

деятельности, в которой они совершаются, преступления в области экономической деятельности условно можно подразделить на следующие виды: 1) преступления в сфере предпринимательства: воспрепятствование законной предпринимательской деятельности (ст. 169 УК РФ); регистрация незаконных сделок с землей (ст. 170 УК РФ); незаконное предпринимательство (ст. 171 УК РФ); производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции (ст. 171.1 УК РФ); незаконная банковская деятельность (ст. 172 УК РФ); лжепредпринимательство (ст. 173 УК РФ); легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем (ст. 174 УК РФ); легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления (ст. 174.1 УК РФ); приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст. 175 УК РФ); недопущение, ограничение или устранение конкуренции (ст. 178 УК РФ); принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения (ст. 179 УК РФ); незаконное использование товарного знака (ст. 180 УК РФ); незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ст. 183 УК РФ); подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов (ст. 184 УК РФ); неправомерные действия при банкротстве (ст. 195 УК РФ); преднамеренное банкротство (ст. 196 УК РФ); фиктивное банкротство (ст. 197 УК РФ); преступления в денежно-кредитной сфере: незаконное получение кредита (ст. 176 УК РФ); злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК РФ); нарушение правил изготовления и использования государственных пробирных клейм (ст. 181 УК РФ); злоупотребления при эмиссии ценных бумаг (ст. 185 УК РФ); злостное уклонение от предоставления инвестору или контролирующему органу информации, определенной законодательством РФ о ценных бумагах (ст. 185.1 УК РФ); изготовление или сбыт поддельных денег или ценных

бумаг (ст. 186 УК РФ); изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов (ст. 187 УК РФ); преступления в сфере финансовой деятельности государства: контрабанда (ст. 188 УК РФ); незаконные экспорт или передача сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, незаконное выполнение работ (оказание услуг), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (ст. 189 УК РФ); невозвращение на территорию РФ предметов художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран (ст. 190 УК РФ); незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга (ст. 191 УК РФ); нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней (ст. 192 УК РФ); невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (ст. 193 УК РФ); уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (ст. 194 УК РФ); уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица (ст. 198 УК РФ); уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации (ст. 199 УК РФ); неисполнение обязанностей налогового агента (ст. 199.1 УК РФ); сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов (ст. 199.2 УК РФ).

2. Преступления в сфере предпринимательства

Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности (ст. 169 УК РФ). Предпринимательство как метод ведения экономической деятельности предполагает самостоятельность и независимость хозяйствующих субъектов, наличие у них совокупности прав и свобод по выбору вида предпринимательской деятельности, формированию производственной программы, выбору источников финансирования, доступу к ресурсам, сбыту продукции, установлению на нее цен, распоряжению прибылью и т.п.

Самостоятельность предпринимателя означает, что над ним нет руководящего органа, определяющего направления, формы и методы деятельности по производству товаров, оказанию услуг и т.п. Преступление, предусмотренное ст. 169 УК РФ, выражается в воспрепятствовании законной предпринимательской, а также иной основанной на законе деятельности (политической, общественной, благотворительной, религиозной и т.п.). Его общественная опасность заключается и в том, что оно нарушает право граждан на свободу предпринимательской или иной не запрещенной законом деятельности и разнообразие ее организационно-правовых форм. Объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие реализацию гарантированного законом права на свободу предпринимательской или иной деятельности физического или юридического лица.

Индивидуальным предпринимателем признается гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица (ч.1 ст. 23 ГК РФ), а юридическим лицом - организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (ч. 1 ст. 48 ГК РФ). С объективной стороны преступление состоит в совершении следующих действий: 1) неправомерный отказ в государственной регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица; 2) уклонение от государственной регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица; 3) неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности; 4) уклонение от его выдачи; 5) ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от

организационно-правовой формы; б) незаконное ограничение самостоятельности либо иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица. Неправомерный отказ в государственной регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица выражается в открытом нежелании осуществить регистрацию, несмотря на то, что представленные заявителем документы отвечают предусмотренным законом требованиям. В соответствии со ст. 51 ГК РФ юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, определяемом Законом о государственной регистрации юридических лиц. Данные государственной регистрации включаются в Единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления. Юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в Единый государственный реестр юридических лиц.

Порядок государственной регистрации юридических лиц установлен Федеральным законом от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ “О государственной регистрации юридических лиц”. Федеральными законами может устанавливаться специальный порядок регистрации отдельных юридических лиц. Например, Федеральным законом от 11 июня 2001 года № 95-ФЗ “О политических партиях” в редакции Федерального закона от 21 марта 2002 года “О приведении законодательных актов в соответствие с Федеральным законом “О государственной регистрации юридических лиц” установлен порядок регистрации политических партий. Правила ведения Единого государственного реестра юридических лиц и предоставления содержащихся в нем сведений утверждены постановлением Правительства РФ от 19 июня 2002 года “О Едином государственном реестре юридических лиц”.

При государственной регистрации создаваемого юридического лица в

регистрирующий орган (федеральный орган юстиции или его соответствующий территориальный орган) представляются: а) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной Правительством РФ; б) решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа; в) учредительные документы юридического лица (подлинники или нотариально удостоверенные копии); г) выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство статуса иностранного юридического лица - учредителя; д) документ об уплате государственной пошлины. В соответствии с Положением о порядке регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденным Указом Президента Российской Федерации от 8 мая 1994 года, для государственной регистрации индивидуального предпринимателя им должны быть представлены или направлены по почте в регистрирующий орган заявление, составленное по установленной форме, и документ об уплате регистрационного сбора. Отказ в государственной регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица допускается только в случаях непредставления определенных законодательством необходимых для государственной регистрации документов или представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган.

Неправомерным отказом в регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица являются, например, случаи открытого нежелания осуществить такую регистрацию под предлогом необходимости представления коммерческой организацией гарантийных писем и иных документов, подтверждающих ее местонахождение; необходимости обязательного личного присутствия индивидуального предпринимателя в момент регистрации в регистрирующем органе и т. п. Уклонение от регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица - относительно более скрытая форма воспрепятствования

законной предпринимательской или иной деятельности, свидетельствующая о стремлении избежать регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица в установленный законом срок. Согласно ст. 8 Федерального закона “О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей” государственная регистрация юридических лиц осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. В соответствии со ст. 7 Положения о государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности регистрация индивидуальных предпринимателей осуществляется регистрирующим органом в день представления документов либо в трехдневный срок с момента их получения по почте. Уклонение от регистрации в указанные сроки может сопровождаться ссылками на отсутствие достаточного количества сотрудников регистрирующего органа или на их чрезвычайную загруженность и т. п.

Неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенного вида деятельности выражается в открытом нежелании выдать такое разрешение при отсутствии к тому оснований. Согласно ст. 9 Федерального закона от 8 августа 2001 года № 128-ФЗ “О лицензировании отдельных видов деятельности” основаниями для отказа в предоставлении лицензии являются наличие в документах, представленных соискателем лицензии, недостоверной или искаженной информации; несоответствие соискателя лицензии, принадлежащих ему или используемых им объектов лицензионным требованиям и условиям. При отсутствии перечисленных оснований отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности является неправомерным.

Уклонение от выдачи специального разрешения (лицензии) означает невыполнение в установленный законом срок обязанности по выдаче специального разрешения (лицензии) на право осуществления определенной

деятельности. В соответствии со ст.9 Федерального закона “О лицензировании отдельных видов деятельности” лицензирующий орган принимает решение о предоставлении либо отказе в предоставлении лицензии в срок, не превышающий 60 дней со дня поступления заявления о предоставлении лицензии со всеми необходимыми документами. Более короткие сроки принятия такого решения могут устанавливаться положениями о лицензировании конкретных видов деятельности. Ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно-правовой формы может выражаться в принятии нормативных актов или совершении действий, которые создают дискриминирующие условия деятельности отдельного индивидуального предпринимателя или юридического лица; необоснованном предоставлении отдельному индивидуальному предпринимателю или юридическому лицу льгот, ставящих их в преимущественное положение по отношению к другим индивидуальным предпринимателям или юридическим лицам, работающим на рынке того же товара, и т. п. Незаконное ограничение самостоятельности либо иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица может быть совершено путем установления необоснованных запретов на осуществление определенных видов деятельности или на производство определенных видов товаров; необоснованного препятствия осуществлению предпринимательской или иной деятельности в какой-либо сфере; установления запретов на продажу, покупку, обмен, приобретение товаров из одного региона РФ в другой; дачи индивидуальным предпринимателям или юридическим лицам указаний о первоочередной поставке товаров, выполнении работ, оказании услуг определенному кругу покупателей (заказчиков) или о приоритетном заключении договоров без учета установленных законодательством приоритетов и интересов предпринимателя. Рассматриваемое преступление имеет формальный состав и признается

оконченным с момента совершения одного из перечисленных в диспозиции ч. 1 ст. 169 УК РФ деяний (действия или бездействия). Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъектом преступления является должностное лицо регистрирующего или лицензирующего органа, уполномоченное принимать решение о регистрации или выдаче лицензии.

Квалифицированный состав преступления по ч. 2 ст. 169 УК РФ образуют те же деяния, совершенные в нарушение вступившего в законную силу судебного акта, а равно причинившие крупный ущерб. Вступившим в законную силу судебным актом является решение суда о признании недействительным акта регистрирующего или лицензирующего органа, нарушающего права индивидуального предпринимателя или юридического лица; о признании незаконным отказа в государственной регистрации или уклонения от регистрации. Совершение любого из перечисленных в диспозиции ч. 1 ст. 169 УК РФ деяний после вступления в силу решения суда влечет уголовную ответственность по ч. 2 данной статьи. В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ крупным ущербом признается ущерб, превышающий двести пятьдесят тысяч рублей.

Регистрация незаконных сделок с землей (ст. 170 УК РФ). Рассматриваемая норма устанавливает ответственность за регистрацию заведомо незаконных сделок с землей, искажение учетных данных Государственного земельного кадастра, а равно умышленное занижение размеров платежей за землю, если эти деяния совершены из корыстной или иной личной заинтересованности должностным лицом с использованием своего служебного положения. Реализация закрепленного в ст. 36 Конституции Российской Федерации права граждан и их объединений иметь в частной собственности землю связана с постепенным формированием рынка земли. В этих условиях возрастает роль государственного регулирования отношений частной земельной собственности, с тем, чтобы обеспечить рациональное использование земель и их охрану, а также создание условий для защиты права собственности на

землю.

Общественная опасность рассматриваемого преступления состоит в том, что его совершение способствует необоснованной концентрации земельной собственности в руках узкого круга лиц, распространению спекуляции земельными участками, ведет к нерациональному использованию ценных сельскохозяйственных угодий. Кроме того, в результате совершения данного преступления (при занижении размеров платы за землю) причиняется вред финансовым интересам государства.

Объектом преступления являются общественные отношения по поводу рационального использования и оборота земли, а также установленный государством порядок регистрации сделок с землей и платы за землю.

Вопросы правового регулирования оборота земельных участков, круг правомерных сделок с землей, порядок и основания их совершения определены в ГК, ЗК, Федеральном законе от 24 июля 2002 года № 101-ФЗ “Об обороте земель сельскохозяйственного назначения” и других нормативных актах. Отношения, возникающие при осуществлении деятельности по ведению Государственного земельного кадастра и при использовании его сведений, регулируются Федеральным законом от 2 января 2000 года № 28-ФЗ “О государственном земельном кадастре”. Законом РФ от 11 октября 1991 года “О плате за землю” (с последующими изменениями) установлены размеры земельного налога, порядок исчисления и уплаты налога и других платежей за землю.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением следующих действий: 1) регистрацией незаконных сделок с землей; 2) искажением учетных данных Государственного земельного кадастра; 3) занижением размеров платежей за землю.

В соответствии со ст. 164 ГК РФ сделки с землей подлежат государственной регистрации. Сделки с землей представляют собой действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей в отношении земли. Согласно

ст. 25 ЗК РФ права на земельные участки, находящиеся в государственной собственности, а также в собственности граждан и юридических лиц (частной собственности), возникают по основаниям, установленным гражданским законодательством, федеральными законами и подлежат государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 1997 года № 122-ФЗ “О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним”.

Объективную сторону преступления образует, в частности, регистрация незаконных сделок с землей, т.е. сделок с землей, совершенных в нарушение положений ГК и требований земельного законодательства. Так, в соответствии со ст. 27 ЗК РФ земельные участки, отнесенные к землям, изъятым из оборота, не могут предоставляться в частную собственность, а также быть объектом гражданско-правовых сделок (купли-продажи, мены, дарения, залога и др.). К таким земельным участкам относятся участки, занятые государственными природными заповедниками и национальными парками; зданиями, строениями и сооружениями, в которых размещены для постоянной деятельности Вооруженные Силы РФ, войска Пограничной службы РФ, другие войска, воинские формирования и органы и т.п. Согласно Федеральному закону “Об обороте земель сельскохозяйственного назначения” земельные участки из земель сельскохозяйственного назначения могут приобретаться в собственность путем совершения различных гражданско-правовых сделок. Однако иностранные граждане, иностранные юридические лица, лица без гражданства, а также юридические лица, в уставном (складочном) капитале которых доля иностранных граждан, иностранных юридических лиц, лиц без гражданства составляет более чем 50%, могут обладать земельными участками из земель сельскохозяйственного назначения только на праве аренды. Совершенные указанными выше лицами такие сделки с землей, как купля-продажа, мена и т.п., являются незаконными. Регистрацию незаконных сделок с землей образуют неправомерные

действия, выражающиеся во внесении искаженных данных о праве собственности и иных правах либо их ограничениях в государственный реестр, выдаче свидетельства или иных удостоверяющих документов о праве собственности на землю.

Согласно Федеральному закону “О Государственном земельном кадастре”, Государственный земельный кадастр представляет собой систематизированный свод документированных сведений, получаемых в результате проведения государственного кадастрового учета земельных участков, о местоположении, целевом назначении и правовом положении земель РФ и сведений о территориальных зонах и наличии расположенных на земельных участках и прочно связанных с этими земельными участками объектов.

Искажение учетных данных Государственного земельного кадастра может выражаться в занижении или завышении сведений о наличии сельхозугодий, о распределении их по видам и землепользователям, о землях, отведенных предприятиям, учреждениям, организациям и отдельным гражданам для несельскохозяйственных нужд, и т. п. Занижение размеров платежей за землю выражается в уменьшении предусмотренных Законом РФ от 11 октября 1991 года “О плате за землю” (с последующими изменениями и дополнениями) ставок земельного налога, арендной платы или нормативной цены земли. Налогоплательщиками земельного налога признаются организации и физические лица, являющиеся собственниками земли, землевладельцами или землепользователями. Например, объективную сторону преступления образует взимание земельного налога за участки в границах сельских населенных пунктов и вне их черты, предоставленные гражданам для ведения личного подсобного хозяйства, садоводства, огородничества, животноводчества, сенокосения и выпаса скота по ставкам ниже средних ставок налога за земли сельскохозяйственного назначения административного района; взимание земельного налога на земли городов, рабочих, курортных и дачных поселков

со всех предприятий, организаций и учреждений и граждан, имеющих в собственности, владении или пользовании земельные участки, по ставкам, которые ниже ставок, установленных для городских земель, и т. п. Состав преступления является формальным, преступление признается оконченным с момента совершения любого из деяний, указанных в диспозиции ст. 170 УК РФ. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны преступления является мотив - корыстная или иная личная заинтересованность. Субъект преступления - должностное лицо. Им может быть должностное лицо учреждения юстиции по государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним; должностное лицо, осуществляющее ведение Государственного земельного кадастра. Субъектом данного преступления может быть также должностное лицо предприятия, учреждения и организации, ответственное за представление в налоговые органы расчета причитающегося с них налога по каждому земельному участку. При занижении платежей за землю, принадлежащую гражданам, субъектом преступления является должностное лицо Государственной налоговой службы, на которое согласно Закону РФ от 11 октября 1991 года "О плате за землю" возложена обязанность по начислению земельного налога гражданам. Незаконное предпринимательство (ст. 171 УК РФ). Реализация закрепленного в действующем законодательстве права гражданина на занятие предпринимательской деятельностью предполагает ее государственную регистрацию, а в случаях, предусмотренных законом, - лицензирование. При наличии указанных в ст. 171 УК РФ признаков незарегистрированная предпринимательская деятельность признается незаконной, влекущей уголовную ответственность. Объектом преступления являются упорядоченные законом и другими нормативными актами общественные отношения по поводу осуществления предпринимательской деятельности.

Объективная сторона преступления состоит в осуществлении предпринимательской деятельности без регистрации или с нарушением правил регистрации, а равно в представлении в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, документов, содержащих заведомо ложные сведения, либо осуществлении предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), в случаях когда такое разрешение (лицензия) обязательно, или с нарушением лицензионных требований и условий, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере.

В соответствии со ст. 23 ГК РФ гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства. Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в органах юстиции в порядке, определенном Законом о регистрации юридических лиц.

Государственная регистрация юридических лиц представляет собой акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в государственный реестр сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иных сведений о юридических лицах в соответствии с Федеральным законом от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ “О государственной регистрации юридических лиц”.

Согласно ст. 11 данного Закона решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в государственный реестр. Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом

соответствующей записи в государственный реестр. Регистрирующий орган не позднее одного рабочего дня с момента государственной регистрации выдает (направляет) заявителю свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц. Занятие предпринимательской деятельностью при отсутствии данного свидетельства означает ее осуществление без регистрации. Осуществление предпринимательской деятельности с нарушением правил регистрации образуют, например, такие действия, как занятие предпринимательской деятельностью без государственной регистрации изменений, внесенных в учредительные документы юридического лица; без государственной регистрации изменений в сведениях о юридическом лице, содержащихся в государственном реестре, и т. п. Представление в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, документов, содержащих заведомо ложные сведения, имеет место в тех случаях, когда в таких документах содержится не соответствующая действительности информация об учредительных документах юридического лица, порядке его учреждения, оплате уставного капитала (уставного фонда, складочного капитала, паевых взносов) на момент государственной регистрации и т. п. Осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) имеет место в тех случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно. Лицензия представляет собой специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю. Согласно Федеральному закону “О лицензировании отдельных видов деятельности” лицензированию подлежат: разработка вооружения и военной техники; производство оружия и основных частей огнестрельного оружия; эксплуатация взрывоопасных производственных объектов; эксплуатация нефтегазодобывающих производств;

фармацевтическая деятельность; производство лекарственных средств; производство медицинской техники; деятельность по обращению с опасными отходами; производство табачных изделий и другие виды деятельности. Лицензия является официальным документом, который разрешает осуществление указанного в нем вида деятельности в течение установленного срока, а также определяет условия его осуществления. Предпринимательская деятельность является незаконной, прежде всего при отсутствии лицензии, полученной в установленном порядке. Занятие предпринимательской деятельностью сверх установленного в лицензии срока, а также по лицензии, выданной другому физическому или юридическому лицу, также признается без специального разрешения (лицензии).

Незаконной, нарушающей лицензионные требования и условия, будет признана деятельность, не соответствующая лицензионным требованиям и условиям, под которыми понимается совокупность установленных положениями о лицензировании конкретных видов деятельности требований и условий, выполнение которых лицензиатом обязательно при осуществлении лицензируемого вида деятельности. Например, Положением о лицензировании деятельности по эксплуатации газовых сетей установлены такие лицензионные требования и условия, как соблюдение требований законодательства РФ в области промышленной безопасности; организация и осуществление производственного контроля за соблюдением требований промышленной безопасности на опасном производственном объекте; наличие в штате юридического лица работников, удовлетворяющих квалификационным требованиям, в количестве, необходимом для эксплуатации газовых сетей, и др. Уголовная ответственность за незаконное предпринимательство наступает при условии причинения крупного ущерба гражданину, организации или государству либо извлечения дохода в крупном размере. Согласно примечанию к ст. 169 УК РФ крупным ущербом признается ущерб,

превышающий двести пятьдесят тысяч рублей, а доходом в крупном размере - доход, сумма которого также превышает двести пятьдесят тысяч рублей. Состав преступления - материально-формальный. Незаконное предпринимательство, выразившееся в причинении крупного ущерба гражданину, организации или государству (материальный состав), признается оконченным с момента наступления вредных последствий, а незаконное предпринимательство, сопряженное с извлечением дохода в крупном размере (формальный состав), - с момента совершения любого из перечисленных в диспозиции ч. 1 ст. 171 УК РФ деяний, соединенных с незаконным извлечением доходов в крупном размере. С субъективной стороны преступление характеризуется умышленной виной. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет, как гражданин РФ, так и лицо без гражданства либо иностранный гражданин. Квалифицированный состав преступления (ч. 2 ст. 171 УК РФ) предусматривает ответственность за незаконное предпринимательство, если оно совершено организованной группой (п. "а") или сопряжено с извлечением дохода в особо крупном размере (п. "б"). Преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для занятия незаконной предпринимательской деятельностью. В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ доходом в особо крупном размере признается доход, превышающий один миллион рублей. Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции (ст. 1711 УК РФ). Предусмотренное ст. 1711 УК РФ преступление характеризуется производством, приобретением, хранением, перевозкой в целях сбыта или сбытом немаркированных товаров и продукции, которые подлежат обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок, совершенными в крупном размере. Объектом преступления является установленный порядок маркирования

знаками соответствия товаров и продукции, реализуемых на территории РФ, а также порядок учета движения таких товаров и продукции в процессе осуществления предпринимательской деятельности.

В соответствии с Федеральными законами от 6 декабря 1991 года № 1993-1 “Об акцизах”, от 22 ноября 1995 года № 171-ФЗ “О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции” и другими нормативными актами отдельные выпускаемые на территории РФ товары подлежат обязательному маркированию защищенными знаками (федеральными и региональными марками, а также иной маркировкой). Обязательному маркированию знаками соответствия с учетной информацией к ним, защищенными от подделок, подлежат: алкогольная продукция (коньяки, водка, вина виноградные всех видов, натуральные, включая крепленые, и др.); аудиовидеотовары (телевизоры, видеомагнитофоны бытовые и др.); компьютерная техника. Реализация перечисленных товаров и продукции без наличия защищенных знаков запрещена.

Предмет преступления - немаркированные товары и продукция, которые подлежат обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок. Марки акцизного сбора предназначены для обеспечения полноты сбора акцизов и предотвращения нелегального ввоза и реализации на территории РФ подакцизных товаров (алкогольная продукция, табак и табачные изделия).

Специальные марки предназначены для предотвращения нелегального производства на территории РФ алкогольной продукции и обеспечения полноты сбора налогов. Маркировку товаров и продукции специальной маркой осуществляют организации - производители этой продукции. Защищенные от подделок знаки соответствия с учетной информацией к ним введены для маркирования товаров, подлежащих добровольной сертификации (ст. 22 Федерального закона от 27 декабря 2002 года “О

техническом регулировании”). Защищенный знак наносится на товар изготовителем или продавцом при наличии документа на право применения знака соответствия.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением одного из следующих действий: производство, приобретение, хранение, перевозка, сбыт немаркированных товаров и продукции, которые подлежат обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок.

Производство указанных выше товаров и продукции имеет место в случае их изготовления промышленным либо кустарным способом без маркировки марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок. Преступление образует также изготовление товаров и продукции, которые промаркированы поддельными марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия.

Под приобретением указанных товаров и продукции понимается получение их в постоянное или временное владение любым способом (покупка, обмен и т. п.).

Хранение - это фактическое обладание немаркированными товарами и продукцией вне зависимости от конкретного местонахождения (в жилище, хранилище, транспортных средствах и т. п.).

Под перевозкой понимаются действия по перемещению немаркированных товаров и продукции независимо от способа транспортировки (автомобилем, самолетом и т. п.).

Под сбытом понимается возмездная или безвозмездная передача немаркированных товаров и продукции (продажа, дарение, передача в обмен на другие товары и т. п.).

Обязательным условием уголовной ответственности по ч. 1 ст. 1711 УК РФ является совершение предусмотренных в ней действий в крупном размере, под которым согласно примечанию к ст. 169 УК РФ понимается стоимость немаркированных товаров и продукции, превышающая двести пятьдесят

тысяч

рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. При производстве, приобретении, хранении и перевозке немаркированных товаров и продукции обязательно наличие цели сбыта этой продукции.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом преступления, предусмотренным ч. 2 ст. 171 УК РФ, является совершение любого из указанных в ч. 1 данной статьи действий: организованной группой (п. "а"); в особо крупном размере (п. "в").

В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ особо крупным размером признается стоимость немаркированных товаров и продукции, превышающая один миллион рублей.

Незаконная банковская деятельность (ст. 172 УК РФ). Функционирование рыночной экономики предполагает развитие кредитных отношений, системы кредитно-финансовых учреждений, центральным звеном которой являются банки. Осуществление банковских операций зачастую сопряжено с риском потери вкладчиками вложенных ими средств в различные кредитно-финансовые учреждения. Уменьшению возможных финансовых потерь в процессе банковской деятельности способствует предусмотренный законодательством порядок ее регулирования. В соответствии с Федеральным законом от 10 июля 2002 года № 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" и Законом РФ от 2 декабря 1990 года "О банках и банковской деятельности" (с последующими изменениями и дополнениями) занятие банковской деятельностью предполагает ее регистрацию и лицензирование. Функция государственной регистрации кредитных организаций, а также выдачи им лицензий возложена на Центральный банк РФ (Банк России). Производство банковских операций без регистрации или без специального разрешения (лицензии) является незаконной банковской деятельностью, которая при наличии указанных в ст. 172 УК признаков влечет уголовную ответственность.

Общественная опасность рассматриваемого преступления состоит в том, что его совершение нарушает установленный порядок ведения банковской деятельности, а также причиняет существенный вред материальным интересам граждан и юридических лиц. Финансовая деятельность не имеющих лицензии и достаточного опыта по осуществлению банковских операций компаний, акционерных обществ, привлекающих денежные средства граждан, зачастую сопряжена с неоправданным риском, возникновением неудовлетворительного финансового положения, лишаящего вкладчиков и кредиторов не только предполагаемых доходов, но и вложенных ими средств. Кроме того, незаконная банковская деятельность нередко используется в качестве способа изъятия денежных средств у излишне доверчивых вкладчиков и их последующего хищения. Объектом преступления выступают общественные отношения по поводу осуществления основанной на Законе о банковской деятельности банков и других кредитных организаций. Банковские операции имеют право осуществлять кредитные организации, которые подразделяются на банки и небанковские кредитные организации. Под банком понимается кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц; размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности; открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц. Небанковская кредитная организация - это кредитная организация, имеющая право осуществлять отдельные банковские операции. Допустимые сочетания банковских операций для небанковских кредитных организаций устанавливаются Банком России. К ним относятся кредитные союзы и кооперативы, финансовые и трастовые компании, частные пенсионные фонды, ссудно-сберегательные ассоциации, инвестиционные фонды, ломбарды и другие учреждения.

Объективная сторона преступления выражается в осуществлении банковской деятельности (банковских операций) без регистрации или без специального разрешения (лицензии), в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно, или с нарушением лицензионных требований и условий, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере. Согласно ст. 5 Закона РФ “О банках и банковской деятельности” к банковским операциям относятся: привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады; размещение привлеченных во вклады денежных средств от своего имени и за свой счет; открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц; осуществление расчетов по поручению физических и юридических лиц; инкассация денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов и кассовое обслуживание физических и юридических лиц; купля-продажа иностранной валюты в наличной и безналичной формах; привлечение во вклады и размещение драгоценных металлов; выдача банковских гарантий. Банк России принимает решение о государственной регистрации кредитных организаций и в целях осуществления им контрольных и надзорных функций ведет Книгу государственной регистрации кредитных организаций. Банковская деятельность, осуществляемая без регистрации кредитной организации, является незаконной. Объективную сторону рассматриваемого преступления образует также осуществление банковской деятельности без специального разрешения (лицензии). Лицензия на ведение банковской деятельности выдается Банком России после государственной регистрации кредитной организации. Банк или небанковская кредитная организация получает право осуществлять банковские операции с момента получения лицензии. Незаконной является банковская деятельность и тогда, когда она осуществляется с нарушением лицензионных требований и условий. Такое нарушение имеет место, в частности, в случае осуществления банком или

небанковской кредитной организацией операций, не указанных в лицензии. Обязательный признак объективной стороны преступления - наступление последствий в виде причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству, который согласно примечанию к ст. 169 УК РФ должен превышать двести пятьдесят тысяч рублей. Установлению подлежит причинная связь между деянием и вредными последствиями. Уголовная ответственность по ст. 172 УК РФ возможна и при отсутствии крупного ущерба указанным субъектам, если будет установлено, что незаконная банковская деятельность сопряжена с извлечением дохода в крупном размере, под которым в соответствии с примечанием к ст. 169 УК понимается доход, сумма которого превышает двести пятьдесят тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной. Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет (гражданин РФ, лицо без гражданства, иностранный гражданин). В качестве такового выступают руководители банков и других кредитных организаций, занимающихся незаконной банковской деятельностью, либо руководители коммерческих организаций, осуществляющих банковские операции без регистрации организации в качестве кредитной. Квалифицированным видом преступления, предусмотренным в ч. 2 ст. 172 УК РФ, является осуществление незаконной банковской деятельности организованной группой (п. "а") или сопряженной с извлечением дохода в особо крупном размере (п. "б"). Содержание указанного в п. "а" квалифицирующего признака не отличается от аналогичного признака незаконного предпринимательства. Доходом в особо крупном размере в соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ признается доход, превышающий один миллион рублей. Лжепредпринимательство (ст. 173 УК РФ). Ведение предпринимательской деятельности в пределах специальной (уставной) правоспособности коммерческой организации необходимо в целях недопущения нарушения

интересов других хозяйствующих субъектов и граждан. По смыслу ст. 49 ГК РФ коммерческие организации вправе заниматься любыми видами деятельности, не противоречащими указанным в их уставах целям либо не запрещенными законом. В этой связи общественно опасный характер приобретают случаи юридического создания (регистрации) коммерческих организаций при отсутствии у учредителей намерения заниматься уставной предпринимательской деятельностью с целью получения различных льгот и преимуществ (налоговых и др.) либо с намерением заниматься запрещенной (в том числе преступной) деятельностью под прикрытием официально зарегистрированных предприятий. Деятельность такого рода фиктивных коммерческих организаций сопряжена с причинением вреда финансовым интересам государства, интересам других субъектов экономической деятельности, а также отдельным гражданам, в том числе являющимся учредителями коммерческих организаций.

Объект преступления - общественные отношения по поводу осуществления основанной на законе предпринимательской деятельности. Объективную сторону преступления образует создание коммерческой организации без намерения осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность, причинившее крупный ущерб гражданам, организациям или государству.

Под созданием коммерческой организации понимается совершение действий, результатом которых явилось юридическое основание организации, имеющей в качестве главной цели своей деятельности извлечение прибыли. Коммерческая организация признается созданной с момента ее государственной регистрации и включения в единый государственный реестр.

Организационно-правовые формы создаваемой коммерческой организации могут быть различными (производственный кооператив, хозяйственное товарищество, муниципальное предприятие и др.), однако при этом у ее учредителей должно отсутствовать намерение осуществлять

предпринимательскую или банковскую деятельность. Это означает, что уже в момент создания фиктивной коммерческой организации лицо не намеревается осуществлять те виды деятельности по выполнению работ, оказанию услуг, производству товаров либо банковских операций, которые провозглашены в уставе коммерческой организации или в полученном специальном разрешении (лицензии). Например, лжепредпринимательство образует создание коммерческого банка не с целью осуществления банковских операций, а для прикрытия торгово-посреднических сделок, совершение которых банкам запрещено; создание трастовой компании без намерения осуществлять уставную предпринимательскую деятельность, а с целью использования привлеченных денежных средств граждан на личные нужды учредителей и т. п.

Уголовная ответственность за лжепредпринимательство наступает при условии причинения крупного ущерба гражданину, организации или государству. В соответствии с примечанием к ст. 169 УК крупным является ущерб, превышающий двести пятьдесят тысяч рублей. Обязательным признаком объективной стороны преступления является наличие причинной связи между созданием фиктивной коммерческой организации и последствиями в виде причинения крупного ущерба. Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Для квалификации содеянного по ст. 173 УК необходимо установить, что лицо, создавая коммерческую организацию, преследовало цель получения кредитов, освобождения от налогов, извлечения иной имущественной выгоды, не намереваясь при этом осуществлять уставную или специально разрешенную предпринимательскую или банковскую деятельность.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем (ст. 174 УК РФ). Общественная опасность этого преступления обусловлена тем, что его

совершение сопряжено с вовлечением в сферу легального предпринимательства денежных средств и имущества, приобретенных преступным путем. Легализация (отмывание) денежных средств или имущества, приобретенных преступным путем, не только нарушает установленный порядок осуществления предпринимательской деятельности, но и способствует распространению наиболее опасных форм нелегального предпринимательства, находящихся под контролем организованной преступности (наркобизнеса, игорного бизнеса и т.п.). Уголовно-правовая борьба с легализацией (отмыванием) денежных средств или имущества, приобретенных преступным путем, осуществляется в соответствии с Конвенцией об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности от 8 ноября 1990 года РФ ратифицировала данную Конвенцию в 2001 году. Правовой механизм противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, определен Федеральным законом от 7 августа 2001 года № 115-ФЗ “О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем”. Объектом преступления являются общественные отношения, складывающиеся по поводу осуществления основанной на законе предпринимательской деятельности.

Предметом преступления выступают денежные средства (валюта РФ или иностранная валюта), имущество (движимое и недвижимое), ценные бумаги и валютные ценности, приобретенные в результате совершения любого преступления, кроме преступлений, предусмотренных ст. 193, 194, 198, 199, 1991 и 1992 УК РФ. Денежные средства или иное имущество как предмет последующей легализации (отмывания) могут быть приобретены в результате хищения, незаконного оборота оружия, наркотических средств и т. п. Не являются предметом преступления денежные средства или иное имущество, приобретенные незаконным, но не преступным путем, например в результате совершения противоречащих законодательству гражданско-правовых сделок.

Объективную сторону преступления образуют следующие действия: 1) совершение финансовых операций с денежными средствами или иным имуществом, заведомо приобретенными другими лицами преступным путем; 2) совершение других сделок с указанными денежными средствами или имуществом.

Совершение финансовых операций образуют такие действия, как размещение приобретенных заведомо преступным путем денежных средств на счета в банках по договору банковского вклада; приобретение на денежные средства, полученные заведомо преступным путем, акций, облигаций и других ценных бумаг, выпускаемых коммерческими организациями, и т. п. Совершение других сделок с денежными средствами или имуществом, приобретенными заведомо преступным путем, означает использование указанных средств или имущества при заключении различных гражданско-правовых сделок: купли-продажи, мены, дарения и т.п. К таким сделкам, в частности, могут быть отнесены: приобретение на денежные средства, заведомо полученные преступным путем, земельных участков, квартир, транспортных средств; сдача имущества (квартир, складских помещений и т.п.), приобретенного заведомо преступным путем, внаем, в аренду и т.п. Состав рассматриваемого преступления является формальным: оно признается оконченным с момента выполнения действий, образующих легализацию (отмывание) денежных средств или имущества, приобретенных преступным путем.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком преступления является цель - придание правомерного вида владению, пользованию или распоряжению указанными денежными средствами или иным имуществом. Мотивы преступления могут быть различными, не обязательно корыстными. Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет и в соответствии с прямым предписанием закона не принимавшее участия в преступном завладении легализуемыми (отмываемыми) денежными

средствами или иным имуществом. Им, в частности, может быть служащий банка или иной кредитной организации и т. п. Квалифицированным видом преступления по ч. 2 ст. 174 УК РФ признается легализация (отмывание) денежных средств или имущества, заведомо приобретенных преступным путем, совершенная в крупном размере. Согласно примечанию к ст. 174 УК РФ финансовыми операциями и другими сделками с денежными средствами или иным имуществом, совершенными в крупном размере, признаются финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом, совершенные на сумму, превышающую один миллион рублей. В ч. 3 ст. 174 УК РФ предусмотрена ответственность за деяние, предусмотренное ч. 2 настоящей статьи, совершенное: а) группой лиц по предварительному сговору; б) лицом с использованием своего служебного положения.

Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, заведомо приобретенных преступным путем, признается совершенной группой лиц по предварительному сговору, если в ней участвовали два и более лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления.

Под использованием лицом своего служебного положения понимается легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, заведомо приобретенных преступным путем, совершенная должностным лицом, государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, а также лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным и муниципальным учреждением.

Деяния, предусмотренные ч. 2 или 3 настоящей статьи, совершенные организованной группой, влекут ответственность по ч. 4 ст. 174 УК РФ. Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления (ст. 174

УК РФ). Объект и предмет рассматриваемого преступления не отличаются от аналогичных признаков преступления, предусмотренного ст. 174 УК РФ. Объективную сторону преступления образуют: 1) совершение финансовых операций; 2) совершение других сделок с денежными средствами или иным имуществом, приобретенными лицом в результате совершения им преступления; 3) использование указанных средств или иного имущества для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности. Понятие финансовых операций и других сделок не отличается от аналогичных признаков, предусмотренных ст. 174 УК РФ. Под использованием денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления, для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности понимается вложение таких средств или имущества в создание и функционирование различных коммерческих организаций, благотворительных фондов, проведение профессиональных спортивных соревнований и т. п. Состав рассматриваемого преступления является формальным: оно признается оконченным с момента выполнения действий, образующих легализацию (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Несмотря на отсутствие в тексте ст. 174 УК РФ указания на цель преступления, систематическое толкование норм ст. 174 и 174.1 УК РФ позволяет применительно к рассматриваемому преступлению определить ее как стремление придать правомерный вид владению, пользованию и распоряжению денежными средствами или иным имуществом, приобретенными лицом в результате совершения им преступления. Мотивы преступления могут быть различными, не обязательно корыстными. Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет. В отличие от преступления, предусмотренного ст. 174 УК РФ, субъектом

рассматриваемого преступления является само лицо, преступно получившее денежные средства или иное имущество. В соответствии с ч. 2 ст. 174 УК РФ квалифицированным видом преступления признается его совершение в крупном размере. Особо квалифицированными видами преступления признается его совершение группой лиц по предварительному сговору или лицом с использованием своего служебного положения (ч. 3 ст. 174 УК РФ), а также организованной группой (ч. 4 ст. 174 УК РФ). Содержание квалифицирующих (особо квалифицирующих) признаков данного преступления соответствует содержанию аналогичных признаков, предусмотренных ст. 174 УК РФ. Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст. 175 УК РФ). Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся по поводу осуществления основанной на законе предпринимательской деятельности. Предмет преступления - имущество, добытое преступным путем. В большинстве случаев таковым является похищенное имущество. Предметом преступления могут быть также материальные ценности, полученные путем совершения других преступлений (обмана потребителей, получения взятки, получения кредита путем обмана и т. п.). Объективную сторону преступления образуют приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем. Под приобретением имущества, заведомо добытого преступным путем, понимается возмездное или безвозмездное получение такого имущества, в результате чего виновный становится его фактическим владельцем. Формы приобретения различны: покупка, принятие в качестве подарка, получение займы и т. п. При приобретении имущества, заведомо добытого преступным путем, лицо не приобретает правомочий собственника на это имущество, однако обращает его в фактическое обладание. Под сбытом имущества, заведомо добытого преступным путем, понимается

его реализация другому лицу путем продажи, мены, дарения и т. п. Преступление имеет формальный состав и считается оконченным с момента получения лицом в свое владение имущества, добытого преступным путем, либо с момента его сбыта другому лицу. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Для квалификации содеянного по ст. 175 УК необходимо установить заведомое знание лицом того, что оно приобретает или сбывает имущество, добытое преступным путем. При этом знание конкретных обстоятельств совершения преступления (например, способа, обстановки совершения преступления, количества похищенного имущества и т.п.) не обязательно. Мотив преступления (как правило, корыстный) не является обязательным признаком состава преступления, поэтому учитывается при назначении наказания.

По ст. 175 УК РФ квалифицируется приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, если они заранее не были обещаны преступнику. В случаях, когда лицо заранее обещает приобрести или сбыть имущество, которое будет добыто преступным путем, налицо пособничество в совершении конкретного преступления. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Часть 2 ст. 175 УК РФ предусматривает ответственность за заранее не обещанные приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, совершенные группой лиц по предварительному сговору (п. "а"), в отношении автомобиля или иного имущества в крупном размере (п. "б").

В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ крупным размером приобретенного имущества, заведомо добытого преступным путем, признается размер, превышающий двести пятьдесят тысяч рублей. Часть 3 ст. 175 УК РФ предусматривает ответственность за приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, совершенные организованной группой или лицом с использованием своего служебного

положения.

Недопущение, ограничение или устранение конкуренции (ст. 178 УК РФ). Экономическая деятельность наиболее эффективна при наличии благоприятных условий для конкуренции между хозяйствующими субъектами. Конкуренция, т.е. состязательность предпринимателей на товарных рынках, ограничивает возможности каждого отдельного предпринимателя негативно воздействовать на товарный рынок, стимулирует удовлетворение интересов потребителей товаров и услуг. В этой связи общественную опасность представляет монополистическая деятельность, направленная на недопущение, ограничение или устранение конкуренции, поскольку она сопряжена с нарушением основополагающих начал предпринимательства, причинением вреда интересам граждан. Объектом преступления выступают общественные отношения, складывающиеся по поводу осуществления основанной на законе предпринимательской деятельности и обеспечивающие добросовестность конкуренции.

При совершении особо квалифицированного вида рассматриваемого преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 178 УК РФ, дополнительным непосредственным объектом является здоровье человека, а также собственность.

Объективную сторону преступления образуют следующие виды монополистических деяний: а) недопущение; б) ограничение; в) устранение конкуренции.

Согласно Закону РФ от 22 марта 1991 года “О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках” (с последующими изменениями и дополнениями) монополистическая деятельность - это противоречащие антимонопольному законодательству действия хозяйствующих субъектов или федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления, направленные на недопущение, ограничение или

устранение

конкуренции.

Монополистические действия в виде недопущения, ограничения или устранения конкуренции образуют объективную сторону преступления, если они совершены путем установления монопольно высоких или монопольно низких цен, раздела рынка, ограничения доступа на рынок, устранения с него других субъектов экономической деятельности, установления или поддержания единых цен.

Монопольно высокой признается цена товара, устанавливаемая хозяйствующими субъектами, занимающими доминирующее положение на товарном рынке, с целью компенсации необоснованных затрат, вызванных недоиспользованием производственных мощностей, и (или) получения дополнительной прибыли в результате снижения качества товара.

Монопольно низкая цена - цена приобретаемого товара, устанавливаемая хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке в качестве покупателя, в целях получения дополнительной прибыли и (или) компенсации необоснованных затрат за счет продавца, либо цена товара, сознательно устанавливаемая хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке в качестве продавца, на уровне, приносящем убытки от продажи данного товара, результатом установления которой является или может являться ограничение конкуренции посредством вытеснения конкурента с рынка.

Доминирующим является исключительное положение хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке товара, не имеющего заменителя, либо взаимозаменяемых товаров, дающее ему (им) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке или затруднять доступ на рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара составляет 65% и более, за исключением тех случаев, когда хозяйствующий субъект докажет, что, несмотря на превышение указанной величины, его

положение на рынке не является доминирующим. Доминирующим также признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара составляет менее 65%, если это установлено антимонопольным органом исходя из стабильности доли хозяйствующего субъекта на рынке относительного размера долей на рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот рынок новых конкурентов или иных критериев, характеризующих товарный рынок. Не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара не превышает 35%. Раздел рынка может быть достигнут двумя способами: путем сговора или согласованных действий. Сговор, т. е. соглашение на ограничение конкуренции, может состояться между конкурирующими хозяйствующими субъектами (индивидуальными предпринимателями, руководителями коммерческих организаций и т. п.), имеющими (могущими иметь) в совокупности долю на рынке определенного товара более 35%. Соглашения между хозяйствующими субъектами, совокупная доля которых на рынке определенного товара не превышает 35%, антимонопольным законодательством не запрещены, а потому не могут повлечь уголовной ответственности. Сговор на ограничение конкуренции может быть достигнут между хозяйствующими субъектами и должностными лицами органов исполнительной власти, а также между последними. Наряду со сговором раздел рынка возможен путем совершения упомянутыми лицами согласованных действий. Соглашениями (согласованными действиями), приведшими к разделу рынка, признаются действия, имеющие целью раздел рынка: по территориальному принципу; по объему продаж и закупок; по ассортименту реализуемых товаров либо по кругу продавцов и покупателей. При этом под товарным рынком имеется в виду сфера обращения товара, не имеющего заменителей, либо взаимозаменяемых товаров на территории Российской Федерации или ее части, определяемой исходя из экономической возможности покупателя приобрести товар на

соответствующей территории и отсутствия этой возможности за ее пределами.

Ограничение доступа на рынок может выражаться в воспрепятствовании перевозке, размещению или хранению товаров, принудительной скупке продукции у хозяйствующего субъекта, установлении необоснованных запретов на продажу (покупку, обмен, приобретение) товаров из одного региона в другой и т. п.

Устранение с рынка других субъектов экономической деятельности может быть достигнуто путем установления необоснованных запретов на производство хозяйствующими субъектами определенных видов товаров и их продажу; уничтожения, повреждения товаров, перемещения их на другой товарный рынок и т. п.

Согласованные действия, в результате которых устанавливаются или поддерживаются единые цены, могут выражаться в изъятии товаров из обращения; удерживании товаров, не поступивших в реализацию, на складах, в хранилищах и т. п.

Недопущение, ограничение или устранение конкуренции признается оконченным преступлением, если эти деяния повлекли причинение крупного ущерба, под которым согласно примечанию к ст. 178 УК РФ признается ущерб, сумма которого превышает один миллион рублей. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом.

Субъектом преступления могут быть индивидуальные предприниматели, руководители коммерческих организаций и их объединений, руководители некоммерческих организаций, за исключением не занимающихся экономической деятельностью, а также должностные лица органов государственной власти и органов местного самоуправления. Квалифицированным видом рассматриваемого преступления признается его совершение лицом с использованием своего служебного положения либо группой лиц по предварительному сговору (ч. 2 ст. 178 УК РФ).

Особо квалифицированным видом недопущения, ограничения или устранения конкуренции согласно ч. 3 ст. 178 УК РФ является совершение преступления с применением насилия или с угрозой его применения, а равно с уничтожением или повреждением чужого имущества, либо с угрозой его уничтожения или повреждения, при отсутствии признаков вымогательства, либо организованной группой.

Под применением насилия понимается физическое воздействие на потерпевшего, выражающееся в нанесении ему ударов, побоев, причинении легкого или средней тяжести вреда здоровью. Причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего требует дополнительной квалификации по ст. 111 УК РФ.

Угроза как средство совершения монополистических действий или ограничения конкуренции выражается в высказывании различными способами потерпевшему намерения применить физическое насилие, включая и угрозу убийством. В качестве потерпевших выступают конкурирующие индивидуальные предприниматели или руководители конкурирующих коммерческих или некоммерческих организаций, должностные лица органов государственной власти и органов местного самоуправления, а также близкие им лица. По ч. 3 ст. 178 УК РФ квалифицируется лишь такое уничтожение или повреждение чужого имущества либо угроза его уничтожения или повреждения, которое не сопряжено с вымогательством, т.е. выступает в качестве способа недопущения, ограничения или устранения конкуренции и не связано с требованием совершить действия имущественного характера. В тех случаях, когда угроза уничтожения или повреждения чужого имущества подкрепляет обращенное к лицу требование передать виновному имущество либо совершить в его пользу действия имущественного характера, содеянное образует не недопущение, ограничение или устранение конкуренции, а вымогательство.

Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения (ст. 179

УК РФ). Объектом преступления являются общественные отношения, возникающие в связи с осуществлением упорядоченной законами и иными нормативными актами предпринимательской деятельности. При совершении квалифицированного вида рассматриваемого преступления дополнительным непосредственным объектом выступает здоровье человека. Объективная сторона преступления выражается в принуждении к совершению сделки или к отказу от ее совершения под угрозой применения насилия, уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно распространения сведений, оглашение которых может причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких, при отсутствии признаков вымогательства. Принуждение означает требование заключения сделки или отказа от ее заключения вопреки воле потерпевшего. Под сделкой понимаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ). Сделки могут быть односторонними и двусторонними, возмездными и безвозмездными.

Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения сопровождается психическим насилием (угрозами). Психическое насилие может выражаться в угрозе: а) применения насилия; б) уничтожения или повреждения чужого имущества; в) распространения сведений, оглашение которых может причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких.

Способ доведения угрозы до сознания потерпевшего для квалификации преступления значения не имеет. Угроза может быть устной или письменной, переданной непосредственно или через посредника, по телефону и т.п. Угроза может содержать в себе опасность, как немедленной ее реализации, так и приведения в исполнение в будущем, если потерпевший не выполнит требование виновного заключить какую-либо сделку или отказаться от ее заключения. При этом не имеет значения, имел ли виновный действительное

намерение приводить угрозу в исполнение. Достаточно, чтобы она представлялась самому потерпевшему реальной. Угроза применения насилия может включать в себя опасность побоев, причинения легкого, средней тяжести, тяжкого вреда здоровью, а также убийства. По своему характеру угроза насилем может быть как определенной ("Убью!", "Выколю глаза!" и т.п.), так и неопределенной, когда лицо угрожает применением насилия вообще, не конкретизируя его степени тяжести.

Средством оказания воздействия на потерпевшего при принуждении к заключению сделки или к отказу от ее заключения может явиться угроза уничтожения или повреждения имущества, находящегося в собственности или ведении потерпевшего, или имущества его близких. Способ, которым виновный угрожает уничтожить или повредить имущество, для квалификации рассматриваемого преступления значения не имеет. В качестве средства воздействия на сознание потерпевшего при принуждении к совершению сделки или к отказу от ее совершения закон предусматривает угрозу распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких. Цель шантажа, так же как и угрозы применения насилия, уничтожения или повреждения имущества, - принудить потерпевшего, опасющегося распространения о нем или о его близких каких-либо нежелательных сведений, к заключению сделки или к отказу от ее заключения. Сведения, распространением которых угрожает виновный, должны быть способны причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких. Они могут являться как позорящими для потерпевшего или его близких, так и не позорящими, но нежелательными для распространения; как соответствующими действительности, так и вымышленными. Но если виновный распространит заведомо ложные сведения, порочащие честь и достоинство потерпевшего, деяние должно дополнительно квалифицироваться по ст. 129 УК РФ.

Для квалификации деяния по ст. 179 УК РФ необходимо установить, что оно не содержало признаков вымогательства, т.е. не было сопряжено с требованиями имущественного характера. Если виновный, применяя психическое насилие к потерпевшему, требует передать имущество, право на имущество или совершить действия имущественного характера (например, оплатить приобретенный у потерпевшего по договору купли-продажи товар по заниженной цене или отдать его даром; оплатить доставленный потерпевшему по договору поставки товар по завышенной цене и т. п.), содеянное образует состав вымогательства. Преступление признается оконченным с момента принуждения независимо от того, удалось или нет виновному склонить потерпевшего к заключению сделки или к отказу от ее заключения. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Цель преступления - склонить потерпевшего к заключению какой-либо сделки или к отказу от ее заключения в интересах, как самого виновного, так и других лиц (родственников виновного, конкурирующих с потерпевшим предпринимателей и др. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Квалифицированный вид преступления по ч. 2 ст. 179 УК РФ образует принуждение к заключению сделки или к отказу от ее заключения, совершенное с применением насилия (п. "б") или организованной группой (п. "в").

Для признания преступления совершенным организованной группой необходимо установить наличие устойчивой группы лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений, предусмотренных ст. 179 УК РФ. Под применением насилия понимаются нанесение потерпевшему ударов, побоев, причинение легкого, средней тяжести или тяжкого (ч. 1 и 2 ст. 111 УК РФ) вреда здоровью. Убийство потерпевшего не охватывается ч. 2 ст. 179 УК РФ и требует дополнительной квалификации по ст. 105 УК РФ.

Незаконное использование товарного знака (ст. 180 УК РФ). Одним из общественно опасных проявлений недобросовестной конкуренции является самовольное использование товарного знака, нарушающее порядок осуществления предпринимательской деятельности, подрывающее авторитет субъектов экономической деятельности, причиняющее вред потребителям товаров и услуг.

Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся по поводу осуществления предпринимательской деятельности, а также исключительное право субъекта экономической деятельности на использование своего товарного знака.

Предметом преступления являются товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, а также сходные с ними обозначения.

В соответствии с Законом РФ от 23 сентября 1992 года "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" товарный знак и знак обслуживания - это обозначения, способные отличать соответственно товары и услуги одних субъектов экономической деятельности от однородных товаров и услуг других субъектов. Товарным знаком могут быть словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

Наименование места происхождения товара - это название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами либо природными условиями и людскими факторами одновременно.

Товарный знак подлежит регистрации на имя юридического лица, а также физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность. Регистрация товарного знака входит в компетенцию Комитета по патентам и

товарным знакам РФ. На зарегистрированный знак выдается свидетельство, удостоверяющее приоритет знака, исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве. Никто не может использовать охраняемый в Российской Федерации товарный знак без разрешения его владельца.

Объективная сторона преступления выражается в незаконном использовании чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, если это деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб.

Под незаконным использованием чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара понимаются совершенные без разрешения владельца проставление знака на товаре либо выпуск товара с этим знаком в обращение не тем физическим или юридическим лицом, на имя которого зарегистрирован данный товарный знак.

Объективную сторону преступления образует также использование в качестве товарного знака, знака обслуживания или наименования места происхождения товара сходных с ними обозначений в отношении однородных товаров.

Уголовная ответственность за незаконное использование чужого товарного знака наступает, при условии, если это деяние совершено неоднократно (два и более раза) или причинило крупный ущерб.

В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ крупный ущерб образует ущерб в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом, если оно причинило крупный ущерб. При неоднократном использовании возможен только прямой умысел.

Мотив и цель не являются обязательными признаками состава преступления.

Как правило, цель использования чужого товарного знака заключается в

стремлении обеспечить сбыт собственной продукции, хотя виновный может преследовать и цель подрыва доверия потребителя к продукции конкурирующего субъекта экономической деятельности. Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет. В ч. 2 ст. 180 УК РФ предусмотрена ответственность за незаконное использование предупредительной маркировки в отношении зарегистрированного в РФ товарного знака или наименования места происхождения товара, если это деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб. Отличительным признаком данного преступления является то, что его предметом выступает предупредительная маркировка, указывающая на то, что применяемое обозначение является товарным знаком или наименованием места происхождения товара, не зарегистрированным в РФ. Все остальные объективные и субъективные признаки преступления аналогичны признакам состава, содержащегося в ч. 1 ст. 180 УК РФ. В ч. 3 ст. 180 УК РФ установлена ответственность за деяния, предусмотренные ч. 1 и 2 данной статьи, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ст. 183 УК РФ). Разглашение составляющей коммерческую, налоговую или банковскую тайну деловой информации вопреки воле ее владельца образует одну из форм недобросовестной конкуренции, влечет причинение серьезного ущерба экономической деятельности коммерческих и некоммерческих организаций, индивидуальных предпринимателей, нарушает права и законные интересы граждан.

Объект рассматриваемого преступления - общественные отношения, возникающие по поводу осуществления основанной на законе предпринимательской деятельности и обеспечивающие сохранность коммерческой, налоговой или банковской тайны.

Предмет преступления - коммерческая, налоговая или банковская тайна. В соответствии со ст. 139 ГК РФ, информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда она имеет действительную или потенциальную ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. Сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну, определяются законом и иными правовыми актами. Налоговую тайну, как гласит ст. 102 НК РФ, составляют любые полученные налоговым органом, органами налоговой полиции, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом сведения о налогоплательщике, за исключением сведений: 1) разглашенных налогоплательщиком самостоятельно или с его согласия; 2) об идентификационном номере налогоплательщика; 3) о нарушениях законодательства о налогах и сборах и мерах ответственности за эти нарушения; 4) предоставляемых налоговым (таможенным) или правоохранительным органам других государств в соответствии с международными договорами (соглашениями), одной из сторон которых является РФ, о взаимном сотрудничестве между налоговыми (таможенными) или правоохранительными органами (в части сведений, предоставленных этим органам). Налоговая тайна не подлежит разглашению налоговыми органами, органами государственных внебюджетных фондов и таможенными органами, их должностными лицами и привлекаемыми специалистами, экспертами, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

Банковской тайной являются не подлежащие разглашению сведения о банковском счете и банковском вкладе, операциях по счету и о клиенте (ст. 857 ГК РФ). Сведения, составляющие банковскую тайну, могут быть предоставлены только самим клиентам или их представителям. Государственным органам и их должностным лицам такие сведения могут

быть предоставлены исключительно в случаях и в порядке, предусмотренных законом.

В соответствии со ст.26 Федерального закона от 3 февраля 1996 года № 17-ФЗ “О банках и банковской деятельности” “справки по операциям и счетам юридических лиц и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, выдаются кредитной организацией им самим, судам и арбитражным судам (судьям), Счетной палате Российской Федерации, органам государственной налоговой службы, таможенным органам Российской Федерации в случаях, предусмотренных законодательными актами об их деятельности, а при наличии согласия прокурора - органам предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве”.

Справки по счетам и вкладам физических лиц выдаются кредитной организацией им самим, судам, а при наличии согласия прокурора - органам предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве. Кроме того, информация по операциям юридических лиц, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и физических лиц предоставляется кредитными организациями в уполномоченный орган, осуществляющий меры по противодействию легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, в случаях, порядке и объеме, которые предусмотрены Федеральным законом от 7 августа 2001 года № 115-ФЗ “О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем”. Уполномоченный орган, осуществляющий меры по противодействию легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, не вправе раскрывать третьим лицам информацию, полученную от кредитных организаций в соответствии с указанным Законом, за исключением случаев, им предусмотренных.

Объективная сторона преступления характеризуется сборанием сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, путем

похищения документов, подкупа или угроз, а равно иным незаконным способом (ч.1 ст. 183 УК).

Под собиранием понимается получение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, совершенное путем похищения документов, подкупа, угроз или иным незаконным способом.

Похищение документов, содержащих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, может быть совершено тайно, открыто, с применением обмана или физического насилия (нанесение ударов, связывание, причинение легкого вреда здоровью) в отношении лиц, владеющих коммерческой, налоговой или банковской тайной (руководители и служащие коммерческих и некоммерческих организаций, индивидуальные предприниматели, служащие банков и т. п.).

Подкуп означает склонение лиц, владеющих коммерческой, налоговой или банковской тайной, к ее выдаче виновному путем обещания или вручения им денег, иных материальных ценностей либо предоставления услуг имущественного характера.

Угроза как способ собирания сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, может выражаться в угрозе нанесением побоев, причинением вреда здоровью, убийством либо распространением позорящих сведений в отношении лиц, владеющих коммерческой, налоговой или банковской тайной, или их близких.

К иным незаконным способам собирания коммерческой, налоговой или банковской тайны относятся: завладение образцами продукции, составляющими коммерческую тайну; использование подслушивающих приборов и иных специальных технических средств; незаконное проникновение в компьютерную сеть и т. п.

Преступление имеет формальный состав и признается оконченным с момента начала собирания сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет, не владеющее коммерческой, налоговой или банковской тайной. В ч. 2 ст. 183 УК РФ предусмотрена ответственность за незаконные разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, без согласия их владельца лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе. Под разглашением понимается такое противоправное предание огласке сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, при котором они без согласия их владельца стали достоянием посторонних лиц. Посторонним признается любое лицо, которое по характеру выполняемой работы или служебных обязанностей не имеет доступа к данным сведениям. Способы разглашения коммерческой, налоговой или банковской тайны могут быть различными: публичное высказывание, доверительный разговор, демонстрация документов и т. п. Использование сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, означает употребление их для занятия любой экономической деятельностью, которая в качестве конкурентного действия может нанести ущерб ее владельцу. Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет, которому в силу профессиональной или служебной деятельности стали известны сведения, составляющие коммерческую, налоговую или банковскую тайну. Это могут быть руководители и служащие коммерческих организаций, должностные лица органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Часть 3 ст. 183 УК РФ устанавливает ответственность за предусмотренные ч. 2 данной статьи деяния, причинившие крупный ущерб или совершенные из корыстной заинтересованности. Крупный ущерб в соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ образует ущерб в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей.

Корыстная заинтересованность выражается в стремлении виновного получить какую-либо выгоду имущественного характера в результате собирания, разглашения или использования сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну. Деяния, предусмотренные ч. 2 и 3 ст. 183 УК РФ, повлекшие тяжкие последствия, влекут наказание по ч. 4 данной статьи. Подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов (ст. 184 УК РФ). Серьезную общественную опасность представляют случаи подкупа участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов, которые не только влияют на их результаты, но и способствуют незаконному обогащению виновных. Объект преступления - общественные отношения, возникающие по поводу организации и проведения профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов и обеспечивающие их беспристрастную оценку.

Объективная сторона преступления выражается в подкупе спортсменов, спортивных судей, тренеров, руководителей команд и других участников или организаторов профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторов или членов жюри зрелищных коммерческих конкурсов. Подкуп образуют действия, направленные на склонение спортсменов, спортивных судей, тренеров, руководителей команд и других участников или организаторов профессиональных спортивных соревнований, а также организаторов или членов жюри зрелищных коммерческих конкурсов к изменению их результатов путем обещания или вручения им денег, других материальных ценностей либо предоставления услуг имущественного характера.

Вне зависимости от того, являются спортивные соревнования личными или командными, уголовная ответственность по ст. 184 УК РФ наступает лишь за подкуп спортсменов, обладающих профессиональным статусом (теннисист-

профессионал, футболист-профессионал и т.п.). По ст. 184 УК РФ квалифицируется подкуп тренеров профессиональных спортивных команд или спортсменов-профессионалов; судей, выступающих в качестве арбитров при проведении профессиональных спортивных соревнований, а также руководителей команд и других участников или организаторов профессиональных спортивных соревнований (начальник команды, менеджер, секундант и т.п.). Объективную сторону преступления образует также подкуп организаторов или членов жюри зрелищных коммерческих конкурсов (конкурсов красоты т.п.).

Преступление признается оконченным с момента вручения денег, других материальных ценностей или предоставления услуг имущественного характера участникам или организаторам профессиональных спортивных соревнований, организаторам или членам жюри зрелищных коммерческих конкурсов независимо от того, выполнил ли виновный обещанное, повлиял ли подкуп на результаты спортивного профессионального соревнования или зрелищного коммерческого конкурса.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательный признак субъективной стороны преступления - его цель: оказание влияния на результаты профессиональных спортивных соревнований или зрелищных коммерческих конкурсов.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом преступления является его совершение организованной группой (ч. 2 ст. 184 УК РФ). Часть 3 ст. 184 УК РФ предусматривает ответственность за незаконное получение спортсменами денег, ценных бумаг или иного имущества, переданных им в целях оказания влияния на результаты соревнований, а равно незаконное пользование спортсменами услугами имущественного характера, предоставленными им в тех же целях.

По ч. 4 ст. 184 УК РФ квалифицируются незаконное получение денег,

ценных бумаг или иного имущества, незаконное пользование услугами имущественного характера спортивными судьями, тренерами, руководителями команд и другими участниками или организаторами профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторами или членами жюри зрелищных коммерческих конкурсов в целях, указанных в ч. 3 настоящей статьи.

Преступления, предусмотренные ч. 3 и 4 ст. 184 УК РФ, признаются оконченными с момента получения виновным предмета подкупа (денег, ценных бумаг или иного имущества) либо с момента, когда он воспользовался предоставленной услугой имущественного характера, сознавая, что они передаются ему с целью оказания влияния на результаты соревнования или конкурса. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Мотив - корыстный.

Субъектом преступлений, указанных в ч. 3 и 4 данной статьи, являются лица, принимающие материальные ценности или услуги материального характера с целью повлиять на результаты профессионального спортивного соревнования или зрелищного коммерческого конкурса (спортсмены-профессионалы, спортивные судьи, тренеры, руководители команд и другие участники или организаторы профессиональных спортивных соревнований; организаторы или члены жюри зрелищных коммерческих конкурсов). Неправомерные действия при банкротстве (ст. 195 УК РФ). В случае несостоятельности (банкротства) должника создается реальная угроза утраты средств, предоставленных ему другими лицами (кредиторами). Уменьшению возможных потерь кредиторов в результате несостоятельности должника способствует закрепленный в ГК и в Федеральном законе от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ “О несостоятельности (банкротстве)” институт банкротства. Законодательство о банкротстве предоставляет право, а в ряде случаев обязывает должника заявить в арбитражный суд о банкротстве в случае невозможности исполнения обязательств перед кредитором.

В этой связи общественную опасность представляют случаи, когда предприниматель, оказавшийся несостоятельным должником (банкротом), не только не заявляет об этом, как того требует закон, а, напротив, стремится скрыть свое имущество, и с тем чтобы избежать исполнения своих имущественных обязательств по отношению к кредиторам и тем самым причинить им вред.

Объект рассматриваемого преступления - общественные отношения, возникающие в связи с осуществлением основанной на законе предпринимательской деятельности и обеспечивающие охрану законных интересов кредитора.

В качестве дополнительного непосредственного объекта выступают имущественные интересы кредиторов.

Предметом преступления являются имущество, имущественные обязательства, сведения об имуществе, иная информация об имуществе, а также бухгалтерские и иные учетные документы, отражающие хозяйственную деятельность индивидуального предпринимателя - должника или организации-должника.

Объективная сторона преступления выражается в сокрытии имущества или имущественных обязательств, сведений об имуществе, его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе, передаче имущества в иное владение, отчуждении или уничтожении имущества, а равно в сокрытии, уничтожении, фальсификации бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность, если эти действия совершены при банкротстве или в предвидении банкротства и причинили крупный ущерб.

Под несостоятельностью (банкротством) понимается признанная арбитражным судом или объявленная должником неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Несостоятельность (банкротство) считается имеющей место после признания факта несостоятельности арбитражным судом или после официального объявления о нем должником при его добровольной ликвидации. В целях обеспечения соразмерности удовлетворения требований кредиторов, а также охраны интересов сторон от неправомерных действий в отношении друг друга с момента решения арбитражного суда об объявлении должника банкротом начинается конкурсное производство, в течение которого запрещается отчуждение имущества должника, а также погашение им своих обязательств без согласия собрания кредиторов. Образующие объективную сторону рассматриваемого преступления действия (бездействие) могут быть совершены как после признания арбитражным судом факта несостоятельности, так и до принятия такого решения, т.е. в предвидении банкротства. При этом лицо, сознавая, что было или должно быть возбуждено судопроизводство на предмет назначения управляющего конкурсной массой (имуществом, на которое может быть обращено взыскание в процессе конкурсного производства), поступает следующим образом: 1) скрывает имущество или имущественные обязательства, сведения об имуществе, его размере, местонахождении либо иную информацию об имуществе; 2) передает имущество в иное владение; 3) отчуждает или уничтожает имущество; 4) скрывает, уничтожает, фальсифицирует бухгалтерские и иные учетные документы, отражающие экономическую деятельность.

Для наступления уголовной ответственности за эти деяния необходимо, чтобы они причинили кредитору (одному или нескольким) крупный ущерб, под которым согласно примечанию к ст. 169 УК РФ понимается ущерб в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей. Обязательным признаком объективной стороны преступления является причинная связь между неправомерными действиями при банкротстве и наступившими вредными последствиями в виде причинения крупного ущерба. Состав рассматриваемого преступления материальный, оно признается

оконченным с момента причинения крупного ущерба кредиторам (кредиторам).

С субъективной стороны преступление может быть совершено при наличии умысла.

Субъектом преступления исходя из прямого указания закона являются руководитель или собственник организации-должника либо индивидуальный предприниматель.

По ч. 2 ст. 195 УК РФ наказывается неправомерное удовлетворение имущественных требований отдельных кредиторов руководителем или собственником организации-должника или индивидуальным предпринимателем, знающим о своей фактической несостоятельности (банкротстве), заведомо в ущерб другим кредиторам, а равно принятие такого удовлетворения кредитором, знающим об отданном ему предпочтении несостоятельным должником в ущерб другим кредиторам, если эти действия причинили крупный ущерб.

В соответствии с Федеральным законом от 26 октября 2002 года “О несостоятельности (банкротстве)” при проведении процедур банкротства интересы всех кредиторов представляют собрание кредиторов и комитет кредиторов. С момента принятия арбитражным судом к производству заявления о признании должника банкротом кредиторы не вправе обращаться к должнику в целях удовлетворения своих требований в индивидуальном порядке. Все действия в отношении должника от имени кредиторов осуществляются собранием кредиторов и комитетом кредиторов. В частности, в компетенцию комитета кредиторов входит утверждение или отказ в утверждении крупных сделок должника и сделок должника, в которых имеется заинтересованность. Поэтому удовлетворение имущественных требований отдельных кредиторов (например, возвращение кредита, выполнение работы, оказание услуги и т.п.) руководителем или собственником организации-должника или индивидуальным предпринимателем, знающим о своей фактической несостоятельности

(банкротстве), заведомо в ущерб другим кредиторам признается неправомерным, если оно произведено без разрешения комитета кредиторов. Объективную сторону преступления образует также принятие имущественного удовлетворения кредитором, при условии, если он знал об оказанном ему предпочтении несостоятельным должником в ущерб другим кредиторам.

Уголовная ответственность за удовлетворение имущественных требований отдельных кредиторов в ущерб другим кредиторам, а также за принятие такого удовлетворения кредитором наступает при условии причинения крупного ущерба другим кредиторам. Этот ущерб заключается в уменьшении объема имущества, необходимого для удовлетворения долговых претензий, и в соответствии с примечанием к ст. 169 УК превышает двести пятьдесят тысяч рублей.

В качестве субъекта преступления выступают руководитель или собственник организации-должника, индивидуальный предприниматель, а также кредитор, принявший имущественное удовлетворение. Преднамеренное банкротство (ст. 196 УК РФ). Объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, возникающие в связи с осуществлением основанной на законе предпринимательской деятельности и обеспечивающие добросовестное использование должником обязательств перед кредиторами.

Объективную сторону преступления образует создание или увеличение неплатежеспособности, причинившее крупный ущерб. Под преднамеренным банкротством понимается заведомо несостоятельное ведение дел, в результате которого создается либо увеличивается неплатежеспособность, т. е. такое финансовое положение коммерческой организации или индивидуального предпринимателя, при котором они не могут своевременно погашать свои финансовые обязательства. Создание или увеличение неплатежеспособности может явиться результатом заключения убыточных сделок, незаконных расходов имеющихся денежных средств на

нужды, непосредственно не связанные с экономической деятельностью, и т. п.

Уголовная ответственность за преднамеренное банкротство наступает при условии причинения крупного ущерба, под которым в соответствии с примечанием к ст. 169 УК признается ущерб на сумму, превышающую двести пятьдесят тысяч рублей.

Обязательным признаком объективной стороны преступления является причинная связь между действиями (созданием или увеличением неплатежеспособности) и вредными последствиями в виде причинения крупного ущерба.

Субъективная сторона преступления характеризуется умыслом.

Обязательным признаком субъективной стороны преступления является мотив. При совершении преднамеренного банкротства виновный действует в личных интересах или интересах иных лиц.

Субъект преступления - руководитель или собственник коммерческой организации, а также индивидуальный предприниматель. Согласно примечанию 1 к ст.201 УК руководителем коммерческой организации признается лицо, постоянно, временно или по специальному полномочию выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности в коммерческой организации независимо от формы собственности.

Фиктивное банкротство (ст. 197 УК РФ). Объектом преступления являются общественные отношения, возникающие по поводу осуществления основанной на законе предпринимательской деятельности. Дополнительным непосредственным объектом выступают имущественные интересы кредиторов.

Объективная сторона преступления выражается в заведомо ложном объявлении руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности, если это деяние причинило крупный ущерб.

В соответствии с Федеральным законом от 26 октября 2002 года “О несостоятельности (банкротстве)” объявление должника о своей несостоятельности (банкротстве) может быть осуществлено до открытия конкурсного производства. Такое объявление реализуется путем подачи должником заявления в арбитражный суд в письменной форме. В заявлении должника указываются сумма требований кредиторов по денежным обязательствам в размере, который не оспаривается должником; размер задолженности по обязательным платежам; обоснование невозможности удовлетворить требования кредиторов в полном объеме и некоторые другие сведения. К заявлению должника также прилагаются: список кредиторов и должников заявителя с расшифровкой кредиторской и дебиторской задолженностей; бухгалтерский баланс и другие документы. Содержащаяся в этих документах ложная информация и образует фиктивное банкротство, так как способна ввести в заблуждение кредиторов о якобы имеющей место несостоятельности (банкротстве) должника. Поэтому фиктивное банкротство образует заведомо ложное, не соответствующее действительному финансовому положению объявление руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности.

Обязательным признаком объективной стороны преступления является причинение крупного ущерба кредиторам в результате заведомо ложного объявления о своей несостоятельности. В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ крупный ущерб образует сумма, превышающая двести пятьдесят тысяч рублей. Крупный ущерб может иметь место в случаях, когда виновному удалось полностью освободиться от уплаты долгов кредиторам (кредиторам) либо добиться отсрочки причитающихся кредиторам платежей, в результате чего последние сами становятся неплатежеспособными, и т. п. Субъективную сторону преступления образует прямой умысел. Обязательным признаком субъективной стороны преступления является цель - введение в заблуждение кредиторов для получения отсрочки или рассрочки

причитающихся кредиторам платежей или скидки с долгов, а равно для неуплаты долгов.

Субъектом преступления может быть руководитель, собственник коммерческой организации, а также индивидуальный предприниматель, достигший возраста 16 лет.

3. Преступления в денежно-кредитной сфере

Незаконное получение кредита (ст. 176 УК РФ). Кредитование хозяйствующих субъектов осуществляется при строгом соблюдении принципов срочности, возвратности и платности. Незаконное получение кредита нарушает эти принципы, причиняет имущественный ущерб кредитным учреждениям.

Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся по поводу кредитования хозяйствующих субъектов.

В качестве дополнительного непосредственного объекта выступают имущественные интересы кредиторов.

Предметом преступления выступают кредит или льготные условия кредитования (например, отсрочка начала погашения кредита после его полного использования и т. п.).

Кредит представляет собой ссуду в денежной или товарной форме, выдаваемую кредитором заемщику на условиях возвратности и с уплатой процента. Кредиторами в смысле ст. 176 УК являются юридические или физические лица, предоставляющие свои временно свободные средства в распоряжение заемщика на определенный срок. Заемщик - сторона кредитных отношений, получающая средства в пользование (ссуду) и обязанная их возвратить в установленный срок.

В качестве кредитора могут выступать кредитно-финансовые учреждения (банки, фонды, ассоциации), иные предприятия, индивидуальные предприниматели без образования юридического лица и др.

Объективная сторона преступления выражается в получении индивидуальным предпринимателем или руководителем организации

кредита либо льготных условий кредитования путем предоставления банку или иному кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации, если это деяние причинило крупный ущерб. Получение кредита путем обмана заключается в том, что индивидуальный предприниматель или руководитель организации вводит кредиторов в заблуждение относительно своего хозяйственного или финансового положения, представляя его в более выгодном свете, в результате чего добивается получения кредита или льготных условий кредитования. Способом совершения преступления является предоставление банку или иному кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации (например, представление годового баланса, содержащего явно завышенные данные о финансовом состоянии организации; представление ложного поручительства; представление договора залога на не принадлежащее заемщику имущество и т.п.). Кредит признается полученным с момента зачисления ссуды на расчетный счет заемщика или с момента ее направления непосредственно на оплату предъявленных к счету расчетно-денежных документов.

Получение кредита путем обмана влечет уголовную ответственность лишь в том случае, если это деяние причинило крупный ущерб (например, кредитор лишается возможности заключать сделки в связи с нехваткой денежных средств, выданных в качестве ссуд, и т. п.). В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ крупным ущербом признается ущерб в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

При квалификации преступления как незаконного получения кредита важно установить отсутствие у виновного цели хищения. При получении кредита путем обмана лицо не преследует цели безвозмездного изъятия имущества

кредитора и намеревается в последующем возратить кредит. Если обманное получение кредита преследует цель его обращения в пользу виновного или других лиц, содеянное образует мошенничество. Субъектом преступления может быть индивидуальный предприниматель, а также руководитель коммерческой и некоммерческой организации по достижении возраста 16 лет. Часть 2 ст. 176 УК РФ предусматривает ответственность за незаконное получение государственного целевого кредита, а равно его использование не по прямому назначению, если это причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству. Под государственным целевым кредитом в данном случае понимается ссуда в денежной или натуральной форме, выдаваемая Центральным банком РФ под конкретные целевые программы (например, строительство жилья, ликвидацию последствий стихийного бедствия и т. п.). Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК РФ). Объект рассматриваемого преступления - общественные отношения, складывающиеся по поводу кредитования хозяйствующих субъектов. Дополнительным непосредственным объектом выступают имущественные интересы кредиторов. Объективную сторону преступления образует злостное уклонение руководителя организации или гражданина от погашения кредиторской задолженности в крупном размере или от оплаты ценных бумаг после вступления в законную силу соответствующего судебного акта. Под кредиторской задолженностью понимаются денежные средства, временно привлеченные организацией или гражданином и подлежащие возврату соответствующим кредиторам (юридическим или физическим лицам). Уклонением от погашения кредиторской задолженности признается невозвращение кредита в строго определенный в договоре срок. По срокам использования кредиты бывают до востребования и срочные, причем

последние, в свою очередь, подразделяются на краткосрочные (до одного года), среднесрочные (от одного года до трех лет) и долгосрочные (свыше трех лет).

Объективную сторону преступления образует злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности, т.е. невозвращение кредита, а также уклонение от оплаты ценных бумаг, совершенное после вступления в законную силу решения суда, обязывающего заемщика возратить кредит юридическому или физическому лицу либо произвести оплату ценных бумаг. Ответственность по ст. 177 УК РФ наступает при условии злостного уклонения от погашения кредиторской задолженности в крупном размере, под которой в соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ понимается задолженность в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей. Обязанность оплатить ценные бумаги после вступления в законную силу соответствующего судебного акта в законе не связывается с крупным размером обязательства.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления - руководитель организации (коммерческой и некоммерческой), а также индивидуальный предприниматель. Нарушение правил изготовления и использования пробирных клейм (ст. 181 УК РФ). Все изготавливаемые на территории Российской Федерации ювелирные и другие изделия из драгоценных металлов, предназначенные для продажи или выполняемые на заказ, а также вывозимые за границу или ввезенные в РФ из-за границы и предназначенные для продажи, должны иметь государственное пробирное клеймо. Знаки государственных пробирных клейм устанавливаются Министерством финансов РФ. Общественная опасность рассматриваемого преступления заключается в нарушении установленного порядка изготовления и использования государственных пробирных клейм. Кроме того, его совершение причиняет ущерб денежно-кредитной системе, так как незаконное изготовление и использование пробирных клейм лишает государство дохода в виде

пробирной платы, взимаемой за клеймение изделий из драгоценных металлов.

Объект преступления - денежно-кредитная система. Предметом преступления является государственное пробирное клеймо. Объективная сторона преступления выражается в несанкционированном изготовлении, сбыте, использовании или подделке государственного пробирного клейма.

В соответствии с Положением о пробах и клеймении изделий из драгоценных металлов в Российской Федерации, утвержденным Указом Президента Российской Федерации от 2 октября 1992 года, клеймение изделий из драгоценных металлов государственным пробирным клеймом и связанные с этим действия (опробование, отбор проб, контрольные анализы и др.), взимание пробирной платы за опробование, анализы, клеймение и другие лабораторные работы производятся территориальными государственными инспекциями пробирного надзора. Поэтому несанкционированными признаются изготовление, сбыт или использование, а равно подделка государственного пробирного клейма, совершенные без разрешения территориальных государственных инспекций пробирного надзора. Изготовление означает создание государственного пробирного клейма, предназначенного для клеймения ювелирных и бытовых изделий из драгоценных металлов.

Сбыт государственного пробирного клейма охватывает любые способы его отчуждения: продажа, дарение, обмен и т. п.

Под использованием государственного пробирного клейма понимается клеймение изделий из драгоценных металлов.

Подделка означает фальсификацию подлинного государственного пробирного клейма путем частичного его изменения.

Состав преступления формальный. Оно признается оконченным с момента совершения любого действия, образующего незаконное изготовление или использование государственного пробирного клейма.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательный признак субъективной стороны преступления - корыстная или иная личная заинтересованность. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Квалифицированный вид преступления по ч. 2 ст. 181 УК РФ образует его совершение организованной группой. Злоупотребления при эмиссии ценных бумаг (ст. 185 УК РФ). Осуществление операций на фондовом рынке связано со значительным риском приобретения в обмен на предоставленный реальный капитал ценных бумаг, не обеспеченных никаким имуществом. Ущерб от подобного рода сделок зачастую становится возможным в результате распространения заведомо ложной информации, касающейся эмиссии ценных бумаг. Объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, складывающиеся по поводу эмиссии ценных бумаг. К выпуску в обращение на территории РФ допускаются только те ценные бумаги (акции, облигации, государственные долговые обязательства и др.), которые прошли регистрацию в Министерстве финансов РФ (в ряде случаев регистрация эмиссии может осуществляться также министерствами финансов республик в составе РФ, краевыми, областными, городскими (Москвы и Санкт-Петербурга) финансовыми отделами по месту нахождения эмитента, а также Центральным банком РФ, если эмитентом является кредитная организация).

Эмитентами, выпускающими ценные бумаги и несущими от своего имени обязательства по ним перед владельцами ценных бумаг, могут быть государство, государственные органы, органы местной администрации, предприятия и иные юридические лица, включая совместные и иностранные предприятия, зарегистрированные на территории РФ. Под эмиссией ценных бумаг понимается установленная законом последовательность действий эмитента по размещению ценных бумаг. Эмитент обязан обеспечить каждому покупателю возможность ознакомиться

с условиями продажи и проспектом эмиссии до момента покупки ценных бумаг. Проспект эмиссии ценных бумаг является правовым документом, необходимость представления которого имеет целью воспрепятствовать выходу на фондовый рынок ненадлежащих, необеспеченных ценных бумаг, оградить потенциальных инвесторов от недобросовестных действий эмитента. Проспект эмиссии согласно Федеральному закону от 22 апреля 1996 года “О рынке ценных бумаг” должен содержать информацию о самом эмитенте, о предлагаемых к продаже ценных бумагах, о процедуре и порядке их выпуска и другие сведения, которые могут повлиять на решение о покупке ценных бумаг. Не позднее 30 дней после завершения размещения эмиссионных ценных бумаг эмитент обязан представить отчет об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг в регистрирующий орган, который рассматривает отчет об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг в двухнедельный срок и при отсутствии связанных с выпуском ценных бумаг нарушений регистрирует его. Регистрирующий орган отвечает за полноту зарегистрированного им отчета.

Объективную сторону преступления образуют следующие действия: 1) внесение в проспект эмиссии ценных бумаг заведомо недостоверной информации (например, о размере прибыли, распределяемой между акционерами; об общем размере задолженности по кредитам банка; об общем размере и основных источниках формирования прибыли и т.п.); 2) утверждение содержащего заведомо недостоверную информацию проспекта эмиссии или отчета об итогах выпуска ценных бумаг; 3) размещение эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию.

Обязательным условием наступления уголовной ответственности за злоупотребления при эмиссии ценных бумаг является причинение крупного ущерба гражданам, организациям или государству, под которым согласно примечанию к ст. 185 УК понимается ущерб, превышающий один миллион рублей. Эти вредные последствия должны находиться в причинной связи с

вышеуказанными

деяниями.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъектом преступления являются руководители организаций-эмитентов, внесшие в проспект эмиссии заведомо недостоверную информацию или подписавшие такой проспект либо принявшие решение о размещении эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию. Субъектом преступления может быть также должностное лицо Министерства финансов РФ, в обязанности которого входит утверждение проспектов эмиссии и ее отчета. При этом виновный должен заведомо знать о недостоверности содержащейся в проспекте эмиссии информации. В ч. 2 ст. 185 УК РФ предусмотрена ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Злостное уклонение от предоставления инвестору или контролирующему органу информации, определенной законодательством Российской Федерации о ценных бумагах (ст. 1851 УК РФ). Обязательным условием эффективного осуществления операций на фондовом рынке является информационное обеспечение рынка ценных бумаг. В соответствии с Федеральным законом от 22 апреля 1996 года “О рынке ценных бумаг” эмитент публично размещаемых ценных бумаг обязан осуществлять раскрытие информации о своих ценных бумагах и своей финансово-хозяйственной деятельности в следующих формах: 1) составление ежеквартального отчета по ценным бумагам; 2) сообщения о существенных событиях и действиях, затрагивающих финансово-хозяйственную деятельность эмитента).

Ежеквартальный отчет представляется в Федеральную комиссию по рынку ценных бумаг или уполномоченный ею государственный орган, а также владельцам эмиссионных ценных бумаг эмитента по их требованию. В случае открытой (публичной) эмиссии, требующей регистрации проспекта эмиссии, эмитент обязан обеспечить доступ к информации, содержащейся в

перспекте эмиссии, а также возможность доступа любым потенциальным инвесторам к раскрываемой информации до приобретения ценных бумаг. Объект преступления - упорядоченные законом и иными нормативными актами общественные отношения, складывающиеся по поводу эмиссии ценных бумаг.

Объективную сторону преступления образуют: 1) злостное уклонение от предоставления информации, содержащей данные об эмитенте, о его финансово-хозяйственной деятельности и ценных бумагах, сделках и иных операциях с ценными бумагами; 2) предоставление заведомо неполной или ложной информации.

Обязательным условием уголовной ответственности является причинение в результате совершения указанных действий крупного ущерба гражданам, организациям или государству, т. е. ущерба, превышающего один миллион рублей (примечание к ст. 185 УК РФ).

Субъективная сторона преступления - прямой умысел.

Субъектом преступления является лицо, обязанное обеспечить информацией, определенной законодательством РФ о ценных бумагах, инвестора или контролирующей орган. Им может быть руководитель коммерческой или некоммерческой организации, должностное лицо органов исполнительной власти или органов местного самоуправления, осуществляющих эмиссию ценных бумаг.

Изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 186 УК РФ).

Правовые основы денежной системы РФ и ее функционирования устанавливает Федеральный закон от 10 июля 2002 года "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)". Он определил, что официальной денежной единицей (валютой) РФ является рубль. Банкноты (банковские билеты) и монеты Банка России являются единственным законным средством платежа на территории РФ. Их незаконное изготовление или сбыт влечет уголовную ответственность по ст. 186 УК РФ. В соответствии с Международной конвенцией по борьбе с подделкой

денежных знаков от 20 апреля 1929 года в ст. 186 УК предусмотрена ответственность за изготовление или сбыт иностранной валюты. Объект преступления - денежная и кредитная система РФ. Предметом преступления являются находящиеся в обращении в РФ банковские билеты (банкноты) и металлические монеты любого достоинства, выпущенные Центральным банком РФ, государственные и иные ценные бумаги в валюте РФ, а также иностранная валюта или ценные бумаги в иностранной валюте, имеющие хождение в той или иной стране. Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. К ценным бумагам относятся государственные облигации, облигации, векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты и другие документы, которые Законом о ценных бумагах или в установленном им порядке отнесены к числу ценных бумаг. Предметом преступления могут быть ценные бумаги, выпускаемые как государством, так и другими субъектами экономической деятельности (коммерческие и некоммерческие организации и т. п.). В качестве иностранной валюты могут выступать деньги в виде бумажных знаков и металлической монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным платежным средством в иностранном государстве или группе государств, а также изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену денежными знаками. К ценным бумагам в иностранной валюте относятся платежные документы (чеки, векселя, аккредитивы и др.), фондовые ценности (акции, облигации и др.) и другие долговые обязательства, выраженные в иностранной валюте. Объективная сторона преступления характеризуется совершением двух действий: изготовлением поддельных денег или ценных бумаг или их сбытом.

Изготовление выражается в полной либо частичной подделке (например,

подделка номинала подлинного денежного знака) банковских билетов Центрального банка РФ, металлической монеты, ценных бумаг в валюте РФ либо иностранной валюты или ценных бумаг в иностранной валюте. При этом поддельные денежные знаки (купюры, монеты) или ценные бумаги должны иметь существенное сходство по форме, размеру, цвету и другим реквизитам с подлинными находящимися в обращении денежными знаками или ценными бумагами. Грубая подделка денежных знаков или ценных бумаг, исключая их участие в обращении, не образует признаков рассматриваемого преступления. Пленум Верховного Суда РФ в постановлении “О судебной практике по делам об изготовлении или сбыте поддельных денег или ценных бумаг” от 28 апреля 1994 года (с последующими изменениями) разъяснил, что в тех случаях, “когда явное несоответствие фальшивой купюры подлинной, исключая ее участие в денежном обращении, а также иные обстоятельства дела свидетельствуют о направленности умысла виновного на грубый обман ограниченного числа лиц, такие действия могут быть квалифицированы как мошенничество”. Способы подделки денежных знаков или ценных бумаг на квалификацию преступления влияния не оказывают, но учитываются при индивидуализации наказания.

Сбыт означает выпуск в обращение поддельных банковских билетов Центрального банка РФ, металлической монеты, ценных бумаг в валюте РФ, иностранной валюты или ценных бумаг в иностранной валюте. Сбыт может быть осуществлен путем оплаты покупки фальшивыми деньгами, предоставления займа и т. п. Сбыт поддельных денег или ценных бумаг образуют как действия лиц, занимающихся их изготовлением, так и действия лиц, у которых они оказались в силу стечения обстоятельств. Оконченным преступление признается с момента изготовления или сбыта хотя бы одного экземпляра поддельной денежной купюры (монеты) или ценной бумаги.

Субъективная сторона преступления предполагает вину в форме прямого

умысла.

При изготовлении поддельных денег или ценных бумаг субъективная сторона преступления в качестве обязательного признака включает цель сбыта, т. е. введения их в обращение под видом подлинных. Отсутствие при изготовлении цели сбыта, а при сбыте - сознания поддельности денежного знака или ценной бумаги исключает уголовную ответственность за фальшивомонетничество.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет. Квалифицированным видом преступления согласно ч. 2 ст. 186 УК РФ признается фальшивомонетничество, совершенное в крупном размере, под которым в соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ понимается стоимость в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей. Особо квалифицированным видом изготовления или сбыта поддельных денег или ценных бумаг является его совершение организованной группой (ч. 3 ст. 186 УК РФ).

Изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов (ст. 187 УК РФ). Объект этого преступления - денежно-кредитная система.

Предметом преступления являются кредитные или расчетные карты, а также иные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами.

Кредитная карта - это платежно-расчетный документ, выдаваемый банками своим вкладчикам для оплаты приобретенных ими товаров и услуг. Кредитная карта представляет собой пластиковую карточку с указанием имени владельца, присвоенного ему номера или шифра, содержит образец его подписи и указание срока действия. Современные кредитные карты выпускаются с запрессованным микропроцессором ("разумные" кредитные карты), позволяющим не только расшифровывать финансовые операции владельца, но и оперативно вносить изменения в состояние его счета в банке, отмечать все его платежи и налоговые выплаты и т. п. Как инструмент для осуществления безналичных расчетов и как средство для

получения кредита пластиковые карты бывают двух видов: кредитная и дебетовая (расчетная).

Дебетовая карта предполагает внесение приобретающим ее клиентом на счет в банк определенной суммы, в рамках которой он может впоследствии осуществлять расходование денежных средств.

Кредитная карта предполагает лимит кредита в течение определенного периода времени и оговоренной заранее суммы.

Основанием для выпуска кредитной или расчетной карты является заявление держателя. Обеспечением расчетов по операциям с использованием пластиковой карты служит сумма, перечисленная держателем карты на спецкартсчет, открытый в банке-эмитенте.

Предметом рассматриваемого преступления могут быть иные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами, например платежные требования и т. п.

Объективная сторона преступления выражается в изготовлении или сбыте поддельных кредитных либо расчетных карт, а также иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами.

Изготовление выражается в полной или частичной подделке кредитных, расчетных карт или иных платежных документов. Конкретные способы подделки могут быть различными (например, “выглаживание” пластмассы; изменение информации, имеющейся на магнитном носителе; подделка подписи держателя карты и т.п.) и на квалификацию содеянного влияния не оказывают.

Сбыт означает выпуск в обращение поддельных кредитных, расчетных карт либо иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами (оплата покупки, дарение и т.п.).

Состав преступления формальный, оно признается оконченным с момента изготовления или сбыта хотя бы одного экземпляра поддельных кредитных, расчетных карт или иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. При изготовлении поддельных кредитных либо расчетных карт или иных платежных документов обязательным признаком субъективной стороны преступления является цель сбыта. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Квалифицированным видом преступления, предусмотренным ч. 2 ст. 187 УК РФ, является его совершение организованной группой.

4. Преступления в сфере финансовой деятельности государства

Контрабанда (ст. 188 УК РФ). Общественная опасность контрабанды заключается в том, что она наносит вред финансовой системе государства, поскольку в государственный бюджет не поступают пошлины, установленные на ввозимые товары, а также создает угрозу общественной безопасности при незаконном перемещении через таможенную границу взрывчатых, наркотических, сильнодействующих и ядовитых веществ, оружия и других предметов, изъятых из свободного обращения. Объект преступления - финансовая система государства. Предметом контрабанды являются товары или иные предметы. Таковыми, в частности, могут быть продукты питания, одежда, обувь, транспортные средства, российская или иностранная валюта, газовое, холодное оружие и другие предметы, кроме указанных в ч.2 ст. 188 УК. Объективная сторона преступления выражается в перемещении в крупном размере через таможенную границу РФ товаров или иных предметов, за исключением указанных в ч.2 данной статьи, совершенном помимо или с сокрытием от таможенного контроля, либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, либо сопряженным с недекларированием или недостоверным декларированием. Таможенной границей РФ являются пределы таможенной территории РФ, пределы исключительной экономической зоны РФ и континентального шельфа РФ, а также пределы особых экономических зон. В соответствии с

Таможенным кодексом РФ перемещением предметов или товаров через таможенную границу РФ признается совершение действий по ввозу на таможенную территорию РФ или вывозу с этой территории товаров (предметов, транспортных средств) любым способом. Под перемещением предметов контрабанды помимо таможенного контроля понимается их транспортировка вне определенных таможенными учреждениями РФ мест - таможен, таможенных постов. Скрытие предметов контрабанды от таможенного контроля означает их утаивание, совершенное как с использованием различного рода тайников, так и без такового. Обманное использование документов состоит в предъявлении таможенному контролю в качестве оснований для перемещения предметов контрабанды заведомо поддельных документов, документов, полученных незаконным путем, а также документов, содержащих недостоверные сведения или относящихся к другим товарам (предметам). К таким действиям относится также обманное использование средств таможенной идентификации (фальсифицированных пломб, печатей, идентификационных знаков и т. п.). Недекларирование или недостоверное декларирование предполагает перемещение предметов контрабанды через таможенную границу без заявления об этом в установленной законом форме (таможенной декларации) либо путем заявления в таможенной декларации ложных сведений о перемещаемых товарах (предметах) и их таможенном режиме. Уголовная ответственность по ч. 1 ст. 188 УК РФ наступает при условии перемещения через таможенную границу предметов контрабанды в крупном размере. В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ контрабанда признается совершенной в крупном размере, если стоимость перемещенных товаров или иных предметов превышает двести пятьдесят тысяч рублей. Совершение перечисленных в ч. 1 ст. 188 УК РФ деяний не в крупном размере образует в соответствии со ст. 16.1 КоАП РФ административный проступок.

Контрабанда является преступлением с формальным составом, признаваемым оконченным с момента фактического перемещения товаров или иных предметов через таможенную границу РФ. При ввозе товаров или иных предметов на таможенную территорию РФ момент окончания контрабанды определяется моментом фактического пересечения таможенной границы РФ. При вывозе предметов контрабанды с таможенной территории РФ контрабанда считается оконченной после подачи таможенной декларации или иного действия, направленного на реализацию намерения вывезти или ввезти товары или иные предметы. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. При этом сознанием виновного охватывается противоправный способ вывоза или ввоза товаров либо иных предметов контрабанды. Мотивами преступления могут быть различные побуждения - корысть, ложно понятые интересы службы и т. п. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. В ч. 2 ст. 188 УК РФ предусмотрена ответственность за перемещение через таможенную границу РФ наркотических средств, психотропных, сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, взрывчатых, радиоактивных веществ, радиационных источников, ядерных материалов, огнестрельного оружия, взрывных устройств, боеприпасов, оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а также материалов и оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу РФ, стратегически важных сырьевых товаров или культурных ценностей, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу РФ, если это деяние совершено теми же способами, которые названы в ч. 1 ст. 188 УК РФ. Перемещение через таможенную границу перечисленных товаров образует контрабанду независимо от их стоимости.

Квалифицирующими признаками контрабанды согласно ч. 3 ст. 188 УК РФ являются: совершение преступления должностным лицом с использованием своего служебного положения (п. “б”) с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль (п. “в”).

К должностным лицам, совершающим контрабанду с использованием своего служебного положения, относятся должностные лица таможенных органов РФ, а также должностные лица, освобожденные от определенных форм таможенного контроля (например, депутаты Федерального Собрания РФ и члены Правительства РФ, если они пересекают таможенную границу в связи с исполнением своих депутатских или иных служебных обязанностей, и др.).

Под контрабандой, сопряженной с насилием, понимается применение физического насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль. Физическое насилие может выразиться в связывании, нанесении ударов, побоев, причинении легкого, средней тяжести и тяжкого (ч. 1 и 2 ст. 111 УК РФ) вреда здоровью потерпевшего. При совершении убийства лица, осуществляющего таможенный контроль, содеянное дополнительно квалифицируется по ст. 105 УК РФ.

Особо квалифицированной признается контрабанда, совершенная организованной группой (ч. 4 ст. 188 УК РФ) - устойчивой сплоченной группой лиц, специально организовавших для занятия контрабандой. Незаконный экспорт или передача сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, незаконное выполнение работ (оказание услуг), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (ст. 189 УК РФ).

Объект преступления - порядок осуществления внешнеэкономической деятельности, направленный на недопущение распространения оружия массового поражения.

Предмет преступления - сырье, материалы, оборудование, технологии, научно-техническая информация, работы (услуги), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и

военной

техники.

Объективную сторону преступления образуют: 1) незаконные экспорт или передача иностранной организации или ее представителю сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации; 2) незаконное выполнение работ для иностранной организации или ее представителя; 3) незаконное оказание услуг иностранной организации или ее представителю, которые могут быть использованы при создании вооружения и военной техники, при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных ст. 188 и 275 УК РФ.

Предусмотренные ч. 1 ст. 189 УК РФ действия являются незаконными, если они совершены в обход специального экспортного контроля (без лицензии, таможенного оформления и т. п.).

Окончено преступление с момента фактического перемещения через таможенную границу сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, а также выполнения работ и оказания услуг, используемых при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъектом преступления является лицо, наделенное правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность. В соответствии с примечанием к ст. 189 УК РФ под лицом, наделенным правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, понимаются руководитель юридического лица, созданного в соответствии с законодательством РФ и имеющего постоянное место нахождения на территории РФ, а также физическое лицо, имеющее постоянное место жительства на территории РФ и зарегистрированное на территории РФ в качестве индивидуального предпринимателя.

Квалифицированным видом преступления согласно ч. 2 ст. 189 УК является его совершение группой лиц по предварительному сговору. В ч. 3 ст. 189 УК РФ установлена ответственность за деяния,

предусмотренные ч. 1 данной статьи, совершенные организованной группой либо в отношении сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, работ (услуг), которые заведомо для лица, наделенного правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки и в отношении которых установлен экспортный контроль.

Невозвращение на территорию РФ предметов художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран (ст. 190 УК РФ). Объектом преступления выступает монополия государства на владение и распоряжение предметами художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран.

Предмет преступления - предметы (книги, предметы украшения, картины и т. п.), являющиеся художественным, историческим или археологическим достоянием народов РФ и зарубежных стран.

Объективная сторона преступления выражается в невозвращении в установленный срок на территорию РФ указанных в ст. 190 УК предметов, вывезенных за ее пределы, если такое возвращение является обязательным в соответствии с действующим законодательством.

Окончено преступление с момента фактического невозвращения на территорию страны указанных ценностей в обусловленный правовыми актами срок.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, на которое соответствующими правовыми актами возложена обязанность возвратить на территорию РФ предметы художественного, исторического или археологического достояния народов РФ или зарубежных стран.

Незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга (ст. 191 УК РФ). Объект рассматриваемого преступления -

общественные отношения, складывающиеся по поводу осуществления финансовой деятельности государства в части оборота драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга. Предметом преступления являются драгоценные металлы, природные драгоценные камни, а также жемчуг в любом виде и состоянии, за исключением ювелирных и других бытовых изделий либо лома таких изделий.

Согласно Федеральному закону от 26 марта 1998 года № 41-ФЗ “О драгоценных металлах и драгоценных камнях” драгоценными металлами являются золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий) в любом виде и состоянии, за исключением ювелирных и других бытовых изделий, а также лома таких изделий. К природным драгоценным камням относятся природные алмазы, изумруды, сапфиры и александриты в сыром и обработанном виде, а также жемчуг, за исключением ювелирных и других бытовых изделий из этих камней и лома таких изделий. Предметом данного преступления является только жемчуг ориенталь и речной, масса которых исчисляется в каратах. Ниточный (просверленный) и искусственный жемчуг не признаются предметом данного преступления.

Драгоценные металлы и природные драгоценные камни могут выступать в виде добытых из недр минерального сырья, самородных минералов, полуфабрикатов, готовой продукции, не относящейся к ювелирным и другим бытовым изделиям, материалов, инструментов, слитков аффинированных драгоценных металлов, монет, содержащих драгоценные металлы, но не находящихся в обращении, и т. п. Объективная сторона преступления выражается в совершении сделок с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями, а также с жемчугом в нарушение правил, установленных законодательством РФ, а также в их незаконном хранении, перевозке или пересылке. Порядок совершения сделок с драгоценными металлами и природными

драгоценными камнями, а также жемчугом регламентирован Федеральным законом “О драгоценных металлах и драгоценных камнях”, а также рядом нормативных актов Правительства РФ: Положением о совершении сделок с драгоценными металлами на территории РФ, утвержденным постановлением Правительства РФ от 30 июня 1994 года № 756, Правилами совершения банками сделок купли-продажи мерных слитков драгоценных металлов с физическими лицами, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30 июня 1997 года № 772; Порядком совершения операций с минеральным сырьем, содержащим драгоценные металлы, до аффинажа, утвержденным постановлением Правительства РФ от 1 декабря 1998 года; Правилами учета хранения драгоценных металлов, драгоценных камней и продукции из них, а также ведения соответствующей отчетности, утвержденными постановлением Правительства РФ от 28 сентября 2001 года № 731, и др. Осуществление сделок с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями, а также с жемчугом путем их покупки, продажи, обмена, использования в качестве средства платежа, залога и т. п. в обход установленных правил признается незаконным. Например, незаконными сделками являются продажа предприятиями-заготовителями и скупочными предприятиями вторичного сырья, содержащего золото и серебро, гражданам; продажа пользователями недр слитков золота и серебра коммерческим банкам, специально не уполномоченным на совершение в установленном порядке операций с драгоценными металлами; использование минерального сырья, содержащего золото и серебро, в качестве предмета залога (заклада); использование минерального сырья, содержащего золото и серебро, в качестве металла, зачисляемого на счета и во вклады, и т. п. Незаконные сделки с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями либо с жемчугом, а равно их незаконные хранение, перевозка и пересыпка являются окончательным преступлением с момента их совершения. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления - достигшее 16-летнего возраста лицо, как частное, так

и

должностное.

Квалифицированным видом преступления, предусмотренным ч. 2 ст. 191 УК РФ, является его совершение в крупном размере (п. “б”) или организованной группой, группой лиц по предварительному сговору (п. “в”).

В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ деяния, предусмотренные данной статьей, признаются совершенными в крупном размере, если стоимость драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга, в отношении которых совершен незаконный оборот, превышает двести пятьдесят тысяч рублей.

Нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней (ст. 192 УК РФ). Объектом преступления являются общественные отношения в сфере финансовой деятельности государства по поводу формирования бюджета.

Предмет преступления - драгоценные металлы и драгоценные камни, понятие которых определено в комментариях к ст. 191 УК РФ. По смыслу диспозиции ст. 192 УК предметом преступления являются добытые из недр (путем разработки месторождений), полученные из вторичного сырья (например, путем переработки лома и отходов, содержащих драгоценные металлы), поднятые и найденные (как в пределах территории, на которой производится промышленная разработка недр, так и вне ее) драгоценные металлы и драгоценные камни.

Объективная сторона преступления выражается в бездействии - уклонении от обязательной сдачи на аффинаж или обязательной продажи государству добытых из недр, полученных из вторичного сырья, а также поднятых и найденных драгоценных металлов и драгоценных камней.

В соответствии с Федеральным законом “О драгоценных металлах и драгоценных камнях” добыча и производство драгоценных металлов, добыча драгоценных камней могут осуществляться исключительно организациями, получившими в установленном законом порядке специальные разрешения (лицензии). Старательская добыча может применяться при добыче

драгоценных металлов и драгоценных камней, за исключением алмазов, всеми организациями независимо от их организационно-правовых форм, в том числе артелями старателей. Драгоценные металлы и драгоценные камни, добытые из недр в соответствии с полученной лицензией, становятся собственностью субъекта предпринимательской деятельности. Тем не менее, Федеральным законом “О драгоценных металлах и драгоценных камнях” и другими нормативными актами установлено, что добытые из недр, полученные из вторичного сырья, а также поднятые и найденные драгоценные металлы и драгоценные камни подлежат обязательной сдаче на аффинаж, т. е. очистку и получение драгоценных металлов высокой чистоты путем отделения от них загрязняющих примесей, либо обязательной продаже государству.

Уклонение от обязательной сдачи на аффинаж или обязательной продажи драгоценных металлов и драгоценных камней образует преступление, если оно совершено в крупном размере. В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ нарушение правил сдачи или продажи государству драгоценных металлов и драгоценных камней признается совершенным в крупном размере, если стоимость указанных в настоящей статье предметов, не сданных или не проданных государству, превышает двести пятьдесят тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Это могут быть руководители организаций, осуществляющих добычу драгоценных металлов и драгоценных камней, члены старательских артелей, добывающих драгоценные металлы и драгоценные камни на основании лицензии, отдельные граждане, нашедшие драгоценные металлы и драгоценные камни в пределах территории, на которой производится промышленная разработка недр, или вне ее. Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (ст. 193 УК РФ). Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся в

сфере финансовой деятельности государства в части валютного регулирования.

Предмет преступления - иностранная валюта: иностранные денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монет, находящихся в обращении, а также изымаемые из обращения, но подлежащие обмену денежные знаки; средства на счетах в денежных единицах иностранного государства и в международных или расчетных единицах.

Объективная сторона преступления характеризуется невозвращением в крупном размере из-за границы средств в иностранной валюте, подлежащих в соответствии с российским законодательством обязательному перечислению на счета в уполномоченный банк РФ.

В соответствии с действующим законодательством иностранная валюта, полученная резидентами (физическими лицами, имеющими постоянное место жительства в РФ, и юридическими лицами - предприятиями и организациями), подлежит обязательному зачислению на их счета в уполномоченных банках РФ. В зависимости от оснований получения средств в иностранной валюте, подлежащих обязательному перечислению на счета в уполномоченные банки РФ, нормативными актами установлены различные сроки исполнения данной обязанности. Например, в Инструкции Центрального банка РФ и Государственного таможенного комитета РФ от 13 октября 1999 года "О порядке осуществления валютного контроля за поступлением в Российскую Федерацию выручки от экспорта товаров" определяется, что срок поступления выручки от экспорта товаров рассчитывается экспортером самостоятельно, в том числе исходя из времени пробега банковских документов и условий платежа по контракту. Указанный срок может составлять 30, 60, 90 дней, а при разрешенной отсрочке - свыше 90 дней. Указанный срок исчисляется от даты вывоза товаров с таможенной территории РФ. Истечение указанного срока рассматривается как невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте, образуя окончательное преступление.

Уголовная ответственность наступает при условии невозвращения средств в иностранной валюте в крупном размере. Согласно примечанию к ст. 193 УК РФ деяние, предусмотренное настоящей статьей, признается совершенным в крупном размере, если сумма невозвращенных средств в иностранной валюте превышает пять миллионов рублей. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъектом преступления являются руководители организаций (независимо от формы собственности), не возвращающих средства в иностранной валюте, подлежащие в соответствии с действующим законодательством обязательному перечислению на счета в уполномоченном банке РФ. Уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (ст. 194 УК РФ). Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся в сфере финансовой деятельности государства по поводу формирования бюджета. Согласно Таможенному кодексу РФ к таможенным платежам относятся: таможенная пошлина, налог на добавленную стоимость, акцизы, таможенные сборы, плата за информирование и консультирование, плата за принятие предварительного решения, плата за участие в таможенных аукционах. Объективная сторона преступления характеризуется уклонением от уплаты таможенных платежей в крупном размере. Уклонение представляет собой явно выраженный отказ плательщика таможенных платежей уплатить их в установленные сроки. Таможенные платежи уплачиваются до принятия или одновременно с принятием таможенной декларации. При перемещении через таможенную границу РФ товаров не для коммерческих целей таможенные платежи уплачиваются одновременно с принятием таможенной декларации. Если таможенная декларация не была подана в установленный срок, то сроки уплаты таможенных платежей исчисляются со дня истечения срока подачи таможенной декларации.

Преступление признается оконченным с момента истечения установленного

срока уплаты таможенных платежей.

Уголовная ответственность наступает при условии уклонения от уплаты таможенных платежей в крупном размере, под которым согласно примечанию к ст. 194 УК РФ понимается уклонение, при котором стоимость неуплаченных таможенных платежей превышает пятьсот тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъектом преступления может быть как частное, так и должностное лицо, являющееся плательщиком таможенных платежей.

Квалифицированным видом преступления по ч. 2 ст. 194 УК РФ является его совершение: группой лиц по предварительному сговору (п. “а”); в особо крупном размере (п. “г”).

Согласно примечанию к ст. 194 УК РФ уклонение от уплаты таможенных платежей признается совершенным в особо крупном размере, если сумма неуплаченных таможенных платежей превышает один миллион пятьсот тысяч рублей.

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица (ст. 198 УК РФ). Объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, складывающиеся в сфере финансовой деятельности государства по поводу формирования бюджета и внебюджетных фондов.

Налоговая система РФ функционирует в соответствии с положениями НК и принятых в его развитие других нормативных актов, которые определяют систему налогов, взимаемых в федеральный бюджет, региональные и местные налоги и сборы, а также порядок и условия их уплаты.

Под налогом понимается обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований.

Под сбором понимается обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в

отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий). Налогоплательщиками и плательщиками сборов признаются организации и физические лица, на которых налоговым законодательством возложена обязанность уплачивать налоги и (или) сборы. Подлежащие налогообложению физические лица обязаны вести в установленном порядке учет своих доходов (расходов) и объектов налогообложения, а также представлять в налоговый орган по месту учета в установленном порядке налоговую декларацию по тем налогам, которые они обязаны уплачивать, другие документы, необходимые для исчисления и уплаты налогов. Предметом преступления являются предусмотренные налоговым законодательством налоги и сборы, взимаемые с физических лиц: налог на доходы физических лиц (подходный налог), налог на имущество физических лиц, налог на наследование или дарение, лицензионные сборы и др.

Согласно ст. 207 НК РФ налогоплательщиками налога на доходы физических лиц признаются физические лица (граждане РФ, иностранные граждане и лица без гражданства), являющиеся налоговыми резидентами РФ, т. е. фактически находящиеся на территории РФ не менее 183 дней в календарном году, а также физические лица, получающие доходы от источников в РФ, не являющиеся налоговыми резидентами РФ. Объективную сторону преступления образует уклонение физического лица от уплаты налогов и (или) сборов путем непредставления налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным, либо путем включения в налоговую декларацию заведомо ложных сведений, совершенное в крупном размере.

Согласно ч. 1 ст. 80 НК РФ налоговая декларация представляет собой

письменное заявление налогоплательщика о полученных доходах и произведенных расходах, источниках доходов, налоговых льготах и начисленной сумме налога и (или) других данных, связанных с исчислением и уплатой налога.

Налоговая декларация представляется каждым налогоплательщиком по каждому налогу, подлежащему уплате этим налогоплательщиком, если иное не предусмотрено законодательством о налогах и сборах. Налоговая декларация представляется в налоговый орган по месту учета налогоплательщика на бланке установленной формы им лично или направляется по почте. В соответствии с ч. 4 ст. 229 НК РФ в налоговых декларациях по налогу на доходы физических лиц последние указывают все полученные ими в налоговом периоде доходы, источники их выплаты, налоговые вычеты, суммы налога, удержанные налоговыми агентами, суммы фактически уплаченных в течение налогового периода авансовых платежей, суммы налога, подлежащие уплате (доплате) или возврату по итогам налогового периода.

Налоговая декларация представляется в налоговый орган по месту учета налогоплательщика не позднее 30 апреля года, следующего за истекшим налоговым периодом.

Налоговую декларацию в соответствии со ст. 227 и 228 НК РФ обязаны представлять: 1) физические лица, зарегистрированные в установленном действующим законодательством порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица; 2) частные нотариусы и другие лица, занимающиеся в установленном действующим законодательством порядке частной практикой; 3) физические лица, получившие вознаграждения от физических лиц, не являющихся налоговыми агентами, на основе заключенных договоров гражданско-правового характера, включая доходы по договорам найма или договорам аренды любого имущества, а также от продажи имущества, принадлежащего этим лицам на праве собственности; 4) физические лица - налоговые

резиденты РФ, получающие доходы от источников, находящихся за пределами РФ; 5) физические лица, получающие другие доходы, при получении которых не был удержан налог налоговыми агентами; 6) физические лица, получающие выигрыши, выплачиваемые организаторами тотализаторов и других основанных на риске игр (в том числе с использованием игровых автоматов).

Под включением в налоговую декларацию или иные документы заведомо ложных сведений понимается умышленное указание в декларации или иных документах (счета-фактуры, расчеты налогов и т. п.) любых не соответствующих действительности сведений о размерах доходов и расходов (уменьшение размера доходов, неотражение отдельных источников доходов, увеличение суммы расходов, завышение размеров и видов налоговых вычетов, искажение сведений о торговых операциях и т. п.). Уклонение физического лица от уплаты налогов, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 4 июля 1997 года “О некоторых вопросах применения судами уголовного законодательства об ответственности за уклонение от уплаты налогов” считается оконченным преступлением с момента фактической неуплаты налога за соответствующий налогооблагаемый период в срок, установленный налоговым законодательством.

Уголовная ответственность за уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица наступает при его совершении в крупном размере, под которым согласно примечанию к ст. 198 УК РФ понимается либо сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более ста тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо сумма налогов и (или) сборов, превышающая триста тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъектом преступления является лицо (гражданин РФ, иностранный

гражданин, лицо без гражданства), достигшее возраста 16 лет и обязанное платить установленные законом налоги и (или) сборы, представлять налоговую декларацию.

Квалифицированным видом преступления по ч. 2 ст. 198 УК РФ является совершение его в особо крупном размере.

В соответствии с примечанием к ст. 198 УК РФ особо крупным размером признается сумма налогов и (или) сборов, либо составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более пятисот тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая один миллион пятьсот тысяч рублей.

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации (ст. 199 УК РФ).

Объект преступления -общественные отношения, складывающиеся в сфере финансовой деятельности государства по поводу формирования бюджета и внебюджетных фондов.

В соответствии с действующим налоговым законодательством РФ устанавливаются следующие виды налогов и сборов: федеральные налоги и сборы, налоги и сборы субъектов РФ (региональные налоги и сборы) и местные налоги и сборы.

Налоговая система страны включает в себя такие налоги, платежи и сборы, уплачиваемые организациями, как налог на добавленную стоимость, акцизы на отдельные группы и виды товаров, налог на прибыль, налог на операции с ценными бумагами, налог на доходы с банков, налог на рекламу, налог на пользование недрами, сбор за право пользования объектами животного мира и водными биологическими ресурсами, федеральные, региональные и местные лицензионные сборы и ряд других обязательных платежей и сборов, которые являются предметом предусмотренного ст. 199 УК преступления.

Согласно ст. 11 НК РФ организациями, обязанными уплачивать налоги и (или) сборы, признаются юридические лица, образованные в соответствии с законодательством РФ (российские организации), иностранные юридические

лица, компании и другие корпоративные образования, обладающие гражданской правоспособностью, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, международные организации, их филиалы и представительства, созданные на территории РФ (иностранная организация).

Объективную сторону преступления образует уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации путем непредставления налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным, либо путем включения в налоговую декларацию или такие документы заведомо ложных сведений, совершенное в крупном размере. Организация (налогоплательщик) в случае наличия у нее объекта налогообложения обязана уплачивать налоги и (или) сборы в размере установленной законом налоговой ставки и в определенные сроки. Налогоплательщик обязан также вести бухгалтерский учет, составлять отчеты о финансово-хозяйственной деятельности, предоставлять налоговым органам необходимые для исчисления и уплаты налогов документы и сведения.

Сроки уплаты налогов устанавливаются налоговым законодательством применительно к каждому из налогов. Так, в соответствии со ст. 174 НК РФ уплата налогов на добавленную стоимость по операциям, связанным с реализацией товаров (работ, услуг), признаваемым объектом налогообложения на территории РФ, производится по общему правилу по итогам каждого налогового периода (календарный месяц) не позднее 20 числа месяца, следующего за истекшим налоговым периодом. Налогоплательщики обязаны представить в налоговые органы по месту своего учета соответствующую налоговую декларацию в срок не позднее 20 числа месяца, следующего за истекшим налоговым периодом. Сумма налога на добычу полезных ископаемых, подлежащая уплате по итогу налогового периода, уплачивается не позднее последнего дня месяца,

следующего за истекшим налоговым периодом (ст. 344 НК РФ). При этом налоговая декларация по данному виду налога согласно ст. 345 НК РФ представляется не позднее последнего дня месяца, следующего за истекшим налоговым периодом.

Включение в налоговую декларацию или иные документы (бухгалтерские отчеты, расчеты по соответствующему налогу) заведомо ложных сведений может быть выражено в составлении подложных документов о сумме дохода или о расходах, не включенных в эту сумму; несообщении сведений об источниках дохода (прибыли); запутывании учета доходов и расходов и т. п. Окончено преступление с момента фактической неуплаты налогов и (или) сборов за соответствующий налогооблагаемый период в срок, установленный налоговым законодательством. Согласно ч. 2 ст. 45 НК РФ обязанность по уплате налога считается исполненной налогоплательщиком с момента предъявления в банк поручения на уплату соответствующего налога при наличии достаточного денежного остатка на счете налогоплательщика. Уголовная ответственность за уклонение от уплаты налогов и (или) сборов наступает при условии, если оно совершено в крупном размере, под которым согласно примечанию к ст. 199 УК РФ понимается сумма налогов и (или) сборов, либо составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более пятисот тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая один миллион пятьсот тысяч рублей. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъектом преступления могут быть руководители, главные (старшие) бухгалтеры, бухгалтеры коммерческих и некоммерческих организаций, а также лица, фактически выполняющие их обязанности. Кроме того, Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 4 июля 1997 года “О некоторых вопросах применения судами Российской Федерации уголовного законодательства об ответственности за уклонение от уплаты налогов” к субъектам рассматриваемого преступления отнес и иных служащих

организации-налогоплательщика, включивших в бухгалтерские документы заведомо искаженные данные о доходах или расходах. Квалифицированным видом преступления по ч. 2 ст. 199 УК РФ является его совершение: а) группой лиц по предварительному сговору; б) в особо крупном размере. Особо крупным размером уклонения от уплаты налогов и (или) взносов с организации в соответствии с примечанием к ст. 199 УК РФ признается сумма, либо составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более двух миллионов пятисот тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая семь миллионов пятисот тысяч рублей. Неисполнение обязанностей налогового агента (ст. 199.1 УК РФ). Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся в сфере финансовой деятельности государства по поводу формирования бюджета и внебюджетных фондов. Объективную сторону преступления образует неисполнение обязанностей налогового агента по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов, подлежащих в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах исчислению, удержанию у налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд), совершенное в крупном размере. Налоговыми агентами признаются организации и (или) физические лица, на которых законодательством о налогах и сборах возложены обязанности по исчислению, удержанию у налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд) налогов и (или) сборов. В качестве налоговых агентов могут выступать российские организации, постоянные представительства иностранных организаций в РФ, а также индивидуальные предприниматели. В соответствии с ч. 3 ст. 24 НК РФ налоговые агенты обязаны: 1) правильно

и своевременно исчислять, удерживать из средств, выплачиваемых налогоплательщикам, и перечислять в бюджеты (внебюджетные фонды) соответствующие налоги и (или) сборы; 2) в течение одного месяца письменно сообщать в налоговый орган по месту своего учета о невозможности удержать налог у налогоплательщика и о сумме задолженности налогоплательщика; 3) вести учет выплаченных налогоплательщикам доходов, удержанных и перечисленных в бюджеты (внебюджетные фонды) налогов, в том числе персонально по каждому налогоплательщику; 4) представлять в налоговый орган по месту своего учета документы, необходимые для осуществления контроля за правильностью исчисления, удержания и перечисления налогов. Российские организации, индивидуальные предприниматели и постоянные представительства иностранных организаций в РФ, от которых или в результате отношений с которыми налогоплательщик получил доходы, исчисление сумм налога производят в соответствии с установленными налоговым законодательством ставками нарастающим итогом с начала налогового периода по итогам каждого месяца применительно ко всем доходам, в отношении которых применяется налоговая ставка в размере 13%, начисленным налогоплательщику за данный период, с зачетом удержанной в предыдущие месяцы текущего налогового периода суммы налога. Налоговые агенты обязаны удержать начисленную сумму налога непосредственно из доходов налогоплательщика при их фактической выплате. При этом удерживаемая сумма налога не может превышать 50% суммы выплаты.

Налоговые агенты обязаны перечислять суммы исчисленного и удержанного налога не позднее дня фактического получения в банке наличных денежных средств на выплату дохода, а также дня перечисления дохода со счетов налоговых агентов в банке на счета налогоплательщика либо по его поручению на счета третьих лиц в банках. В иных случаях налоговые агенты перечисляют суммы исчисленного и удержанного налога не позднее дня,

следующего за днем фактического получения налогоплательщиком дохода, - для доходов, выплачиваемых в денежной форме, а также дня, следующего за днем фактического удержания исчисленной суммы налога, - для доходов, полученных налогоплательщиком в натуральной форме либо в виде материальной выгоды (ст. 226 НК РФ). Уголовная ответственность по ст. 199 УК РФ наступает при условии, если неисполнение обязанностей налогового агента по исчислению, удержанию и перечислению налогов и (или) сборов в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд) совершено в крупном размере, под которым, согласно примечанию к ст. 199 УК РФ, признается сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более пятисот тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% подлежащих уплате налогов и (или) сборов, либо превышающая один миллион пятьсот тысяч рублей. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком преступления является мотив - личные интересы. Субъектом преступления являются руководители, главные (старшие) бухгалтеры российских организаций, постоянных представительств иностранных организаций в РФ, лица, фактически выполняющие их обязанности, а также индивидуальные предприниматели. Квалифицированным видом преступления по ч. 2 ст. 199 УК РФ является совершение его в особо крупном размере. В соответствии с примечанием к ст. 199 УК РФ особо крупным размером неисполнения обязанностей налогового агента признается сумма, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более двух миллионов пятисот тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая семь миллионов пятьсот тысяч рублей. Соккрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться

взыскание налогов и (или) сборов (ст. 1992 УК РФ). Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся в сфере финансовой деятельности государства по поводу формирования бюджета и внебюджетных фондов.

Предмет преступления - денежные средства либо имущество организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых в порядке, предусмотренном законодательством РФ о налогах и сборах, должно быть произведено взыскание недоимки по налогам и (или) сборам. Недоимкой признается сумма налога или сумма сбора, не уплаченная в установленный законодательством о налогах и сборах срок. Денежными средствами либо имуществом, за счет которых производится взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, являются: денежные средства на счетах в банке, наличные денежные средства, имущество, не участвующее непосредственно в производстве продукции (товаров), в частности ценные бумаги, валютные ценности, непромышленные помещения, легковой автотранспорт, предметы дизайна служебных помещений, готовая продукция (товары), а также иные материальные ценности, не участвующие и (или) не предназначенные для непосредственного участия в производстве, сырье и материалы, предназначенные для непосредственного участия в производстве, а также станки, оборудование, здания, сооружения и другие основные средства, имущество, переданное по договору во владение, в пользование или распоряжение другим лицам без перехода к ним права собственности на это имущество, если для обеспечения исполнения обязанности по уплате налога такие договоры расторгнуты или признаны недействительными в установленном порядке, другое имущество, за исключением предназначенного для повседневного личного пользования физическим лицом или членами его семьи, определяемого в соответствии с законодательством РФ.

Объективная сторона преступления характеризуется сокрытием указанных

денежных средств либо имущества, совершенное в крупном размере. В соответствии со ст. 46 НК РФ в случае неуплаты или неполной уплаты налога и (или) сбора в установленный срок обязанность по уплате налога и (или) сбора исполняется принудительно путем обращения взыскания на денежные средства налогоплательщика или налогового агента на счетах в банках. Взыскание налога производится по решению налогового органа путем направления в банк, в котором открыты счета налогоплательщика или налогового агента, инкассового поручения (распоряжения) на списание и перечисление в соответствующие бюджеты (внебюджетные фонды) необходимых денежных средств со счетов налогоплательщика или налогового агента. Решение о взыскании доводится до сведения налогоплательщика (налогового агента) в срок не позднее пяти дней после вынесения решения о взыскании необходимых денежных средств. В соответствии со ст. 48 НК РФ в случае неисполнения налогоплательщиком - физическим лицом или налоговым агентом - физическим лицом в установленный срок обязанности по уплате налога и (или) сбора налоговый орган вправе обратиться в суд с иском о взыскании налога и (или) сбора за счет имущества, в том числе денежных средств на счетах в банке и наличных денежных средств данного налогоплательщика - физического лица или налогового агента - физического лица в пределах сумм, указанных в требовании об уплате налога и (или) сбора. Исковое заявление о взыскании налога и (или) сбора за счет имущества налогоплательщика - физического лица или налогового агента - физического лица подается в арбитражный суд (в отношении имущества физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя) или в суд общей юрисдикции (в отношении имущества физического лица, не имеющего статуса индивидуального предпринимателя). Взыскание налога за счет имущества налогоплательщика - физического лица или налогового агента - физического лица производится на основании вступившего в законную силу решения суда.

Объективная сторона преступления имеет место, если сокрытие денежных средств или имущества, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов, осуществлено после принятия налоговым органом решения о принудительном взыскании денежных средств налогоплательщика или налогового агента на счетах в банках, либо после вступления в законную силу решения суда о взыскании налога и (или) сбора за счет имущества налогоплательщика или налогового агента. Сокрытие денежных средств или имущества может быть совершено различными способами: путем продажи имущества, перевода денежных средств на счета в другие банки и т. п. Уголовная ответственность за сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов, наступает при условии его совершения в крупном размере, под которым в соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ понимается сокрытие в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъектом преступления является собственник или руководитель организации, иное лицо, выполняющее управленческие функции в этой организации, а также индивидуальный предприниматель.