

МИНИСТЕРСТВО СЕЛЬСКОГО ХОЗЯЙСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«КУБАНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ АГРАРНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

ТЕЗИСЫ ЛЕКЦИЙ

по дисциплине

М2.Б.4 АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА

Код и направление подготовки	40.04.01 Юриспруденция
Направленность (профиль) программ аспирантуры	Уголовное право, криминология; уголовно-исполнительное право
Квалификация (степень) выпускника	магистр
Факультет	Юридический
Ведущий преподаватель	Грошев А. В.
Кафедра-разработчик	Уголовного права

Краснодар 2016

ТЕЗИСЫ ЛЕКЦИЙ ПО ДИСЦИПЛИНЕ

М2.Б.4 АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА

Содержание дисциплины

№ темы лекции	Наименование практического (семинарского) занятия
1	Проблемы учения о преступлении, составе преступления и уголовной ответственности.
2	Проблемы учения об отдельных элементах состава преступления
3	Проблемы учения о неоконченном преступлении и множественности преступлений
4	Проблемы учения о соучастии в преступлении
5	Проблемы уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних
6	Проблемы квалификации преступлений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности
7	Проблемы квалификации преступлений в сфере финансовой деятельности.
8	Проблемы квалификации преступлений в сфере налогообложения
9	Проблемы квалификации преступлений террористической направленности
10	Проблемы квалификации коррупционных преступлений
11	Проблемы квалификации преступлений экстремистской направленности.

Тема 1. Проблемы учения о преступлении, составе преступления и уголовной ответственности.

§ 1. Понятие, задачи и функции уголовного права. Система уголовного права
Уголовное право – это совокупность правовых норм, установленных высшими органами государственной власти РФ, определяющих преступность и наказуемость деяний, основания уголовной ответственности, систему и порядок назначения наказания, а также условия освобождения от уголовной ответственности и наказания. К основным задачам уголовного права относятся: 1) охрана общественных отношений от преступных посягательств; 2) предупреждение преступлений (общая превенция); 3) предупреждение и недопущение совершения преступлений отдельными лицами (частная превенция). Из перечисленных задач вытекают следующие функции уголовного права: 1) охранительная, которая заключается в обеспечении защиты интересов личности, общества и государства от преступных посягательств. Действие этой функции выражается: в определении уголовно-правовых запретов;• установлении юридических санкций за преступное поведение,• включая применение принудительных мер медицинского характера и воспитательного воздействия; установлении порядка применения юридических санкций

за• совершенные противоправные деяния, изменение, освобождение от уголовной ответственности и наказания. Охранительная функция уголовного права носит преимущественно карательный характер; 7 2) регулятивная – состоит в упорядочении уголовно-правовых отношений посредством: установления основания и принципов уголовной ответственности;• определения уголовной противоправности общественно опасных• деяний; установления системы, порядка применения мер уголовной• ответственности; наделения субъективными правами на причинение вреда при защите от• общественно опасных посягательств (необходимая оборона), при задержании преступника, при крайней необходимости; 3) предупредительная – охватывает формирование общественного сознания в духе беспрекословного подчинения уголовному закону, применение уголовного наказания в целях исправления осужденных и удержания их от совершения новых преступлений. Кроме того, уголовно-правовой запрет и наличие суровых санкций налагает на неопределенный круг лиц обязанность воздерживаться от совершения преступлений и таким образом удерживает неопределенный круг лиц от совершения преступлений посредством угрозы наказания. Система уголовного права – это объективное правовое явление, отражающее строение уголовного права во взаимосвязи и взаимообусловленности его уголовно-правовых норм и институтов. Под правовым институтом в уголовном праве понимается комплекс (группа) правовых норм, регулирующих определенный вид уголовно-правовых отношений и являющихся частью отрасли права. Уголовное право включает такие институты, как институт неоконченного преступления, соучастия в преступлении, множественности преступлений и др. Уголовно-правовая норма – это установленное и охраняемое государством юридически обязательное правило поведения, регулирующее общественные отношения и содержащее запрет на совершение тех или иных действий (бездействия). Система уголовно-правовых норм подразделяется на Общую и Особенную части. Общая часть включает нормы уголовного права, в которых предусматриваются общие принципы, институты, понятия, определяющие возраст уголовной ответственности, формы вины, соучастие в преступлении, цели и общие начала назначения наказания, порядок и условия освобождения от уголовной ответственности и наказания и т.д. 8 Особенная часть включает нормы, в которых определяются конкретные преступления по их видам, а также наказания, установленные за их совершение. Некоторые нормы Особенной части содержат примечания, где разъясняются отдельные положения уголовного закона и условия освобождения от уголовной ответственности в случае деятельного раскаяния лиц, нарушивших эти нормы. § 2. Понятие науки уголовного права. Предмет и метод науки уголовного права Наука уголовного права – это система уголовно-правовых взглядов, идей и представлений об уголовном законодательстве, практике его применения и принципах, истории уголовного права и перспективах его развития, о зарубежном уголовном законодательстве. Предметом науки уголовного права являются: 1) уголовный закон; 2) социальная обусловленность и социальная эффективность уголовно-правовых норм; 3) тенденции развития уголовного законодательства и проблемы его совершенствования. Метод науки уголовного права – это совокупность приемов и средств, с помощью которых раскрываются закономерности, содержание и формы явлений, входящих в предмет уголовного права. Принципиальной, выверенной основой познания в науке уголовного права была и остается диалектико-материалистическая методология. Суть этой методологии в том, что все понятия и институты уголовного права изучаются и рассматриваются не как абстрактно-юридические категории, а как социальные явления на основе закономерностей историзма, социальной справедливости, детерминации. Для более глубокого уяснения социально-политического содержания отдельных институтов и норм уголовного права, а также выявления их эффективности теория уголовного права использует следующие методы исследования: 1) конкретно-социологический, который заключается в анализе уголовно-правовых норм, преступления и наказания как социальных явлений. Его использование заключается в отборе и анализе по определенной

схеме (программе) конкретных фактов бытия уголовного закона, его влияния на преступника и преступление; 9 2) сравнительно-правовой – заключается в анализе тех или иных уголовно-правовых институтов, категорий и понятий путем сопоставления их содержания с уголовным законодательством разных стран; 3) историко-правовой – предполагает исследование уголовно-правовых институтов, категорий и норм в их историческом развитии, изучение российского уголовного права и российской уголовно-правовой науки; 4) формально-юридический – основан на использовании правил формальной логики и грамматики (синтаксиса). Его преимущественное назначение состоит в комментировании и систематизации действующих уголовно-правовых норм, их толковании, определении основных уголовно-правовых понятий; 5) социологические (анализ документов, опрос и его разновидности – анкетирование и интервьюирование, а также экспертные оценки), которые получили широкое использование в науке уголовного права, в частности при изучении преступлений и лиц, их совершивших, эффективности уголовного закона. При определении различных уголовно-правовых понятий как в процессе нормотворчества, так и в правоприменительной деятельности используются также методы криминологии, уголовной статистики и психологии. Особенно тесно связана наука уголовного права с криминологией. Криминология – это наука, изучающая преступность как социально-правовое явление, ее причины, личность преступника, разрабатывающая конкретные меры предупреждения преступлений. С одной стороны, криминология основывается на уголовно-правовом содержании как общего понятия преступления, так и законодательного определения отдельных видов преступлений (например, кражи, убийства, хулиганства), с другой – криминологическая информация о преступности и преступниках позволяет уточнить и оценить степень адекватности отражения в уголовно-правовых нормах жизненных явлений, лежащих в основе криминализации тех или иных видов антиобщественного поведения. Криминологическая информация является необходимой предпосылкой для изменения действующего уголовного законодательства.

§ 3. Понятие уголовной политики. Принципы уголовной политики и уголовного права Уголовная (уголовно-правовая) политика — один из видов политики реагирования на преступления, который заключается в разработке и реализации стратегии и тактики деятельности государства, реагирующего на совершенные преступления, и который осуществляется средствами и методами только уголовного права. Этот вид политики представляет собой, с одной стороны, специфическое направление деятельности государства, связанное с разработкой и установлением основания и принципов уголовной ответственности, определением круга преступных деяний и видов наказаний и иных мер уголовно-правового воздействия за их совершение, порядка и условий освобождения от уголовной ответственности и наказания в целях обеспечения надежной защиты интересов личности, общества, государства от преступных посягательств. Это также совокупность лежащих в основе указанной деятельности идей, взглядов и представлений о целях, задачах, принципах, основных направлениях (приоритетах), средствах, содержании, формах и методах уголовно-правового воздействия на преступность, которые складываются в обществе на данном этапе его исторического развития и получают свое воплощение в указанной деятельности. Анализ уголовного законодательства, практики его применения, уголовно-правовой теории позволяет выделить следующие принципы уголовного права: 1) законности. Применительно к уголовному праву принцип законности трансформируется в первую очередь в принцип «Нет преступления без указания о том в законе». Он означает, что к уголовной ответственности может быть привлечено лицо, совершившее лишь запрещенное уголовным законом общественно опасное деяние. Согласно данному принципу аналогия в уголовном праве не допускается. Под аналогией закона в юриспруденции понимается применение к отношениям, требующим правового регулирования, но не предусмотренным прямо законом или иным нормативным правовым актом, норм, регулирующих сходные отношения. Аналогия служит средством преодоления пробелов в праве, т.е. ситуаций,

когда необходимо правовое решение того или иного вопроса, но оно не предусмотрено правовыми нормами; 2) виновной ответственности (вины) означает, что общественно опасное деяние уголовный закон признает преступлением только в том случае, если оно совершено виновно (умышленно или неосторожно). Ни одно деяние, совершенное невиновно, какие бы тяжкие последствия оно ни причинило, не может рассматриваться как преступление. Субъективное вменение — элементарнейшее условие правильной социально-политической оценки человеческого поведения вообще и преступного поведения в частности. 11 Принцип вины закреплен в ст. 5 УК РФ, а в п. 3 ст. 20 и ст. 28 УК РФ данный принцип разъясняется. Принцип вины предполагает личную ответственность, которая означает, что к уголовной ответственности может быть привлечено лишь физическое лицо, совершившее преступление, и она не может быть переложена на других лиц (например, родителей). Уголовное право по этой причине исключает уголовную ответственность и юридических лиц. Статья 19 УК РФ устанавливает, что уголовной ответственности подлежит только вменяемое физическое лицо, достигшее возраста, определенного законом; 3) социальной справедливости и равенства перед законом выражается, во-первых, в соответствии наказания и иных мер уголовно-правового характера характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного, во-вторых, исключении возможности дважды нести уголовную ответственность за одно и то же преступление, и, в-третьих, равенстве всех граждан перед уголовным законом независимо от их социального положения, национальной и расовой принадлежности (ст. 4 и 6 УК РФ); 4) гуманизма в уголовном праве выражается в том, что уголовная ответственность и наказание не преследуют цели отомстить лицу, совершившему преступление, причинить ему физические страдания, унижить его человеческое достоинство. Статья 43 УК РФ определяет, что наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений. Гуманизм уголовного права проявляется также в отрицании жестоких, мучительных и позорящих наказаний, в существовании института освобождения от уголовной ответственности и наказания (ст. 7 УК РФ).

§ 4. Понятие и признаки уголовной ответственности, стадии ее реализации, виды и основания Уголовная ответственность – это вид юридической ответственности, которая представляет собой установленную уголовным законодательством обязанность нести ответственность за совершенное преступление и выражается в применении уполномоченным на то государственным органом (судом) уголовного наказания или иных мер уголовно-правового характера к лицу, совершившему преступление. Уголовная ответственность характеризуется следующими признаками: 1) устанавливается только федеральными законами. Уголовное законодательство – предмет исключительного ведения Российской Федерации; 2) носит публичный характер, за исключением дел частного обвинения; 3) субъектами могут быть только физические лица (ст. 20 УК РФ); 4) основанием привлечения к уголовной ответственности является совершение лицом деяния, содержащего все признаки состава преступления (ст. 8 УК РФ); 5) формами реализации уголовной ответственности могут быть: назначение уголовного наказания (ст. 44 УК РФ); применение принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 90 УК РФ); применение принудительных мер медицинского характера (ст. 97 УК РФ); 6) может быть возложена только судом; 7) может быть возложена только на лицо, совершившее преступление, т.е. она носит строго персонифицированный характер. Это означает невозможность применения уголовной ответственности по принципу солидарной ответственности, так как она установлена в гражданском праве; 8) меры уголовной ответственности применяются при соблюдении процессуальных правовых норм, установленных УПК РФ; 9) назначение уголовного наказания влечет судимость, которая имеет уголовно-правовое значение (ст. 86 УК РФ). Возникновение уголовной ответственности (уголовно-правовых отношений) и стадии ее реализации. Уголовная

ответственность и наказание. Совершение преступления является юридическим фактом, влекущим возникновение уголовно-правовых отношений между виновным и государством, осуществляющим правосудие. По содержанию эти правоотношения воплощаются со стороны государства в обязанности его правоохранительных органов расследовать преступление и в праве, при наличии достаточных доказательств вины конкретного лица, привлечь его к уголовной ответственности. У совершившего преступление лица возникает, с одной стороны, обязанность нести уголовную ответственность, а с другой – право на ограничение этой ответственности только пределами, установленными уголовным законом. Уголовная ответственность прекращается по отбытию осужденным наказания. Все правовые последствия уголовной ответственности отпадают после погашения или снятия судимости. Исходя из этого, стадиями реализации уголовной ответственности являются: 1) возбуждение уголовного дела; 2) предварительное расследование; 3) судебное производство; 4) исполнение наказания. Основное содержание уголовной ответственности составляет наказание. Однако уголовная ответственность и наказание – не совпадающие понятия. Из анализа ст. 2, 3, и 8 УК РФ следует, что понятие уголовной ответственности шире понятия наказания, хотя и включает его. Принципиальное различие между этими понятиями содержится и в разд. IV «Освобождение от уголовной ответственности и от наказания» УК РФ, где нормы, предусмотренные ст. 75, 76, 76.1 и 78, объединяются в гл. 11 «Освобождение от уголовной ответственности», а нормы, предусмотренные ст. 79–83, – в гл. 12 «Освобождение от наказания». Таким образом, под уголовной ответственностью следует понимать все меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление. Исходя же из буквального смысла названных и других статей УК РФ, уголовная ответственность подразделяется: 1) на наказание; 2) на иные меры уголовно-правового характера (например, принудительные меры медицинского характера, не являющиеся наказанием ни по основаниям, ни по целям, ни по уголовно-правовым последствиям их применения). Основания уголовной ответственности. Уголовную ответственность необходимо рассматривать в контексте понимания социальной ответственности, которая базируется на философском понимании свободы воли и детерминированности поведения человека. Согласно философскому понятию детерминированности, все аспекты человеческого поведения обусловлены определенными объективными причинами. Однако это не порождает абсолютную зависимость деятельности человека от объективных обстоятельств. Его сознание обуславливается внешними обстоятельствами, и вместе с тем оно имеет относительную самостоятельность. Свобода воли в философском понимании – это способность личности определять свое поведение на основе познания объективной действительности, способности предвидеть последствия своих действий и оценивать их, руководить ими в соответствии с требованиями морали и права. Подлинная свобода заключается не в полной независимости от внешнего мира, а в способности принимать решения со знанием дела, с учетом их социального значения. И это является исходной базой для обоснования уголовной ответственности за совершение преступления. Если человек имеет возможность выбора своего поведения, то государство вправе требовать от него воздержания от общественно опасных действий, а если таковые совершены, то решать вопрос об осуждении и наказании виновного. Основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК РФ (ст. 8 УК РФ). Таким образом, единственным основанием уголовной ответственности по российскому уголовному праву является совершение преступления. Антиобщественные взгляды, воззрения, убеждения человека, если они не связаны с преступной деятельностью, с уголовно-правовой точки зрения не могут влечь за собой уголовную ответственность. Уголовная ответственность возможна лишь за те действия или бездействия, которые определены законом в качестве преступления. В соответствии со 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. Исходя из этого следует, что совершение тех или иных общественно опасных деяний (действий или бездействия) – объективное основание уголовной ответственности, а негативное отношение к уголовному запрету правонарушителя – субъективное ее основание. Отсюда вывод: объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается (ч. 2 ст. 5 УК РФ). Глава 3 Понятие преступления по уголовному праву Российской Федерации § 1. Понятие преступления и его признаки Преступление – это виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законом под угрозой наказания (ст. 14 УК РФ). Легальное определение преступления согласуется и полностью соответствует принципу развитых демократических зарубежных стран: «Нет преступления без указания о нем в законе». По сравнению с определением, сформулированным в ст. 7 УК РСФСР, в нем не раскрывается социально- классовая сущность опасности преступления и не названы объекты преступного посягательства. С этой точки зрения новое определение 25 преступления относится к числу формальных. Однако это не означает, что в силу формального определения можно любое деяние отнести к преступлению. Исходя из смысла закона, для того чтобы признать деяние преступным, требуется наличие следующих признаков: 1) общественной опасности, которая означает, что деяние причиняет или создает реальную угрозу причинения существенного вреда общественным отношениям, охраняемым уголовным законодательством. Общественная опасность есть материальный признак (внутреннее свойство) преступного деяния, раскрывающий его социальную сущность. Это объективное свойство преступления, не зависящее от воли законодателя. Законодатель, признавая общественную опасность признаком преступления, специально оговаривает в ч. 2 ст. 14 УК РФ, что не является преступлением действие (или бездействие), хотя содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного УК РФ, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности, т.е. не причинившее вред и не создавшее угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Смысл этого уточнения заключается в том, что одного формального сходства с преступлением еще недостаточно. Вопрос о признании того или иного деяния малозначительным – это вопрос факта. Он находится в компетенции суда, прокурора, следователя и органа дознания. Если деяние будет признано малозначительным, то уголовное дело о таком деянии не должно быть возбуждено, а возбужденное подлежит прекращению за отсутствием в деянии состава преступления (ст. 24 УПК РФ). Малозначительное деяние, из-за отсутствия общественной опасности не содержащее состава преступления, может образовать состав иного правонарушения (например, административного или дисциплинарного), в этом случае к лицу, его совершившему, могут быть применены меры административного или дисциплинарного воздействия, не являющиеся наказанием. В частности, в случае совершения лицом незаконного приобретения наркотиков в небольших размерах оно подлежит ответственности по ст. 6.8. КоАП РФ; 2) противоправности (уголовной). Противоправность является необходимым признаком преступления, указывающим на запрещенность деяния под угрозой наказания. В отличие от общественной опасности, которая выражает социальную сущность преступного деяния, уголовная противоправность отражает формально-нормативную сторону преступления. В соответствии с этим признаком исключается применение закона по аналогии, т.е. назначения наказания за совершение деяния, имеющего сходство с каким-либо преступлением. 26 Признак уголовной противоправности согласно буквальному содержанию ст. 14 УК РФ, а также в силу ст. 2, 3 УК РФ означает, что деяние должно быть запрещено не любым законом, а именно УК РФ. Следовательно, нарушение правовых запретов, по каким-либо причинам не включенных в УК РФ, не может признаваться преступлением и влечь уголовную ответственность. Например, ст. 40 Федерального закона от 8 января 1998 г. № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» устанавливает, что потребление наркотических средств или психотропных веществ без назначения врача запрещается.

Однако лица, допускающее немедицинское употребление указанных средств и веществ, не могут быть привлечены к уголовной ответственности, поскольку вышеназванный запрет не включен в УК РФ. Исключение из Особенной части УК РФ той или иной статьи означает, что ранее предусматриваемое ею преступление перестало быть уголовно-противоправным деянием и больше не влечет уголовной ответственности (произошла его декриминализация). В частности, в УК РФ не рассматриваются в качестве преступлений следующие предусмотренные УК РСФСР деяния: присвоение найденного или случайно оказавшегося у лица ценного имущества (ст. 148 УК РСФСР); изготовление, сбыт, хранение крепких спиртных напитков домашней выработки (ст. 158 УК РСФСР). Декриминализация может быть произведена также путем сужения признаков состава преступления (исключительно за счет изменения редакции той или иной статьи). Например, УК РФ в отличие от УК РСФСР не рассматривает в качестве преступления завладение ценным имуществом (кроме автомобиля и иного транспортного средства) без цели хищения (ст. 148 УК РСФСР и 166 УК РФ); незаконное приобретение или хранение наркотических средств без цели сбыта и не в крупном размере (ч. 3 ст. 224 УК РСФСР и ч. 1 ст. 228 УК РФ); 3) виновности (вины) – признак преступления, характеризующий психическое отношение лица к совершенному им общественно опасному деянию и его последствиям в форме умысла и неосторожности. Виновность в совершении преступления – объективно существующее вне сознания правоприменителя (судьи, следователя) явление. Она входит в предмет доказывания при производстве предварительного расследования и судебного разбирательства (ст. 73 УПК РФ). Делается это на основании оценки установленных по делу доказательств. В связи с этим следует признать, что виновность есть не только юридически-психологическая категория, но и оценочная. Уголовно-правовое значение виновности (вины) заключается в следующем. 27 Во-первых, исходя из принципа виновной ответственности, вина служит одним из критериев отграничения преступных деяний от неправомерных. В соответствии с ч. 2 ст. 5 УК РФ объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается. Во-вторых, формы вины определяют квалификацию преступления, если законодатель дифференцирует ответственность в зависимости от формы вины (например, умышленное причинение смерти другому лицу, ч. 1 ст. 105 УК РФ, или причинение смерти по неосторожности, ст. 109 УК РФ). В-третьих, формы вины учитываются при законодательной классификации преступлений (ст. 15 УК РФ). В частности, к преступлениям небольшой и средней тяжести могут относиться как преступления, совершенные умышленно, так и по неосторожности, в то время как к преступлениям тяжким, особой тяжести могут быть отнесены только умышленные преступления. В-четвертых, различие умышленной и неосторожной вины учитывается в целом ряде других случаев реализации уголовной ответственности и наказания (для определения оснований уголовной ответственности за неоконченное преступление и соучастие в преступлении, при отмене условного осуждения и условно-досрочного освобождения и т.д.); 4) наказуемости. Наказуемость – признак преступления, означающий возможность применения суровых мер наказания к лицу, признанному виновным в совершении преступления. Наказуемость является правовым последствием совершения общественно опасного уголовно-противоправного деяния. Совершение других видов правонарушений не может влечь за собой угрозу наказания. Каждая статья (или часть статьи) Особенной части УК РФ предусматривает конкретное наказание за совершение того или иного преступления. Однако согласно ст. 75, 76, 76.1 и 78 УК РФ и примечаниям к ст. 126, 204-206, 208, 223, 225, 228, 291, 307 УК РФ и др. при совершении определенных преступлений с учетом особых оснований допускается освобождение от уголовной ответственности, а в соответствии со ст. 79–83 УК РФ – освобождение от наказания. При отсутствии хотя бы одного признака деяние не может быть признано преступлением. § 2. Классификация преступлений и ее значение Классификация преступлений – это разделение их на группы по тем или иным основаниям (критериям). 28 В основе классификации преступлений

могут быть положены характер и степень общественной опасности деяний либо тот или иной элемент преступления. Например, в основу классификации преступлений Особенной части УК РФ положен объект преступного посягательства. В соответствии с этим критерием все преступления, перечисленные в УК РФ, подразделяются на преступления: 1) против личности; 2) в сфере экономики; 3) против общественной безопасности и общественного порядка; 4) против государственной власти; 5) против военной службы; 6) против мира и безопасности человечества. В криминологии существует более широкий перечень классификации преступлений. Все преступления подразделяются в зависимости: 1) от направленности преступных посягательств: на преступления корыстной направленности;• на преступления корыстно-насильственной направленности;• на преступления насильственной направленности;• 2) от формы вины: умышленные преступления;• неосторожные преступления;• 3) от характеристики субъекта преступления: преступность несовершеннолетних;• рецидивная преступность;• коррупционная преступность;• женская преступность;• преступность военнослужащих.•

Деление уголовным законом преступных деяний на категории есть один из видов классификации преступлений. В соответствии со ст. 15 УК РФ все преступления подразделяются на четыре вида: 1) небольшой тяжести. Преступлениями небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает трех лет лишения свободы; 2) средней тяжести. Преступлениями средней тяжести признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает пяти лет лишения свободы, и 29 неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, превышает три года лишения свободы; 3) тяжкие. Тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает 10 лет лишения свободы; 4) особо тяжкие. Особо тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых УК РФ предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 10 лет или более строгое наказание. Федеральным законом от 7 декабря 2011 г. № 420-ФЗ в ст. 15 УК РФ ч. 6 внесена норма, позволяющая суду при определенных условиях изменять категорию преступления на менее тяжкую. Отнесение того или иного преступления к соответствующей категории имеет четко установленные в УК РФ правовые последствия. В частности: рецидив преступлений признается опасным или особо опасным в зависимости от того, сколько раз лицо ранее было осуждено за умышленное преступление средней тяжести, тяжкое или особо тяжкое преступление (ст. 18 УК РФ); уголовная ответственность наступает за приготовление только к тяжкому или особо тяжкому преступлению (ст. 30 УК РФ); пожизненное лишение свободы только как альтернатива смертной казни или сама смертная казнь как исключительная мера наказания устанавливается лишь за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь и общественную безопасность (ст. 57 УК РФ); освобождение от уголовной ответственности (ст. 75-76 УК РФ) может иметь место только при совершении впервые преступлений небольшой или средней тяжести и т.д. В действующем уголовном законодательстве классификация преступлений представлена в зависимости от характера и степени общественной опасности преступления. Характер общественной опасности отражает качественное своеобразие преступления, которое определяется прежде всего ценностью объекта посягательства, а также типом вызываемых им общественно опасных последствий (материальный, физический и моральный вред). Степень общественной опасности – количественная сторона социальной вредности преступлений одного и того же характера. Она определяется величиной ущерба (значительный, существенный, крупный и т.д.), спецификой способа совершения преступления, формой вины, содержанием мотива, цели и т.д. Однако фактически классификация преступлений в УК РФ осуществлена с помощью двух признаков: формы вины и наказания (его вида и размера).

Тема 2. Проблемы учения об отдельных элементах состава преступления

§ 1. Понятие состава преступления. Социальное и юридическое значение состава преступления. Соотношение понятий «преступление» и «состав преступления» Состав преступления – это совокупность установленных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих определенное общественно опасное деяние как конкретное преступление. Например, такой состав преступления, как незаконный оборот наркотиков, характеризуется незаконным приобретением, хранением, перевозкой, переработкой наркотических средств (ст. 228 УК), их производством, сбытом, пересылкой и т.д. (ст. 228.1 УК), хищением либо вымогательством наркотических средств (ст. 229 УК) и т.д. Социально-правовое значение состава преступления заключается в том, что он позволяет: 1) отграничить преступность от иных правонарушений и аморальных поступков; 2) определить состояние, динамику и структуру преступности, криминальную пораженность разных сфер жизнедеятельности общества и различных социальных групп населения; 3) осуществлять эффективную уголовную политику и разрабатывать комплексные меры противодействия преступности. Уголовно-правовое значение состава преступления состоит в том, что он: 1) является основанием уголовной ответственности (ст. 8 УК РФ); 2) служит целям квалификации преступлений, т.е. установлению в совершенном деянии признаков состава преступления, предусмотренного уголовно-правовой нормой; 3) определяет пределы наказуемости лица, совершившего преступление. Соотношение понятий «преступление» и «состав преступления». Понятие «состав преступления» взаимосвязано с понятием «преступление». Вместе с тем эти понятия не тождественны, и каждое из них выполняет определенную социально-правовую функцию. В понятие «преступление» входят все элементы: и обязательные, и факультативные. Состав преступления образует лишь обязательные элементы, т.е. минимально необходимые и достаточные для характеристики общественной опасности и квалификации его как преступления. Понятие «преступление» включает общественно опасное и уголовно-противоправное деяние. Понятие «состав преступления» включает: объект; объективную сторону; субъект; субъективную сторону. Понятие «преступление» призвано раскрыть социальную сущность преступных деяний, показать их направленность и правовую природу. Основным признаком, отражающим социальную сущность преступления, является общественная опасность деяния. Состав же преступления есть совокупность объективных и субъективных признаков, раскрывающих и показывающих структуру и ядро общественной опасности преступления. Поэтому состав преступления является юридическим выражением общественно опасного деяния и основанием уголовной ответственности. § 2. Элементы состава преступления, признаки, их характеризующие. Классификация составов преступлений Состав преступления представляет собой взаимосвязанное единство четырех элементов: 1) объект преступления – это то, на что направлено преступное деяние и чему оно причиняет или может причинить существенный вред, т.е. охраняемые уголовным законодательством общественные отношения, которым в результате преступления причиняется или может быть причинен существенный вред. В соответствии с ч. 1 ст. 2 УК РФ к объектам преступления относятся: права и свободы личности; собственность; общественный порядок и общественная безопасность; окружающая среда; конституционный строй РФ; 2) объективная сторона преступления – это внешний процесс преступного посягательства, охватывающий предусмотренные статьями Особенной части УК признаки, которые характеризуют общественно опасное деяние (действие или бездействие) и вредные последствия. Кроме того, объективная сторона включает в себя причинную связь между действием (бездействием) и общественно опасными последствиями, а также время, место, способ, орудия, средства и обстановку совершения преступления; 3) субъективная сторона

преступления – это внутренняя характеристика преступного поведения, которая характеризует психические процессы (мыслительные, волевые, эмоциональные) субъекта преступления в момент совершения общественно опасного деяния. Ее образуют вина, мотив, цель преступления и эмоциональное состояние субъекта преступления в момент совершения противоправного посягательства; 4) субъект преступления – это физическое лицо, совершившее предусмотренное УК РФ общественно опасное деяние. Субъектом преступления является не любое физическое лицо, а только то, которое достигло возраста уголовной ответственности и обладает способностью правильно оценивать социальный смысл и значение своих действий. На это прямо указано в ст. 19 УК РФ. Конкретное содержание данных признаков раскрыто в ст. 20 и 21 УК РФ. По российскому уголовному праву не могут признаваться субъектом преступления юридические лица, органы государственной власти, различные организации, предприятия и учреждения, деятельность которых сопряжена с причинением существенного вреда интересам отдельных лиц, а также обществу и государству. Состав каждого преступления складывается из признаков, указанных в УК РФ. Все признаки, включаемые в состав преступления, могут быть разделены на две группы: 1) обязательные признаки, которые неизменно включаются в конструкцию любого преступления. К ним относятся: объект преступления; деяние (действие или бездействие); вина; возраст уголовной ответственности; вменяемость лица; 2) факультативные признаки используются законодателем в отдельных случаях при конструировании состава какого-либо преступления. Если тот или иной факультативный признак (например, место, способ совершения преступления, вредные последствия, мотив и цель преступления) использован в законе для характеристики того или иного преступления, то без его установления нельзя констатировать наличие состава преступления. В ряде случаев законодатель указывает на особые качества и свойства субъекта преступления, которые присущи только деяниям данного вида и определяют специфику его общественной опасности (специальный субъект). Специальный субъект необходим при совершении таких преступлений, как преступления против интересов государственной службы (должностные лица), преступления против здоровья населения (медицинские работники) и т.д. Сложность установления всех признаков (объективных и факультативных) состава преступления обусловлена следующими обстоятельствами: 1) при всей их обязательности для любого состава конкретного преступления лишь немногие из этих признаков прямо указаны в диспозиции соответствующей статьи Особенной части УК РФ; 2) значительная часть признаков состава преступления содержится либо в Общей части УК РФ, либо в заголовках глав и статей Особенной части УК РФ (признаки, характеризующие объект) либо предполагается, исходя из характера данного преступления; 3) нередко такие признаки описываются даже в иных нормативных правовых актах, например, признаки, присущие деянию при нарушении правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств (ст. 264 УК РФ), содержатся в постановлении Совета министров – Правительства РФ от 23 октября 1993 г. № 1090 «О правилах дорожного движения», признаки нарушения правил оборота наркотических средств или психотропных веществ (ст. 228.2 УК РФ) – в постановлении Правительства РФ от 7 февраля 2006 г. № 76 «Об утверждении крупного и особо крупного размера наркотических средств и психотропных веществ для целей ст. 228, 228.1 и 229 Уголовного кодекса Российской Федерации». Классификация составов преступления. Многообразие составов преступления позволяет классифицировать их по целому ряду оснований: 1) по характеру и степени общественной опасности составы преступления подразделяются: на основные составы преступления – это составы, в которых отсутствуют смягчающие и отягчающие обстоятельства совершения преступления; на привилегированные составы преступления – это составы, в которых присутствуют смягчающие обстоятельства совершения преступления; на квалифицированные составы преступления – это составы, в которых присутствуют отягчающие обстоятельства совершения преступления; на особо квалифицированные составы преступления – это составы, в которых, наряду с

отягчающими обстоятельствами, присутствуют дополнительные обстоятельства, которые существенно влияют на степень общественной опасности преступного посягательства. Необходимо отметить, что не каждая статья Особенной части УК РФ содержит все перечисленные виды составов преступления, в одних 34 случаях в статье обозначается только основной (ст. 125 УК РФ) либо только привилегированный состав преступления (ст. 106 УК РФ), в других – основной и квалифицированный состав преступления (ст. 107 УК РФ), в следующих – и основной, и квалифицированный, и особо квалифицированный составы преступления (ст. 228.1 УК РФ); 2) по способу описания в уголовном праве различают: простой состав преступления – такой, в котором все элементы выражены одномерно, т.е. один объект, одна объективная сторона, одна форма вины (например, ст. 224 УК РФ); сложный состав. К сложным составам относятся составы: с двумя объектами (например, ст. 264 УК РФ); двумя формами вины (например, ч. 4 ст. 111 УК РФ); альтернативными действиями (например, ст. 228 УК РФ); включающие систему действий (например, ст. 171 УК РФ); 3) по особенностям конструкции выделяют: материальный состав преступления – это состав, который наряду с действием (бездействием) в качестве обязательного признака объективной стороны включает наступление конкретных вредных последствий (например, ст. 158 УК РФ); формальный состав преступления – это состав, который ограничивает объективную сторону только совершением действия (бездействия), не требуя наступления тех или иных вредных последствий (например, ч. 1 ст. 145 УК РФ). Разновидностями формального состава преступления являются: усеченный состав преступления – это состав, момент окончания которого перенесен на стадию приготовления или покушения на преступление и не сопряжен с наступлением реальных общественно опасных последствий. Конструкцию усеченного состава преступления имеют, например, ст. 162, 209- 210, 205.4, 282.1 УК РФ; состав деликтов создания опасности – это состав, который включает в качестве обязательного признака не только деяние (действие или бездействие), но и охватывает реальную угрозу наступления общественно опасных последствий (например, ст. 215, 217, 247 УК РФ).

§ 3. Квалификация преступлений

Квалификация преступлений – это установление в совершенном деянии признаков соответствующего состава преступления. Квалификация преступлений предполагает: 1) правильное и полное установление фактических обстоятельств совершенного преступления; 2) изучение фактических обстоятельств совершенного деяния; 3) выбор фактических обстоятельств, которые содержат признаки состава преступления, т.е. имеют уголовно-правовое значение; 4) установление уголовно-правовой нормы, в соответствии с которой и квалифицируется совершенное лицом общественно опасное деяние. Установление уголовно-правовой нормы не состоит лишь в формальном выборе нормы права, а включает: 1) проверку подлинности уголовно-правовой нормы; 2) определение действия уголовно-правовой нормы в пространстве и времени; 3) толкование уголовно-правовой нормы. Процесс сопоставления фактических обстоятельств дела и уголовно-правовой нормы осуществляется по методике, разработанной теорией уголовного права и уголовного процесса, проверенной многолетней судебной практикой. Суть ее заключается в сопоставлении фактических данных с уголовно-правовой нормой по всем элементам состава преступления. По общему правилу процесс квалификации обычно начинается с установления объекта и объективной стороны преступления, а заканчивается установлением субъекта и субъективной стороны преступления. При этом преступление лишь тогда может быть признано квалифицированным правильно, когда все без исключения обстоятельства, связанные со всеми элементами преступления, в наличии и точно соответствуют признакам того или иного состава преступления, предусмотренного уголовным законом. Итоги квалификации отражаются в уголовно-процессуальных документах (обвинительное заключение, судебный приговор). В них квалификация преступления фиксируется путем точного определения всех статей уголовного закона, в соответствии с которыми подлежит уголовной ответственности и наказанию лицо, совершившее преступление. При

квалификации содеянного должны быть точно указаны статьи как Общей, так и Особенной частей УК РФ. Например, если при совершении убийства безотягчающих и смягчающих обстоятельств наряду с исполнителем выступал еще и пособник, его действия должны квалифицироваться по ч. 5 ст. 33 и ч. 1 ст. 105 УК РФ. Если же исполнитель такого преступления не смог достичь поставленной цели (например, выстрелил в потерпевшего, но промахнулся), то его действия следует квалифицировать по ч. 3 ст. 30 и ч. 1 ст. 105 УК РФ. Значение квалификации многопланово. В частности, квалификация выступает: 36 1) правовым обоснованием привлечения лица к уголовной ответственности или освобождения от нее; 2) обоснованием применения мер процессуального принуждения; 3) обоснованием определения вида наказания; 4) обоснованием выбора соответствующего вида исправительного учреждения. Кроме того, квалификация преступления имеет важное криминологическое значение, так как на ее основе определяется состояние, динамика и структура преступности, разрабатываются прогнозы и программы комплексных мер по предупреждению преступлений.

37 Глава 5 Объект и объективная сторона преступления § 1. Понятие объекта преступления. Виды объектов преступлений Объект преступления – это личные, общественные и государственные ценности (блага, интересы, отношения), на которые посягает преступное деяние и которые охраняются уголовным законом. Законодательный перечень объектов преступления дается в ч. 1 ст. 2 УК РФ. Согласно названной норме к объектам преступления относятся: права и свободы человека и гражданина; собственность; общественный порядок и общественная безопасность; окружающая среда; конституционный строй РФ; мир и безопасность человечества. Отнесение тех или иных ценностей к объекту преступления вовсе не означает, что эти ценности являются исключительно объектами уголовно-правовой охраны. Очень часто одни и те же объекты охраняются нормами и других отраслей права. Отношения собственности охраняются и регулируются в первую очередь гражданским правом, в частности, менее опасные посягательства на собственность (например, неправомерное удержание чужих денежных средств) охраняются нормами гражданского права. Уголовное право берет под свою охрану эти объекты в случае наиболее опасных на них посягательств (в случаях кражи, грабежа, мошенничества и других видов хищения имущества). Таким образом, отнесение определенных ценностей к категории охраняемых уголовным правом вовсе не превращает любое посягательство на эти ценности в уголовно наказуемое деяние. Таковыми становятся лишь наиболее опасные посягательства на эти объекты, предусмотренные только уголовным законом.

Виды объектов преступлений. В теории уголовного права различают четыре вида объектов преступлений: 1) общий. Общим объектом преступления признается совокупность ценностей (отношений), охраняемых уголовным законом от преступных посягательств. Перечень таких ценностей указан в ч. 1 ст. 2 УК РФ. Эти ценности характеризуются, с одной стороны, тем, что преступление может посягать лишь на эти ценности, а с другой – любое из преступлений причиняет вред какой-либо из указанных в законе ценностей; 38 2) родовой (специальный). Родовой (специальный) объект – это часть общего объекта. Он представляет собой определенные группы однородных или тождественных ценностей, охраняемых уголовным законом от преступных посягательств. Родовой объект имеет важное значение для построения системы Особенной части УК РФ: в основу деления Особенной части УК РФ на разделы, а иногда и главы положен родовой объект (например, родовым объектом преступлений, предусмотренных разд. VII УК РФ, является личность); 3) видовой. Видовой объект – это часть родового объекта. Он представляет собой группу однородных ценностей, охраняемых уголовным законом от преступных посягательств. Необходимость выделения видového объекта появляется, когда раздел Особенной части УК РФ дополнительно делится на главы (например, видовым объектом преступлений гл. 16 разд. VII УК РФ является жизнь и здоровье). 4) непосредственный. Непосредственный объект – это охраняемая уголовным законом конкретная личная, общественная и государственная ценность, которой причиняется вред в результате совершения преступления. Например, в

случае совершения хулиганских действий, предусмотренных ст. 213 УК РФ, происходит посягательство на общественный порядок, который и выступает в качестве непосредственного объекта. Как правило, каждое преступление имеет один непосредственный объект. Однако встречаются такие преступления, которые одновременно посягают на два непосредственных объекта (так называемые двухобъектные преступления). В этих случаях один из объектов является основным (главным), а другой – дополнительным. Тот или иной вид непосредственного объекта определяется не в зависимости от его важности, а в зависимости от его связи с родовым объектом. Например, непосредственным объектом такого преступления, как хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229 УК РФ), является здоровье населения, а также собственность. Основным объектом в данном случае будет здоровье населения, а собственность будет дополнительным объектом. Точное установление непосредственного объекта позволяет правильно раскрыть характер и степень общественной опасности преступления, определить специфические признаки каждого преступления. Что, в свою очередь, является необходимым условием правильной квалификации содеянного и назначения справедливого наказания. Следует отметить, что дополнительный объект может быть как необходимым, так и факультативным. Необходимый (обязательный) дополнительный объект всегда связан с причинением ему того или иного вреда ³⁹ от соответствующего преступного посягательства (либо с угрозой причинения такого вреда). Факультативному же объекту вред может и не причиняться (либо он может быть не поставлен под угрозу причинения вреда). Например, при захвате заложника с применением насилия, опасного для жизни и здоровья (п. «в», ч. 2 ст. 206 УК РФ), обязательно должен причиняться вред здоровью личности, что же касается достоинства личности, то ему может быть и не причинен вред при совершении отдельных случаев захвата заложника. В рассмотренном примере здоровье человека является необходимым дополнительным объектом, а достоинство личности – факультативным дополнительным объектом.

§ 2. Предмет преступления. Понятие и содержание объективной стороны состава преступления

Предмет преступления – это материальные предметы внешнего мира, на которые непосредственно воздействует преступник, осуществляя преступное посягательство на соответствующий объект. Например, при краже автомобиля предметом преступления является непосредственно сам автомобиль, а объектом – право собственности на него. Предмет преступления имеется не в каждом преступлении, а только в тех, в которых преступное посягательство на объект преступления осуществляется через непосредственное воздействие на материальные предметы внешнего мира. Например, не имеют предмета такие преступления, как оскорбление, изнасилование, дезертирство. Однако имеется и иная точка зрения, высказанная Н.А. Беляевым. Суть ее заключается в том, что предметом преступления являются как материальные вещи, так и субъекты отношений, на которые посягает преступление, а также их деятельность. В частности, путем воздействия на физическое лицо как на субъекта отношения может быть нарушена нормальная деятельность органов правосудия (ст. 295 УК РФ). Более того, предметом посягательства может быть и сам преступник, если он является субъектом отношений, охраняемых уголовным законом. Например, при уклонении от исполнения обязанностей военной службы посредством причинения себе какого-либо повреждения (ст. 339 УК РФ). Отсюда следует, что так называемых «беспредметных» преступлений не существует, ибо совершить посягательство на объект невозможно без воздействия на его элементы (субъекты отношений, их деятельность, материальные вещи).

⁴⁰ Установление предмета преступления и его признаков позволяет решить ряд вопросов, имеющих важное уголовно-правовое значение. Во-первых, наличие некоторых свойств предмета посягательства позволяет судить о совершении преступления. Например, отнесение тех или иных изъятых из незаконного оборота веществ к наркотическим указывает, что в действиях лица содержатся признаки состава преступления. Во-вторых, стоимость предмета таких преступлений, как кража,

мошенничество, грабеж, служит основанием дифференциации уголовной ответственности и индивидуализации наказания. В-третьих, различие признаков предмета посягательства позволяет разграничить некоторые смежные составы преступлений, поскольку разные предметы выступают в качестве элементов различных объектов преступления. Например, подделка рецептов, дающих право на получение наркотических средств, подпадает под признаки состава преступления против здоровья населения (ст. 233 УК РФ), а подделка рецептов на получение иных лекарственных препаратов подпадает под признаки преступления против порядка управления (ст. 327 УК РФ). Объективная сторона состава преступления – это совокупность установленных уголовным законом признаков преступления, характеризующих внешний процесс преступного посягательства. К объективной стороне состава преступления относятся: 1) общественно опасное деяние, т.е. действие или бездействие; 2) общественно опасные последствия или преступный результат; 3) причинная связь между общественно опасным деянием и общественно опасными последствиями; 4) факультативные элементы: способ, орудия и средства, место, время и обстановка совершения преступления. Объективная сторона состава преступления является важной предпосылкой уголовной ответственности. Российской уголовное право признает преступлением не сами по себе идеи и мысли человека, реализация которых представляет опасность для личности, общества и государства, а лишь общественно опасное деяние, нарушающее уголовно-правовые нормы (ст. 2, 8, 14 и другие статьи УК РФ). Объективная сторона состава преступления – своеобразный фундамент уголовной ответственности.

41 § 3. Преступное деяние и преступные последствия

Преступное деяние представляет собой общественно опасный, осознанный и волевой поступок человека, внешней стороной которого является или активное поведение (действие), или пассивное поведение (бездействие). Таким образом, преступное деяние может иметь форму действия или бездействия. Преступное действие представляет собой общественно опасное, осознанное, волевое и активное поведение. Преступное действие характеризуется следующими признаками (свойствами): 1) главной характеристикой преступного действия является не физическая, а социальная характеристика, в качестве которой выступает его общественная опасность. Общественно опасным является действие, которое причиняет вред объектам, охраняемым уголовным законом, либо ставит их под непосредственную угрозу причинения вреда. Если действия не общественно опасны, то они не могут быть признаны преступными и не могут повлечь уголовной ответственности. На этот признак преступного действия прямо указывается в ч. 2 ст. 14 УК РФ; 2) преступное действие – это сознательное действие. Поэтому инстинктивные, рефлекторные и импульсивные телодвижения, поскольку они не контролируются сознанием и не направляются волей человека, не образуют действия в уголовно-правовом смысле. Например, лицо, поскользнувшееся во время гололеда, разбивает дорогостоящую витрину магазина, тем самым причиняет значительный ущерб имуществу гражданина или юридического лица. Однако, с точки зрения уголовного права, но не совершает преступного действия, так как его телодвижения носят рефлекторный характер; 3) преступное действие – это волевое действие. Не подлежит уголовной ответственности лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния находилось в состоянии невменяемости, т.е. не могло руководить своими действиями вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики (ст. 21 УК РФ). Нельзя также рассматривать то или иное общественно опасное деяние преступлением, если лицо, его совершившее, подвергалось воздействию непреодолимой силы, физического или психического принуждения, исключающих возможность осуществить свою волю; 4) с физической стороны преступное действие характеризуется активным поведением человека, которое может выразиться как в одном действии (удар по 42 щеке при оскорблении), так и в нескольких действиях (например, при краже). Для обозначения сложного действия, слагаемого из ряда или множества взаимосвязанных действий, направленных на достижение определенной цели,

законодатель употребляет термины «незаконное предпринимательство» (ст. 171 УК РФ); «незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта» (ст. 234 УК РФ). Под преступным бездействием понимается общественно опасное, осознанное, волевое, пассивное поведение, которое заключается в неисполнении лицом тех действий, которые оно должно было и могло совершить в силу лежащих на нем обязанностей. К числу уголовно-правовых норм, предусматривающих уголовную ответственность за бездействие, можно отнести ст. 125, 140, 156, 224, 270, 308 УК РФ. Бездействие становится преступлением при наличии двух условий: 1) когда обязанность действовать основана на требовании уголовно-правовой нормы. Уголовная противоправность бездействия определяется обычно путем указания на необходимость выполнения конкретного действия, например, явиться к определенному сроку в места лишения свободы (ст. 314 УК РФ), оказать помощь лицу, находящемуся в опасном для жизни и здоровья состоянии (ст. 125 УК РФ); 2) когда лицо не только было обязано, но и могло действовать. Поэтому так же, как и при действии, уголовная ответственность за бездействие не наступает, если неисполнение возложенных обязанностей произошло вследствие стихийного бедствия или других чрезвычайных и непреодолимых обстоятельств. В некоторых случаях в законе специально установлены ограничивающие обязанность действовать обстоятельства. Например, обязанность капитана судна оказать помощь терпящим бедствие (ст. 270 УК РФ) связана с возможностью ее оказания без серьезной опасности для своего судна, его экипажа и пассажиров. Преступные последствия – это вред, причиняемый объектам уголовно-правовой охраны в результате совершения общественно опасного деяния. Преступные последствия можно разделить на две основные группы: 1) материальные, которые заключаются в имущественном или физическом вреде, причиненном преступлением. Имущественный (материальный) вред исчисляется в денежном выражении, физический вред – количеством случаев смерти, инвалидности, числом рабочих дней, потерянных в связи с утратой трудоспособности потерпевших, размерами расходов на лечение и выплату денег по листкам нетрудоспособности и т.п.; 2) нематериальные – это вред, причиненный преступлением, посягающим на принадлежащие гражданину нематериальные блага (честь, достоинство, деловая репутация) или другие жизненно важные интересы личности, общества и государства (духовные ценности, конституционный строй государства, его суверенитет и территориальная целостность, нормальная работа общественного транспорта, общественный порядок). Нематериальные последствия являются оценочной категорией, они не могут быть исчислены в определенных количественно-качественных показателях или точно выражены в денежном эквиваленте. В зависимости от особенностей наступления вредных изменений в охраняемых уголовным законом объектах в диспозициях статей Особенной части УК РФ объективная сторона преступления сконструирована двояким образом. В одних случаях наличие оконченного преступления уголовный закон связывает с наступлением определенных, указанных в законе последствий. Такие преступления именуются преступлениями с материальными составами (например, убийство, ст. 105 УК РФ, кража, ст. 158 УК РФ). В других случаях уголовный закон считает преступление законченным независимо от наступления общественно опасных последствий. Например, склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (ст. 230 УК РФ) считается оконченным преступлением независимо от того, употребил ли потерпевший наркотические средства или психотропные вещества или нет. Последствия в этом случае лежат за пределами состава преступления. Такие преступления в теории уголовного права условно называются преступлениями с формальным составом. Практическое значение деления составов на материальные и формальные состоит в том, что такое деление позволяет: 1) отграничить преступное поведение от правомерного; 2) определить момент окончания преступления и провести правильную квалификацию преступления; 3) объективно оценить характер и степень общественной опасности преступления и назначить справедливое наказание; 4) осуществлять эффективную уголовную политику

посредством привлечения к уголовной ответственности лиц, совершающих общественно опасные деяния, не допуская наступления преступных последствий. § 4. Причинная связь

44 Причинная связь – это отношение взаимной зависимости между совершенным лицом общественно опасным деянием и наступившими общественно опасными последствиями. При отсутствии причинной связи уголовная ответственность за наступление вредных последствий исключается. В большинстве случаев деяние и наступившие последствия настолько друг с другом связаны, что установление причинной связи между ними не вызывает трудностей (например, выстрел в упор и немедленное наступление смерти потерпевшего). Однако иногда между преступным деянием и наступившими вредными последствиями связь четко не просматривается, наблюдается разрыв этой связи во времени и пространстве, имеют место привходящие обстоятельства. Первое звено при исследовании причинной связи в уголовном праве – установление факта совершения лицом общественно опасного деяния. Общественная опасность действия (бездействия) наличествует при создании ими той или иной, но реальной угрозы наступления вредных последствий. Если действие (бездействие) было правомерным и общественно полезным, то в этом случае отсутствует первое звено причинной связи и, следовательно, последние звенья. Вторым звеном установления причинной связи является определение внешней последовательности явлений, принимаемых за причину и следствие. Общественно опасное деяние (действие или бездействие) должно по времени предшествовать преступному последствию. Причиной не может быть то, что происходило после или одновременно со следствием. Третьим звеном установления причинной связи является выяснение того факта, что общественно опасное деяние, вменяемое лицу в качестве причины наступления преступного результата, являлось объективным, основным обстоятельством возникновения такого результата, без которого это последствие не могло бы наступить. Такая процедура необходима потому, что для признания наличия причинной связи изучение простой последовательности событий недостаточно. Определенная специфика имеется при установлении причинной связи, когда преступление совершается путем бездействия. Выяснение причинной связи при бездействии обладает особенностью, объясняемой социальной и юридической характеристикой бездействия. Бездействие в уголовно-правовом смысле – это всегда неисполнение лицом лежащей на нем обязанности. Только в том случае, когда на лице лежала обязанность активного поведения (совершение определенных действий) и оно не выполнило этих обязанностей, вследствие чего наступили общественно опасные последствия, можно говорить о наличии причинной связи между бездействием лица и наступившими последствиями. При отсутствии у лица такой обязанности вопрос о причинной связи между его бездействием и наступившими последствиями отпадает. § 5. Факультативные элементы объективной стороны состава преступления

Факультативные элементы – это дополнительные признаки, которые характеризуют внешние обстоятельства совершения преступления (время, место, способ, орудия и средства совершения общественно опасного деяния) и которые включаются законодателем лишь в отдельные диспозиции статей Особенной части УК РФ. Например, для состава склонения к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (ст. 230 УК РФ) безразлично место и средство совершения преступления, и уголовная ответственность за это преступление наступает независимо от этих признаков объективной стороны преступления. В то же время эти признаки (место и средство) являются обязательными для установления, например, состава незаконной охоты (ст. 258 УК РФ). Факультативные признаки объективной стороны, несмотря на то, что они не являются признаками отдельных составов преступлений и не влияют на их квалификацию, могут иметь важное уголовно-правовое значение, оказывая существенное влияние на назначение наказания. В ряде случаев они выступают в качестве обстоятельств, смягчающих или отягчающих ответственность виновного при назначении наказания. Согласно ст. 61 УК РФ совершение впервые преступления небольшой или средней тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств или совершение преступления при нарушении условий

правомерности необходимой обороны подлежат обязательному учету при назначении наказания. В соответствии со ст. 63 УК РФ обстоятельствами, отягчающими ответственность, являются такие факультативные признаки объективной стороны, как орудия и средства совершения преступления (совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов), способ преступления (совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательствами, а также мучениями для потерпевшего), обстановка совершения преступления 46 (совершение преступления в условиях чрезвычайного положения или иного общественного бедствия) и др. Следует иметь в виду и то, что факультативные признаки объективной стороны всегда имеют важное доказательственное значение по уголовному делу. Все они являются необходимой криминалистической характеристикой любого преступления. Преступление не может считаться раскрытым, если не установлено место и время совершения преступления (хотя они применительно к конкретному составу преступления могут и не иметь значения для квалификации). Поэтому все признаки объективной стороны преступления независимо от своей «обязательности» или «факультативности» в уголовно- правовом смысле входят в предмет доказывания по любому уголовному делу.

Глава 6 Субъект преступления и субъективная сторона состава преступления § 1. Понятие и признаки субъекта преступления Субъект преступления – это лицо, совершившее запрещенное уголовным законом общественно опасное деяние (действие или бездействие) и способное нести за него уголовную ответственность. Для того чтобы определить, содержит ли совершенное деяние состав преступления, и, следовательно, возможна ли уголовная ответственность, необходимо выяснить, обладает ли лицо, совершившее это деяние, установленными в законе признаками. Такими признаками, предусмотренными во всех составах преступлений, являются: 1) одушевленность – означает, что субъектом преступления может быть только человек – живое существо, обладающее сознанием и волей. Животные, силы природы, злые духи, причиняющие вред, не могут рассматриваться как субъекты преступления. Например, если собака сильно покусала человека, то 47 может возникнуть вопрос об уголовной ответственности собственника собаки, но сама собака не может быть признана субъектом преступления. Согласно ст. 11-13, 20 УК РФ одушевленность также означает, что субъектами преступления могут быть только физические лица как субъекты правоотношений. К физическим лицам относятся: граждане Российской Федерации (лица, имеющие устойчивую• правовую связь с Российской Федерацией, которая выражается в совокупности их взаимных прав и обязанностей); граждане других государств (иностранцы) (лица, не являющиеся• гражданами Российской Федерации и имеющие гражданство (подданство) иностранного государства); лица без гражданства (лица, не являющиеся гражданами Российской• Федерации и не имеющие доказательства наличия гражданства иностранного государства). Ограничение круга возможных субъектов преступления физическими лицами означает, что субъектом преступления по уголовному праву не могут быть юридические лица, публично-правовые образования, обладающие правоспособностью и дееспособностью и являющиеся субъектами правоотношений. Отказ от привлечения к уголовной ответственности юридических лиц вполне согласуется с основным принципом уголовного права – принципом индивидуальной, личной ответственности каждого человека за совершенное им общественно опасное деяние. Хотя в юридической литературе имеется и иная точка зрения об ответственности за преступления юридических лиц. Юридические лица могут нести ответственность за действия физических лиц, когда эти действия совершаются: а) с ведома юридического лица и были им санкционированы; б) в пользу юридического лица; в) субъектами, им уполномоченными; 2) вменяемость – это такое состояние психики, при котором человек в момент совершения общественно опасного деяния способен отдавать себе отчет в своих

действиях и руководить ими. С указанным состоянием психики связана способность лица нести ответственность за преступные деяния в установленном законом порядке. Невменяемые лица, т.е. лишенные способности отдавать себе отчет в своих действиях и руководить ими вследствие расстройства психики, не могут быть субъектами преступления (ст. 21 УК РФ); 48 3) уголовно-правовая деликтоспособность – это способность лица осознавать общественную опасность совершенных им действий (бездействия), а также нести ответственность за совершенное преступление. Уголовно-правовая деликтоспособность наступает при достижении 16-летнего возраста, а по отдельным составам преступления – 14-летнего возраста (ст. 20 УК РФ); Названные признака неизменны, являются общими юридическими признаками субъекта преступления, обязательными признаками любого состава преступления, отсутствие одного из них означает отсутствие в деянии состава преступления. Анализ уголовного законодательства позволяет выделить еще один факультативный признак субъекта преступления – психическую зрелость. Этот признак подлежит установлению и является обязательным в случае, если преступление совершается несовершеннолетним. Психическая зрелость – способность несовершеннолетнего, достигшего возраста уголовной ответственности, в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Если несовершеннолетний, вследствие отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством, не обладает такой способностью, то он, согласно ч. 3 ст. 20 УК РФ, не подлежит уголовной ответственности. § 2. Возраст и его влияние на уголовную ответственность Достижение предусмотренного законом возраста является одним из необходимых условий привлечения лица к уголовной ответственности. В соответствии со ст. 20 УК РФ к уголовной ответственности может быть привлечено только лицо, достигшее ко времени совершения преступления 16-летнего возраста, а по ряду указанных уголовным законом преступлений – 14-летнего возраста. Многие запреты (нельзя убивать, красть, избивать других и т.д.), которым государство придает значение правовых, доступны для понимания и малолетнего ребенка. Однако для привлечения лица к уголовной ответственности требуется, чтобы у него был определенный уровень правосознания, способность оценивать не только фактическую сторону своих поступков, но и их социальную значимость. Кроме того, достижение возраста уголовной ответственности предполагает наличие у лица способности 49 правильно воспринимать уголовное наказание, ибо только в этом случае оно может достигнуть своей цели. По поводу возраста уголовной ответственности в теории уголовного права существуют разные точки зрения. Одни авторы, в частности Д.И. Аминов, требуют обязательного снижения возраста уголовной ответственности. Они считают, что в связи с наблюдающимся в последнее время процессом широкого вовлечения несовершеннолетних в преступную деятельность и ускорением физического и интеллектуального развития подрастающего поколения (так называемая акселерация) нужно снижать возраст уголовной ответственности. Другие авторы, например А.А. Магомедов, полагают, что это делать ставить преждевременно. Их точка зрения основывается на том, что минимальный возраст уголовной ответственности не может быть ниже возраста, когда у человека образуются определенные правовые представления, когда он в состоянии уяснить правовые запреты. Помимо того, необходимо учитывать возрастающие возможности общества бороться с общественно опасными действиями подростков без применения уголовного наказания путем воспитательных мер. Частично такая точка зрения нашла отражение в законе (гл. 14 УК РФ). Анализ составов преступления с более низким возрастом уголовной ответственности (ч. 2 ст. 20 УК РФ) позволяет определить критерии выделения таких составов законодателем. К таким критериям, в частности, относятся: 1) достаточно высокая степень общественной опасности преступлений, отнесенных уголовным законом к категории тяжких и особо тяжких; 2) умысел, как правило, это умышленные преступления. Несовершеннолетние в возрасте от 14-16 лет не несут ответственности за неосторожные

преступления; 3) относительная распространенность преступления среди несовершеннолетних (кражи, хулиганство, умышленное причинение средней тяжести и тяжкого вреда здоровью). Установление общего возраста уголовной ответственности с 16 лет не означает, что именно с этого возраста наступает ответственность за любое преступление, не упомянутое в ч. 2 ст. 20 УК РФ. В УК РФ имеются и такие преступления, которые в силу особых признаков субъекта или особенностей объективной стороны могут быть совершены лишь совершеннолетними. Например, по ряду преступлений против семьи и несовершеннолетних к ответственности может быть привлечено только лицо, достигшее 18-летнего возраста (ст. 134, 135, 150, 151 УК РФ). Кроме того, несовершеннолетние фактически не могут быть субъектами преступлений 50 против военной службы, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления. Последнее связано с тем, что на государственную службу вправе поступать граждане, достигшие возраста, установленного федеральным законом для прохождения государственной службы. В соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» на гражданскую службу вправе поступать граждане Российской Федерации, достигшие возраста 18 лет. Установление строго формализованной границы возраста уголовной ответственности имеет важное уголовно-правовое значение, которое заключается в следующем: 1) закон ограничивает виды и сроки наказания лицам, не достигшим до совершения преступления 18-летнего возраста. К этим лицам не могут быть применены смертная казнь, пожизненное лишение свободы, лишение свободы на срок свыше 10 лет (ст. 88 УК РФ); 2) судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет, не учитываются при признании рецидива преступлений (ст. 18 УК РФ); 3) совершение преступления в несовершеннолетнем возрасте рассматривается судом как смягчающее обстоятельство (ст. 61 УК РФ); 4) лишение свободы не может быть назначено несовершеннолетнему осужденному, совершившему в возрасте до 16 лет преступление небольшой или средней тяжести, а также остальным несовершеннолетним осужденным, совершившим преступление небольшой тяжести впервые (ч. 6 ст. 88 УК РФ); 5) в отношении несовершеннолетних, совершивших преступления небольшой или средней тяжести, суды могут применить принудительные меры воспитательного воздействия, не являющиеся уголовным наказанием (ст. 90 УК РФ); 6) условно-досрочное освобождение несовершеннолетних от отбывания наказания в виде лишения свободы применяется судом на более льготных основаниях. Например, условно-досрочное наказание может быть применено к несовершеннолетнему после фактического отбытия им не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за преступления небольшой и средней тяжести, либо за тяжкое преступление (п. «а» ст. 93 УК РФ); 7) несовершеннолетним преступникам значительно сокращены сроки давности и погашения судимости (ст. 94 и 95 УК РФ).

§ 3. Вменяемость и невменяемость

51 Вменяемость – это способность лица осознавать содеянное и руководить своими действиями. Лица, лишённые такой способности, признаются невменяемыми и не подлежат уголовной ответственности. К ним могут быть применены только меры медицинского характера, в том числе принудительные. Под невменяемостью понимается неспособность лица осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) или руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики (ч. 1 ст. 21 УК РФ). Исходя из определения, данного в ч. 1 ст. 21 УК РФ, невменяемость складывается из двух критериев, совокупность которых и характеризует это состояние: 1) юридического (психологического). Юридический критерий складывается из двух признаков: интеллектуального. Интеллектуальный признак предполагает невозможность (неспособность) лица осознавать общественную опасность своего действия (бездействия). Это качество психики означает отсутствие у лица способности понимать как фактическую сторону совершаемого деяния, так и его социальный смысл. Непонимание содержания

фактической стороны своего действия или бездействия обычно означает непонимание причинной связи между совершенным деянием и наступившими последствиями (не осознает, что лишает жизни, отчуждает имущество и т.д.); волевого. Волевой признак – это неспособность лица руководить своими действиями (бездействием). Расстройство волевой сферы при относительной способности осознавать общественную опасность своего действия (бездействия) наблюдается у наркоманов, алкоголиков в состоянии абстиненции или похмелья. В этих случаях лицо сознает общественную опасность и противоправность своих действий, но не может воздержаться от их совершения;

2) медицинского. Медицинский критерий представляет собой обобщенный перечень психических расстройств и заболеваний, способных привести к наличию юридического критерия. К таким расстройствам и заболеваниям относятся хронические психические расстройства: шизофрения, эпилепсия, прогрессивный паралич, паранойя, маниакально-депрессивный психоз; временное психическое расстройство, слабоумие или иное болезненное состояние психики (ст. 21 УК РФ). Вменяемость и невменяемость являются юридическими (уголовно- правовыми) понятиями. В связи с этим вывод о вменяемости и невменяемости лица по конкретному уголовному делу делает дознаватель, следователь, прокурор или суд. Свой вывод участники уголовного судопроизводства основывают на заключении эксперта. Однако заключение эксперта, как и любое доказательство по уголовному делу, не носит абсолютный характер и подлежит проверке и оценке уполномоченными должностными лицами, которые могут не согласиться с заключением эксперта. Согласно ст. 207 УПК РФ, в случаях возникновения сомнений в обоснованности заключения эксперта или наличия противоречий в выводах эксперта или экспертов по тем же вопросам может быть назначена повторная экспертиза, производство которой поручается другому эксперту. В случае признания судом того, что лицо совершило деяние, предусмотренное статьей Особенной части УК РФ, в состоянии невменяемости, данное лицо не может быть признано субъектом преступления, и ему вместо уголовного наказания могут быть назначены принудительные меры медицинского характера (ст. 97 УК РФ).

§ 4. Специальный субъект В юридической литературе дается понятие специального субъекта преступления. Специальный субъект – это лицо, которое помимо общих обязательных признаков субъекта преступления обладает еще рядом дополнительных признаков, отражающих его специфические черты. Среди специальных субъектов преступления выделяют три группы признаков, характеризующих: 1) социальный статус, правовое положение лица. Данная группа является наиболее многочисленной. В эту группу входят следующие признаки: гражданство (ст. 275, 276, 328 УК РФ); должностное положение лица (ч. 2 ст. 144, 201, 290, 292, 293 УК РФ); профессия, род деятельности, характер выполняемой работы (ст. 263, 266, п. «в» ч. 2 ст. 229 УК РФ); отношение к военной службе (ст. 328, 332, 333, 334 УК РФ); участие в судебном процессе (ст. 307, 308 УК РФ); 2) физиологические и иные свойства лица. Эту группу составляют признаки, относящиеся к возрасту (ст. 134, 135, 150, 151, 156 УК РФ); полу (ст. 131, 132, 133 УК РФ); состоянию здоровья (ст. 121, 122 УК РФ); 3) взаимоотношения субъекта с потерпевшим. К этой группе относятся признаки, характеризующие либо родственные отношения субъекта с потерпевшим и другими лицами (ст. 156, 157 УК РФ), либо служебные отношения (п. «а» ч. 2 ст. 111 и п. «б» ч. 2 ст. 112 УК РФ), либо иные отношения (ст. 133 УК РФ). Уголовно-правовое значение признаков специального субъекта преступления заключается в следующем: 1) если признаки специального субъекта включены законом в основной состав преступления, то они становятся обязательными. Поэтому неустановление признаков специального субъекта в конкретном деянии исключает уголовную ответственность; 2) признаки специального субъекта преступления часто характеризуют личность виновного, поэтому должны учитываться при назначении наказания. Например, п. «а» ст. 63 УК РФ предусматривает в качестве обстоятельства, отягчающего наказание, рецидив преступлений.

§ 5. Понятие и признаки субъективной стороны состава преступления. Понятие и формы вины в преступлении

Субъективная сторона состава преступления – это внутренняя характеристика преступления, которая характеризует психические процессы (мыслительные, волевые, эмоциональные) субъекта преступления в момент совершения запрещенного уголовным законом общественно опасного деяния. К признакам, образующим субъективную сторону, относятся: 1) вина; 2) мотив преступления; 3) цель преступления; 4) эмоциональное состояние лица в момент совершения преступления. Несмотря на различное содержание этих признаков, они объединяются в одну группу, образующую субъективную сторону состава преступления, потому что все они характеризуют психические процессы, происходящие с лицом, совершившим преступление. Понятие вины в преступлении. Вина – это психическое отношение лица к совершенному им общественно опасному деянию (действию или бездействию) и его последствиям в форме умысла или неосторожности. Формами вины являются умысел и неосторожность. Каждая из форм вины складывается из интеллектуальных и волевых элементов психической деятельности. Интеллектуальный элемент характеризует способность лица осознавать характер совершаемых им действий (бездействия), понимать как фактическую сторону совершаемого деяния, так и его социальный смысл. Интеллектуальный элемент также включает способность предвидеть возможные последствия своих действий и воспринимать причинную связь между действиями и последствиями. Волевой элемент характеризует способность лица принимать и осуществлять принятые решения, умение регулировать свое поведение (совершить определенные действия или воздержаться от них) и определять направленность поступков. Волевой элемент также подразумевает способность противостоять внешним обстоятельствам, внезапно возникшим желаниям, импульсивным действиям. Формы вины в преступлении. Как уже упоминалось, уголовный закон предусматривает две формы вины: умысел и неосторожность (ч. 1 ст. 24 УК РФ). В свою очередь умысел подразделяется на прямой и косвенный (ст. 25 УК РФ), а неосторожность – на легкомыслие и небрежность (ст. 26 УК РФ). Преступление совершено с прямым умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления (ч. 2 ст. 25 УК РФ). Исходя из определения видно, что законодатель ограничивает интеллектуальный элемент прямого умысла осознанием именно общественной опасности совершенного деяния и не требует осознания виновным его противоправности. Например, при краже лицо сознает, что тайно завладевает чужим имуществом (фактическая сторона деяния), а также сознает, что этим самым нарушает права собственности потерпевшего (социальный смысл деяния). Осознание социального значения совершенного действия (бездействия) – это осознание виновным их общественно опасного характера. Конечно, как кража, так и другие умышленные преступления (убийство, хулиганство) совершаются с осознанием их противоправности. Однако, по общему правилу, осознание противоправности не подлежит доказыванию по уголовному делу. Вместе с тем при совершении отдельных преступлений законодатель связывает осознание общественной опасности лицом, совершившим преступление с осознанием его противоправности. Чаще всего это бывает при преступном нарушении различного рода специальных правил (например, ст. 253 УК РФ). Очевидно, что осознание субъектом общественной опасности своих действий (бездействия) обязательно предполагает знание им соответствующих правил (например, строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации возведенных сооружений и средств обеспечения безопасности морского судоходства на континентальном шельфе РФ или в исключительной экономической зоне РФ). И если лицо не было ознакомлено с этими правилами, то интеллектуальный момент умысла исключается, следовательно, исключается как умышленная вина, так и уголовная ответственность этого лица. Волевой элемент прямого умысла характеризуется желанием наступления преступных последствий. Это желание предполагает осознанные волевые действия (бездействие), направленные на достижение определенной цели. Поэтому волевой элемент прямого умысла предполагает совпадение (соответствие) цели

преступления и преступного результата (преступных последствий) общественно опасного действия или бездействия. Косвенным умыслом признается такой вид умысла, когда лицо осознавало общественную опасность своего действия (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично (ч. 3 ст. 25 УК РФ). По своему интеллектуальному элементу косвенный умысел во многом совпадает с прямым умыслом. Различие заключается лишь в характере предвидения преступных последствий. При прямом умысле лицо предвидит как возможность, так и неизбежность наступления преступного результата. При косвенном умысле предвидение виновного связывается лишь с возможностью наступления преступного результата. Предвидение возможности наступления преступных последствий означает, что эти последствия могут по каким-то причинам и не наступить. Эта особенность косвенного умысла тесно связана с его волевым элементом (зависит от него). В соответствии с этой особенностью и происходит основное различие прямого и косвенного умыслов. При косвенном умысле, в отличие от прямого, лицо хотя и предвидит возможность наступления преступных последствий (интеллектуальный элемент), но не желает, чтобы эти последствия наступили. Поэтому для волевого элемента косвенного умысла не требуется установления совпадения цели преступления и наступивших преступных последствий. Деление умысла на прямой и косвенный имеет важное уголовно-правовое значение и заключается в следующем: 1) оно позволяет отграничить преступное деяние от правомерного. В частности, преступления с формальным составом, т.е. те преступления в состав которых не входит определенное преступное последствие, могут быть совершены только с прямым умыслом (ст. 125, ст. 228 УК РФ); 2) деление умысла на прямой и косвенный имеет важное значение для отграничения покушения на преступление от оконченного преступления, так как теория уголовного права и судебная практика отграничивает область 5б возможности покушения на преступление лишь совершением преступлений с прямым умыслом; 3) деление умысла на прямой и косвенный умысел имеет значение для индивидуализации наказания. Считается, что общественная опасность преступлений, совершенных с прямым умыслом, выше, чем совершенных с косвенным умыслом; 4) деление умысла на прямой и косвенный позволяет отграничить умышленную вину от неосторожной, так как наличие легального определения косвенного умысла позволяет провести различие с преступным легкомыслием как разновидностью неосторожной вины. Помимо законодательного деления умысла на прямой и косвенный, теорией уголовного права и судебной практикой проводится дифференциация умысла на виды еще по другим критериям: 1) по времени возникновения умысел подразделяется: на заранее обдуманный – это умысел, момент появления которого предшествует моменту начала действий (бездействия) по его реализации. При заранее обдуманном умысле преступное намерение реализуется через сравнительно большой период времени после его возникновения. В этот период лицо обдумывает план совершения преступления, приискивает средства и орудия совершения преступления, подыскивает соучастников преступления и др.; внезапно возникший – это умысел, момент появления которого совпадает с моментом начала действий. Внезапно возникший умысел возникает, как правило, на месте совершения преступления и реализуется мгновенно или через незначительный период времени. Как разновидность внезапно возникшего умысла в юридической литературе выделяют аффектированный умысел. Аффектированный умысел – это умысел, момент появления которого связан с моментом появления состояния внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта), вызванного противоправными или аморальными действиями (бездействием) со стороны потерпевшего; 2) в зависимости от определенности представления виновного об общественно опасных последствиях своего деяния выделяют: – определенный умысел – это умысел, при котором предвидением виновного охватывается точно конкретизированный преступный результат (общественно опасные последствия) его деяния. При простом определенном умысле предвидением виновного охватывается только

один преступный результат, а при альтернативном – один из нескольких индивидуально конкретизированных преступных результатов. Например, виновный предвидит, что нанесение им удара ножом в живот может повлечь причинение потерпевшему смерти или тяжкого вреда здоровью. Определенный умысел, как простой, так и альтернативный, может быть только прямым. Действуя с таким умыслом, виновный предвидит и всегда желает наступления конкретного преступного результата; – неопределенный умысел – это умысел, при котором предвидением виновного охватывается индивидуально неопределенный преступный результат (общественно опасные последствия) его деяния. Например, стреляя в толпу, виновный предвидит, что может причинить смерть или телесные повреждения различной степени, но не представляет, скольким потерпевшим и какие повреждения. Неопределенный умысел может быть как прямым, так и косвенным, т.е. лицо, совершающее преступление, предвидит возможность наступления преступного результата, но безразлично к нему относится. Уголовно-правовое значение рассматриваемой классификации умысла заключается в следующем: 1) позволяет объективно оценить степень общественной опасности преступления и личность виновного. Считается, что заранее обдуманый умысел свидетельствует о более высокой степени общественной опасности преступления, чем преступление, совершенное с внезапно возникшим умыслом; 2) служит основанием дифференциации уголовной ответственности и индивидуализации наказания. Например, аффектированный умысел признается отдельными уголовно-правовыми нормами смягчающим обстоятельством (ст. 107, 113 УК РФ); 3) позволяет правильно квалифицировать совершенное деяние: при определенном умисле деяние квалифицируется по направленности умысла. Если причиняется преступный результат, не охватывавшийся предвидением виновного, то содеянное квалифицируется как покушение на то преступление, последствия которого были отражены в предвидении виновного; при неопределенном умисле содеянное квалифицируется по фактически наступившему результату; только при заранее обдуманном умисле могут быть приготовление к преступлению, соучастие. Неосторожность – это особая форма психического отношения виновного к вредным последствиям совершенного им действия или бездействия. По неосторожности могут быть совершены: 1) лишь преступления с материальным составом, т.е. те, в объективную сторону которых входят определенные, предусмотренные уголовным законом общественно опасные последствия (кроме ст. 215, 217 и 247 УК РФ); 2) преступления лишь в случае, когда это специально предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ (ч. 2 ст. 24 УК РФ). В УК РФ предусматривается два вида неосторожности: 1) легкомыслие. 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). Для характеристики преступления, совершенного по легкомыслию, можно привести следующий пример: водитель превысил скорость движения и в результате совершил наезд на пешехода (ст. 264 УК РФ). Интеллектуальный элемент легкомыслия характеризует абстрактную возможность наступления вреда, поскольку субъект полагает, что вред не наступит. Волевой элемент легкомыслия характеризует отрицательное отношение субъекта к причинению вреда. При преступном легкомыслии лицо полагает, что ему удастся предотвратить общественно опасные последствия, поскольку рассчитывает на действие разных обстоятельств, например, на свои личные качества (ловкость, силу, опыт), на определенную обстановку (ночное время, отсутствие людей), на действия других лиц, сил природы, механизмы. Однако в реальности значение этих факторов виновное лицо оценивает неправильно, вследствие чего расчет на предотвращение вреда оказывается безосновательным и общественно опасные последствия наступают; 2) преступная небрежность. 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 (ч. 3 ст. 26 УК РФ). Примером преступления, совершенного по небрежности, является недоброкачественный ремонт транспортных средств, повлекший за собой аварию с причинением тяжкого вреда здоровью человека (ст. 266 УК РФ). Интеллектуальный элемент преступной небрежности существенно отличается от интеллектуального элемента преступной легкомысленности. В отличие от последнего при преступной небрежности лицо не предвидит возможности наступления общественно опасных последствий своего деяния. 59 Еще одна особенность интеллектуального элемента преступной небрежности заключается в том, что интеллектуальный элемент характеризуется объективным (должно было) и субъективным (могло их предвидеть) критериями предвидения наступления вредных последствий. Объективный критерий означает обязанность лица предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий. Такая обязанность лица определяется законом, уставами, приказами, служебным регламентом, договором и т.д. Субъективный критерий означает индивидуальную способность лица предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий. Эта способность тесно связана с состоянием здоровья, особенностями физической формы, природными свойствами нервной системы, наличием психических расстройств и т.д. Волевой элемент небрежности характеризует отсутствие волевых усилий, направленных на то, чтобы предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий. § 6. Двойная форма вины и невиновное причинение вреда Двойная форма вины – это психическое отношение лица к совершенному им общественно опасному деянию (действию или бездействию) и его последствиям, которое характеризуется сочетанием умысла и неосторожности. Согласно ст. 27 УК РФ, 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. Около тридцати статей УК РФ содержат квалифицированные составы преступления, в которых субъективная сторона сконструирована с двойной формой вины. Примером такого состава преступления является преступление, предусмотренное ч. 4 ст. 111 УК РФ. В этом составе закон выделяет два последствия, каждому из которых соответствует своя форма вины: в отношении причинения тяжкого вреда здоровью имеет место прямой умысел, в отношении смерти – неосторожность. Подобным образом конструируются составы 60 нарушений правил безопасности на объектах атомной энергетики (ст. 215 УК РФ), взрывоопасных объектах (ст. 217 УК РФ), некоторых экологических преступлений и др. Анализ этих норм показывает, что закон в одном преступлении как бы объединяет два состава (с умышленной и неосторожной формами вины), каждый из которых может существовать самостоятельно. Точный анализ содержания субъективной стороны таких преступлений имеет большое значение для их квалификации, ограничения от иных составов. Если при нанесении тяжкого вреда здоровью, повлекшего смерть потерпевшего, по отношению к смерти будет установлен хотя бы косвенный умысел, то это будет уже квалифицировано как убийство. Если к наступившей смерти не будет установлена даже неосторожная вина (например, наступила вследствие внесения инфекции), то не будет и квалифицирующего обстоятельства (ч. 1 ст. 111 УК РФ). При отсутствии умысла на причинение тяжкого вреда здоровью ответственность наступает за причинение смерти по неосторожности (ст. 109 УК РФ). В уголовном законодательстве установлены два вида невиновного причинения вреда (казуса): 1) деяние признается совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, не осознавало и по обстоятельствам дела 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. Интеллектуальный элемент данного вида невинного причинения вреда характеризует отсутствие понимания общественной опасности своих действий (бездействия) либо исключает любую (объективную и субъективную) возможность наступления общественно опасных последствий. Такие случаи невинного причинения вреда довольно распространены в сфере незаконного оборота наркотиков, когда наркодельцы используют для транспортировки наркотиков правопослушных граждан (пассажиров), вручая им наркотики под видом небольших почтовых бандеролей, посылок с продуктами и т.д.; 2) деяние признается также совершенным невинно, если лицо, его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но не могло предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам (ст. 28 УК РФ). Интеллектуальный элемент данного вида невинного причинения вреда характеризует предвидение возможности наступления общественно опасных последствий, что существенно отличает этот вид невинного вреда от б1 небрежности. В то же время волевой элемент рассматриваемого вида невинного вреда совпадает с волевым элементом легкомыслия, поскольку проявляется в нежелании их наступления. Однако от легкомыслия этот вид казуса отличается тем, что лицо реально (а не абстрактно) предвидит возможность наступления вреда и объективно оценивает экстремальную ситуацию и свои психофизиологические возможности по предотвращению общественно опасных последствий. Чаще всего подобные ситуации имеют место при причинении вреда в условиях стихийных бедствий (наводнений, землетрясений, извержений вулкана и т.д.), при эксплуатации сложных технических комплексов, объем и мощность которых возрастают в условиях научно-технического прогресса (объекты энергетики, транспорта, связи, нефтепроводы, газопроводы и др.). § 7. Мотив, цель и эмоциональное состояние субъекта преступления

Мотив преступления – это осознанное побуждение лица, обуславливающее совершение им общественно опасного деяния. Мотив преступления (мотивация) складывается у лица под влиянием двух групп условий: 1) условия, формирующие интересы, потребности, ценностные ориентации личности, искажения и деформации, которые образуют основу криминогенной мотивации и ее внутреннюю содержательную сторону. 2) условия, непосредственно относящиеся к внешнему процессу совершения преступления, которые создают конкретную криминогенную ситуацию. Взаимодействуя с личностными особенностями, они вызывают намерение и решимость совершить преступление. Мотив является главным в механизме преступного поведения. В мотиве как бы конкретизируются потребности, которые дополняются и обогащаются другими психологическими свойствами и чертами личности (интересами, стремлениями, влечениями, жизненными ориентациями). В соответствии с мотивами преступного поведения известный отечественный криминолог Ю.М. Антонян выделяет следующие типы преступников: 1) корыстолюбивый – лица, совершающие преступления из корысти, алчности, жадности; 2) престижный – лица, совершающие преступления ради того, чтобы занять в жизни более высокое социальное место, завоевать авторитет, быть на виду; 3) игровой – лица, для которых совершение преступления прежде всего игра, азарт, возможность испытать острые ощущения; 4) защищающийся – лица, которые с помощью преступления пытаются защититься от действительных или мнимых опасностей, угрожающих их жизни, здоровью, чести, социальному положению, материальному благополучию; 5) насильственный – лица, которые испытывают удовлетворение от того, что причиняют другим боль и страдание, сеют смерть, т.е. люди, творящие насилие ради насилия; 6) сексуальный – лица, которые совершают преступления ради удовлетворения сексуальной потребности, подтверждения своего биологического, физиологического статуса. В диспозициях уголовно-правовых норм указываются, в основном, мотивы низменного характера: корыстные, хулиганские, кровная месть, личная заинтересованность и др. Цель преступления – это представление лица об общественно опасном результате, которого оно желает достичь посредством

совершения общественно опасного деяния. Цель тесно связана с мотивом преступления. Именно цель превращает таящиеся внутри психики влечения, чувства в движущие мотивы. От цели зависит и вид деятельности, ее способы и средства. Таким образом, можно отметить, что мотив – это побуждение, а цель – желаемый конечный результат преступной деятельности (например, мотивом убийства при разбое является корысть, а целью – лишение жизни человека). Установление цели и мотива имеет важное значение для квалификации преступления, дифференциации уголовной ответственности и индивидуализации наказания. Во-первых, цель и мотив могут быть основным (конструктивным) признаком состава преступления. Отсутствие этого признака будет означать и отсутствие в этих случаях состава соответствующего преступления. Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат (ст. 145.1 УК РФ) при отсутствии корыстной или иной личной заинтересованности не может рассматриваться как преступление. Во-вторых, цель и мотив могут выступать в качестве признаков, наличие которых образует квалифицированный состав преступления (состав преступления при отягчающих обстоятельствах). Например, если убийство совершено из корыстных побуждений или с целью скрыть другое преступление, то оно квалифицируется по п. «з» или п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ. В-третьих, мотив и цель преступления могут являться обстоятельствами, смягчающими или отягчающими ответственность при назначении наказания. Например, к числу обстоятельств, отягчающих наказание, отнесено такое обстоятельство, как совершение преступления по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды (п. «е» ч. 1 ст. 63 УК РФ). Мотив сострадания (п. «д» ч. 1 ст. 61 УК РФ) может быть обстоятельством, смягчающим наказание. Эмоциональное состояние субъекта преступления представляет собой психическое переживание, душевное волнение лица, возникшее в период, предшествующий совершению противоправного посягательства, или во время его совершения. Сильное душевное волнение (аффект) – импульсивное и относительно кратковременное состояние психики человека, которое характеризуется значительным снижением сознательного контроля лица в отношении фактических и социальных свойств своих действий и способности руководить ими. Сильное душевное волнение (аффект) играет важное значение в механизме преступного деяния и рассматривается уголовным законодательством как обстоятельство, смягчающее наказание (п. «з» ч. 1 ст. 61, ст. 107, 113 УК РФ).

§ 8. Понятие ошибки и ее влияние на ответственность

Ошибка – это неправильное представление лица о действительном юридическом или фактическом характере совершенного им действия или бездействия и его последствий. В зависимости от характера заблуждения субъекта различаются юридическая и фактическая ошибки. Юридическая ошибка – это неправильное представление субъекта о противоправности или законности совершенного им деяния и его последствий, юридической (уголовно-правовой) квалификации содеянного, а также о виде и размере наказания, которое может быть назначено за совершение этого деяния. Различают четыре вида юридической ошибки: 1) ошибочное представление лица о противоправности совершенных им действий (бездействия), в то время как уголовный закон не относит соответствующие деяния к преступным и наказуемым (например, так называемые мнимые преступления не влекут уголовной ответственности); 2) неправильное представление лица о совершенном деянии как законном, тогда как в действительности такое деяние нарушает уголовно-правовой запрет и является преступным и наказуемым. Как правило, такое лицо несет уголовную ответственность, поскольку незнание уголовного закона не освобождает от ответственности, за исключением лиц, совершивших преступления с бланкетными диспозициями (например, ст. 215, 216, 217 УК РФ); 3) ошибочное представление лица о юридической квалификации совершенного им деяния. Юридическая квалификация не относится к обстоятельствам, характеризующим интеллектуальный и волевой элементы умысла и неосторожности, а потому не влияет на вину и ответственность. Лицо будет отвечать за то преступление, которое оно фактически совершило; 4) ошибочное

представление лица о виде и размере наказания, которое может быть назначено за совершенное им преступление. Лицо понесет наказание, которое фактически назначается за совершенное им деяние. Фактическая ошибка – это неправильное представление лица о фактических обстоятельствах, относящихся к объекту и объективной стороне совершенного им преступления. Фактическая ошибка в теории уголовного права подразделяется: 1) на ошибку в объекте. Ошибка в объекте – это заблуждение субъекта относительно социального и юридического содержания объекта преступного посягательства. Например, лицо считает, что похищает наркотические средства (ст. 229 УК РФ), объектом в данном случае будет здоровье населения, фактически объектом являются сильнодействующие вещества, объектом кражи (ст. 158 УК РФ) является собственность. Содеянное должно квалифицироваться по направленности умысла как покушение на хищение наркотических средств, т.е. по ч. 3 ст. 30 и ст. 229 УК РФ; 2) на ошибку относительно фактических обстоятельств, образующих объективную сторону состава преступления. Ошибка относительно фактических обстоятельств, образующих объективную сторону состава преступления, заключается: в характере совершенного деяния, способа, средства. Ошибка относительно характера совершенного деяния, способа, средства, орудия преступления заключается в том, что лицо по ошибке совершает действия, использует способы, средства и орудия, не годные для достижения преступного результата. Например, лицо использует для лишения жизни другого лица 65 лекарственный сбор трав, полагая, что использует ядовитые вещества. Квалификация совершенного деяния при наличии этого рода ошибок осуществляется в соответствии с направленностью умысла; в наступлении общественно опасных последствий. Ошибка в наступлении общественно опасных последствий чаще всего заключается в ошибочном представлении лица о размере причиненного преступного вреда. Например, лицо вскрывает сейф, намереваясь совершить кражу в крупном размере, однако в сейфе оказывается небольшая сумма денег. В этом случае лицо будет отвечать не за фактически оконченную кражу, а за покушение на кражу в крупных размерах (ч. 3 ст. 30 и п. «б» ч. 3 ст. 158 УК РФ); в развитии причинной связи. Ошибка в оценке развития причинной связи заключается в неправильном представлении лица о причинно-следственной зависимости между совершенным им деянием и наступившими общественно опасными последствиями. Уголовно-правовое значение имеет лишь такая ошибка в развитии причинности, которая приводит к наступлению иного преступного результата. Ошибка относительно развития причинности, приводящая к тому же юридически значимому последствию, не имеет уголовно-правового значения. Например, лицо, намереваясь убить потерпевшего, стреляет в сердце, а попадает в голову. В случае наступления смерти потерпевшего виновный будет отвечать за убийство.

Тема 3. Проблемы учения о неоконченном преступлении и множественности преступлений

Стадии совершения преступления 75 § 1. Понятие и виды стадий совершения преступления Стадии совершения преступления – это этапы, из которых складывается процесс преступного посягательства, различающиеся между собой по характеру (содержанию) совершаемых действий и степени реализации умысла виновного. В соответствии со ст. 29 УК РФ выделяются три стадии совершения преступлений: 1) приготовление к преступлению; 2) покушение на преступление; 3) оконченное преступление. Приготовление к преступлению и покушение на преступление, которые в ч. 2 ст. 29 УК РФ объединяются понятием «неоконченное преступление», в теории уголовного права получили название «предварительная преступная деятельность». С субъективной стороны стадии неоконченного преступления возможны лишь в

умышленных преступлениях, так как и приготовление к преступлению (ч. 1 ст. 30 УК РФ), и покушение на преступление (ч. 3 ст. 30 УК РФ) определяются как умышленные деяния. Стадии преступления имеют место не во всех случаях. Зачастую преступление совершается без всякого приготовления, и виновный достигает желаемого результата. Если преступление проходит все три стадии, уголовно- правовое значение имеет стадия окончания преступления. Судебная практика исходит из того, что каждая предыдущая стадия охватывается (поглощается) последующей. Только пресечение деяния на стадии приготовления к преступлению или покушения на преступление обуславливает ответственность за неоконченное преступление. Уголовный закон не признает стадией совершения и не считает преступным и наказуемым обнаружение умысла. Это связано с тем, что в основу уголовной ответственности кладется только деяние, опасное во внешнем выражении и объективно способное причинить вред охраняемым уголовным законом интересам личности, общества и государства. Известное латинское изречение гласит: «Никто не должен подлежать наказанию за свои мысли». Вместе с тем обнаружение умысла на совершение преступления имеет важное значение для предотвращения замысливаемых преступлений.

76 § 2. Понятие и признаки приготовления к преступлению. Виды приготовительных действий

Под приготовлением к преступлению понимается приискание, изготовление и 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 независящим от лица обстоятельствам (ч. 1 ст. 30 УК РФ). С объективной стороны приготовление к преступлению характеризуется тем, что оно может быть совершено только путем действия. Это вытекает из законодательного определения приготовления к преступлению, так как уголовный закон перечисляет активные виды данной стадии совершения преступления. Специфика объективной стороны состоит еще и в том, что преступление при этом не было доведено до конца по независящим от лица обстоятельствам. Это означает, во-первых, что приготовительные действия не должны образовывать самостоятельное оконченное преступление (например, приобретение оружия, наркотических средств). Во-вторых, требуется, чтобы преступная деятельность ограничилась приготовлением к преступлению, будучи прерванной не по воле виновного. С субъективной стороны приготовление к преступлению характеризуется умышленной виной, причем лишь в виде прямого умысла. Лицо, совершающее приготовление к преступлению, сознает общественную опасность своих приготовительных действий, предвидит возможность или неизбежность совершения с их помощью задуманного им преступления и желает его совершения. Таким образом, приготовление к преступлению характеризуется следующими признаками: 1) совершение приготовления путем действия; 2) приготовительные действия не содержат самостоятельный состав преступления; 3) прерванность приготовительных действий по причинам, не зависящим от воли виновного; 4) прямой умысел на совершение преступления. Типичными видами приготовительных действий, согласно ч. 1 ст. 30 УК РФ, являются:

77 1) приискание – это приобретение любым способом средств или орудий совершения преступления. Способ приискания может быть как правомерный (покупка, обмен и т.д.), так и преступный (кража, мошенничество и т.д.). К средствам и орудиям совершения преступления можно отнести оружие, транспорт, документы, «денежные куклы», сильнодействующие и ядовитые вещества, специальную одежду и т.д. Орудие преступления является предметом, при помощи которого непосредственно причиняется вред охраняемым уголовным законом интересам (например, нож, с помощью которого наносятся тяжкие телесные повреждения). Средство преступления является предметом, при помощи которого создаются условия для совершения преступления (например, взрывное устройство, используемое для проникновения в жилище или хранилище); 2) изготовление – это создание средств и орудий совершения преступления любым способом (например, получение слепков с

последующим изготовлением ключей или отмычек для совершения квартирных краж); 3) приспособление – это приведение (обработка) средств и орудий совершения преступления в такое состояние, которое делает их пригодными для успешного выполнения задуманного преступления; 4) сговор на совершение преступления – это достижение соглашения между двумя или более лицами на совершение преступления; 5) приискание соучастников преступления означает вовлечение другого лица (лиц) в качестве соисполнителя, подстрекателя или пособника. Оно может осуществляться любым способом (предложение, подкуп, угроза, шантаж, насилие, обман). Особенности квалификации приготовительных действий заключаются в следующем: 1) приготовление к преступлению квалифицируется по статьям Особенной части УК РФ, предусматривающим ответственность за соответствующее оконченное преступление, со ссылкой на ч. 1 ст. 30 УК РФ. Например, виновное лицо склонило для участия в разбое другое лицо, однако другое лицо в последний момент от участия в преступлении отказалось и явилось в милицию, действия виновного квалифицируются по ч. 1 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 162 УК РФ; 2) в случаях, если приготовительные действия образуют самостоятельный состав преступления, то требуется их дополнительная квалификация по соответствующей статье Особенной части УК РФ, предусматривающей ответственность за это преступление. Например, в случае, если лицо намереваясь совершить разбой, приобрело оружие для его совершения, то его действия должны квалифицироваться по совокупности преступлений, т.е. по ч. 1 ст. 30, ч. 2 ст. 162 и ст. 222 УК РФ. 78 Особенности ответственности и назначения наказания за приготовление к преступлению заключаются в следующем: 1) уголовная ответственность наступает за приготовление только к тяжкому и особо тяжкому преступлениям (ч. 2 ст. 30 УК РФ); 2) срок или размер наказания за приготовление к преступлению не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ за оконченное преступление (ч. 2 ст. 66 УК РФ); 3) смертная казнь и пожизненное лишение свободы за приготовление к преступлению не назначаются. § 3. Понятие и признаки покушения на преступление. Виды покушения. Отличие покушения от приготовления к преступлению Покушение на преступление представляет собой умышленные действия (в некоторых случаях бездействие) лица, которые непосредственно направлены на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам (ч. 3 ст. 30 УК РФ). Покушение на преступление характеризуется следующими признаками: 1) объект уголовно-правовой охраны при покушении всегда ставится в непосредственную опасность. Это связано с тем, что совершаемое лицом действие (в некоторых случаях бездействие) заключается в исполнении преступления, т.е. выполнении тех действий, которые предусмотрены в диспозициях уголовно-правовых норм как объективные признаки состава преступления; 2) с объективной стороны покушение на преступление может иметь форму как действия, так и бездействия; 3) прерванность преступной деятельности по причинам, не зависящим от воли виновного. Эти причины могут быть различного свойства, объективными и субъективными (например, лицо взломало запоры на окне в целях незаконного проникновения в жилище, но было задержано сотрудниками милиции; лицо, путем угроз и насилия, преодолело сопротивление потерпевшей в целях изнасилования, но не смогло совершить с ней половой акт); 4) с субъективной стороны покушение на преступление представляет собой целенаправленные действия (бездействие) лица и могут совершаться лишь с прямым умыслом, так как нельзя покушаться на преступление, не желая достигнуть определенного результата. Поэтому невозможно покушение на 79 преступление с косвенным умыслом или покушение на преступление, которое характеризуется неосторожностью. Выделяют следующие разновидности покушения: 1) неоконченное. При неоконченном покушении виновное лицо не совершает всех действий, необходимых, по его мнению, для доведения преступления до конца (например, виновный замахнулся ножом на потерпевшего, но тот резким ударом выбил нож из рук нападающего); 2)

оконченное. Оконченным признается такое покушение, при котором лицо выполнило все необходимые действия для совершения преступления, но преступный результат все же не наступил (например, виновный в целях убийства произвел прицельный выстрел в потерпевшего, но смерть не наступила, так как врачам удалось его спасти); 3) негодное. Различают два вида негодного покушения: покушение на негодный объект – это такое покушение, когда лицо в силу фактической ошибки совершает действия, которые реально не могут причинить вред объекту уголовно-правовой охраны (например, выстрел в умершего человека; попытка украсть из сумки кошелек, которого там нет; приобретение у наркодельца вместо наркотических средств их поддельного образца); покушение с негодными средствами – это такое покушение, когда лицо в силу фактической ошибки использует такие средства (орудия), которые объективно не могут реализовать его замысел и обеспечить достижение преступного результата (например, неисправное оружие или несмертельный яд – при попытке убийства; неправильно оформленный финансовый документ – при хищении путем мошенничества). Установление того, было ли покушение неоконченным или оконченным, имеет важное уголовно-правовое значение и заключается в следующем: 1) добровольный отказ от преступления (ст. 31 УК РФ) и освобождение от уголовной ответственности, как правило, могут иметь место лишь при неоконченном покушении, когда у лица еще сохраняется возможность прекратить совершение начатого преступления; 2) при оконченном покушении действия виновного лица, направленные на устранение преступных последствий, не исключают уголовную ответственность, но могут быть признаны обстоятельствами, смягчающими наказание (п. «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ); 3) степень завершенности покушения учитывается при назначении наказания: оконченное покушение опаснее неоконченного, так как первое в большей степени приближается к оконченному преступлению.

80 Особенности ответственности и назначения наказания за покушение на преступление заключаются в следующем: 1) уголовная ответственность наступает за покушение на любое преступление, в том числе на преступления небольшой тяжести и средней тяжести. Не исключается ответственность и за негодные покушения, поскольку в них реализуется умысел лица на совершение конкретного преступления (исключения составляют случаи использования заклинаний, магических предметов для причинения вреда здоровью и лишения жизни человека); 2) срок или размер наказания за покушение на преступление не может превышать трех четвертей срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ за оконченное преступление (ч. 2 ст. 66 УК РФ); 3) смертная казнь и пожизненное лишение свободы за покушение на преступление не назначаются (ч. 4 ст. 66 УК РФ). Основные различия покушения на преступление и приготовления к преступлению заключаются в следующем: 1) при покушении на преступление объект уголовно-правовой охраны всегда ставится в непосредственную опасность; 2) покушение на преступление, в отличие от приготовления к преступлению, может быть совершено как в форме действия, так и бездействия; 3) уголовная ответственность за покушение наступает независимо от того, к какой категории (не только тяжкое и особо тяжкое, но и преступление небольшой и средней тяжести) относится совершенное умышленное преступление.

§ 4. Понятие оконченного преступления. Момент окончания отдельных видов преступлений Преступление признается оконченным, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного УК РФ (ч. 1 ст. 29 УК РФ). Момент определения окончания преступления зависит от законодательной конструкции того или иного вида преступления и, в первую очередь, от объективной стороны состава преступления. В преступлениях с материальным составом окончание преступления связывается только с наступлением указанных в законе преступных последствий (например, убийство признается оконченным, когда наступает смерть потерпевшего, кража или грабеж – когда преступник завладел чужим имуществом и имеет реальную возможность распорядиться им). Момент окончания преступления с формальным составом совпадает с моментом совершения действий (бездействия),

указанных в диспозиции статьи Особенной части УК РФ (например, изготовление фальшивых денежных знаков или ценных бумаг с момента изготовления в целях последующего сбыта независимо от того, удалось ли такие знаки или ценные бумаги реализовать). Преступления, характеризующиеся так называемым усеченным составом, в силу высокой степени общественной опасности признаются оконченными на стадии предварительной преступной деятельности (например, разбой – при нападении в целях завладения имуществом, бандитизм – при создании вооруженной организованной группы в целях нападения на граждан или организации). Момент окончания длящегося преступления совпадает с совершением противоправного действия или с началом уклонения от совершения требуемого действия, порождающих процесс непрерывного посягательства на объект уголовно-правовой охраны (например, незаконное хранение наркотических средств считается оконченным с момента совершения действий, связанных с незаконным владением этими средствами, при этом не имеет значения, в течение какого времени лицо незаконно хранило наркотическое средство). Фактическое окончание длящегося преступления связано с его обнаружением или явкой с повинной. Продолжаемое преступление складывается из ряда тождественных преступных действий, направленных на один и тот же объект и объединенных единым умыслом (например, регулярное хищение небольших денежных сумм кассиром), признается оконченным в момент совершения лицом последнего противоправного действия. Преступление с альтернативными действиями (например, незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта) является оконченным, если лицо совершило хотя бы одно из предусмотренных его объективной стороной действий. Если состав преступления предполагает возможность наступления общественно опасных последствий (деликты создания опасности, предусмотренные, например, ст. 215, 217, 247 УК РФ), то оно считается оконченным при условии, что действие (бездействие) вызвало реальную возможность наступления указанных в законе последствий. 82 § 5. Добровольный отказ от совершения преступления. Деятельное раскаяние виновного и его отличие от добровольного отказа. Добровольный отказ от преступления – это прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца (ст. 31 УК РФ). Добровольный отказ от преступления может иметь место только до момента окончания преступления. На стадии приготовления к преступлению отказ от совершения преступления выражается в прекращении дальнейших подготовительных действий, создающих условия для совершения преступления. На стадии покушения на преступление отказ от совершения преступления заключается в воздержании от совершения тех охватываемых составом конкретного преступления действий, которые образуют его объективную сторону или обеспечивают наступление вредных последствий (например, Н. заманил несовершеннолетнюю в уединенное место, раздел ее, обнажил половой орган, однако в последний момент опомнился, ему стало жаль девочку, и он отказался от доведения преступного намерения до конца). При покушении на преступление добровольный отказ возможен лишь при неоконченном покушении. Добровольный отказ от преступления характеризуется следующими признаками: 1) добровольность. Добровольность означает, что лицо, осознавая возможность доведения преступления до конца, по собственной воле, не вынужденно, отказалось от совершения приготовления к преступлению или прекратило осуществление действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления; 2) окончательность прекращения лицом приготовления или действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение конкретного преступления. Окончателность как признак добровольного отказа означает, что лицо раз и навсегда (а не временно) отказалось от совершения приготовления к преступлению или прекратило осуществление действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления. Приостановление осуществления реализации преступного намерения на

некоторое время не может рассматриваться как добровольный отказ от совершения преступления. 83 При наличии признаков добровольного отказа от совершения преступления лицо не подлежит уголовной ответственности за преступление (ч. 2 ст. 31 УК РФ). Однако в случае, если в деянии лица, добровольно отказавшегося от доведения преступления до конца, содержится иной состав преступления, то оно подлежит уголовной ответственности (ч. 3 ст. 31 УК РФ). Например, лицо, похитившее оружие в целях совершения убийства, в случае добровольного отказа от совершения убийства подлежит ответственности за хищение оружия. Особые требования законодатель предъявляет к добровольному отказу от преступления организаторов, подстрекателей и пособников преступлений (ч. 4, 5 ст. 31 УК РФ). К таким требованиям, в частности, относится следующее: 1) добровольный отказ от преступления организаторов, подстрекателей и пособников заключается в том, что этот отказ должен привести к устранению условий, способствующих совершению преступления, если эти условия еще не были использованы исполнителем. Для этого они должны не только воздерживаться от дальнейших организационных, провоцирующих, подготовительных действий, но и предпринять активные действия и предотвратить готовящееся преступление; 2) организатор преступления и подстрекатель к преступлению не подлежат уголовной ответственности, если своевременно сообщили органам власти или иными активными мерами предотвратили его исполнение до конца. Если действия организатора или подстрекателя не привели к предотвращению совершения преступления исполнителем, они подлежат уголовной ответственности. Однако предпринятые ими меры по предотвращению преступного посягательства могут быть признаны судом в качестве обстоятельства, смягчающего наказание; 3) пособник преступления не подлежит уголовной ответственности, если он предпринял все зависящие от него меры, чтобы предотвратить совершение преступления. При этом не требуется, чтобы эти меры привели к предотвращению совершения преступления исполнителем. Такая позиция законодателя связана с тем, что действия пособника, в отличие от организатора и подстрекателя, не являются определяющими в решимости исполнителя совершить преступление. Деятельное раскаяние – это действия лица, совершившего преступление, направленные на предотвращение вредных последствий, возмещение причиненного ущерба или заглаживание вреда в иной форме. Уголовно-правовой институт деятельного раскаяния преследует следующие цели: 84 1) поощрить активные действия виновных лиц по нейтрализации вредных последствий совершенных преступлений; 2) побудить неустойчивых лиц к совершению аналогичных действий; 3) привлечь лиц, совершающих преступления, к оказанию помощи правоохранительным органам в раскрытии преступлений. В уголовном законодательстве предусмотрены следующие разновидности деятельного раскаяния: 1) деятельное раскаяние как обстоятельство, смягчающее наказание (пп. «и», «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ). Деятельное раскаяние признается обстоятельством, смягчающим наказание, и учитывается судом при вынесении приговора. При активном содействии участника группового преступления ему может быть назначено более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление (ст. 64 УК РФ); 2) деятельное раскаяние как основание освобождения от уголовной ответственности при наличии определенного условия. Уголовным законом предусмотрена возможность освобождения от уголовной ответственности в связи деятельным раскаянием при условии, что лицо впервые совершило преступление небольшой или средней тяжести (ст. 75 УК РФ); при условии полного возмещения причиненного ущерба (ст. 76.1 УК РФ). 3) деятельное раскаяние как безусловное основание освобождения от уголовной ответственности. В соответствии с примечанием к целому ряду статей Особенной части УК РФ (ст. 126, 204–206, 208, 223, 228, 275, 291, 307 и др.) деятельное раскаяние является основанием, влекущим за собой обязательное освобождение от уголовной ответственности лиц, совершивших преступления. Вместе с тем в юридической литературе высказывается мнение о том, что эти примечания нельзя назвать деятельным раскаянием, поскольку для

освобождения от уголовной ответственности, как правило, не требуется явки с повинной, раскаяния, заглаживания вреда и т.д. Считается, что это новый самостоятельный институт уголовного права. Можно считать, что названные выше примечания к статьям являются не актами гуманизма, а способами предотвращения, пресечения и раскрытия тяжких преступлений, совсем не обязательно связанными с деятельным раскаянием. Законодатель отступает от принципов неотвратимости ответственности за совершение преступления и равенства всех перед законом во имя спасения людей, имущества, защиты высших государственных интересов и раскрытия тяжких преступлений. Основные отличия деятельного раскаяния от добровольного отказа от совершения преступления заключаются в следующем: 85 1) деятельное раскаяние рассматривается как посткриминальное поведение, т.е. возможное только при наличии оконченного преступления либо в некоторых случаях на стадии оконченного покушения, тогда как добровольный отказ имеет место на стадии неоконченного преступления; 2) деятельное раскаяние, как правило, не исключает уголовную ответственность, в то время как добровольный отказ от совершения преступления полностью исключает уголовную ответственность.

§ 1. Единое (единичное) преступление и множественность преступлений. Отличие множественности преступлений от сложных единичных преступлений Единое (единичное) преступление – это совершение лицом одного преступления, которое образуется из одного деяния, последствия, формы вины, охватывает один состав преступления и квалифицируется по одной статье Особенной части УК. К такому преступлению можно отнести, например, кражу (ст. 158 УК РФ) или убийство (ст. 105 УК РФ). К единому преступлению относятся также преступления со сложным составом. В отличие от единого простого преступления объективная сторона преступления со сложным составом характеризуется сложным содержанием. К единым преступлениям со сложным составом относятся: 1) составные преступления. Эти преступления образуются из двух или более преступных деяний, каждое из которых, если рассматривать их изолированно, представляет собой самостоятельный простой состав преступления. Примером такого преступления является разбой (ст. 162 УК РФ), который складывается из двух преступных деяний: попытки открытого похищения имущества и причинения насилия, опасного для жизни и здоровья; 98 2) преступления с альтернативными действиями. Они являются разновидностью составных преступлений. Их специфика состоит в том, что совершение каждого из указанных в законе действия (бездействия) является достаточным для признания преступления законченным. К числу таких преступлений можно отнести деяния, предусмотренные ст. 222, 228 УК РФ; 3) длящиеся преступления. Длящимся преступлением называется действие или бездействие, сопряженное с последующим длительным невыполнением обязанностей, возложенных на виновного законом, под угрозой уголовного наказания. Примерами такого преступления могут служить злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157 УК РФ), незаконное хранение оружия (ст. 222 УК РФ); 4) продолжаемые преступления. Продолжаемым преступлением называется такое деяние, которое складывается из ряда тождественных (одинаковых) преступных действий (бездействия), направленных к общей цели и составляющих в своей совокупности единое преступление. К таким преступлениям относятся, например, истязание (ст. 117 УК РФ), присвоение или растрата (ст. 160 УК РФ); 5) квалифицированные с наличием дополнительных тяжких последствий. Квалифицированным преступлением с наличием дополнительных тяжких последствий называется деяние, включающее в качестве квалифицирующего признака дополнительное последствие, которое в отдельных случаях является самостоятельным преступлением. Например, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 111 УК РФ), незаконное проведение искусственного прерывания беременности, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей либо причинение тяжкого вреда ее здоровью (ч. 3 ст. 123 УК РФ). От указанных сложных, но единых преступлений следует отличать множественность

преступлений. Множественность преступлений – это совершение лицом двух или более преступлений, каждое из которых образует самостоятельный состав преступления и квалифицируется по самостоятельной статье (или части статьи) УК РФ. Таким образом, к признакам множественности преступлений можно отнести следующее: 1) совершение лицом двух или более уголовно наказуемых деяний; 2) каждое деяние обладает всеми признаками самостоятельного (простого или сложного) преступления; 99 3) сохранение уголовно наказуемых последствий за каждым совершенным деянием. В отличие от единого сложного преступления, когда все совершенные деяния образуют один состав преступления и квалифицируются по одной статье УК РФ, множественность преступлений предполагает, что каждое совершенное лицом деяние образует самостоятельный состав преступления и квалифицируется по самостоятельной статье (или части статьи) УК РФ. § 2. Формы множественности преступлений В теории уголовного права различают следующие формы множественности преступлений: 1) неоднократность преступлений. Под неоднократностью преступлений понимается совершение двух или более однородных преступлений, т.е. преступлений, посягающих на один и тот же объект уголовно-правовой охраны. Как правило, неоднократность предполагает совершение тождественных преступлений (например, лицо совершает кражу, а затем, через некоторое время, совершает другую кражу). Уголовно-правовое значение неоднократности перестало быть актуальным с принятием 8 декабря 2003 г. Федерального закона «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации», которым понятие и квалифицирующие признаки неоднократности отдельных составов были исключены из уголовного закона. Вместе с тем понятие неоднократности и научный аппарат об этом понятии имеет важное теоретическое и прикладное значение. Во-первых, с понятием неоднократности тесно связаны другие понятия о множественности преступлений. Во-вторых, неоднократность как научное понятие активно используется криминологией при изучении и разработке мер по предупреждению серийных убийств, серийных сексуальных преступлений. В-третьих, научные исследования неоднократности преступлений имеют важное значение в области теории права и административного права в частности; 2) совокупность преступлений. Статья 17. Совокупность преступлений Совокупностью преступлений признается совершение двух или более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено, за исключением случаев, когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями Особенной части уголовного кодекса в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание. При совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье или части статьи настоящего Кодекса. Уголовный закон различает следующие виды совокупности преступлений: реальную. • Реальная совокупность преступлений – это совершение двух или более преступлений, предусмотренных двумя и более статьями или частями статьи Особенной части УК РФ, ни за одно из которых лицо не было осуждено. Таким образом, необходимыми признаками реальной совокупности преступлений являются: совершение виновным двух и более общественно опасных деяний, каждое из которых представляет собой отдельное самостоятельное преступление; совершенные деяния охватываются двумя или более статьями или частями статьи Особенной части УК РФ; отсутствие судимости не менее чем по двум из совершенных преступлений; идеальную. • Идеальная совокупность преступлений – это совершение одного действия (бездействия), содержащего признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями Особенной части УК РФ (ч. 2 ст. 17 УК РФ). Примером такой совокупности могут служить действия преступника, стреляющего в председателя коммерческого банка, но попадающего в его телохранителя и причиняющего ему тяжкие телесные повреждения. Налицо покушение на убийство (ст. 105 УК РФ) и умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК РФ). Признаками идеальной совокупности преступлений являются: совершение виновным одного общественно опасного деяния; совершенное общественно опасное деяние охватывается

(предусмотрено) двумя или более статьями Особенной части УК РФ. Реальную и идеальную совокупность преступлений необходимо отличать от конкуренции уголовно-правовых норм, когда одно и то же деяние подпадает под действие двух или более уголовно-правовых норм. Например, заведующая аптекой, злоупотребляя должностными полномочиями, занимается хищением наркотических средств. Здесь имеет место лишь одно преступление – хищение наркотических средств, совершенное с использованием своего служебного положения. Что касается злоупотребления должностными полномочиями, то оно в этих случаях является способом, обязательным признаком хищения. В соответствии с ч. 3 ст. 17 УК РФ, если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме. Как реальная, так и идеальная совокупность преступлений предполагают специфический порядок назначения наказания (ст. 69 УК РФ); 3) рецидив преступлений. Рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление (ст. 18 УК РФ). Признаками рецидива преступлений являются: совершение лицом двух или более умышленных преступлений; наличие судимости не менее чем за одно из совершенных преступлений. В уголовном праве выделяют следующие разновидности рецидива преступлений: простой рецидив. • Простой рецидив – это совершение любого умышленного преступления лицом, имеющим судимость за любое ранее совершенное умышленное преступление; опасный рецидив. Опасным рецидив признается в следующих двух • случаях: при совершении лицом тяжкого преступления, за которое оно – осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два или более раза было осуждено за умышленное преступление средней тяжести к лишению свободы; при совершении лицом тяжкого преступления, если ранее оно было – осуждено за тяжкое или особо тяжкое преступление к реальному лишению свободы; особо опасный рецидив, который возможен в двух вариантах: • при совершении лицом тяжкого преступления, за которое оно – осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено за тяжкое преступление к реальному лишению свободы; при совершении лицом особо тяжкого преступления, если ранее оно два – раза было осуждено за тяжкое преступление или ранее осуждалось за особо тяжкое преступление. При признании рецидива преступлений не учитываются: судимости за умышленные преступления небольшой тяжести; судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет; • судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным либо по которым предоставлялась отсрочка исполнения приговора, если условное осуждение или отсрочка исполнения приговора не отменялись и лицо не направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы, а 102 также судимости, снятые или погашенные в установленном уголовном законом порядке. Уголовно-правовое значение рецидива преступлений заключается в том, что: рецидив при совершении любого преступления признается • обстоятельством, отягчающим наказание (п. «а» ч. 1 ст. 63 УК РФ); срок наказания при любом виде рецидива преступлений не может быть • менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, но в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ; рецидив преступлений учитывается при назначении осужденным к • лишению свободы вида исправительного учреждения. В частности, отбывание лишения свободы назначается: в исправительных колониях общего режима женщинам при любом виде рецидива; в исправительных колониях строгого режима при рецидиве или опасном рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы: в исправительных колониях особого режима при особо опасном рецидиве преступлений; в тюрьме (отбывание части срока наказания) при особо опасном рецидиве преступлений (ст. 58 УК РФ). В теории уголовного права различают также общий и специальный рецидив. Известен также пенитенциарный рецидив. Под

общим рецидивом понимается совершение лицом, имеющим судимость, любого нового преступления. Под специальным рецидивом понимается совершение лицом, имеющим судимость, нового тождественного или однородного преступления. Пенитенциарный рецидив – это совершение лицом нового преступления во время отбывания наказания в виде лишения свободы (например, побег).

Тема 4. Проблемы учения о соучастии в преступлении

§ 1. Понятие соучастия в преступлении. Объективные и субъективные признаки соучастия в преступлении. Соучастие в преступлении – это умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления (ст. 32 УК РФ). Соучастие в преступлении характеризуется как объективными, так и субъективными признаками. Объективными признаками соучастия являются: 1) участие в совершении преступления двух и более лиц. Участие в совершении преступления двух и более лиц означает, что соучастие в преступлении образуют лишь объединенные действия двух и более физических лиц, которые отвечают признакам субъекта преступления, т.е. участники преступления должны достичь возраста уголовной ответственности и быть вменяемыми (ст. 19 УК РФ). Исключением здесь являются действия участника разбоя или грабежа, совершенные по предварительному сговору группой лиц, и группового изнасилования. Судебная практика рассматривает эти действия как совершенные в группе, даже если остальные участники преступления вследствие невменяемости или малолетнего возраста не подлежат уголовной ответственности. Если преступник использует для непосредственного совершения преступления невменяемого, малолетнего, животного, лицо, действующее невиновно (под влиянием обмана), то это рассматривается не как соучастие, а как посредственное причинение, влекущее уголовную ответственность преступника в качестве исполнителя преступления (например, наркоделец предлагает незнакомому авиапассажиру передать (перевезти) под видом 87 продуктовой посылки наркотики для своих родственников, проживающих в другом городе); 2) совместность действий соучастников. Совместность действий соучастников как объективный признак соучастия в преступлении означает, что действия каждого из соучастников дополняют друг друга и направлены на достижение общего для них желаемого конечного преступного результата. Из этого вытекает следующее: действия соучастников дополняют друг друга, создают условия• совершения действий другими соучастниками; действия всех соучастников находятся в причинной связи с преступным• результатом (в преступлениях с материальным составом) или причинно связаны с деянием исполнителя, который непосредственно выполнил объективную сторону общего для них преступления; действия соучастников объединены единым для них преступным• результатом. Субъективные признаки соучастия в совершении преступления предполагают, что: 1) соучастие возможно только в умышленных преступлениях, что исключает возможность соучастия в неосторожных преступлениях; 2) все участвующие в совершении преступления лица действуют умышленно. Таким образом, субъективная сторона соучастия характеризуется только умышленной виной. Это означает, что сознанием соучастников охватываются: 1) совместные действия, причинная связь между их действиями и общественно опасным деянием исполнителя; 2) возможные общественно опасные последствия деяния исполнителя; 3) общий для них объект преступления и обязательные и дополнительные признаки, характеризующие субъекта преступления (исполнителя). Таким образом, если совместная деятельность имеет лишь внешний характер и лишена внутренней, осознанной связи, то нельзя говорить о соучастии в преступлении. В этих случаях виновные должны нести самостоятельную уголовную ответственность, несмотря на то, что объективно их деятельность явилась причиной общего, одного результата. Нельзя также констатировать соучастие в преступлении, если лицо втайне от исполнителя оказывает ему содействие в

совершении конкретного преступления, такое содействие не может считаться совершенным в соучастии. В этом случае отсутствует совместность действий нескольких лиц, которая означает объединение их не только причинной связью (объективно), но и единым умыслом (субъективно). § 2. Формы соучастия в преступлении. Простое и сложное соучастие в преступлении В ст. 35 УК РФ предусмотрены следующие формы соучастия в преступлении: 1) группой лиц. Преступление признается совершенным группой лиц, если в его совершении совместно участвовали два или более исполнителя без предварительного сговора (ч. 1 ст. 35 УК РФ). Группа лиц без предварительного сговора является наименее опасной формой соучастия в преступлении, так как ее участники не оговаривают время начала совершения преступления, способ, который облегчит доведение преступления до конца и позволит достичь желаемого результата. Они лишь помогают друг другу в процессе преступного посягательства, непосредственно совершая действия, образующие состав того или иного преступления; 2) группой лиц по предварительному сговору. Совершение преступления группой лиц по предварительному сговору как форма соучастия означает, что в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном его совершении (ч. 2 ст. 35 УК РФ). Сговор признается предварительным, если участники преступления договорились о совместном его совершении хотя бы незадолго до его начала, т.е. на стадии приготовления к преступлению. Сговор может быть как в форме устного, так и письменного соглашения. Сговор свидетельствует об уяснении соучастниками сведений об объекте и предмете преступления, месте и времени совершения преступления, способе, орудиях и средствах совершения преступления. Судебная практика исходит из того, что группа лиц по предварительному сговору предполагает наличие двух или более соисполнителей, действующих, по предварительному сговору (например, при краже одно лицо взламывает дверь, а другое проникает в помещение и завладевает чужим имуществом); 3) организованной группой. Организованная группа как форма соучастия представляет собой устойчивую группу лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений (ч. 3 ст. 35 УК РФ). 89 Устойчивость как признак организованной группы включает предварительный сговор и может свидетельствовать: о длительности существования группы; о стабильности состава группы; о распределении ролей между участниками группы; о согласованности действий участников преступной группы; о наличии организатора или иного неформального лидера, который руководит действиями участников группы, и др. Кроме того, организованная группа как форма соучастия преступления предполагает наличие определенной цели – совершение одного или нескольких преступлений. Как правило, такая группа нацелена на совершение многочисленных (как тождественных, так и разнородных) преступлений в течение продолжительного периода времени, однако возможна и иная цель – совершение одного, сложного, опасного преступления, требующего тщательной подготовки. Все участники организованной группы признаются исполнителями и несут ответственность без ссылки на ст. 33 УК РФ. В то же время в ч. 5 ст. 35 УК РФ установлены более жесткие требования к условиям уголовной ответственности лидеров таких групп. Лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими, подлежит уголовной ответственности за их организацию и руководство ими в случаях, предусмотренных ст. 205.4, 208, 209, 210 и 282.1 УК РФ, а также за все совершенные организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) преступления, если они охватывались его умыслом. Другие участники организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) несут уголовную ответственность за участие в них в случаях, предусмотренных ст. 205.4, 208, 209, 210 и 282.1 УК РФ, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали; 4) преступным сообществом (преступной организацией), которое является наиболее сложной формой соучастия. Преступная организация – это структурированная организованная группа или объединение организованных групп, действующих под единым

руководством, члены которых объединены в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды (ч. 4 ст. 35 УК РФ). 90 Отличительными признаком этой формы соучастия являются структурированность и сплоченность организованной группы. Структурированность означает наличие нескольких структур (аналог подразделениям) в преступной группе. Сплоченность – это социально-психологическая характеристика преступного сообщества, она отражает общность участников в реализации преступных целей. Сплоченность как признак преступного сообщества предполагает: высокую степень осведомленности каждого члена преступного сообщества о действиях друг друга; значительно более высокую, нежели в организованной группе, степень согласованности действий его участников; сложную иерархическую структуру; наличие во главе его авторитетного в преступной среде лица (организатора, руководителя); направленность на совершение тяжких и особо тяжких преступлений. • Одной из разновидностей преступного сообщества является объединение организованных групп, которое создается в целях совершения тяжких или особо тяжких преступлений. Объединение организованных групп – это преступное сообщество, состоящее из относительно автономных организованных групп, специально созданных в качестве его структурных подразделений или в разное время соединившихся под единым руководством. Учитывая опасность преступлений, ради которых формируется преступное сообщество, законодатель организацию и участие в преступных сообществах относит к самостоятельным преступлениям (ст. 205.4, 210, 282.1 УК РФ). В теории уголовного права, кроме описанных выше видов соучастия, выделяют следующие виды соучастия в преступлении: 1) простое соучастие в преступлении (соисполнительство). Простое соучастие в преступлении (соисполнительство) – это совместное совершение преступления несколькими лицами, непосредственно участвовавшими в нем (т.е. полностью или хотя бы частично реализовавшими его объективную сторону). Простое соучастие может быть как с предварительным сговором, так и без такового. Соисполнители несут ответственность по статье Особенной части УК РФ за преступление, которое они совершили, без ссылки на ст. 33 УК РФ; 2) сложное соучастие в преступлении (соучастие в собственном смысле слова). Сложное соучастие в преступлении – это соучастие с разделением ролей, когда наряду с исполнителем в совершении преступления принимают участие организатор, подстрекатель или пособник. Сложное соучастие предполагает предварительный сговор на совершение преступления. Соучастники несут ответственность по статье Особенной части УК РФ за преступление, в котором они принимали участие, со ссылкой на ст. 33 УК РФ. Уголовно-правовое значение форм соучастия в совершении преступления заключается в следующем: 1) соучастие в преступлении влечет более строгое наказание; 2) формы соучастия выступают в качестве обстоятельства, отягчающего наказание (п. «в» ч. 1 ст. 63 УК РФ); 3) формы соучастия рассматриваются уголовным законом квалифицирующими признаками в конкретных составах преступления (п. «а» ч. 2 ст. 229 УК РФ); 4) отдельные формы соучастия рассматриваются в качестве самостоятельного состава преступления (например, ст. 205.4, 208, 209, 210, 282.1 УК РФ). О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участии в нем (ней) см. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 г. № 12. § 3. Соучастники преступления и их виды Соучастники преступления – это лица, умышленно принимавшие совместное участие в совершении преступления. Согласно ст. 33 УК РФ, соучастниками преступления являются: 1) исполнитель. Им является лицо, которое: непосредственно совершило преступление; • непосредственно участвовало в его совершении совместно с другими • лицами (соисполнителями); совершило преступление посредством использования других лиц, • которые не подлежат уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других предусмотренных законом обстоятельств (посредственное исполнение). Именно исполнитель совершает действия, которые

предусмотрены в статье Особенной части УК РФ, т.е. полностью или хотя бы частично реализует объективную сторону конкретного состава преступления, совершая оконченное преступление или покушение на преступление. При наличии нескольких исполнителей (соисполнителей), они могут распределить между собой роли, облегчая непосредственное совершение. 92 Исполнитель преступления, при наличии других соучастников, а также соисполнители за совершенное преступление несут ответственность согласно статье Особенной части УК РФ без ссылки на ст. 33 УК РФ; 2) организатор. Им закон признает лицо: организовавшее совершение преступления;• руководившее его совершением;• создавшее организованную группу или преступное сообщество• (преступную организацию); руководившее этими преступными объединениями.• Функция организатора заключается либо в координации действий других соучастников (разработка плана совершения преступления; подбор других соучастников; распределение между ними ролей), либо в руководстве действиями соучастников на месте совершения преступления. Особой разновидностью организаторской деятельности является создание организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) либо руководство (управление) им; 3) подстрекатель. Подстрекатель – это лицо, которое склонило другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или иным способом. Своими действиями подстрекатель должен вызвать у другого лица решимость (намерение) совершить конкретное преступное деяние. Внушение мысли о совершении преступления при этом должно быть выражено таким образом, чтобы подстрекаемый четко представлял, совершения какого именно преступления от него хотят; 4) пособник. Им является лицо, которое: содействовало совершению преступления советами, указаниями,• предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления либо устранением препятствий; заранее обещало скрыть преступника, средства и орудия совершения• преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем; заранее обещало приобрести или сбыть такие предметы.• В теории уголовного права выделяют физическое и интеллектуальное пособничество. Физическое пособничество выражается в предоставлении средств или устранении препятствий. Оно бывает направлено на оказание материальной или физической помощи исполнителям при подготовке или совершении 93 преступления. Как правило, эти формы пособничества связаны с совершением определенных активных действий: предоставление оружия, транспортных средств, орудий взлома, подделка документов, отвлечение охраны и т.д. Интеллектуальное пособничество заключается в даче советов и указаний, а также в заранее данном обещании скрыть преступника, орудия и средства совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем. Заранее не обещанное укрывательство особо тяжких преступлений не признается пособничеством, а образует самостоятельное преступление (ст. 316 УК РФ). В отличие от подстрекательства интеллектуальное пособничество предполагает, что у исполнителя уже была решимость на совершение преступления, а советы и указания или способствуют ее укреплению, или могут быть полезны при совершении преступления и его сокрытии. § 4. Основания и пределы уголовной ответственности соучастников преступления При соучастии, как и при совершении преступления одним лицом, основанием уголовной ответственности является виновное совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом (ст. 8 УК РФ). В соответствии с положениями ст. 34 УК РФ должны быть соблюдены следующие правила привлечения к уголовной ответственности соучастников преступления: 1) ответственность соучастников преступления определяется характером и степенью фактического участия каждого из них в совершении преступления. Это означает, что законодатель рассматривает соучастие как совместную преступную деятельность, в процессе которой каждый соучастник своими действиями вносит определенный вклад в преступление и соответственно отвечает не только за действия исполнителя, но и за свои собственные действия, которые

представляют общественную опасность в силу того, что они связаны объективно и субъективно с совершением единого преступления. Поэтому недопустимо произвольное освобождение от уголовной ответственности соучастников, если исполнитель не довел преступление до конца по не зависящим от него обстоятельствам (ч. 5 ст. 34 УК РФ); 2) соисполнители отвечают по соответствующей статье Особенной части УК РФ за преступления, совершенные ими совместно, без ссылки на ст. 33 УК РФ; 3) уголовная ответственность организатора, подстрекателя и пособника наступает по статье, предусматривающей наказание за совершенное исполнителем преступление, со ссылкой на ст. 33 УК РФ. Исключения составляют случаи, когда они одновременно являлись соисполнителями преступления; 4) лицо, не являющееся субъектом преступления, специально указанным в соответствующей статье Особенной части УК РФ, участвовавшее в совершении преступления, предусмотренного этой статьей, несет ответственность за данное преступление в качестве его организатора, подстрекателя или пособника. Указанное правило распространяется на случаи, когда в качестве исполнителя выступает специальный субъект преступления, а соучастниками выступают лица, не обладающие признаками этого субъекта. Например, исполнителем получения взятки может быть лишь должностное лицо, а в качестве соучастника (организатора, подстрекателя или пособника) к ответственности за получение взятки может быть привлечено и лицо, не обладающее должностными признаками; 5) в случае недоведения исполнителем преступления до конца по не зависящим от него обстоятельствам остальные соучастники несут уголовную ответственность за приготовление к совершению преступления или покушение на совершение преступления. Лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими, подлежит уголовной ответственности за их организацию и руководство ими в случаях, предусмотренных статьями 205.4, 208, 209, 210 и 282.1 Уголовного кодекса, а также за все совершенные организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) преступления, если они охватывались его умыслом. Другие участники организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) несут уголовную ответственность за участие в них в случаях, предусмотренных статьями 205.4, 208, 209, 210 и 282.1 Уголовного кодекса, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали.

§ 5. Специальные вопросы ответственности соучастников преступления: эксцесс исполнителя, добровольный отказ 95 соучастников, неудавшееся подстрекательство или пособничество

Эксцесс исполнителя преступления – это совершение исполнителем преступления, которое не охватывалось умыслом других соучастников (ст. 36 УК РФ). Различают количественный и качественный эксцессы исполнителя преступления. Количественный эксцесс исполнителя преступления – это совершение исполнителем другого однородного менее или более тяжкого преступления по сравнению с тем, которое он должен был совершить по замыслу соучастников. Количественный эксцесс исполнителя характеризует такой пример: подстрекатель склонял исполнителя к совершению кражи, однако вместо кражи исполнитель совершил грабёж. В этом случае подстрекатель должен отвечать за приготовление к краже, а исполнитель – за реально совершенное преступление, поскольку преступление, совершенное исполнителем, находится в причинной связи с действиями подстрекателя. Качественный эксцесс исполнителя преступления – это совершение исполнителем другого неоднородного преступления по сравнению с тем, которое он должен был совершить по замыслу соучастников. При качественном эксцессе исполнитель посягает совсем на другой объект, который вовсе не охватывался умыслом соучастников (например, подстрекатель склонял исполнителя к совершению кражи, однако вместо кражи исполнитель совершил убийство из корыстных побуждений). За качественный эксцесс исполнителя уголовная ответственность соучастников преступления исключается, и эксцессионное преступление вменяется в вину только исполнителю. Добровольный отказ соучастников преступления – это действия организатора, подстрекателя и пособника, направленные на предотвращение

доведения преступления исполнителем до конца (ч. 4 ст. 31 УК РФ). Организатор, подстрекатель и пособник обычно принимают участие в совместной преступной деятельности до начала совершения преступления, создавая необходимые условия для реализации преступного плана исполнителем. Поэтому для добровольного отказа этих соучастников необходимо, чтобы они до совершения исполнителем преступления предприняли такие действия, которые устранили бы созданные ими ранее условия и таким образом сделали невозможным совершение преступления исполнителем. 96 В случае безуспешности действий организатора или подстрекателя по предотвращению совершения преступления исполнителем каждый из них подлежит привлечению к уголовной ответственности, а предпринятые им меры могут быть признаны судом обстоятельствами, смягчающими наказание (ч. 5 ст. 31 УК РФ). Несколько иначе решается вопрос об ответственности пособника в случае его отказа от участия в совершении преступления. Пособник преступления не подлежит привлечению к уголовной ответственности даже и в случае, если, несмотря на все принятые им меры, ему не удалось предотвратить преступление (ч. 4 ст. 31 УК РФ). Неудавшееся подстрекательство или пособничество – это действия подстрекателя и пособника, которые не принесли желаемого преступного результата. Действия подстрекателя или пособника могут не принести желаемого результата по разным причинам, например, по причине того, что они не смогли склонить к совершению преступления исполнителя либо сделали все необходимое, но исполнитель не выполнил намеченного преступления (добровольно отказался от совершения преступления, заболел и т.д.). Действия подстрекателя и пособника в этих случаях не утрачивают своей общественной опасности, и они подлежат привлечению к уголовной ответственности (ч. 5 ст. 34 УК РФ).

Тема 5. Проблемы уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних

§ 1. Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних

Несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет (ч. 1 ст. 87 УК РФ). Уголовным законодательством установлены следующие особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних: 1) уголовно-правовая деликтоспособность несовершеннолетних возникает при достижении 16-летнего возраста, а по отдельным составам преступления – 14-летнего возраста (ст. 20 УК РФ); 152 2) несовершеннолетние, достигшие возраста уголовной ответственности, но имеющие отставания в психическом развитии, не подлежат уголовной ответственности (ч. 3 ст. 20 УК РФ); 3) исключается уголовная ответственность несовершеннолетних за совершение отдельных преступлений, предусмотренных Особой частью УК РФ (ст. 134, 135, 150, 151, 156); 4) судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет, не учитываются при признании рецидива преступлений (ст. 18 УК РФ); 5) совершение преступления в несовершеннолетнем возрасте рассматриваются судом как смягчающее обстоятельство (ст. 61 УК РФ); 6) к несовершеннолетним, совершившим преступления, могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия либо им может быть назначено наказание, а при освобождении от наказания судом они могут быть также помещены в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа (ч. 2 ст. 87 УК РФ); 7) перечень наказаний, применяемых в отношении несовершеннолетних, существенно ограничен. Согласно ст. 88 УК РФ, видами наказаний, назначаемых несовершеннолетним, являются: штраф. Штраф назначается как при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, так и при отсутствии таковых. Штраф, назначенный несовершеннолетнему осужденному, по решению суда может взыскиваться с его

родителей или иных законных представителей с их согласия. Штраф назначается в размере от 1000 до 50 000 руб. или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев; лишение права заниматься определенной деятельностью. • К сожалению, уголовный закон не раскрывает сути и срока данного наказания применительно к несовершеннолетним. Согласно ст. 47, УК под этим, видимо, следует понимать лишение права заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью. Это значит, что данный вид наказания может быть применен только к работающим несовершеннолетним, достигшим возраста 16 лет; обязательные работы. Обязательные работы назначаются на срок от 40 • до 160 часов и заключаются в выполнении работ, поручений для несовершеннолетнего, и исполняются им в свободное от учебы или основной работы время. Продолжительность исполнения данного вида наказания лицами в 153 возрасте до 15 лет не может превышать 2 часа в день, а лицами в возрасте от 15 до 16 лет – 3 часа в день; исправительные работы. Исправительные работы назначаются • несовершеннолетним осужденным на срок до одного года; ограничение свободы. Назначается несовершеннолетним осужденным в • виде основного наказания на срок от двух месяцев до двух лет; лишение свободы на определенный срок. Наказание в виде лишения • свободы назначается несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления в возрасте до 16 лет, на срок не свыше шести лет. Этой же категории несовершеннолетних, совершивших особо тяжкие преступления, а также остальным несовершеннолетним осужденным наказание назначается на срок не свыше 10 лет и отбывается в воспитательных колониях. Наказание в виде лишения свободы не может быть назначено несовершеннолетнему осужденному, совершившему в возрасте до 16 лет преступление небольшой или средней тяжести впервые, а также остальным несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления небольшой тяжести впервые. При назначении несовершеннолетнему осужденному наказания в виде лишения свободы за совершение тяжкого либо особо тяжкого преступления нижний предел наказания, предусмотренный соответствующей статьей Особенной части УК РФ, сокращается наполовину; 8) уголовный закон значительно уменьшает сроки и размеры наказания несовершеннолетним (ч. 2 ст. 88 УК РФ); 9) в случае если несовершеннолетний осужденный, которому назначено условное осуждение, совершил в течение испытательного срока новое преступление, не являющееся особо тяжким, суд с учетом обстоятельств дела и личности виновного может повторно принять решение об условном осуждении, установив новый испытательный срок и возложив на условно осужденного исполнение определенных обязанностей, предусмотренных ч. 5 ст. 75 УК РФ; 10) при назначении наказания несовершеннолетнему, кроме общих начал назначения наказания, учитываются: условия его жизни и воспитания; • уровень психического развития; • иные особенности личности; • влияние на него старших по возрасту лиц (ст. 89 УК РФ); • 11) суд может дать указание органу, исполняющему наказание, об учете при обращении с несовершеннолетним осужденным определенных особенностей его личности (ч. 7 ст. 88 УК РФ). 154 Рассмотренные особенности уголовной ответственности и наказания распространяются не только на несовершеннолетних. Уголовный закон предусматривает, что в исключительных случаях с учетом характера совершенного деяния и личности суд может применить положения гл. 12 УК РФ к лицам, совершившим преступления в возрасте от 18 до 20 лет, кроме помещения их в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием либо воспитательную колонию (ст. 96 УК РФ). § 2. Освобождение несовершеннолетних от уголовной ответственности и наказания. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания несовершеннолетних Освобождение несовершеннолетних от уголовной ответственности. В соответствии со ст. 90 УК РФ несовершеннолетний, совершивший преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобожден от уголовной ответственности, если будет признано, что его исправление может быть достигнуто путем

применения принудительных мер воспитательного воздействия. Основанием освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности является целесообразность освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности в связи с тем, что его исправление, по оценке суда, может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия. К числу необходимых условий освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности закон относит совершение им преступления небольшой или средней тяжести. Необходимо отметить, что закон не исключает возможности освобождения от уголовной ответственности несовершеннолетних, повторно совершивших преступления, в отличие от общих оснований освобождения от уголовной ответственности (ст. 75–76 УК РФ). При освобождении от уголовной ответственности несовершеннолетних, повторно совершивших преступления, важно только, чтобы совершенные преступления не относились к категории тяжких и особо тяжких преступлений. Освобождение от уголовной ответственности несовершеннолетних в связи с применением принудительных мер воспитательного воздействия является факультативной мерой, т.е. применяется по усмотрению суда. Вопрос решается на основании учета следующих факторов: 155 1) характера и степени общественной опасности совершенного преступления; 2) условий жизни и воспитания несовершеннолетнего; 3) уровня психического развития несовершеннолетнего; 4) влияния на него старших по возрасту лиц. Несовершеннолетнему могут быть назначены следующие принудительные меры воспитательного воздействия: 1) предупреждение, которое состоит в разъяснении несовершеннолетнему вреда, причиненного его деянием, и последствий повторного совершения преступлений, предусмотренных уголовным законом; 2) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа. Передача под надзор состоит в возложении на родителей или лиц, их заменяющих, либо на специализированный государственный орган обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением; 3) возложение обязанности загладить причиненный вред. Обязанность загладить причиненный вред возлагается с учетом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих трудовых навыков; 4) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего. Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего могут предусматривать: запрет посещения определенных мест; • запрет использования определенных форм досуга, в том числе • связанных с управлением механическим транспортным средством; ограничение пребывания вне дома после определенного времени суток; • ограничение выезда в другие местности без разрешения • специализированного государственного органа. Несовершеннолетнему может быть предъявлено также требование возвратиться в образовательную организацию либо трудоустроиться с помощью специализированного государственного органа. Перечень не является исчерпывающим, суд может установить иные ограничения и требования к поведению несовершеннолетнего. В соответствии с ч. 3 ст. 90 УК РФ несовершеннолетнему может быть назначено одновременно нескольких принудительных мер воспитательного характера. Для передачи под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа, ограничения досуга и 156 установления особых требований к поведению несовершеннолетнего устанавливаются следующие сроки применения этих мер: 1) от одного месяца до двух лет – при совершении преступления небольшой тяжести; 2) от шести месяцев до трех лет – при совершении преступления средней тяжести. Освобождение от уголовной ответственности несовершеннолетних в связи с применением принудительных мер воспитательного воздействия не является окончательным. В случае систематического неисполнения несовершеннолетним принудительной меры воспитательного воздействия эта мера по представлению специализированного государственного органа отменяется, и материалы направляются для привлечения несовершеннолетнего к уголовной

ответственности (ч. 4 ст. 90 УК РФ). Освобождение несовершеннолетних от наказания. Освобождение от наказания несовершеннолетних регламентируется ст. 80 УК РФ. Уголовный закон предусматривает два специальных вида освобождения от наказания несовершеннолетних: 1) с применением принудительных мер воспитательного воздействия. Освобождение от наказания несовершеннолетних с применением принудительных мер воспитательного воздействия применяется в отношении осужденных за совершение преступления небольшой или средней тяжести. Ограничения и требования, предъявляемые к несовершеннолетним, те же, что и для несовершеннолетних, освобождаемых от уголовной ответственности (ч. 2 ст. 90 УК РФ). Различие состоит в том, что освобожденные от наказания несовершеннолетние считаются судимыми, а освобожденные от уголовной ответственности несовершеннолетние – нет. Поэтому если в течение срока принудительных мер воспитательного воздействия освобожденные от наказания несовершеннолетние совершают новое преступление, суд назначает им наказание по правилам ст. 70 УК РФ; 2) с помещением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа. Освобождение от наказания несовершеннолетних с помещением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа применяется к несовершеннолетним, осужденным к лишению свободы за совершение преступления средней тяжести и тяжкого преступления. Помещение в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа применяется как принудительная мера воспитательного воздействия в целях исправления несовершеннолетнего, нуждающегося в особых условиях воспитания, обучения и требующего специального педагогического подхода. Несовершеннолетний 157 может быть помещен в указанное учреждение до достижения им возраста восемнадцати лет, но не более чем на три года. Таким образом, рассматриваемый вид освобождения от наказания имеет следующие особенности: применяется к несовершеннолетним, совершившим преступления• средней тяжести и тяжкого преступления, и не применяется к несовершеннолетним, совершившим преступления небольшой тяжести; распространяется только на такой вид наказания, как лишение свободы,• в то время как первый вид освобождения от наказания распространяется на все виды наказаний, назначаемых несовершеннолетним. Основанием освобождения от наказания несовершеннолетних с помещением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа является целесообразность освобождения от наказания несовершеннолетнего в целях исправления несовершеннолетнего, нуждающегося в особых условиях воспитания, обучения и требующего специального педагогического подхода. Уголовный закон предусматривает: 1) возможность помещения несовершеннолетнего в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа до достижения им возраста 18 лет, но не более чем на три года; 2) восстановление срока пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа, пропущенного в результате уклонения его от пребывания в указанном учреждении; 3) продление срока пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа по истечении срока, установленного судом, в случае, если судом будет признано, что несовершеннолетний нуждается в дальнейшем применении данной меры; 4) досрочное прекращение пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа в случае, если судом будет признано, что несовершеннолетний не нуждается более в применении данной меры; 5) продление срока пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа по его ходатайству в случае необходимости завершения им общеобразовательной или профессиональной подготовки. Освобождение от наказания несовершеннолетних с помещением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа не распространяется на несовершеннолетних, совершивших: 1) тяжкие преступления против личности (ч. 1 и 2 ст. 111, ч. 2 ст. 117, ч. 3 ст. 122, ст. 126, ч. 3 ст. 127, ч. 2 ст. 131, ч. 2. 132 УК РФ); 158 2) тяжкие преступления против собственности (ч. 4 ст. 158, ч. 2 ст. 161, ч. 1 и

2 ст. 162, ч. 2 ст. 163 УК РФ); 3) средней тяжести и тяжкие преступления против общественной безопасности (ч. 1 ст. 205, ч. 1 ст. 205.1, ст. 205.3, ч. 2 ст. 205.4, ч. 2 ст. 205.5, ч. 1 ст. 206, ст. 208, ч. 2 ст. 210, ч. 1 ст. 211, ч. 2 и 3 ст. 223, ч. 1 и 2 ст. 226 УК РФ); 4) тяжкие преступления против здоровья населения и общественной нравственности (ч. 1 и 2 ст. 228.1, ч. 1 и 2 ст. 229 УК РФ). Рассматриваемые специальные виды освобождения от наказания несовершеннолетних являются факультативными: они составляют не обязанность, а право суда. Решение об освобождении от наказания несовершеннолетних принимается с учетом обстоятельств, предусмотренных ст. 89 УК РФ. Освобождение от наказания несовершеннолетнего в связи применением принудительных мер воспитательного воздействия или помещением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа является окончательным, поскольку уголовный закон, в отличие от освобождения от уголовной ответственности несовершеннолетнего в связи применением принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 90 УК РФ), не предоставляет возможность суду отменить свое решение в случае систематического неисполнения несовершеннолетним принудительной меры воспитательного воздействия и назначить ему реальное отбытие наказания. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания несовершеннолетних. Статья 93 УК РФ устанавливает особенности условно-досрочного освобождения несовершеннолетних от отбывания наказания. Оно может быть применено к несовершеннолетним, осужденным к лишению свободы, после фактического отбытия: 1) не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за преступление небольшой или средней тяжести, либо за тяжкое преступление; 2) не менее двух третей срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление. В соответствии с ч. 6.2 ст. 88 УК РФ в случае, если несовершеннолетний осужденный, которому назначено условное осуждение, совершил в течение испытательного срока новое преступление, не являющееся особо тяжким, суд с учетом обстоятельств дела и личности виновного может повторно принять решение об условном осуждении, установив новый испытательный срок и возложив на условно осужденного исполнение определенных обязанностей, предусмотренных ч. 5 ст. 75 УК РФ. 159 Уголовный закон предусматривает значительное сокращение (наполовину) сроков давности, предусмотренных ст. 78 и 83 УК РФ, при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности или от отбывания наказания. Статья 95 УК РФ устанавливает сокращенные сроки погашения судимости (предусмотренные частью третьей ст. 86 настоящего Кодекса) для лиц, совершивших преступления до достижения возраста 18 лет. Эти сроки составляют: а) шесть месяцев после отбытия или исполнения наказания более мягкого, чем лишение свободы; б) один год после отбытия лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести; в) три года после отбытия лишения свободы за тяжкое или особо тяжкое преступление. О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних см. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7. В исключительных случаях с учетом характера совершенного деяния и личности суд может применить положения настоящей главы 15 к лицам, совершившим преступления в возрасте от восемнадцати до двадцати лет, кроме помещения их в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа либо воспитательную колонию (ст. 96 УК РФ). Глава 15 Иные меры уголовно-правового

Тема 6. Проблемы квалификации преступлений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности

§ 1. Общая характеристика преступлений в сфере экономической деятельности
Уголовная ответственность за преступления в сфере экономической деятельности предусмотрена нормами гл. 22 «Преступления в сфере экономической деятельности» УК РФ. Родовым объектом данных преступлений являются общественные отношения,

возникающие в сфере экономики, так как гл. 22 входит в раздел «Преступления в сфере экономики». По поводу содержания видового объекта преступлений в сфере экономической деятельности в теории уголовного права нет единства мнений, но наиболее распространенной является точка зрения, согласно которой под видовым объектом рассматриваемых преступлений следует понимать общественные отношения, возникающие в процессе осуществления нормальной экономической деятельности. По содержанию непосредственного объекта преступления в сфере экономической деятельности подразделяются на пять групп: 1) преступления в сфере предпринимательства и иной экономической деятельности; 2) преступления в сфере кредитных отношений; 3) преступления в сфере отношений, обеспечивающих свободную и добросовестную конкуренцию; 4) преступления в сфере финансовых отношений и отношений, связанных с оборотом драгоценных металлов, драгоценных камней; 5) преступления в сфере внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля. Объективная сторона большинства преступлений в сфере экономической деятельности характеризуется действиями, но часть преступлений может совершаться только путем бездействия, например, невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (ст. 193 УК РФ), воспрепятствование законной предпринимательской деятельности (ст. 169 УК РФ), уклонение от уплаты таможенных платежей или налогов (ст. 194, 198, 199 УК РФ), неправомерные действия при банкротстве (ст. 195 УК РФ). По конструкции объективной стороны большинство составов рассматриваемых преступлений относятся к виду формальных и они считаются оконченными с момента выполнения деяний, указанных в диспозициях уголовно-правовых норм. Помимо деяния, обязательным признаком объективной стороны некоторых преступлений в сфере экономической деятельности являются общественно опасные последствия, указанные в диспозициях уголовно-правовых норм в виде крупного или особо крупного ущерба (ч. 1 ст. 171, ч. 1 ст. 172, ч. 1 и 2 ст. 176 УК РФ и др.). При описании признаков объективной стороны некоторых составов законодатель указывает на способ совершения преступления, например в ст. 176 УК РФ. Субъективная сторона преступлений в сфере экономической деятельности характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. В составах преступлений, предусмотренных ст. 170, 181, ч. 3 ст. 183 УК РФ, обязательным признаком субъективной стороны является корыстная цель или иная личная заинтересованность субъекта преступления. В ст. 184, 187 УК РФ законодателем указываются другие виды специальной цели. Субъектами преступлений в сфере экономической деятельности являются физические, вменяемые лица, достигшие возраста 16 лет. В значительной части составов преступлений в сфере экономической деятельности субъект преступления характеризуется специальными признаками, установленными законодателем в диспозициях уголовно-правовых норм. 280 § 2. Преступления в сфере предпринимательства и иной экономической деятельности Систему преступлений в сфере предпринимательства и иной экономической деятельности образуют следующие преступные деяния: 1) воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности (ст. 169 УК РФ); 2) регистрация незаконных сделок с землей (ст. 170 УК РФ); 3) фальсификация единого государственного реестра юридических лиц, реестра владельцев ценных бумаг или системы депозитарного учета (ст. 170.1 УК РФ); 4) незаконное предпринимательство (ст. 171 УК РФ); 5) производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции (ст. 171.1 УК РФ); 6) незаконные организация и проведение азартных игр (ст. 171.2 УК РФ); 7) незаконная банковская деятельность (ст. 172 УК РФ); 8) фальсификация финансовых документов учета и отчетности финансовой организации (ст. 172.1 УК РФ); 9) незаконное образование (создание, реорганизация) юридического лица (ст. 173.1 УК РФ); 10) незаконное использование документов для образования (создания, реорганизации) юридического лица (ст. 173.2 УК РФ); 11) легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем (ст. 174 УК РФ); 12) легализация (отмывание)

денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления (ст. 174.1 УК РФ); 13) приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст. 175 УК РФ); 14) приобретение, хранение, перевозка, переработка в целях сбыта или сбыт заведомо незаконно заготовленной древесины (ст. 191.1 УК РФ). Непосредственным объектом данных преступлений являются общественные отношения, возникающие в сфере законной предпринимательской и иной экономической деятельности. Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности (ст. 169 УК РФ). Основным непосредственным объектом воспрепятствования законной предпринимательской или иной деятельности являются общественные отношения, связанные с установленным порядком регулирования органами 281 государственной или муниципальной власти предпринимательской деятельности. Дополнительным объектом является право граждан на занятие законной предпринимательской или иной деятельностью. Сфера, охраняемая данной нормой закона, – это отношения, возникающие в связи с осуществлением должностными лицами разрешительной, контрольно- надзорной, фискальной и иных функций регулирования предпринимательской деятельности, в частности, в области принятия решений, проведения проверок, заключения соглашений, возложения поручений, лицензирования, контроля за соблюдением правил торговли, оказания услуг, производственной деятельности, налогообложения и взимания различных сборов, кредитования, обслуживания государственными структурами. Объективная сторона данного преступления характеризуется действиями или бездействием, направленными на создание каких-либо препятствий, помех или создание таких условий, при которых предпринимательская деятельность становится невозможной или она существенно ограничивается и характеризуется тремя обязательными признаками: 1) использование должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы; 2) наступление в результате этого общественно опасного последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества и государства; 3) наличие причинной связи между использованием должностным лицом своих служебных полномочий и указанными вредными последствиями. Правомерность деятельности должностных лиц в анализируемой сфере – это ни что иное, как законность их деятельности, которая определяется не только Конституцией РФ, ГК РФ и отдельными законами, но и множеством нормативно-правовых актов. В самом обобщенном виде указанные правовые нормы регламентируют: основания и порядок получения статуса предпринимателя или общественного деятеля в разрешительном либо удостоверительном порядке; обязанности предпринимателя или публичного деятеля по отношению к государству и иным участникам гражданско- хозяйственного оборота; ответственность предпринимателя или публичного деятеля; компетенция (полномочия) должностного лица (права и обязанности); порядок вынесения решений и совершения юридически значимых действий; возможности судебного и (или) иного пути обжалования действий должностных лиц. Диспозиция ч. 1 ст. 169 УК РФ, составляющая объективную сторону данного состава преступления, содержит в себе следующие операциональные признаки: 282 а) неправомерный отказ в регистрации индивидуального предпринимателя, коммерческой либо некоммерческой организации. Такая регистрация предусмотрена ст. 23, а также ст. 51 ГК РФ. Ее должны осуществлять налоговые инспекции в порядке, определяемом Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Отказ в государственной регистрации, не основанный на нормах упомянутых выше правовых актов, признается неправомерным. Основаниями отказа могут, в частности, послужить нарушение установленного законом порядка образования юридического лица, несоответствие его учредительных документов закону, недееспособность гражданина (ст. 23, 28, 29, 51 ГК РФ). Отказ в регистрации по мотивам нецелесообразности создания юридического лица не допускается (п. 1 ст. 51 ГК РФ). Известную сложность при проверке жалоб граждан представляет то, что в

нормативных актах, определяющих порядок отказа в регистрации либо выдаче специального разрешения, речь идет лишь о письменном отказе. По нашему мнению, неправомерным, уголовно наказуемым может быть и отказ в устной форме. б) уклонение от регистрации может можно назвать разновидностью преступного бездействия, которое носит более завуалированный характер по сравнению с прямым отказом, что выражается, например, в неправомерном затягивании процесса регистрации под надуманным предлогом (например, занятости сотрудников регистрирующего органа), в отказе принять документы, истребовании неустановленных законом документов и т.п. Между тем, ст. 8 Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (с изменениями и дополнениями) устанавливает предельный срок регистрации – не более пяти рабочих дней со дня предоставления документов. В известном смысле уклонение может быть поглощено отказом. Однако согласно Положению о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденному Указом Президента РФ от 8 июля 1994 г. № 1482, для государственной регистрации предприниматель должен представить только заявление, составленное по установленной форме, и документ об уплате регистрационного сбора. Государственная регистрация предпринимателей осуществляется регистрирующим органом в день представления документов либо в 3-дневный срок с момента получения документов по почте. В тот же срок заявителю выдается (высылается по почте) бессрочное свидетельство о регистрации в качестве предпринимателя. 283 Требование же иных документов или совершения иных действий при регистрации предпринимателя не допускается. в) неправомерный отказ выдать лицензию. После принятия Закона о лицензировании необходимо руководствоваться порядком, установленным в этом и иных законах, принятых в 1990–1996 гг. (например, Закон РФ от 28.06.91 «О медицинском страховании граждан в Российской Федерации»; Основы об охране здоровья; Закон РФ от 29.12.2012 «Об образовании»). Эти нормативные акты подробно регулируют условия лицензирования, порядок выдачи лицензии, устанавливают основания для отказа в ее выдаче. Уклонение в выдаче лицензии может иметь самые разнообразные формы: оставление представленных документов без рассмотрения, истребование ненужных документов, нарушение сроков выдачи лицензии и т.д. Статья 17 Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» содержит перечень видов деятельности, на осуществление которых требуются лицензии. Основанием отказа в предоставлении лицензии является: наличие в документах, представленных соискателем лицензии, недостоверной или искаженной информации; несоответствие соискателя лицензии принадлежащих ему или используемых им объектов лицензионным требованиям и условиям (п. 3 ст. 9 данного закона). Уклонение от выдачи специального разрешения (лицензии) предполагает невыдачу лицензии без достаточных оснований в установленный срок – 60 дней со дня подачи соответствующего заявления (п. 2 ст. 9 указанного закона). г) ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно- правовой формы. ГК РФ допускает наличие следующих организационно – правовых форм коммерческих организаций: закрытые и открытые акционерные общества, унитарные предприятия, общества с ограниченной и дополнительной ответственностью, хозяйственные товарищества, производственные кооперативы. Кроме того, вплоть до преобразования в одну из организационно – правовых форм, предусмотренных ГК РФ (либо до их ликвидации), осуществляется также деятельность индивидуальных (семейных) частных предприятий, а также предприятий, созданных хозяйственными товариществами и обществами, общественными и религиозными организациями, объединениями, фондами и др. Под незаконным ограничением прав и самостоятельности предпринимателей, вмешательством в их деятельность следует признать 284 запрещение на заключение с определенными предпринимателями или коммерческими организациями договоров на реализацию товаров, выполнение работ и оказание услуг, принудительное навязывание

каких-либо условий при заключении договора, ставящих предпринимателей в неравное положение, принуждение к назначению определенных лиц на различные должности, включению их в управленческие органы коммерческой организации, принуждение к соучредительству, установление необходимости неправомерного согласования с должностным лицом принимаемых предпринимателем или коммерческой организацией решений, недопущение эксплуатации помещений или земельных участков и т.д. д) незаконное ограничение самостоятельности либо иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица.

Законодательство Российской Федерации исходит из того, что предпринимательская деятельность – это самостоятельная, осуществляемая лицом на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг (ч. 1 ст. 2 ГК РФ). С учетом этого любые действия, направленные на нарушение подобного правового статуса, могут повлечь ответственность по ст. 169 УК РФ. При этом закон (ч. 1 ст. 169 УК РФ) не конкретизирует виды (способы) вмешательства в предпринимательскую или иную деятельность. Следовательно, они могут быть самыми разнообразными, но обязательно основанными на действующем законе. Ограничение самостоятельности индивидуального предпринимателя или юридического лица не связывается законом с формой собственности или иными особенностями защищаемого субъекта. Оно состоит в неправомерном или частичном осуществлении им этих правомочий как своих собственных либо в установлении должностным лицом контроля в незаконных формах за их деятельностью и, как следствие, возникновении невозможности реализовать в полной мере правоспособность и дееспособность индивидуального предпринимателя и юридического лица. Ограничение самостоятельности может, в частности, осуществляться путем оказания незаконного управленческого давления, угрозы экономическими санкциями, принуждения к незаконному совершению действий, необязательных для индивидуального предпринимателя и коммерческой организации, установлению необходимости неправомерного согласования принимаемых решений и т.д.

285 Примерами такого «незаконного вмешательства» в хозяйственную самостоятельность предпринимателей могут служить: указания государственных органов и органов местного самоуправления об уровне отпускных цен (если цены не относятся к регулируемым), установление обязанности платить дополнительные налоги и сборы (за рамками перечня, установленного законодательством), неправомерное изъятие бухгалтерских и иных документов (с нарушением установленных процедуры и порядка), истребование отчетности, форм, расчетов, иных документов, прямо не предусмотренных законом, неправомерное приостановление деятельности коммерческой организации или индивидуального предпринимателя, ограничение операций по банковским счетам предпринимателей (за исключением случаев, оговоренных в законе) и т.д. Иное незаконное вмешательство в предпринимательскую или иную деятельность представляет собой неправомерное воздействие на процесс принятия решений, ограничивающее возможности осуществления индивидуальным предпринимателем, коммерческой или иной организацией принадлежащих им прав. Оно, в частности, может осуществляться путем незаконного проведения собраний акционеров, незаконного изъятия документов и материальных средств, поскольку это не составляет иного специального состава преступления, недопущения эксплуатации помещений или земельных участков и т.д. Кроме того, к незаконному вмешательству в деятельность предпринимательских или иных структур может также относиться незаконное требование проведения собраний, изъятие документов и материальных средств, недопущение эксплуатации помещений или земельных участков. Однако все вышеперечисленные действия (бездействие) могут считаться противоправными деяниями только в том случае, если они совершены должностным лицом с использованием своего служебного положения. Квалифицирующими признаками преступления, влекущими ответственность по ч. 2 ст.

169 УК РФ, являются совершение деяний в нарушение вступившего в законную силу судебного акта, а равно причинение крупного ущерба. Совершение деяний в нарушение вступившего в законную силу судебного акта означает, что все действия, предусмотренные частью первой данной статьи, противоречат не только закону, но и принятому в соответствии с ним судебному решению, которое устанавливает необходимость совершения определенных действий должностным лицом, возлагает на него определенные обязанности и (или) разрешает совершение действий коммерческой 286 организации и обязывает их к соблюдению определенных условий деятельности. Индивидуальный предприниматель, публичный деятель и юридическое лицо, чьи права были нарушены незаконным вмешательством должностного лица (отказ в регистрации, выдаче лицензии, ограничение самостоятельности и т.п.), в соответствии с Конституцией РФ (ст. 46) и гражданским законодательством (ст. 11, 12, 13 ГК РФ) вправе обжаловать действия (бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления в суд (арбитражный суд), решением которого акты государственного органа или органа местного самоуправления могут быть признаны недействительными. В таком случае повторное воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности влечет ответственность уже по ч. 2 ст. 169 УК. Субъектом такого преступления может быть и другое должностное лицо, необходимо лишь, чтобы оно знало о наличии соответствующего судебного решения, вступившего в законную силу. В ст. главы 22, за исключением ст. 174, 174.1, 178, 185–185.6, 193, 194, 198, 199 и 199.1, крупным размером, крупным ущербом, доходом либо задолженностью в крупном размере признаются стоимость, ущерб, доход либо задолженность в сумме, превышающей один миллион пятьсот тысяч рублей, особо крупным – шесть миллионов рублей. С субъективной стороны «воспрепятствование» – умышленное преступление. Субъективная сторона указанного преступления выражается в том, что субъект осознает, что использует свои должностные полномочия вопреки интересам службы, предвидит возможность или неизбежность наступления последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства и желает их наступления или сознательно допускает эти последствия либо относится к ним безразлично. Субъектом преступления может быть только должностное лицо, использующее свое служебное положение для «воспрепятствования». Другие должностные лица (например, подготовившие отрицательное экспертное заключение по документам, представленным для получения лицензии) при наличии сговора с должностным лицом, уполномоченным на принятие решения, являются соучастниками данного преступления; если же они действуют самостоятельно, то в соответствующих случаях несут ответственность за злоупотребление должностными полномочиями. К категории чиновников, которые могут совершить преступление, предусмотрено ст. 169 УК РФ, относятся не все перечисленные в примечании к 287 ст. 285 УК РФ лица, а лишь те, которые осуществляют организационно- распорядительные полномочия, заключающиеся, в частности, в рассмотрении соответствующих заявлений и прилагаемых к ним документов и выдаче предусмотренных нормативными актами свидетельств о регистрации и разрешений на осуществление определенной деятельности. Исключается уголовная ответственность за использование должностным лицом авторитета занимаемой должности, служебных связей, доверительных отношений с другими должностными лицами и т.п. Исходя из контекста диспозиции анализируемой нормы, деяние должно быть совершено вопреки интересам службы. Иными словами, действие или бездействие должностного лица должно объективно противоречить общим задачам и требованиям, предъявляемым к государственному аппарату и аппарату органов местного самоуправления. В статьях гл. 22, за исключением ст. 174, 174.1, 178, 185 – 185.6, 193, 194, 198, 199 и 199.1, крупным размером, крупным ущербом, доходом либо задолженностью в крупном размере признаются стоимость, ущерб, доход либо задолженность в сумме, превышающей один миллион пятьсот тысяч рублей, особо крупным – шесть миллионов рублей. Регистрация

незаконных сделок с землей (ст. 170 УК РФ). Основным непосредственным объектом преступления являются интересы законной предпринимательской и иной экономической деятельности, основанные на земельном отношении. Совершаемое преступление посягает также на интересы службы в органах государственной власти, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях Российской Федерации, что выступает в качестве дополнительного объекта. Помимо двухобъектности, характеристика непосредственного объекта рассматриваемого преступления осложняется также особенностью конструкции ст. 170 УК РФ, в которой перечисляются несколько различных деяний. Земельные отношения – это отношения между органами государственной власти, органами местного самоуправления, предприятиями, организациями, учреждениями, гражданами по поводу владения, пользования и распоряжения землями, земельными участками, а также по поводу государственного управления земельными отношениями. Под термином «земля» в правовом поле понимается природный объект, являющийся частью окружающей природной среды, наряду с лесами, водами, недрами, атмосферным воздухом, и одной из основных составляющих среды обитания человека, существование которого без земли невозможно. В данном качестве земля является объектом публичных земельных отношений. 288 В случае совершения рассматриваемого преступления путем совершения действий по искажению учетных данных Государственного кадастра недвижимости предметом преступления выступает Государственный кадастр недвижимости. Государственный кадастр недвижимости является систематизированным сводом сведений об учтенном в соответствии с Федеральным законом недвижимом имуществе, а также сведений о прохождении Государственной границы Российской Федерации, о границах между субъектами Российской Федерации, границах муниципальных образований, границах населенных пунктов, о территориальных зонах и зонах с особыми условиями использования территорий, иных предусмотренных настоящим Федеральным законом сведений. В случае совершения преступления, предусмотренного ст. 170 УК РФ, путем умышленного занижения размеров платежей за землю, предметом преступления выступают расчетные документы по уплате земельного налога либо арендной платы. Можно констатировать, что регистрация незаконных сделок с землей является специальным составом по отношению к служебному подлогу, поскольку действия, перечисленные в диспозиции данной статьи, представляют собой частные случаи внесения в официальные документы заведомо ложных сведений, совершенные должностным лицом из корыстной или иной личной заинтересованности. Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 170 УК РФ, характеризуется тем, что содержит три альтернативных признака деяния. Данное преступление совершается как путем регистрации заведомо незаконных сделок с землей, так путем искажения сведений государственного кадастра недвижимости, а также путем умышленного занижения размеров платежей за землю. Как правило, под незаконной сделкой с землей принято понимать сделки, незаконные с позиций гражданского законодательства (недействительные: ничтожные и оспоримые) и незаконные с позиций земельного законодательства: сделки, совершаемые с земельными участками, которые в соответствии с положениями земельного законодательства полностью изъяты из гражданского оборота п. 2 ст. 27 Земельного кодекса РФ, ограничены в обороте. Совершение такой сделки может быть признано незаконным, если ее сторонами нарушены установленные ограничения. Примерами незаконных, а, значит, ничтожных сделок являются следующие: продажа и иная передача в собственность, а также в аренду земельных участков, изъятых из оборота (например, занятых государственными природными заповедниками и национальными парками, объектами организаций федеральной службы безопасности или федеральных органов государственной охраны, военными и гражданскими захоронениями и т.п.); продажа земельного участка лицом, не являющимся его собственником, любое распоряжение (за исключением перехода прав по наследству) земельным участком лицом, которое, не являясь собственником, владеет им на

праве пожизненного наследования, передача арендатором арендованного земельного участка в субаренду без уведомления, а в некоторых случаях без согласия, собственника этого участка. Также недействительными признаются следующие сделки: сделка, совершенная с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности (ст. 169 ГК РФ), мнимая сделка, то есть сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия, ничтожна (п.1 ст.170 ГК РФ) притворная сделка, то есть сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку (п. 2 ст. 170 ГК РФ), сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным (ст. 171 ГК РФ), или несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет (ст. 172 ГК РФ). Для квалификации преступления наличие этих свойств сделки должно быть заведомо известно должностному лицу. К оспоримым относятся следующие сделки: сделка юридического лица, выходящая за пределы его правоспособности (ст. 173 ГК РФ), сделка, при совершении которой лицо или орган вышли за пределы ограничений полномочий, наложенных договором учредительными документами юридического лица по сравнению с тем, как они определены в доверенности, в законе либо как они могут считаться очевидными из обстановки (ст. 174 ГК РФ), сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет (ст. 175 ГК РФ), сделка, совершенная гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 176 ГК РФ), сделка, совершенная гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ), сделка, совершенная под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК РФ), сделка, совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК РФ). Таким образом, незаконными в смысле ст. 170 УК РФ следует признавать следующие сделки: сделки, совершенные при отсутствии законных оснований для предоставления земли, при несоответствии данных, изложенных в первоначальных документах фактическим обстоятельствам, сделки, совершенные с нарушением процедурного порядка регистрации сделки с землей, сделки, совершенные с нарушением требований закона, предъявляемых к сделке, сторонам сделки и свободному изъявлению воли правообладателя, с нарушением нормативных размеров предоставляемых земельных угодий и т.п. 290 Состав рассматриваемого преступления является формальным, и преступление считается оконченным с момента совершения регистрации незаконной сделки независимо от наступления последствий. Вторым запрещенным рассматриваемой уголовно-правовой нормой деянием является искажение сведений Государственного кадастра недвижимости. Под искажением учетных данных Государственного кадастра недвижимости следует понимать включение в него ложных сведений либо внесение в него исправлений, не отвечающих действительности. Искажение данных может выражаться в занижении размера участка земли, ее качества, правового режима, и искажение любых других перечисленных выше характеристик земельного участка, что влечет за собой возможность неправомερных решений, относящихся к земельному участку, сокращения налогооблагаемых площадей и других махинаций с землей. Действия по занижению размеров платежей представляют собой специальный случай служебного подлога. Они выражаются во внесении исправлений или ложных сведений в документы, связанные с исчислением земельного налога или арендной платы за использование земельного участка, направленные на уменьшение налоговой базы или других показателей, влияющих на расчет размера платежей за землю. Поскольку преступление, предусмотренное ст. 170 УК РФ, является специальным случаем должностного злоупотребления и относится к должностным преступлениям, субъект данного преступления – специальный. Особенностью преступления, предусмотренного ст. 170 УК РФ, является то, оно имеет альтернативный состав, поэтому в зависимости от того, какими деяниями характеризуется объективная сторона регистрации незаконных сделок с землей, субъект преступления будет обладать также специфическими признаками. Так, регистрация заведомо незаконных сделок с землей может быть осуществлена только тем

должностным лицом, в компетенцию которого входит регистрация сделок с землей. Федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции в сфере государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, является Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии. Следовательно, полномочия по государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним осуществляют должностные лица указанной службы и ее территориальных органов, которые называются государственными регистраторами. Только государственные регистраторы могут быть субъектами 291 преступления, предусмотренного ст. 170 УК РФ, в случае, когда оно совершается путем регистрации заведомо незаконных сделок с землей. Субъектами рассматриваемого преступления, совершаемого путем умышленного занижения размеров арендной платы за использование земельных участков, могут быть должностные лица налоговых органов, осуществляющих расчет земельного налога, и должностные лица органов местного самоуправления, незаконно понизившие ставки земельного налога или установившие льготы по земельному налогу для индивидуально определенных плательщиков, а также взимающие арендные платежи. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 170 УК РФ, характеризуется прямым умыслом. Лицо сознает заведомую незаконность регистрируемых сделок с землей, искажения сведений государственного кадастра недвижимости, умышленного занижения размеров платежей за землю и желает совершения таких действий. Неумышленное совершение действий, запрещаемых ст. 170 УК РФ, при условии наступления последствий в виде причинения крупного ущерба или существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, квалифицируются по ст. 293 УК РФ как халатность должностного лица. Следует отметить также, что в некоторых случаях действия по регистрации незаконных сделок с землей могут совершаться должностными лицами, добросовестно заблуждающимися по поводу законного характера сделки. В данном случае, ответственности должностные лица за регистрацию незаконных сделок не подлежат в связи с отсутствием какой-либо вины, а налицо будет мошенничество со стороны лиц, заключающих сделку. Примером такого мошенничества может послужить регистрацией незаконных сделок по фиктивным доверенностям, предоставленных виновными. Фальсификация единого государственного реестра юридических лиц, реестра владельцев ценных бумаг или системы депозитарного учета (ст. 170.1 УК РФ). Непосредственный объект данного преступления – порядок регистрации и учета юридических лиц и владельцев ценных бумаг. Предмет преступления – единый государственный реестр юридических лиц, реестр владельцев ценных бумаг и система депозитарного учета. В Российской Федерации ведется единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ), содержащий сведения о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц и соответствующие документы (ст. 4 закона «О государственной регистрации юридических лиц»). 292 Эти сведения представляются лицензирующими органами не позднее 5 рабочих дней с момента принятия соответствующего решения. Юридическое лицо в течение 3 дней с момента изменения содержащихся в реестре сведений (за исключением сведений о лицензиях) обязано сообщить об этом в регистрирующий орган по месту своего нахождения (ст. 5 закона «О государственной регистрации юридических лиц»). Государственный реестр является федеральным информационным ресурсом. Государственный реестр ведется Федеральной налоговой службой и ее территориальными органами. Реестр владельцев именных ценных бумаг – совокупность данных, зафиксированных на бумажном носителе и (или) с использованием электронной базы данных, обеспечивающая идентификацию зарегистрированных номинальных держателей ценных бумаг и владельцев ценных бумаг и учет их прав в отношении ценных бумаг, зарегистрированных на издателями позволяющая получать и направлять информацию указанным лицам и составлять реестр владельцев ценных бумаг. Для ценных бумаг на предъявителя система ведения реестра не ведется.

Деятельность по ведению реестра заключается прежде всего в изменении параметров основного конструктивного элемента системы ведения реестра – лицевого счета зарегистрированного лица. Регистратор обязан вести специальные регистрационные журналы – по ценным бумагам, по сертификатам ценных бумаг. Депозитарной деятельностью, как указано в Федеральном законе «О рынке ценных бумаг», признается оказание услуг по хранению сертификатов ценных бумаг и/или учету и переходу прав на ценные бумаги. Для организации деятельности по ведению счетов, на которых учитываются ценные бумаги, переданные на хранение клиентами, создаются депозитарии. Объективная сторона данного преступления характеризуется действием в виде представления в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, или в организацию, осуществляющую учет прав на ценные бумаги, документов, содержащих заведомо ложные данные, в целях внесения в единый государственный реестр юридических лиц, в реестр владельцев ценных бумаг или в систему депозитарного учета недостоверных сведений об учредителях (участниках) юридического лица, о размерах и номинальной стоимости долей их участия в уставном капитале хозяйственного общества, о зарегистрированных владельцах именных ценных бумаг, о количестве, номинальной стоимости и категории именных ценных бумаг, об обременении ценной бумаги или доли, о лице, осуществляющем управление ценной бумагой или долей, переходящих в 293 порядке наследования, о руководителе постоянно действующего исполнительного органа юридического лица или об ином лице, имеющем право без доверенности действовать от имени юридического лица, либо в иных целях, направленных на приобретение права на чужое имущество. Состав рассматриваемого преступления формальный и окончен с момента совершения указанного в диспозиции нормы деяния. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла и наличия специальной цели. Субъектом преступления может быть индивидуальный предприниматель или представитель юридического лица, предоставившие в регистрирующий орган или организацию, осуществляющую учет прав на ценные бумаги, указанные заведомо недостоверные сведения. В ч. 2 ст. 170.1 УК содержится такой квалифицирующий признак, как несение в реестр владельцев ценных бумаг, в систему депозитарного учета заведомо недостоверных сведений путем неправомерного доступа к реестру владельцев ценных бумаг, к системе депозитарного учета. В ч. 3 ст. 170.1 УК РФ содержится особо квалифицирующий признак части 2 – совершение указанного деяния с насилием или с угрозой его применения. Незаконное предпринимательство (ст. 171 УК РФ). Непосредственный объект – основанная на законе и принципах здоровой конкуренции предпринимательская деятельность. Объективная сторона данного преступления характеризуется следующими альтернативными деяниями: 1) осуществление предпринимательской деятельности без регистрации. Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации будет иметь место лишь в тех случаях, когда в Едином государственном реестре юридических лиц и Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей отсутствует запись о создании такого юридического лица или приобретении физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя либо содержится запись о ликвидации юридического лица или прекращении деятельности физического лица в качестве индивидуального предпринимателя; 2) осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), когда такое разрешение обязательно. При решении вопроса о наличии в действиях лица признаков осуществления предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение обязательно, судам следует исходить из того, что отдельные виды деятельности, перечень которых определяется Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О 294 лицензировании отдельных видов деятельности», могут осуществляться только на основании специального разрешения (лицензии). Право осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), возникает с момента получения

разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок и прекращается по истечении срока его действия (если не предусмотрено иное), а также в случаях приостановления или аннулирования разрешения (лицензии) (п. 3 ст. 49 ГК РФ); Если юридическое лицо, имеющее специальную правоспособность для осуществления лишь определенных видов деятельности (например, банковской, страховой, аудиторской), занимается также иными видами деятельности, которыми оно в соответствии с учредительными документами и имеющейся лицензией заниматься не вправе, то такие действия, сопряженные с неправомерным осуществлением иных видов деятельности, должны рассматриваться как незаконная предпринимательская деятельность без регистрации либо незаконная предпринимательская деятельность без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение обязательно. В соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» при решении вопроса о наличии в действиях лица признаков состава преступления, предусмотренного ст. 171 УК РФ, судам следует выяснять, соответствуют ли эти действия указанным в п. 1 ст. 2 ГК РФ признакам предпринимательской деятельности, т.е. деятельности, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг, которая осуществляется самостоятельно на свой риск лицом, зарегистрированным в установленном законом порядке в качестве индивидуального предпринимателя. В соответствии со ст. 23 ГК РФ гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, а глава крестьянского (фермерского) хозяйства – с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства. Согласно ст. 51 ГК РФ юридическое лицо подлежит государственной регистрации. В тех случаях, когда не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя лицо приобрело для личных нужд жилое помещение или иное недвижимое имущество либо получило его по наследству или по договору дарения, но в связи с отсутствием необходимости в использовании этого имущества временно сдало его в аренду или внаем и в результате такой гражданско-правовой сделки получило доход (в том числе в крупном или особо крупном размере), содеянное им не влечет уголовной ответственности за незаконное предпринимательство. Если указанное лицо уклоняется от уплаты налогов или сборов с полученного дохода, в его действиях при наличии к тому оснований содержатся признаки состава преступления, предусмотренного ст. 198 УК РФ. По конструкции объективной стороны рассматриваемый состав преступления является формально-материальным. Если преступление характеризуется причинением крупного ущерба, то такой состав следует считать материальным, и он окончен с момента причинения крупного ущерба. В том случае, если преступление характеризуется извлечением дохода в крупном размере, то такой состав следует признать формальным, и он окончен с момента получения такого дохода¹⁴. Под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления незаконной предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности. При исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, следует исходить из общей суммы дохода, извлеченного всеми ее участниками. Субъективная сторона незаконного предпринимательства характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъектом незаконного предпринимательства может быть как лицо, имеющее статус индивидуального предпринимателя, так и лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. При осуществлении организацией (независимо от формы собственности) незаконной предпринимательской деятельности уголовной ответственности по ст. 171 УК РФ подлежит лицо, на которое в силу его

служебного положения постоянно, временно или по специальному полномочию были непосредственно возложены обязанности по руководству организацией (например, руководитель исполнительного органа юридического лица либо иное лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени этого юридического лица), а также лицо, фактически выполняющее обязанности или функции руководителя организации. 14

Определение понятия «крупный ущерб и доход» см. § 2 гл. 7 (Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности (ст. 169 УК РФ). 296 Если лицо (за исключением руководителя организации или лица, на которое постоянно, временно или по специальному полномочию непосредственно возложены обязанности по руководству организацией) находится в трудовых отношениях с организацией или индивидуальным предпринимателем, которые осуществляют свою деятельность без регистрации, с нарушением правил регистрации, без специального разрешения (лицензии) либо с нарушением лицензионных требований и условий или с предоставлением заведомо подложных документов, то выполнение этим лицом обязанностей, вытекающих из трудового договора, не содержит состава преступления, предусмотренного ст. 171 УК РФ. В ч. 2 ст. 171 УК РФ содержится указание на два квалифицирующих признака: 1) совершение преступления организованной группой; 2) извлечение дохода в особо крупном размере (свыше 6 млн. руб.). Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции (ст. 171.1 УК РФ). Непосредственным объектом преступления является установленный порядок производства, приобретения, перевозки или сбыта товаров и продукции, предназначенной для массового потребления населением. Дополнительным объектом являются жизнь и здоровье людей, а также права и интересы товаропроизводителей. Предмет преступления – немаркированные товары и продукция, подлежащие обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок. Марки акцизного сбора, являясь одной из форм акцизов, были введены постановлением Правительства Российской Федерации от 14 апреля 1994 г. № 319 «О введении на территории Российской Федерации марок акцизного сбора». Согласно данному постановлению в целях обеспечения полноты сбора акцизов и предотвращения нелегального ввоза и реализации на территории Российской Федерации подакцизных товаров устанавливается порядок взимания акцизов в форме продажи марок акцизного сбора установленного образца. Вводится обязательная маркировка на спирт пищевой, винно- водочные изделия, табак и табачные изделия. Специальные марки акцизного сбора в соответствии с Федеральным законом от 17 декабря 1995 г. № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» обязаны приобретать организации – изготовители алкогольной продукции. 297 Специальные марки подтверждают легальность производства алкогольной продукции, табака и табачных изделий. Постановление Правительства РФ от 26 января 2010 г. № 27 «О специальных марках для маркировки табачной продукции» устанавливает, например, что табачная продукция, производимая и предназначенная для реализации на территории Российской Федерации, подлежит обязательной маркировке специальными марками для маркировки табачной продукции установленного образца. Данное постановление устанавливает Правила изготовления специальных марок, их приобретения, маркировки ими табачной продукции, учета, идентификации и уничтожения поврежденных специальных марок и требования к образцам специальных марок для маркировки табачной продукции. Согласно этим Правилам специальные марки наносятся производителями табачной продукции на потребительскую тару после нанесения на нее информации о маркируемой табачной продукции в соответствии с Федеральным законом «Технический регламент на табачную продукцию». Учет специальных марок, полученных производителями табачной продукции, ведется материально ответственным лицом, за которым закреплено право получения, хранения, учета и выдачи специальных марок для нанесения их на табачную продукцию. Знаки соответствия подтверждают соответствие продукции установленным

требованиям, что устанавливается сертификатом соответствия (см.: Постановление Правительства Российской Федерации от 10 февраля 2004 г. № 72 «О внесении изменений в перечень товаров, подлежащих обязательной сертификации, в перечень продукции, соответствие которой может быть подтверждено декларацией о соответствии, о признании утратившим силу перечня работ и услуг, подлежащих обязательной сертификации», а также Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. 184-ФЗ «О техническом регулировании»). Объективная сторона данного преступления характеризуется пятью альтернативными деяниями: 1) производством товаров или продукции, которые подлежат обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками и знаками соответствия; 2) приобретением немаркированных товаров или продукции; 3) хранением таких товаров или продукции; 4) перевозкой немаркированных товаров или продукции; 5) сбытом немаркированных товаров или продукции. 298 Обязательным условием привлечения лица к уголовной ответственности по ст. 171.1 УК РФ является крупный размер стоимости немаркированных товаров (свыше 1,5 млн. руб.). Состав рассматриваемого преступления формальный и считается оконченным с момента выполнения хотя бы одного из перечисленных деяний. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Для первых четырех из перечисленных деяний рассматриваемого состава преступления является обязательной целью: сбыт немаркированных товаров или продукции. Субъектом преступления является физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Если в процессе незаконной предпринимательской деятельности осуществляются производство, приобретение, хранение, перевозка в целях сбыта или сбыт немаркированных товаров и продукции, подлежащих обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок, совершенные в крупном или особо крупном размере, действия лица надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 171 и 177.1 УК РФ. В ч. 2 ст. 177.1 УК РФ предусмотрены следующие квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления организованной группой; 2) в особо крупном размере (свыше шести миллионов рублей). В ч. 3 ст. 171.1 УК РФ предусмотрена отдельная ответственность за производство, приобретение, хранение, перевозка в целях сбыта или продажа немаркированной алкогольной продукции, подлежащей обязательной маркировке акцизными марками либо федеральными специальными марками, совершенные в крупном размере. Часть 4 указанной статьи предусматривает повышенную ответственность за деяния, предусмотренные частью 3, совершенные организованной группой и (или) в особо крупном размере. Незаконные организация и проведение азартных игр (ст. 171.2 УК РФ). Непосредственным объектом являются общественные отношения в сфере обеспечения законного порядка осуществления деятельности по организации и проведению азартных игр. Объективная сторона состоит из двух альтернативных деяний в виде: 1) организации азартных игр с использованием игрового оборудования вне игровой зоны, либо с использованием информационно-коммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет», а также средств 299 связи, в том числе подвижной, либо без полученного в установленном порядке разрешения на осуществление деятельности по организации азартных игр в игровой зоне; 2) проведения азартных игр с использованием указанных средств либо без разрешения, сопряженные с извлечением дохода в крупном размере. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления – общий – лицо, достигшее 16-летнего возраста. В части 2 содержатся два квалифицирующих признака: а) деяния, сопряженные с извлечением дохода в особо крупном размере; б) деяния, совершенные организованной группой. Незаконная банковская деятельность (ст. 172 УК РФ). Непосредственным объектом указанного деяния является установленный законодательством порядок осуществления банковской деятельности. Статья 172 УК РФ является разновидностью незаконного предпринимательства, которая по отношению к ст. 171 УК РФ является специальной.

Объективную сторону преступления характеризует альтернативно одно из следующих деяний: а) осуществление банковской деятельности или банковских операций без регистрации; б) осуществление банковской деятельности или банковских операций без специального разрешения (лицензии). В настоящее время для организации коммерческого банка или занятия банковской деятельностью необходимо в соответствии с Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» получить лицензию Центрального Банка РФ и осуществить регистрацию учреждения или вида деятельности (см. ст. 12 Закона РФ «О банках и банковской деятельности»). Невыполнение этих условий при наличии наступления общественно опасных последствий в виде крупного ущерба гражданам, организациям или государству либо извлечением доходов в крупном размере влечет уголовную ответственность. Например, если кредитная организация получила лицензию на осуществление банковских операций со средствами в иностранной валюте. Или другой пример: согласно установленному порядку лицензия на привлечение на вклады средств физических лиц в рублях может быть выдана по истечении двух лет с даты государственной регистрации кредитной организации. Поэтому осуществление этой банковской операции кредитной организацией, имеющей лицензию только на совершение банковских операций в рублях (без права 300 привлечения во вклады средств физических лиц), будет рассматриваться как незаконная банковская деятельность. Как незаконная банковская деятельность будет рассматриваться и тот случай, когда кредитная организация (банк) работает по отозванной лицензии. Помимо банковских операций, кредитные организации могут совершать различные сделки, в частности, перечисленные в ч. 3 ст. 5 Закона «О банках и банковской деятельности», но им запрещается заниматься производственной, торговой и страховой деятельностью. Однако ст. 172 УК РФ предусматривает ответственность только за незаконное осуществление банковских операций. Поэтому, к примеру, если кредитная организация будет незаконно заниматься торговой деятельностью, при наличии необходимых признаков ответственность может наступить только по ст. 171 УК РФ. Незаконной банковской деятельностью будет считаться деятельность такой организации, чей уставный капитал был сформирован (либо оплачен) в нарушение гражданского законодательства и Закона «О банках и банковской деятельности». Незаконной является деятельность, когда в нарушение ст. 55 Гражданского кодекса РФ в учредительных документах кредитных организаций не указываются созданные ими представительства, филиалы и отделения. Как правило, такие структуры и подразделения осуществляют свою деятельность без регистрации их в установленном порядке. Без лицензии банковские операции могут осуществляться как ненадлежащим, так и надлежащим субъектом банковской деятельности. Если в первом случае речь идет о лице, которое не зарегистрировано ЦБР и не имеет банковской лицензии, то во втором – о кредитной организации. К способам безлицензированной банковской деятельности относятся: 5) осуществление банковской деятельности лицом, не зарегистрированным в качестве кредитной организации и не имеющим лицензии на совершение банковских операций; 6) совершение банковских операций после обращения кредитной организации в Банк России с ходатайством о разрешении на их проведение, но до получения соответствующей лицензии; 7) выполнение кредитной организацией банковских операций после получения отказа в выдаче лицензии, предусматривающей их совершение; 8) проведение кредитной организацией банковских операций с нарушением ограничений, установленных Банком России, для этих операций; 9) осуществление кредитной организацией банковских операций в случае установления Банком России запрета на их совершение; 10) выполнение банковских операций после отзыва Банком России лицензии на осуществление банковских операций. По конструкции объективной стороны данный состав является формально-материальным. Если одно из названных деяний повлекло за собой причинение крупного (особо крупного) ущерба гражданам, организациям или государству (свыше полутора или свыше шести миллионов рублей), то в этом случае

состав преступления будет считаться материальным. Если деяние сопряжено с извлечением дохода в крупном размере, то состав преступления будет формальным. С субъективной стороны незаконная банковская деятельность характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект незаконной банковской деятельности специальный, как правило, им является учредитель кредитной организации, руководитель, бухгалтер. Квалифицирующие признаки незаконной банковской деятельности полностью совпадают с аналогичными признаками незаконного предпринимательства. Фальсификация финансовых документов учета и отчетности финансовой организации (ст. 172.1 УК РФ). Объективная сторона преступления заключается в совершении таких альтернативных действий, как: а) внесение в документы и (или) регистры бухгалтерского учета и (или) отчетность (отчетную документацию) кредитной организации, страховой организации, профессионального участника рынка ценных бумаг, негосударственного пенсионного фонда, управляющей компании инвестиционного фонда, паевого инвестиционного фонда и негосударственного пенсионного фонда, клиринговой организации, организатора торговли, кредитного потребительского кооператива, микрофинансовой организации, общества взаимного страхования, акционерного инвестиционного фонда заведомо неполных или недостоверных сведений о сделках, обязательствах, имуществе организации, в том числе находящемся у нее в доверительном управлении, или о финансовом положении организации, - б) подтверждение достоверности таких сведений, в) представление таких сведений в Центральный банк Российской Федерации, г) публикация или раскрытие таких сведений в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и наличием специальной цели - в целях сокрытия предусмотренных законодательством Российской Федерации признаков банкротства либо оснований для 302 обязательного отзыва (аннулирования) у организации лицензии и (или) назначения в организации временной администрации. Субъектом данного деяния могут быть только руководители и ответственные должностные лица указанных в диспозиции организаций. Так, кредитная организация, кредитное учреждение - в соответствии с законодательством Российской Федерации юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка Российской Федерации (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные Федеральным законом «О банках и банковской деятельности». Страховая организация – это различного рода страховые предприятия, учреждения, страховые компании, акционерные страховые общества, региональные и международные финансовые группы, совместные российско – зарубежные перестраховочные объединения (компании, товарищества, частные фирмы, государственные страховые компании и др. Она функционирует в общей государственной экономической системе в качестве самостоятельного хозяйствующего субъекта. Профессиональный участник рынка ценных бумаг юридические лица, которые осуществляют следующие виды деятельности: брокерская деятельность, дилерская деятельность, деятельность по управлению ценными бумагами, депозитарная деятельность, деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг, деятельность по организации торговли на рынке ценных бумаг. Инвестиционный фонд - учреждение, осуществляющее коллективные инвестиции. Суть его в аккумулировании сбережений частных и юридических лиц для совместного (в том числе и портфельного) инвестирования через покупку ценных бумаг, а не реальных производственных активов. При этом, за счёт того, что приобретение ценных бумаг осуществляет профессиональный участник рынка, это позволяет минимизировать риски частных инвесторов. Паевой инвестиционный фонд - форма совместного инвестирования. Негосударственный пенсионный фонд - особая организационно- правовая форма некоммерческой организации социального обеспечения, исключительными видами деятельности которой являются: деятельность по негосударственному пенсионному обеспечению участников НПФ в

соответствии с договорами негосударственного пенсионного обеспечения; деятельность в качестве страховщика по обязательному пенсионному страхованию в соответствии с Законом «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации» и договорами об обязательном 303 пенсионном страховании; деятельность в качестве страховщика по профессиональному пенсионному страхованию в соответствии с федеральным законом и договорами о создании профессиональных пенсионных систем (в настоящий момент не осуществляется по причине отсутствия соответствующего законодательства). Клиринговая организация - организация, осуществляющая клиринговую деятельность на рынке ценных бумаг на основании лицензии профессионального участника рынка ценных бумаг на осуществление клиринговой деятельности, выданной Федеральной комиссией. Организатор торговли - фондовая, валютная, товарная биржа, иная организация, которая в соответствии с федеральными законами осуществляет деятельность по организации торговли финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами. Кредитный потребительский кооператив – потребительский кооператив граждан, созданный гражданами, добровольно объединившимися для удовлетворения потребностей в финансовой взаимопомощи. Кредитные потребительские кооперативы граждан могут создаваться по признаку общности места жительства, трудовой деятельности, профессиональной принадлежности или любой иной общности граждан. Микрофинансовая организация - юридическое лицо, зарегистрированное в форме фонда, автономной некоммерческой организации, учреждения (за исключением бюджетного учреждения), некоммерческого партнерства, товарищества или хозяйственного общества. Ее главная задача - предоставлять заемщикам микрозаймы на сумму, не превышающую 1 млн рублей. Общество взаимного страхования — некоммерческая организация, которая создается на базе профессионального, коммерческого или территориального единства участников и лучше адаптируется к нуждам местного населения или учету специфических потребностей различных социально-профессиональных групп, которые являются членами такой организации. Цель деятельности ОВС — осуществление страхования имущественных интересов его членов на основе метода взаимного страхования. Акционерный инвестиционный фонд - открытое акционерное общество, исключительным предметом деятельности которого является инвестирование имущества в ценные бумаги и иные объекты, фирменное наименование которого содержит слова "акционерный инвестиционный фонд" или "инвестиционный фонд". 304 Незаконное образование (создание, реорганизация) юридического лица (ст. 173.1 УК РФ). Объективная сторона данного преступления (ст. 173.1 УК РФ) выражается в альтернативных действиях по созданию либо реорганизации юридического лица через подставных лиц. Порядок образования юридического лица установлен Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Указанный Федеральный закон регулирует отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации, при внесении изменений в их учредительные документы, государственной регистрацией физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и государственной регистрацией при прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, а также в связи с ведением государственных ре-естров – единого государственного реестра юридических лиц и единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (часть первая в ред. Федерального закона от 23.06.2003 № 76-ФЗ). Данной статьей, как и статьей 173.2 УК РФ, предусмотрена уголовная ответственность за создание так называемых фирм-однодневок, через которые совершаются различные незаконные сделки, направленные на отмывание «грязных» денег, обналичивание крупных денежных средств и т.п. Согласно примечанию к ст. 173.1 УК РФ под подставными лицами в данной ст. понимаются лица, являющиеся учредителями (участниками) юридического лица или органами управления юридического лица, путем введения в заблуждение которых было создано или

реорганизовано юридическое лицо. По конструкции объективной стороны данный состав является формальным. С субъективной стороны деяние характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект преступления – физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В ч. 2 ст. 173.1 УК РФ содержатся два квалифицирующих признака: 1) совершение деяния с использованием своего служебного положения; 2) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору. 305 Незаконное использование документов для образования (создания, реорганизации) юридического лица (ст. 173.2 УК РФ). Объективная сторона основного состава выражается в альтернативных действиях по: а) предоставлению документа, удостоверяющего личность; б) выдаче доверенности, совершенных для образования (создания, реорганизации) юридического лица. По конструкции объективной стороны данный состав является формальным. С субъективной стороны деяние характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла и целью совершения одного или нескольких преступлений, связанных с финансовыми операциями либо сделками с денежными средствами или иным имуществом. Субъект преступления – физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Часть 2 ст. 173.2 УК РФ предусматривает ответственность за альтернативные действия по: 1) приобретению документа, удостоверяющего личность; 2) использованию персональных данных, полученных незаконным путем, в целях, указанных в ч. 1 ст. 173.2 УК РФ. Под приобретением документа, удостоверяющего личность, понимается: а) его получение на возмездной или безвозмездной основе; б) присвоение найденного или похищенного документа, удостоверяющего личность; в) завладение им путем обмана или злоупотребления доверием. Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем (ст. 174 УК РФ). Объективная сторона данного преступления выражается в действиях, характеризующих понятие легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем, т.е. придании правомерного вида владению, пользованию и распоряжению денежными средствами или иным имуществом, приобретенными иными лицами преступным путем. Закон указывает способ, при помощи которого это можно сделать: совершение финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом. Под финансовыми операциями и другими сделками с денежными средствами или иным имуществом следует понимать действия с денежными средствами, ценными бумагами и иным имуществом (независимо от формы и способов их осуществления, например, договор займа или кредита, банковский вклад, обращение с деньгами и управление ими в завершенном 306 хозяйственном проекте), направленные на установление, изменение или прекращение связанных с ними гражданских прав или обязанностей (постановление Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем»). К сделкам с имуществом или денежными средствами может относиться, например, дарение или наследование. Уголовная ответственность по ст. 174 УК РФ наступает и в тех случаях, когда виновным лицом совершена лишь одна финансовая операция или одна сделка с приобретенными преступным путем денежными средствами или имуществом. По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный, т.е. считается оконченным с момента выполнения указанных действий. С субъективной стороны данное преступление характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Кроме этого для решения вопроса о наличии состава преступления, предусмотренного ст. 174 УК РФ, необходимо установить, что лицо совершило указанные финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом в целях придания правомерного вида владению, пользованию и распоряжению указанными денежными средствами или иным имуществом. Субъект преступления общий: физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В ч. 2 ст. 174 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак: совершение преступления в крупном размере. Финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или

иным имуществом признаются совершенными в крупном размере, если их сумма превышает 6 млн. руб. (примечание к ст. 174 УК РФ). В ч. 3 ст. 174 УК РФ предусмотрены следующие особо квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору; 2) совершение преступления с использованием своего служебного положения. В ч. 4 ст. 174 УК РФ предусмотрен особо квалифицирующий признак: совершение преступления организованной группой. Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления (ст. 174.1 УК РФ). 307 Объективная сторона данного преступления характеризуется теми же действиями, которые указаны в ст. 174 УК РФ, направленными на легализацию (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступлений (за исключением преступлений, предусмотренных ст. 193, 194, 198, 199, 199.1 и 199.2 УК РФ), совершенными в крупном размере. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла и аналогичной целью. Субъект преступления: физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Если лицом был заключен договор купли-продажи в целях легализации имущества, полученного им в результате преступления, и покупатель, осознавая указанное обстоятельство, приобрел это имущество для придания правомерного вида владению, пользованию или распоряжению им, то действия покупателя надлежит квалифицировать по соответствующей части ст. 174 УК РФ, а действия продавца – по соответствующей части ст. 174.1 УК РФ. В ч. 2, 3 и 4 ст. 174.1 УК РФ содержатся квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки, которые полностью совпадают с аналогичными признаками, предусмотренными ст. 174 УК. Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст. 175 УК РФ). Объективная сторона данного преступления характеризуется двумя альтернативными действиями: 1) заранее не обещанное приобретение имущества, заведомо добытого преступным путем. Приобретение имущества включает его покупку, принятие в подарок, получение в порядке обмена или в уплату долга; 2) сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем. Сбыт имущества может выражаться во всех формах его отчуждения: в продаже, дарении, обмене, оплате услуг. По конструкции объективной стороны данный состав формальный, т.е. признается оконченным с момента выполнения любого из двух названных действий. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В ч. 2 ст. 175 УК РФ предусмотрены следующие квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору; 308 2) совершение преступления в отношении нефти и продуктов ее переработки, автомобиля или иного имущества в крупном размере (свыше 1,5 млн. руб.). В ч. 3 ст. 175 УК РФ предусмотрены следующие особо квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления организованной группой; 2) совершение преступления лицом с использованием своего служебного положения. Приобретение, хранение, перевозка, переработка в целях сбыта или сбыт заведомо незаконно заготовленной древесины (ст. 191.1 УК РФ). Объективная сторона – альтернативные деяния в виде приобретения, хранения, перевозки, переработки в целях сбыта или сбыт заведомо незаконно заготовленной древесины, совершенные в крупном размере. Субъективная сторона – прямой умысел и наличие специальной цели в первом из двух деяний. Субъект общий - физическое лицо, достигшее возраста 16 лет. В части 2 статьи содержится такой квалифицирующий признак, как совершение деяния группой лиц по предварительному сговору. Часть 3 предусматривает ответственность за деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные в особо крупном размере, или организованной группой, или лицом с использованием своего служебного положения, - Согласно примечанию деяния, предусмотренные настоящей статьей, признаются совершенными в крупном размере, если стоимость незаконно заготовленной древесины, исчисленная по утвержденным Правительством Российской

Федерации таксам, превышает пятьдесят тысяч рублей, в особо крупном размере - сто пятьдесят тысяч рублей.

Тема 7. Проблемы квалификации преступлений в сфере финансовой деятельности

§ 1. Преступления в сфере финансовых отношений Система преступлений в сфере финансовых отношений образуют следующие преступные деяния: 1) нарушение правил изготовления и использования государственных пробирных клейм (ст. 181 УК РФ); 2) злоупотребления при эмиссии ценных бумаг (ст. 185 УК РФ); 3) злостное уклонение от раскрытия или предоставления информации, определенной законодательством РФ о ценных бумагах (ст. 185.1 УК РФ); 4) нарушение порядка учета прав на ценные бумаги (ст. 185.2 УК РФ); 5) манипулирование ценами на рынке ценных бумаг (ст. 185.3 УК РФ); 6) воспрепятствование осуществлению или незаконное ограничение прав владельцев ценных бумаг (ст. 185.4 УК РФ); 7) фальсификация решения общего собрания акционеров (участников) хозяйственного общества или решения совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества (ст. 185.5 УК РФ); 8) неправомерное завладение инсайдерской информацией (ст. 185.6 УК РФ); 9) изготовление, хранение, перевозка или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 186 УК РФ); 10) изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов (ст. 187 УК РФ); 11) незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга (ст. 191 УК РФ); 12) нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней (ст. 192 УК РФ); 13) уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица (ст. 198 УК РФ); 14) уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации (ст. 199 УК РФ); 15) неисполнение обязанностей налогового агента (ст. 199.1 УК РФ); 16) сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов (ст. 199.2 УК РФ). Непосредственным объектом этих преступлений являются общественные финансовые отношения, которые складываются в связи с образованием и расходованием средств централизованных денежных фондов (государственных и муниципальных бюджетов), а также в связи с обращением валютных ценностей (денег и ценных бумаг). Нарушение правил изготовления и использования государственных пробирных клейм (ст. 181 УК РФ). Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения в денежно-кредитной системе, а именно установленный законом порядок осуществления пробирного надзора. Предметом данного преступления является государственное пробирное клеймо, а также его оттиск. В ст. 13 Федерального закона от 26 марта 1998 г. № 41-ФЗ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» (в ред. от 2 ноября 2004 г. № 127-ФЗ) говорится, что федеральный пробирный надзор осуществляется в целях защиты прав потребителей ювелирных и других бытовых изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней, прав изготовителей этих изделий от недобросовестной конкуренции, а также в целях защиты интересов государства. В соответствии с постановлением Правительства РФ от 18 июня 1999 г. № 643 «О порядке опробования и клеймения изделий из драгоценных металлов» все изготавливаемые на территории Российской Федерации ювелирные и другие бытовые изделия из драгоценных металлов, а также указанные изделия, ввезенные на территорию Российской Федерации для продажи, 342 должны соответствовать пробам, определенным настоящим постановлением, и быть заклеены государственным пробирным клеймом. Клеймению государственным пробирным клеймом подлежат изделия, изготовленные из драгоценных металлов и их сплавов с использованием различных видов художественной обработки, со вставками из драгоценных, полудрагоценных, поделочных и цветных камней, других материалов природного или искусственного происхождения или без них,

применяемые в качестве различных украшений, предметов быта и культа и/или для декоративных целей, выполнения различных ритуалов и обрядов, а также изготовленные из драгоценных металлов памятные, юбилейные и другие знаки и медали, кроме памятных монет, прошедших эмиссию, и государственных наград, статут которых определен в соответствии с законодательством Российской Федерации. Опробование и клеймение ювелирных и других бытовых изделий из драгоценных металлов в Российской Федерации осуществляется Российской государственной пробирной палатой при Министерстве финансов Российской Федерации через территориальные государственные инспекции. Ювелирные и другие бытовые изделия из драгоценных металлов представляются на опробование и клеймение их изготовителем, а ввезенные на территорию Российской Федерации для продажи указанные изделия – организацией или индивидуальным предпринимателем, осуществляющими ввоз этих изделий. Достоинство сплава, из которого изготовлены изделия, определяется пробой, показывающей количество массовых частей драгоценного металла в тысяче массовых частей сплава. Правила клеймения, порядок проведения других связанных с этим работ, знаки государственных пробирных клейм, а также инструкции и методические указания по проведению опробования, отбора проб и анализов утверждаются Министерством финансов Российской Федерации. В Российской Федерации для ювелирных и других бытовых изделий из драгоценных металлов устанавливаются следующие пробы: платиновые: 850, 900, 950, золотые: 375, 500, 585, 750, 958, 999, серебряные: 800, 830, 875, палладиевые: 500, 850. Производство или продажа ювелирных и других бытовых изделий из драгоценных металлов, не соответствующих ни одной из установленных проб, не допускается. Не подлежат клеймению ювелирные и другие бытовые изделия из драгоценных металлов, имеющие историческое или археологическое значение; мелкие насечки (инкрустация) золотом и серебром на оружии, вазах, блюдах, 343 шкатулках, предметах религиозного культа и подобных предметах; самородки драгоценных металлов – природные минеральные образования драгоценных металлов, используемые в качестве украшений (вставок, накладок, подвесок и т.п.) в ювелирных и других бытовых изделиях. Такие изделия должны быть обеспечены сертификатами на самородки драгоценных металлов, оформляемыми в порядке, установленном Правительством Российской Федерации; сусальное золото, сусальное серебро, состав сплавов которых устанавливается государственными стандартами; приборы, лабораторная посуда и прочие изделия, изготавливаемые из драгоценных металлов и предназначенные для научных, производственных, медицинских и других специальных целей. Правила клеймения, порядок проведения связанных с этим работ, знаки государственных пробирных клейм устанавливаются Министерством финансов Российской Федерации в соответствии с Инструкцией по осуществлению пробирного надзора, утвержденной приказом Роскомдрагмета от 23 июня 1995 г. № 182. Объективная сторона преступления выражается в альтернативных действиях в виде несанкционированного изготовления, сбыта или использования, а равно подделки государственного пробирного клейма. Изготовление пробирных клейм означает действия по несанкционированному созданию пробирного клейма или исправлению пришедшего в негодность пробирного клейма. Несанкционированный сбыт государственного пробирного клейма – его передача в любой форме другому лицу для использования и распоряжения. Несанкционированное использование клейма – применение его для клеймения изделий. Подделка государственного пробирного клейма – это фальсификация подлинных клейм путем изменения их реквизитов. На практике может возникнуть проблема разграничения несанкционированного изготовления и подделки государственного пробирного клейма. Несанкционированным изготовлением клейма будет являться его изготовление в соответствии с техническими правилами, но без соответствующего разрешения и постановки на учет. Подделка же означает изготовление клейма не Монетным двором ФГУП «Гознак» Министерства финансов Российской Федерации, а кустарным способом.

344 По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный, т.е. считается оконченным с момента совершения перечисленных действий. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом, корыстным мотивом или иной личной заинтересованностью. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Несанкционированное изготовление и сбыт или использование государственного пробирного клейма одним и тем же субъектом является единым преступлением. Несанкционированное изготовление клейма, его сбыт, использование или подделка одним лицом образует совокупность преступлений. Несанкционированное изготовление, сбыт или использование, а равно подделка клейма с последующим обманом потерпевшего и хищением чужого имущества образуют совокупность ст. 181 и 159 УК РФ. Возможны совокупность преступлений, предусмотренных ст. 181 и 285 УК РФ, а также 171 и 181 УК РФ. В ч. 2 ст. 181 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак: совершение преступления организованной группой. Злоупотребления при эмиссии ценных бумаг (ст. 185 УК РФ). Объект этого преступления лежит в плоскости финансовых отношений, поскольку именно на них осуществляется посягательство в процессе злоупотреблений при выпуске (эмиссии) ценных бумаг. Вместе с тем, указанная норма одновременно охраняет инвестиционные отношения, которые можно определить как дополнительный непосредственный объект рассматриваемого преступления. Предмет преступления изложен в законе в виде альтернативы: а) проспект эмиссии ценных бумаг, содержащий заведомо недостоверную информацию (ответственность предусмотрена за внесение в проспект недостоверной информации или утверждение такого проспекта); б) отчет об итогах выпуска ценных бумаг, содержащий заведомо недостоверную информацию (ответственность предусмотрена за его утверждение); г) эмиссионные ценные бумаги как таковые (ответственность предусмотрена за их размещение без регистрации выпуска). Диспозиция ст. 185 УК РФ носит бланкетный характер – отсылает правоприменителя к Федеральному закону от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (в ред. от 7 февраля 2011 г.). 345 В соответствии со ст. 2 указанного закона эмиссия ценных бумаг – установленная настоящим Федеральным законом последовательность действий эмитента по размещению эмиссионных ценных бумаг. Эмиссионная ценная бумага – любая ценная бумага, в том числе бездокументарная, которая характеризуется одновременно следующими признаками: – закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных настоящим Федеральным законом формы и порядка; – размещается выпусками; – имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги. Перечень видов ценных бумаг приведен в ст. 143 Гражданского кодекса Российской Федерации. Однако Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» к ценным бумагам относит только акции и облигации. Выпуск эмиссионных ценных бумаг – совокупность всех ценных бумаг одного эмитента, предоставляющих одинаковый объем прав их владельцам и имеющих одинаковую номинальную стоимость в случаях, если наличие номинальной стоимости предусмотрено законодательством Российской Федерации. Выпуску эмиссионных ценных бумаг присваивается единый государственный регистрационный номер, который распространяется на все ценные бумаги данного выпуска, а в случае, если в соответствии с настоящим Федеральным законом выпуск эмиссионных ценных бумаг не подлежит государственной регистрации, – идентификационный номер (в ред. Федеральных законов от 28.12.2002 № 185-ФЗ, от 18.06.2005 № 61-ФЗ). Эмитент – юридическое лицо или органы исполнительной власти либо органы местного самоуправления, несущие от своего имени обязательства перед владельцами ценных бумаг по осуществлению прав, закрепленных ими. Объективная сторона преступления включает следующее: а) альтернативные действия – внесение в проспект эмиссии заведомо недостоверной информации; утверждение либо подтверждение содержащего заведомо недостоверную информацию проспекта эмиссии; утверждение либо

подтверждение содержащего заведомо недостоверную информацию отчета (уведомления) об итогах выпуска ценных бумаг; размещение эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию, за исключением случаев, когда законодательством Российской Федерации о ценных бумагах не предусмотрена государственная регистрация выпуска эмиссионных ценных бумаг, 346 б) последствия в виде крупного ущерба, в) причинная связь. Как видим, по сравнению с предыдущей редакцией, Федеральным законом Российской Федерации от 30 октября 2009 г. № 241-ФЗ в диспозицию нормы были внесены дополнения, расширившие круг запрещенных деяний «подтверждением» проспекта эмиссии и отчета об итогах выпуска ценных бумаг. К понятию «отчета» добавилось понятие «уведомления». В ст. 22 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» содержится перечень сведений, которые должен содержать проспект эмиссии: – краткие сведения о лицах, входящих в состав органов управления эмитента, сведения о банковских счетах, об аудиторе, оценщике и о финансовом консультанте эмитента, а также об иных лицах, подписавших проспект; – краткие сведения об объеме, о сроках, порядке и об условиях размещения эмиссионных ценных бумаг; – основную информацию о финансово-экономическом состоянии эмитента и факторах риска; – подробную информацию об эмитенте; – сведения о финансово-хозяйственной деятельности эмитента; – подробные сведения о лицах, входящих в состав органов управления эмитента, органов эмитента по контролю за его финансово-хозяйственной деятельностью, и краткие сведения о сотрудниках (работниках) эмитента; – сведения об участниках (акционерах) эмитента и о совершенных эмитентом сделках, в совершении которых имелась заинтересованность; – бухгалтерскую отчетность эмитента и иную финансовую информацию; – подробные сведения о порядке и об условиях размещения эмиссионных ценных бумаг; – дополнительные сведения об эмитенте и о размещенных им эмиссионных ценных бумагах и др. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины, причем умысел может быть как прямым, так и косвенным. Субъект – вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Речь идет о лицах, выполняющих управленческие функции в организации-эмитенте или должностные лица органов исполнительной власти или органов местного самоуправления, осуществляющих эмиссию ценных бумаг, ответственных за достоверность включенной в проспект эмиссии и подписавшие этот проспект. Субъектами преступления в форме утверждения или подтверждения заведомо недостоверных результатов эмиссии, содержащейся в проспекте эмиссии или отчета (уведомления) об итогах выпуска ценных бумаг, могут быть 347 должностные лица государственного регистрирующего органа, уполномоченные на проведение регистрации выпуска ценных бумаг и отчета (уведомления) о проведенном выпуске. Частью 2 ст. 185 УК РФ в качестве квалифицирующих признаков установлены: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. При квалификации содеянного как совершенного организованной группой следует учитывать, что устойчивая группа должна быть создана именно для злоупотреблений при эмиссии ценных бумаг, а не для хозяйственной или иной деятельности. По конструкции объективной стороны данный состав преступления материальный и считается оконченным с момента наступления последствий в виде крупного ущерба. Согласно примечанию к ст. 185 УК РФ, которое распространяется и на ст. 185.1, 185.2, 185.4 УК РФ, крупным ущербом, доходом в крупном размере в ст. 185–185.4 настоящего Кодекса признаются ущерб, доход в сумме, превышающей один миллион рублей, особо крупным – два миллиона пятьсот тысяч рублей. Злостное уклонение от раскрытия или предоставления информации, определенной законодательством РФ о ценных бумагах (ст. 185.1 УК РФ). Непосредственный объект – установленный порядок раскрытия и предоставления информации о ценных бумагах. Для квалификации данного деяния особый интерес представляет правильное понимание и характеристика предмета посягательства – информации, определенной законодательством Российской Федерации о ценных бумагах. Следует иметь в виду, что понятие информации содержится также в

Федеральном законе от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (с измен. и дополн.). Однако прямое указание закона только на информацию, определенную законодательством о ценных бумагах, не представляет возможности толковать это понятие расширительно. Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» гласит, что в случае регистрации проспекта ценных бумаг эмитент обязан обеспечить доступ к информации, содержащейся в проспекте ценных бумаг, любым заинтересованным в этом лицам независимо от целей получения этой информации (Статья 23). Объективная сторона преступления выражается в: а) альтернативных действиях (злостное уклонение от раскрытия и предоставления информации; 348 предоставление заведомо неполной или ложной информации); б) последствию в виде крупного ущерба; в) причинной связи. По сравнению с предыдущей редакцией Федеральным законом от 30 октября 2009 г. № 241-ФЗ в диспозиции ст. появился альтернативный признак объективной стороны – «уклонение от раскрытия информации». В соответствии со ст. 30 указанного закона (в ред. Федерального закона от 05.01.2006 № 7-ФЗ) под раскрытием информации понимается обеспечение ее доступности всем заинтересованным в этом лицам независимо от целей получения данной информации в соответствии с процедурой, гарантирующей ее нахождение и получение. Инвесторы – это юридические или физические лица, «объектом инвестирования которых являются эмиссионные ценные бумаги». Под контролирующим органом следует понимать Федеральную комиссию по рынку ценных бумаг. Деятельность профессиональных участников рынка ценных бумаг также контролируют органы, выдавшие лицензии. Предоставлять информацию обязаны эмитенты и профессиональные участники рынка ценных бумаг. Существенно то, что эмитент и профессиональный участник рынка ценных бумаг обязаны обеспечить возможность доступа к информации до приобретения ценных бумаг. В соответствии со ст. 23 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» в случае открытой подписки эмитент обязан опубликовать сообщение о государственной регистрации выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг, при этом указав порядок доступа любых заинтересованных лиц к информации, содержащейся в проспекте ценных бумаг, в печатном органе массовой информации, распространяемом тиражом не менее 10 тысяч экземпляров. В случае закрытой подписки, сопровождающейся регистрацией проспекта ценных бумаг, эмитент обязан опубликовать сообщение о государственной регистрации выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг, при этом указав порядок доступа потенциальных владельцев эмиссионных ценных бумаг к информации, содержащейся в проспекте ценных бумаг, в печатном органе массовой информации, распространяемом тиражом не менее одной тысячи экземпляров. Согласно Федеральному закону от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» в целях информирования инвесторов и предупреждения их о совершенных и возможных правонарушениях на рынке ценных бумаг федеральный орган 349 исполнительной власти по рынку ценных бумаг в своем официальном издании публикует информацию: – об аннулировании или о приостановлении действия лицензий на осуществление профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг; – о саморегулируемых организациях профессиональных участников (далее – саморегулируемые организации); – об административных взысканиях, наложенных федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг; – о судебных решениях, вынесенных по искам федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг. Федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг обязан вести информационные базы данных, содержащие открытую и доступную для каждого заинтересованного лица информацию о санкциях, примененных им в отношении лиц, совершивших правонарушения на рынке ценных бумаг, лицах, совершивших указанные правонарушения, зарегистрированных выпусках ценных бумаг, выданных им лицензиях (ст. 8). Информация, содержащаяся в реестре эмиссионных ценных бумаг и в реестре профессиональных участников рынка ценных бумаг, должна быть открытой и доступной

для любого заинтересованного лица (ст. 9). Злостность уклонения – это оценочный признак. Как правило, злостным признается невыполнение каких-либо действий после вынесения судебного решения, обязывающего виновное лицо исполнить эти действия. Злостным также может быть признано неоднократное непредставление информации. Субъективная сторона характеризуется умышленной виной в формах прямого или косвенного умысла. По конструкции состав преступления материальный, включающий такой обязательный признак, как причинение крупного ущерба гражданам, организациям или государству, что так же, как и в ст. 185 УК РФ, затрудняет применение данной нормы. Субъект преступления – вменяемое и достигшее 16 лет лицо. Как правило, это эмитент или профессиональный участник рынка ценных бумаг, то есть руководитель организации-эмитента, должностное лицо органов исполнительной власти или местного самоуправления, осуществляющих эмиссию ценных бумаг. Нарушение порядка учета прав на ценные бумаги (ст. 185.2 УК РФ). Непосредственный объект – установленный порядок учета прав на ценные бумаги. 350 Согласно Федеральному закону от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» Федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг (с 2004 г. – Федеральная служба по финансовым рынкам) обязан вести информационные базы данных, содержащие открытую и доступную для каждого заинтересованного лица информацию о санкциях, примененных им в отношении лиц, совершивших правонарушения на рынке ценных бумаг, лицах, совершивших указанные правонарушения, зарегистрированных выпусках ценных бумаг, выданных им лицензиях (ст. 8). Информация, содержащаяся в реестре эмиссионных ценных бумаг и в реестре профессиональных участников рынка ценных бумаг, должна быть открытой и доступной для любого заинтересованного лица (ст. 9). Объективная сторона данного преступления характеризуется: 1) действиями в виде нарушения установленного порядка учета прав на ценные бумаги лицом, в должностные обязанности которого входит совершение операций, связанных с учетом прав на ценные бумаги; 2) последствием в виде причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству; 3) причинно-следственной связью между наступившим последствием и совершенным деянием. Состав материальный. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект преступления специальный, т.е. лицо, в должностные обязанности которого входит совершение операций, связанных с учетом прав на ценные бумаги. В ч. 2 ст. 185.2 УК РФ предусмотрены квалифицирующие признаки рассматриваемого состава преступления, связанные с причинением особо крупного ущерба или совершения преступления группой лиц по предварительному сговору либо организованной группой. Часть 3 ст. 185.2 УК РФ, по сути, представляет самостоятельный состав, объективная сторона которого состоит из двух альтернативных действий: а) внесение в реестр владельцев ценных бумаг недостоверных сведений; б) умышленное уничтожение или подлог документов, на основании которых были внесены запись или изменение в реестр владельцев ценных бумаг, если обязательное хранение этих документов предусмотрено законодательством Российской Федерации. Реестр владельцев именных ценных бумаг – совокупность данных, зафиксированных на бумажном носителе и (или) с использованием 351 электронной базы данных, обеспечивающая идентификацию зарегистрированных номинальных держателей ценных бумаг и владельцев ценных бумаг и учет их прав в отношении ценных бумаг, зарегистрированных на издателями позволяющая получать и направлять информацию указанным лицам и составлять реестр владельцев ценных бумаг. Для ценных бумаг на предъявителя система ведения реестра не ведется. Система ведения реестра должна обеспечивать сбор и хранение в течение установленных законодательством РФ сроков информации о всех фактах и документах, влекущих необходимость внесения изменений в систему ведения реестра, и о всех действиях регистратора (держателя реестра) по внесению этих изменений. Согласно Положению о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг, утвержденному Постановлением ФКЦБ России (1997), в реестр должны

быть внесены данные: об эмитенте (его полное и краткое наименование; адрес; наименование государственного органа, осуществившего его регистрацию, номер и дата государственную регистрации; размер уставного (складочного) капитала; имя руководителя исполнительного органа; идентификационный номер налогоплательщика); о каждом выпуске ценных бумаг эмитента (дата государственной регистрации и государственный регистрационный номер выпуска ценных бумаг, идентифицирующий этот выпуск код, наименование регистрирующего органа; вид, категория (тип) ценных бумаг; номинальная стоимость одной ценной бумаги; их количество в выпуске и форма выпуска; размер дивиденда (по привилегированным акциям) или процента по (облигациям)); о регистраторе, его обособленных подразделениях и трансфер- агентах; о зарегистрированных лицах (виде, количестве, категории (типе), номинальной стоимости, государственный регистрационный номере выпусков ценных бумаг, учитываемых на их лицевых счетах, об операциях по лицевым счетам); а также вся информация, раскрывающая состояние и движение ценных бумаг (о выданных, погашенных или пропавших сертификатах (в случае документарной формы выпуска); о выданных выписках; о переходе права собственности на ценные бумаги; об основаниях внесения в реестр записей о правах владельцев и номинальных держателей именных ценных бумаг; обо всех глобальных операциях с ценными бумагами, включая их консолидацию, дробление, выкуп, аннулирование, конвертацию; об обременении ценных бумаг обязательствами; об их блокировке и ее основаниях; о начислении и выплате доходов по ним и т. д.). Часть 3 ст. 185.2 УК РФ как раз и предусматривает внесение недостоверных сведений в указанные данные либо уничтожение или подлог 352 первичных документов, на основании которых эти данные были включены в реестр владельцев ценных бумаг. Согласно Положению к зарегистрированным лицам относятся: владелец (лицо, которому ценные бумаги принадлежат на праве собственности или ином вещном праве); номинальный держатель (профессиональный участник рынка ценных бумаг, являющийся держателем ценных бумаг от своего имени, но в интересах другого лица, не являясь их владельцем); доверительный управляющий (юридическое лицо или индивидуальный предприниматель – профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий доверительное управление ценными, бумагами, переданными ему во владение на определенный срок и принадлежащими другому лицу, в интересах этого лица или указанного этим лицом третьих лиц); залогодержатель (кредитор по обеспеченному залогом обязательству, на имя которого оформлен залог ценных бумаг). Информация о зарегистрированных лицах в системе ведения реестра и обо всем, что связано с их собственностью на ценные бумаги, хранится специально упорядоченным образом: каждому зарегистрированному лицу открываются лицевые счета. Деятельность по ведению реестра заключается прежде всего в изменении параметров основного конструктивного элемента системы ведения реестра – лицевого счета зарегистрированного лица. Регистратор обязан вести специальные регистрационные «журналы – по ценным бумагам, по сертификатам ценных бумаг. Манипулирование рынком (ст. 185.3 УК РФ). Непосредственный объект – основанная на законе и честной конкурентной борьбе деятельность на рынке операций с финансовыми инструментами. Нормативной основой для данной нормы, так же, как деяния, предусмотренного ст. 185.6 «Неправомерное использование инсайдерской информации», стал Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 224-ФЗ «О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». Согласно ст. 5 указанного закона к манипулированию рынком относятся следующие действия: 1) умышленное распространение через средства массовой информации, в том числе через электронные, информационно-телекоммуникационные сети общего пользования (включая сеть «Интернет»), любым иным способом заведомо ложных сведений, в результате которого цена, спрос, предложение или объем торгов финансовым инструментом, иностранной валютой и (или) 353 товаром отклонились от

уровня или поддерживались на уровне, существенно отличающемся от того уровня, который сформировался бы без распространения таких сведений; 2) совершение операций с финансовым инструментом, иностранной валютой и (или) товаром по предварительному соглашению между участниками торгов и (или) их работниками и (или) лицами, за счет или в интересах которых совершаются указанные операции, в результате которых цена, спрос, предложение или объем торгов финансовым инструментом, иностранной валютой и (или) товаром отклонились от уровня или поддерживались на уровне, существенно отличающемся от того уровня, который сформировался бы без таких операций; 3) совершение сделок, обязательства сторон по которым исполняются за счет или в интересах одного лица, в результате которых цена, спрос, предложение или объем торгов финансовым инструментом, иностранной валютой и (или) товаром отклонились от уровня или поддерживались на уровне, существенно отличающемся от того уровня, который сформировался бы без таких сделок; 4) выставление за счет или в интересах одного лица заявок, в результате которого на организованных торгах одновременно появляются две и более заявки противоположной направленности, в которых цена покупки финансового инструмента, иностранной валюты и (или) товара выше цены либо равна цене продажи такого же финансового инструмента, иностранной валюты и (или) товара, в случае, если на основании указанных заявок совершены операции, в результате которых цена, спрос, предложение или объем торгов финансовым инструментом, иностранной валютой и (или) товаром отклонились от уровня или поддерживались на уровне, существенно отличающемся от того уровня, который сформировался бы без таких операций; 5) неоднократное в течение торгового дня совершение на организованных торгах сделок за счет или в интересах одного лица на основании заявок, имеющих на момент их выставления наибольшую цену покупки либо наименьшую цену продажи финансового инструмента, иностранной валюты и (или) товара, в результате которых их цена существенно отклонилась от уровня, который сформировался бы без таких сделок, в целях последующего совершения за счет или в интересах того же или иного лица противоположных сделок по таким ценам и последующее совершение таких противоположных сделок; 6) неоднократное в течение торгового дня совершение на организованных торгах за счет или в интересах одного лица сделок в целях введения в заблуждение относительно цены финансового инструмента, иностранной валюты и (или) товара, в результате которых цена финансового инструмента, иностранной валюты и (или) товара поддерживалась на уровне, существенно отличающемся от уровня, который сформировался бы без таких сделок; 7) неоднократное неисполнение обязательств по операциям, совершенным на организованных торгах без намерения их исполнения, с одними и теми же финансовым инструментом, иностранной валютой и (или) товаром, в результате чего цена, спрос, предложение или объем торгов финансовым инструментом, иностранной валютой и (или) товаром отклонились от уровня или поддерживались на уровне, существенно отличающемся от того уровня, который сформировался бы без таких операций. Указанные действия не признаются манипулированием рынком, если обязательства по указанным операциям были прекращены по основаниям, предусмотренным правилами организатора торговли и (или) клиринговой организации. Критерии существенного отклонения цены, спроса, предложения или объема торгов финансовым инструментом, иностранной валютой и (или) товаром по сравнению с уровнем цены, спроса, предложения или объема торгов такими финансовым инструментом, иностранной валютой и (или) товаром, который сформировался бы без учета действий, предусмотренных настоящей статьей, устанавливаются в зависимости от вида, ликвидности и (или) рыночной стоимости финансового инструмента, иностранной валюты и (или) товара организатором торговли на основании методических рекомендаций федерального органа исполнительной власти в области финансовых рынков. Объективная сторона данного преступления характеризуется действиями в виде: 1) умышленного распространения через средства массовой информации, в том числе электронные,

информационно-телекоммуникационные сети общего пользования (включая сеть «Интернет»), заведомо ложных сведений; 2) совершения операций с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами; 3) иных умышленных действий, запрещенных законодательством Российской Федерации о противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком, – если в результате таких незаконных действий цена, спрос, предложение или объем торгов финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами отклонились от уровня или поддерживались на уровне, существенно отличающемся от того уровня, который сформировался бы без учета указанных выше незаконных действий. По конструкции объективной стороны данный состав преступления формально-материальный и считается оконченным с момента наступления 355 последствий в виде крупного ущерба, размер которого должен превышать 2,5 млн. рублей, либо извлечения излишнего дохода, либо избежания убытков на ту же сумму. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект преступления – лица, имеющие доступ на финансовые рынки, их перечень дан в Федеральном законе от 27 июля 2010 г. № 224-ФЗ. В ч. 2 ст. 185.3 УК РФ предусмотрены квалифицирующие признаки рассматриваемого состава преступления, связанные с совершением его организованной группой либо причинением особо крупного ущерба или извлечением доходов или избежанием убытков в особо крупном размере (на сумму, превышающую десять миллионов рублей). Воспрепятствование осуществлению или незаконное ограничение прав владельцев ценных бумаг (ст. 185.4 УК РФ). Непосредственный объект – порядок реализации прав владельцев ценных бумаг. Владелец ценных бумаг – лицо, которому ценные бумаги принадлежат на праве собственности или ином вещном праве. Права владельцев на эмиссионные ценные бумаги документарной формы выпуска удостоверяются сертификатами (если они находятся у владельцев) либо сертификатами и записями по счетам депо в депозитариях (если сертификаты переданы на хранение в депозитарии). Права владельцев на эмиссионные ценные бумаги бездокументарной формы выпуска удостоверяются в системе ведения реестра – записями на лицевых счетах у держателя реестра или (в случае учета прав на ценные бумаги в депозитарии) – записями по счетам депо в депозитариях. Наиболее полно права владельцев ценных бумаг прописаны в модельных законодательных Положениях для государств – участников СНГ о защите прав инвесторов на рынке ценных бумаг, утвержденных Межпарламентской ассамблеей государств участников Содружества независимых государств 14 апреля 2005 г. № 25-7. Модельные положения, в частности, регулируют вопросы защиты прав и обязанностей акционеров, в том числе прав инвесторов на общих собраниях акционеров. К сожалению, в действующем гражданском законодательстве и других нормативно-правовых актах, регулирующих вопросы обращения ценных бумаг, нет четкого и исчерпывающего перечня прав и обязанностей владельцев ценных бумаг, в частности при проведении общих собраний владельцев ценных бумаг. 356 Объективная сторона данного преступления характеризуется альтернативными деяниями в виде а) незаконного отказа в созыве или уклонения от созыва общего собрания владельцев ценных бумаг, б) незаконного отказа регистрировать для участия в общем собрании владельцев ценных бумаг лиц, имеющих право на участие в общем собрании, в) проведения общего собрания владельцев ценных бумаг при отсутствии необходимого кворума, г) иного воспрепятствования осуществлению или незаконному ограничению установленных российским законодательством прав владельцев эмиссионных ценных бумаг либо инвестиционных паев паевых инвестиционных фондов, если эти деяния сопряжены с извлечением дохода в крупном размере или повлекли за собой последствия в виде крупного ущерба гражданам, организациям или государству (на сумму свыше одного миллиона рублей). Если с первыми тремя видами деяния правоприменительная практика не должна испытывать особых затруднений, то содержание иного воспрепятствования или незаконного ограничения прав владельцев эмиссионных ценных бумаг либо

инвестиционных паев паевых инвестиционных фондов носит сугубо оценочный характер и нуждается в отдельном разъяснении постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации. По конструкции объективной стороны данный состав преступления является формально-материальным. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект преступления специальный, т.е. лицо, обладающее полномочиями для осуществления действий, перечисленных при описании признаков объективной стороны. В ч. 2 ст. 185.4 УК РФ предусмотрены следующие квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору; 2) организованной группой. Фальсификация решения общего собрания акционеров (участников) хозяйственного общества или решения совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества (ст. 185.5 УК РФ). Непосредственный объект – права акционеров хозяйственного общества. Объективная сторона данного преступления характеризуется альтернативными деяниями в виде: 1) умышленного искажения результатов голосования; 2) воспрепятствования свободной реализации права при принятии решения на общем собрании акционеров, общем собрании участников общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью или на заседании совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества путем внесения в протокол общего собрания, в выписки из него, в протокол заседания совета директоров (наблюдательного совета), а равно в иные отражающие ход и результаты голосования документы заведомо недостоверных сведений о количестве голосовавших, кворуме или результатах голосования, путем составления заведомо недостоверного списка лиц, имеющих право на участие в общем собрании; 3) заведомо недостоверного подсчета голосов или учета бюллетеней для голосования, блокирования или ограничения фактического доступа акционера (участника) хозяйственного общества или члена совета директоров (наблюдательного совета) к голосованию, 4) несообщения сведений о проведении общего собрания акционеров (участников) или заседания совета директоров (наблюдательного совета); 5) сообщения недостоверных сведений о времени и месте проведения общего собрания, заседания совета директоров (наблюдательного совета), голосования от имени акционера (участника) хозяйственного общества или члена совета директоров (наблюдательного совета) по заведомо подложной доверенности, лица, заведомо не имеющего полномочий, совершенные в целях незаконного захвата управления в юридическом лице посредством принятия незаконного решения о внесении изменений в устав хозяйственного общества, или об одобрении крупной сделки, или об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, или об изменении состава органов управления хозяйственного общества (совета директоров, единоличного или коллегиального исполнительного органа общества), или об избрании его членов и о досрочном прекращении их полномочий, или об избрании управляющей организации либо управляющего, или об увеличении уставного капитала хозяйственного общества путем размещения дополнительных акций, или о реорганизации либо ликвидации хозяйственного общества. По сути, в данной норме речь идет о различных видах воспрепятствования свободному осуществлению прав владельцев ценных бумаг при проведении общих собраний акционеров или заседаний совета директоров хозяйственного общества, а также о фальсификации учетных документов и итогов голосования. По конструкции объективной стороны данный состав преступления является формальным. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. 358 Субъект преступления специальный, т.е. лицо, обладающее полномочиями для осуществления действий, перечисленных при описании признаков объективной стороны. В ч. 2 ст. 185.5 УК РФ предусмотрен следующий квалифицирующий признак: 1) совершение деяний путем принуждения акционера общества, участника общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью, члена совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества к голосованию определенным образом или отказу от голосования, соединенных с шантажом, а равно с угрозой применения насилия либо

уничтожения или повреждения чужого имущества. Неправомерное использование инсайдерской информации (ст. 185.6 УК РФ). Непосредственный объект аналогичен ст. 185.3 УК РФ. Основные положения, относящиеся к инсайдерской информации и ее использованию, содержатся в Федеральном законе от 27 июля 2010 г. № 224-ФЗ «О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». В соответствии со ст. 2 указанного закона инсайдерская информация – точная и конкретная информация, которая не была распространена или предоставлена (в том числе сведения, составляющие коммерческую, служебную, банковскую тайну, тайну связи (в части информации о почтовых переводах денежных средств) и иную охраняемую законом тайну), распространение или предоставление которой может оказать существенное влияние на цены финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров (в том числе сведения, касающиеся одного или нескольких эмитентов эмиссионных ценных бумаг, одной или нескольких управляющих компаний инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, одного или нескольких хозяйствующих субъектов, либо одного или нескольких финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров) и которая относится к информации, включенной в соответствующий перечень инсайдерской информации, указанный в ст. 3 настоящего Федерального закона; операции с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами – совершение сделок и иные действия, направленные на приобретение, отчуждение, иное изменение прав на финансовые инструменты, иностранную валюту и (или) товары, а также действия, связанные с принятием обязательств 359 совершить указанные действия, в том числе выставление заявок (дача поручений); Статья 6 указанного закона устанавливает ограничения на использование инсайдерской информации и (или) манипулирование рынком, ст. 8 – порядок раскрытия или предоставления инсайдерской информации, ст. 9 – требования по ведению и передаче списка инсайдеров, ст. 10 – порядок уведомления инсайдерами о совершенных ими операциях, ст. 11 – меры по предотвращению, выявлению и пресечению неправомерного использования инсайдерской информации и (или) манипулирования рынком, ст. 12 – меры контроля за операциями с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами, осуществляемыми на организованных торгах. Объективной стороной указанного преступления являются два альтернативных деяния: 1) умышленное использование инсайдерской информации для осуществления операций с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами, к которым относится такая информация, за свой счет или за счет третьего лица; 2) умышленное использование инсайдерской информации путем дачи рекомендаций третьим лицам, обязывания или побуждения их иным образом к приобретению или продаже финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров. По конструкции состав является формально-материальным, поскольку он предусматривает причинение крупного ущерба гражданам, организациям или государству либо извлечение доходов или избежание убытков в крупном размере. Субъективная сторона деяния предполагает вину в форме прямого умысла. Субъект – лицо, владеющее инсайдерской информацией (лица, указанные в вышеупомянутом законе) Статья 32 Закона о рынке ценных бумаг предусматривает чрезвычайно формально и узко определенный перечень лиц, «располагающих служебной информацией», в который вошли: а) члены органов управления эмитента или профессионального участника рынка ценных бумаг, связанного с этим эмитентом договором; б) профессиональные участники рынка ценных бумаг – физические лица; в) аудиторы эмитента или профессионального участника рынка ценных бумаг, связанного с этим эмитентом договором; г) служащие государственных органов, имеющие в силу контрольных, надзорных и иных полномочий доступ к указанной информации. При этом под «членами органов управления» понимаются «лица, занимающие постоянно или временно... 360 должности, связанные с выполнением

организационно-распорядительных или административно-хозяйственных обязанностей, а также выполняющие такие обязанности по специальному полномочию». В ч. 2 ст. 185.6 УК РФ предусмотрен такой квалифицирующий признак, как умышленное использование инсайдерской информации путем ее неправомерной передачи другому лицу, если такое деяние повлекло возникновение последствий, предусмотренных частью первой настоящей статьи. Согласно примечанию крупным ущербом, доходом, убытками в крупном размере в настоящей ст. признается ущерб, доход, убытки в сумме, превышающей два с половиной миллиона рублей. Изготовление, хранение, перевозка или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 186 УК РФ). Непосредственным объектом указанного деяния являются общественные отношения в сфере нормального функционирования кредитно-денежной системы Российской Федерации. Борьба с фальшивомонетничеством носит международно-правовой характер и предусмотрена такими нормативно-правовыми документами, как Женевская конвенция по борьбе с незаконной подделкой денежных знаков 1928 г., Международная конвенция от 20 апреля 1929 г., к которой СССР присоединился в 1931 г. Предметом данного преступления являются поддельные денежные знаки в любой валюте и ценные бумаги. К денежным знакам относятся: банковские билеты Центрального банка Российской Федерации, металлическая монета, иностранная валюта. Наличные деньги в России выпускаются и обращаются в виде банковских билетов (бумажных банкнот) в рублях разного достоинства и металлической монеты, в том числе изготовленные из драгоценных металлов (как правило, коллекционные). Иностранная валюта также имеет хождение в виде банкнот, казначейских билетов и монет. Денежные знаки, вышедшие из обращения (старинные, отмененные в результате денежных реформ), имеют только коллекционную стоимость и предметом данного преступления не являются. В соответствии с Федеральным законом от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации» в России денежной единицей является рубль, а эмиссией (выпуском) денег занимается только Центральный банк России. 361 Ценными бумагами являются: государственные ценные бумаги или другие ценные бумаги в валюте Российской Федерации либо иностранной валюте, ценные бумаги в иностранной валюте. В соответствии со ст. 142 Гражданского кодекса РФ ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. В ст. 143 ГК РФ указаны виды ценных бумаг: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг. Объективная сторона данного состава преступления характеризуется четырьмя альтернативными деяниями: 1) изготовление поддельных банковских билетов Центрального банка РФ, металлической монеты, государственных ценных бумаг или других ценных бумаг в валюте РФ либо иностранной валюты или ценных бумаг в иностранной валюте; 2) хранение названных банковских билетов, монет или ценных бумаг; 3) перевозка названных банковских билетов, монет или ценных бумаг; 4) сбыт заведомо поддельных названных банковских билетов, монет или ценных бумаг. По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и считается оконченным с момента совершения одного из перечисленных деяний. Изготовление фальшивых денежных знаков или ценных бумаг является оконченным преступлением, если с целью последующего сбыта изготовлен хотя бы один денежный знак или ценная бумага, независимо от того, удалось ли осуществить сбыт подделки. В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г. № 2 «О судебной практике по делам об изготовлении или сбыте поддельных денег или ценных бумаг» рассматриваемый состав преступления образует как частичная подделка денежных купюр или ценных бумаг (переделка номинала подлинного денежного знака, подделка номера, серии облигации и других реквизитов денег и ценных бумаг), так

и изготовление полностью поддельных денег и ценных бумаг. При решении вопроса о наличии либо отсутствии в действиях лица состава преступления, предусмотренного ст. 186 УК РФ, необходимо установить, являются ли денежные купюры, монеты или ценные бумаги поддельными и 362 имеют ли они существенное сходство по форме, размеру, цвету и другим основным реквизитам с находящимися в обращении подлинными денежными знаками или ценными бумагами. В тех случаях, когда явное несоответствие фальшивой купюры подлинной (что исключает 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. Под хранением указанных предметов понимается их нахождение в помещениях, тайниках, а также в иных местах, обеспечивающих их сохранность, в целях дальнейшего сбыта. Перевозка в целях сбыта означает транспортировку указанных предметов любым транспортным средством. Сбыт поддельных денег или ценных бумаг состоит в использовании их в качестве средства платежа при оплате товаров и услуг, размене, дарении, даче займа, продаже и т.п. Приобретение заведомо поддельных денег или ценных бумаг в целях их последующего сбыта в качестве подлинных следует квалифицировать по ст. 30 и 186 УК РФ. Уголовной ответственности за сбыт поддельных денег, ценных бумаг и иностранной валюты подлежат не только лица, занимающиеся их изготовлением или сбытом, но и лица, в силу стечения обстоятельств ставшие обладателями поддельных денег или ценных бумаг, сознающие это и тем не менее использующие их как подлинные. Изготовление с целью сбыта и сбыт денежных знаков и ценных бумаг, изъятых из обращения (монеты старой чеканки, советские деньги, отмененные денежными реформами и т.п.) и имеющих лишь коллекционную ценность, не образуют состава преступления, предусмотренного ст. 186 УК РФ, и должны, при наличии к тому оснований, квалифицироваться как мошенничество. Поскольку билет денежно-вещевой лотереи ценной бумагой не является, его подделка с целью сбыта или незаконного получения выигрыша квалифицируется как приготовление к мошенничеству. В случае сбыта фальшивого лотерейного билета либо получения по нему выигрыша содеянное виновным следует квалифицировать как мошенничество. Согласно вышеназванному постановлению Пленума Верховного Суда РФ незаконное приобретение лицом чужого имущества в результате совершенных им операций с фальшивыми деньгами или ценными бумагами охватывается составом ст. 186 УК РФ и дополнительной квалификации по соответствующим статьям, предусматривающим ответственность за хищение, не требует. 363 При анализе субъективной стороны сбыта поддельных денежных знаков или ценных бумаг можно сделать вывод, что в основе действий лица, совершающего преступление, предусмотренное ст. 186 УК, в большинстве случаев лежит стремление материально обогатиться за счет имущества юридического или физического лица, которому он сбывает поддельные денежные знаки или ценные бумаги, что свидетельствует о корыстной направленности его умысла. При этом умыслом виновного охватывается как факт сбыта поддельных денег или ценных бумаг, так и факт противоправного завладения им чужим имуществом. Следовательно, лицо, используя поддельные денежные знаки или ценные бумаги в качестве средства платежа при оплате товаров и услуг, размене, дарении, даче займа, продаже, одним действием совершает фактически два преступления: незаконный сбыт поддельных денежных знаков или ценных бумаг и хищение в форме мошенничества. Для правильной квалификации его действий необходимо определить, с каким правовым явлением имеет дело правоприменитель: идеальной совокупностью преступлений или конкуренцией норм. Если признать содеянное совокупностью преступлений, действия лица по сбыту поддельных денежных знаков или ценных бумаг следует квалифицировать по ст. 159 и 186 УК – если поддельные деньги или ценные бумаги имеют существенное сходство с находящимися в обращении подлинными денежными знаками или ценными бумагами. Если они такого сходства не имеют, действие квалифицируется только по ст. 159 УК. Однако приведенное выше

Постановление Пленума Верховного Суда РФ предполагает в данном случае конкуренцию норм, так как приобретение виновным чужого имущества охватывается составом ст. 186 УК и дополнительной квалификации, по ст. 159 УК, не требует. Такая позиция основана на правиле преодоления конкуренции норм, изложенном в ч. 3 ст. 17 УК: если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует, и уголовная ответственность наступает по специальной норме. То есть предполагается, что ст. 159 и ст. 186 УК соотносятся между собой как общая и специальная нормы, с чем трудно согласиться в силу разного нахождения ст. 159 и 186 УК РФ в разделах Особенной части УК РФ, разных объективной стороны и цели совершения указанных деяний. Субъективная сторона рассматриваемого состава преступления характеризуется только прямым умыслом. Изготовление поддельных банковских билетов Центрального банка РФ, металлической монеты, 364 государственных ценных бумаг или других ценных бумаг в валюте РФ либо иностранной валюты или ценных бумаг в иностранной валюте; хранение названных банковских билетов, монет или ценных бумаг; перевозка названных банковских билетов, монет или ценных бумаг характеризуются также и специальной целью в виде сбыта поддельных банковских билетов Центрального банка РФ, металлической монеты, государственных ценных бумаг или других ценных бумаг в валюте РФ либо иностранной валюты или ценных бумаг в иностранной валюте. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В качестве квалифицирующего признака данного состава преступления предусмотрено совершение названных выше деяний в крупном размере, т.е. на сумму более 1 млн. руб. (ч. 2 ст. 186 УК РФ), а в качестве особо квалифицирующего признака – совершение деяния организованной группой. Изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов (ст. 187 УК РФ). Непосредственный объект преступления – отношения, возникающие в сфере выпуска и обращения пластиковых кредитных или расчетных карт и иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами. Предметом данного преступления являются кредитные или расчетные карты, иные поддельные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами. Нормативно-правовой базой для безналичных расчетов являются Положение о безналичных расчетах в Российской Федерации, утвержденное Центральным банком России от 3 октября 2002 г. № 2-П, Положение о порядке осуществления безналичных расчетов физическими лицами в Российской Федерации, утвержденное Центральным банком России от 1 апреля 2003 г. и др. Кредитные либо расчетные карты представляют собой именные, платежно- расчетные документы, выпускаемые в обращение банками и иными уполномоченными финансово-кредитными учреждениями и выдаваемые гражданам, имеющим счет в банке, для осуществления безналичных расчетов. Существует два вида карт – дебетовая (расчетная), предназначенная для внесения клиентом на счет в банк определенной суммы, в пределах которой он может осуществлять расходы, и кредитная, предусматривающая лимит кредита на определенную сумму и ограниченный период времени. В настоящее время большинство кредитных и расчетных карт изготавливаются из пластика с магнитной полосой или встроенной микросхемой. 365 Иные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами – различные документы, обеспечивающие безналичную форму расчета между клиентами, например, платежные требования, платежные требования- поручения, а также дорожные чеки. Не являются иными платежными документами авизо – средство межфилиальных расчетов, чеки, векселя и другие ценные бумаги, относящиеся к платежным документам, а также бездокументарные ценные бумаги (ст. 149 ГК РФ). Объективная сторона преступления характеризуется альтернативными действиями в виде изготовления или сбыта поддельных кредитных либо расчетных карт, иных платежных документов. Под изготовлением поддельных кредитных либо расчетных карт понимается полное воссоздание аналога используемых для расчетов карт. Если имело место изготовление с целью сбыта карты, заведомо непригодной для незаконного расходования или получения денежных средств, то содеянное следует квалифицировать как

приготовление к мошенничеству. В случае сбыта такой карты налицо оконченный состав мошенничества. Как приготовление к мошенничеству (ч. 2 и 3 ст. 159 УК РФ) следует квалифицировать изготовление карты для использования ее самим виновным. Изготовление иных платежных документов – их полное воспроизведение любым способом или частичная подделка. Сбыт указанных поддельных документов – это их продажа, дарение, уплата в счет долга и т.п. Использование поддельных документов самим изготовителем для получения по ним наличных денежных средств или оплаты товаров и услуг следует рассматривать как мошенничество. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом и специальной целью в виде сбыта. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Квалифицирующим признаком (ч. 2 ст. 187 УК РФ) данного состава преступления является совершение деяния организованной группой. Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица (ст. 198 УК РФ). Непосредственный объект – установленный налоговым законодательством порядок уплаты налогов и сборов с физического лица. Предмет преступления – налоги или сборы с физического лица. В соответствии со ст. 8 Налогового кодекса Российской Федерации 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). Статья 12 Налогового кодекса устанавливает следующие виды налогов и сборов: федеральные, региональные и местные. В Российской Федерации также установлены специальные налоговые режимы (ст. 18 НК РФ). Статья 38 к объектам налогообложения относит реализацию товаров (работ, услуг), имущество, прибыль, доход, расход или иное обстоятельство, имеющее стоимостную, количественную или физическую характеристику, с наличием которого законодательство о налогах и сборах связывает возникновение у налогоплательщика обязанности по уплате налога. Объективная сторона данного преступления характеризуется либо бездействием либо обманом в виде уклонения физического лица от уплаты налогов и (или) сборов в крупном размере. Способом уклонения может являться: а) непредставление налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с российским законодательством о налогах и сборах является обязательным (бездействие), либо б) путем включения в налоговую декларацию или иные документы заведомо ложных сведений (обман). Налоговая декларация в соответствии со ст. 80 НК РФ представляет собой письменное заявление или заявление, составленное в электронном виде и переданное по телекоммуникационным каналам связи с применением электронной цифровой подписи, налогоплательщика об объектах налогообложения, о полученных доходах и произведенных расходах, об источниках доходов, о налоговой базе, налоговых льготах, об исчисленной сумме налога и (или) о других данных, служащих основанием для исчисления и уплаты налога. Налоговая декларация представляется каждым налогоплательщиком по каждому налогу, подлежащему уплате этим налогоплательщиком, если иное не предусмотрено законодательством о налогах и сборах. 367 Налоговая декларация (расчет) представляется в налоговый орган по месту учета налогоплательщика (плательщика сбора, налогового агента) по установленной форме на бумажном носителе или по установленным форматам в электронном виде вместе с документами, которые должны прилагаться к налоговой декларации (расчету). Налогоплательщики вправе представить документы, которые должны прилагаться к налоговой декларации (расчету), в электронном виде.

Одним из основных налогов, уплачиваемых физическими лицами, является налог на доходы физических лиц (ст. 208 НК РФ). В соответствии со ст. 229 НК РФ налоговая декларация по налогу на доходы физических лиц в обязательном порядке представляется только теми налогоплательщиками, кто указан в ст. 227 и 228 НК РФ: 1) физические лица, зарегистрированные в установленном действующим законодательством порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, – по суммам доходов, полученных от осуществления такой деятельности; 2) нотариусы, занимающиеся частной практикой, адвокаты, учредившие адвокатские кабинеты и другие лица, занимающиеся в установленном действующим законодательством порядке частной практикой, – по суммам доходов, полученных от такой деятельности. Общая сумма налога, подлежащая уплате в соответствующий бюджет, исчисленная исходя из налоговой декларации с учетом положений настоящей статьи, уплачивается по месту жительства налогоплательщика в срок не позднее 15 июля года, следующего за истекшим налоговым периодом. В основном же исчисление налога с доходов физических лиц и его уплата осуществляется организациями и индивидуальными предпринимателями по налоговым ставкам, установленным статьей 224 НК РФ. Ответственность по ст. 198 УК РФ наступает в случае уклонения от уплаты как федеральных налогов и сборов, так и налогов субъектов РФ и местных налогов. Под уклонением от уплаты налогов и (или) сборов следует понимать умышленные деяния, направленные на их неуплату в крупном или особо крупном размере и повлекшие полное или частичное непоступление соответствующих налогов и сборов в бюджетную систему РФ (постановление Пленума Верховного Суда РФ постановление от 28 декабря 2006 г. № 64 «О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления»). 368 По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и считается оконченным с момента уклонения от уплаты налогов или сборов в крупном размере. Крупным размером признается сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более шестисот тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая один миллион восемьсот тысяч рублей. При исчислении крупного или особо крупного размера уклонения от уплаты налогов и (или) сборов надлежит складывать как сумму налогов (в том числе по каждому их виду), так и сумму сборов, которые не были уплачены за период в пределах трех финансовых лет подряд. При этом следует учитывать лишь суммы тех налогов и (или) сборов, которые не были уплачены в бюджеты различных уровней по истечении налоговых периодов по видам налогов и (или) сборов в соответствии с НК РФ. Крупный (особо крупный) размер неуплаченных налогов и (или) сборов исчисляется за период в пределах трех финансовых лет подряд и в тех случаях, когда сроки их уплаты выходят за пределы данного трехлетнего периода и они истекли. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Субъектом преступления является достигшее 16-летнего возраста физическое лицо (гражданин Российской Федерации, иностранный гражданин, лицо без гражданства), на которое в соответствии с законодательством о налогах и сборах возложена обязанность по исчислению и уплате в соответствующий бюджет налогов и (или) сборов, а также по представлению в налоговые органы налоговой декларации и иных документов, необходимых для осуществления налогового контроля, представление которых в соответствии с российским законодательством о налогах и сборах является обязательным. В частности, в силу ст. 11 НК РФ физические лица – граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства; индивидуальные предприниматели – физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, главы крестьянских (фермерских) хозяйств, а также частный нотариус, адвокат, учредивший адвокатский кабинет. Физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, но не зарегистрировавшиеся в качестве

индивидуальных предпринимателей в нарушение требований гражданского законодательства Российской Федерации, при исполнении обязанностей, возложенных на них настоящим Кодексом, не вправе ссылаться на то, что они не являются индивидуальными предпринимателями; 369 Субъектом преступления, ответственность за которое предусмотрена ст. 198 УК РФ, может быть и иное физическое лицо, осуществляющее представительство в совершении действий, регулируемых законодательством о налогах и сборах, поскольку в соответствии со ст. 26, 27 и 29 НК РФ налогоплательщик (плательщик сборов) вправе участвовать в таких отношениях через законного или уполномоченного представителя, если иное не предусмотрено НК РФ. В случае содействия работников налоговых органов совершению данного преступления они могут быть привлечены к уголовной ответственности как соучастники или по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 189 и 285, 290, 292 УК РФ. В тех случаях, когда лицо, фактически осуществляющее свою предпринимательскую деятельность через подставное лицо (например, безработного, который формально был зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя), уклонялось при этом от уплаты налогов (сборов), его действия следует квалифицировать по ст. 198 УК РФ как исполнителя данного преступления, а действия иного лица в силу ч. 4 ст. 34 УК РФ – как его пособника при условии, если он сознавал, что участвует в уклонении от уплаты налогов (сборов) и его умыслом охватывалось совершение этого преступления. В ч. 2 ст. 198 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак данного состава преступления в виде совершения деяния в особо крупном размере. Особо крупным размером признается сумма, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более трех миллионов рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая девять миллионов рублей (примечание к ст. 198 УК РФ). В соответствии с примечанием лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно полностью уплатило суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумму штрафа в размере, определяемом в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации. Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации (ст. 199 УК РФ). Данный вид преступления отличается от преступления, предусмотренного ст. 198 УК РФ, лишь тем, что предусматривает ответственность за уклонение от уплаты налогов и сборов, налогоплательщиком в отношении которых является организация. Кроме этого, в ст. 199 УК РФ увеличены крупный и особо крупный размер. 370 Крупным размером в настоящей статье, а также в ст. 199.1 УК РФ признается сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 2 млн. руб., при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 6 млн. руб. (примечание к ст. 199 УК РФ). Особо крупным размером признается сумма, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 10 млн. руб., при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 30 млн. руб. (примечание к ст. 199 УК РФ). К субъектам преступления, предусмотренного ст. 199 УК РФ, могут быть отнесены руководитель организации-налогоплательщика, главный бухгалтер (бухгалтер при отсутствии в штате должности главного бухгалтера), в обязанности которых входит подписание отчетной документации, представляемой в налоговые органы, обеспечение полной и своевременной уплаты налогов и сборов, а равно иные лица, если они были специально уполномочены органом управления организации на совершение таких действий. К числу субъектов данного преступления могут относиться также лица, фактически выполнявшие обязанности руководителя или главного бухгалтера (бухгалтера). Содеянное надлежит квалифицировать по п. «а» ч. 2 ст. 199 УК РФ, если указанные лица заранее договорились о совместном совершении действий, направленных на уклонение от уплаты налогов и

(или) сборов с организации-налогоплательщика. Иные служащие организации-налогоплательщика (организации – плательщика сборов), оформляющие, например, первичные документы бухгалтерского учета, могут быть при наличии к тому оснований привлечены к уголовной ответственности по соответствующей части ст. 199 УК РФ как пособники данного преступления (ч. 5 ст. 33 УК РФ), умышленно содействовавшие его совершению. Лицо, организовавшее совершение преступления, предусмотренного ст. 199 УК РФ, либо склонившее к его совершению руководителя, главного бухгалтера (бухгалтера) организации-налогоплательщика или иных сотрудников этой организации, а равно содействовавшее совершению преступления советами, указаниями и т.п., несет ответственность в зависимости от содеянного им как организатор, подстрекатель либо пособник по соответствующей части ст. 33 УК РФ и соответствующей части ст. 199 УК РФ. 371 В соответствии с примечанием лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, а также ст. 199.1 УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если оно полностью уплатило суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумму штрафа в размере, определяемом в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации. Неисполнение обязанностей налогового агента (ст. 199.1 УК РФ). Непосредственный объект – порядок уплаты налогов и сборов в соответствующий бюджет. Согласно ст. 52 НК РФ налогоплательщик самостоятельно исчисляет сумму налога, подлежащую уплате за налоговый период, исходя из налоговой базы, налоговой ставки и налоговых льгот. В случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, обязанность по исчислению суммы налога может быть возложена на налоговый орган или налогового агента. Налоговыми агентами согласно ст. 24 НК РФ признаются лица, на которых возложены обязанности по исчислению, удержанию у налогоплательщика и перечислению налогов в бюджетную систему Российской Федерации. Такие обязанности могут быть возложены только на те организации и на тех физических лиц, которые являются источниками выплаты доходов, подлежащих обложению налогами (например, на добавленную стоимость (ст. 161 НК РФ), на доходы физических лиц (ст. 226 НК РФ), на прибыль (ст. 286 НК РФ)). Налоговые агенты имеют те же права, что и налогоплательщики. Налоговые агенты обязаны: 1) правильно и своевременно исчислять, удерживать из денежных средств, выплачиваемых налогоплательщикам, и перечислять налоги в бюджетную систему Российской Федерации на соответствующие счета Федерального казначейства; 2) письменно сообщать в налоговый орган по месту своего учета о невозможности удержать налог и о сумме задолженности налогоплательщика в течение одного месяца со дня, когда налоговому агенту стало известно о таких обстоятельствах; 3) вести учет начисленных и выплаченных налогоплательщикам доходов, исчисленных, удержанных и перечисленных в бюджетную систему Российской Федерации налогов, в том числе по каждому налогоплательщику; 4) представлять в налоговый орган по месту своего учета документы, необходимые для осуществления контроля за правильностью исчисления, удержания и перечисления налогов; 372 5) в течение четырех лет обеспечивать сохранность документов, необходимых для исчисления, удержания и перечисления налогов. Налоговые агенты перечисляют удержанные налоги в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом для уплаты налога налогоплательщиком. За неисполнение или ненадлежащее исполнение возложенных на него обязанностей налоговый агент несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации. Состав налоговых агентов и их обязанности зависят от вида налогов. Так, в соответствии со ст. 161 НК РФ при реализации товаров (работ, услуг), местом реализации которых является территория Российской Федерации, налогоплательщиками – иностранными лицами, не состоящими на учете в налоговых органах в качестве налогоплательщиков, налоговыми агентами признаются организации и индивидуальные предприниматели, состоящие на учете в налоговых органах, приобретающие на территории Российской Федерации товары (работы, услуги) у иностранных лиц. При предоставлении на территории Российской Федерации органами

государственной власти и управления, органами местного самоуправления и казенными учреждениями в аренду федерального имущества, имущества субъектов Российской Федерации и муниципального имущества налоговыми агентами признаются арендаторы указанного имущества. При реализации (передаче) на территории Российской Федерации государственного имущества, не закрепленного за государственными предприятиями и учреждениями, составляющего государственную казну Российской Федерации, казну республики в составе Российской Федерации, казну края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, а также муниципального имущества, не закрепленного за муниципальными предприятиями и учреждениями, составляющего муниципальную казну соответствующего городского, сельского поселения или другого муниципального образования, налоговыми агентами признаются покупатели (получатели) указанного имущества, за исключением физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями. При реализации на территории Российской Федерации конфискованного имущества, имущества, реализуемого по решению суда (в том числе при проведении процедуры банкротства в соответствии с законодательством Российской Федерации), бесхозных ценностей, кладов и скупленных ценностей, а также ценностей, перешедших по праву наследования государству, налоговыми агентами признаются органы, организации или индивидуальные предприниматели, уполномоченные осуществлять реализацию указанного имущества. 373 При реализации товаров, передаче имущественных прав, выполнении работ, оказании услуг на территории Российской Федерации иностранными лицами, не состоящими на учете в налоговых органах в качестве налогоплательщиков, налоговыми агентами признаются состоящие на учете в налоговых органах в качестве налогоплательщиков организации и индивидуальные предприниматели, осуществляющие предпринимательскую деятельность с участием в расчетах на основе договоров поручения, договоров комиссии или агентских договоров с указанными иностранными лицами. Статья 226 НК РФ определяет особенности и порядок исчисления налога налоговыми агентами. Так, например, российские организации, индивидуальные предприниматели, нотариусы, занимающиеся частной практикой, адвокаты, учредившие адвокатские кабинеты, а также обособленные подразделения иностранных организаций в Российской Федерации, от которых или в результате отношений с которыми налогоплательщик получил доходы, обязаны исчислить, удержать у налогоплательщика и уплатить сумму налога, исчисленную в соответствии со ст. 224 Налогового кодекса. Налог с доходов адвокатов исчисляется, удерживается и уплачивается коллегиями адвокатов, адвокатскими бюро и юридическими консультациями. Указанные лица именуется налоговыми агентами. Объективная сторона данного преступления характеризуется бездействием в виде неисполнения в крупном размере¹⁷ обязанностей налогового агента по исчислению, удержанию или перечислению налогов и или сборов. По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и считается оконченным с момента неперечисления налоговым агентом в личных интересах в порядке и сроки, установленные п. 3 ст. 24 НК РФ, в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд) сумм налогов и (или) сборов в крупном или особо крупном размере¹⁸, которые он должен был исчислить и удержать у налогоплательщика. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъектом преступления, предусмотренного ст. 199.1 УК РФ, в силу вышесказанного, может быть физическое лицо, имеющее статус индивидуального предпринимателя, а также лицо, на которое в соответствии с его должностным или служебным положением возложена обязанность по исчислению, удержанию или перечислению налогов (руководитель или ¹⁷ Определение понятия «крупный размер» см. в ст. 199 УК РФ (уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации). ¹⁸ Определение понятия «особо крупный размер» см. там же. 374 главный (старший) бухгалтер организации, иной сотрудник организации, специально уполномоченный на совершение таких действий, либо лицо, фактически выполняющее обязанности руководителя или главного (старшего) бухгалтера). Личный интерес как

мотив преступления может выражаться в стремлении извлечь выгоду имущественного, а также неимущественного характера, обусловленную такими побуждениями, как карьеризм, протекционизм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса и т.п. В силу этого неисполнение налоговым агентом обязанностей по правильному и своевременному исчислению, удержанию и перечислению в бюджеты (внебюджетные фонды) соответствующих налогов, предусмотренных российским законодательством о налогах и сборах, не связанное с личными интересами, состава преступления, предусмотренного ст. 199.1 УК РФ, не образует даже в тех случаях, когда такие действия были совершены им в крупном или особо крупном размере. Если действия налогового агента, нарушающие налоговое законодательство по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд), совершены из корыстных побуждений и связаны с незаконным изъятием денежных средств и другого имущества в свою пользу или в пользу других лиц, содеянное следует при наличии к тому оснований дополнительно квалифицировать как хищение чужого имущества. Соккрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов (ст. 199.2 УК РФ). Непосредственный объект аналогичен ст. 199.1 УК РФ. Предмет преступления – денежные средства либо имущество организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых производится взыскание недоимки по налогам и (или) сборам. Объективная сторона данного преступления характеризуется действиями или бездействием в виде сокрытия денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых в порядке, предусмотренном законодательством о налогах и сборах, должно быть произведено взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, совершенными в крупном размере¹⁹. 19 Определение понятия «крупный размер» см. в примечании к ст. 169 УК РФ. 375 Недоимкой является сумма налога или сумма сбора, не уплаченная в установленный законодательством о налогах и сборах срок (п. 2 ст. 11 НК РФ). Согласно ст. 45 НК РФ налогоплательщик обязан самостоятельно и в установленный срок исполнить обязанность по уплате налога. Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по уплате налога является основанием для направления налоговым органом или таможенным органом налогоплательщику требования об уплате налога, а также для применения мер принудительного исполнения обязанности по уплате налога. В силу ст. 46 НК РФ в случае неуплаты или неполной уплаты налога в установленный срок обязанность по уплате налога исполняется в принудительном порядке путем обращения взыскания на денежные средства на счетах налогоплательщика (налогового агента) – организации или индивидуального предпринимателя в банках. Решение о взыскании принимается после истечения срока, установленного в требовании об уплате налога, но не позднее двух месяцев после истечения указанного срока. При недостаточности или отсутствии денежных средств на счетах налогоплательщика (налогового агента) – организации или индивидуального предпринимателя или при отсутствии информации о счетах налогоплательщика (налогового агента) – организации или индивидуального предпринимателя налоговый орган вправе взыскать налог за счет иного имущества налогоплательщика (налогового агента) – организации или индивидуального предпринимателя. Под сокрытием денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов, следует понимать деяние, направленное на воспрепятствование принудительному взысканию недоимки по налогам и сборам в крупном размере. Под денежными средствами и имуществом организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых в установленном порядке должно производиться взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, понимаются денежные средства налогоплательщика (плательщика сборов) на счетах в банках, их наличные денежные

средства, а также иное имущество, перечисленное в ст. 47 и 48 НК РФ. Состав преступления, предусмотренный ст. 199.2 УК РФ, наличествует и в том случае, когда размер задолженности превышает стоимость имущества, сокрытого в крупном размере с целью воспрепятствовать дальнейшему принудительному взысканию недоимки. 376 Следует иметь в виду, что уголовная ответственность по ст. 199.2 УК РФ может наступить после истечения срока, установленного в полученном требовании об уплате налога и (или) сбора (ст. 69 НК РФ). По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и считается оконченным с момента сокрытия названного имущества в крупном размере. Субъективная сторона данного состава преступления характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления специальный, т.е. собственник или руководитель организации, иное лицо, выполняющее в ней управленческие функции, или индивидуальный предприниматель. Незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга (ст. 191 УК РФ). Непосредственный объект преступления можно определить как порядок обращения драгоценных металлов и драгоценных камней (порядок совершения сделок, хранения, перевозки и пересылки), установленный в Российской Федерации. Предметом преступления являются драгоценные металлы, природные драгоценные камни и жемчуг, за исключением драгоценных камней искусственного происхождения. Общий порядок отнесения тех или иных изделий к ювелирным либо бытовым устанавливается Правительством Российской Федерации. Так, в соответствии с Правилами продажи отдельных видов товаров, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 19 января 1998 г. № 55, к изделиям из драгоценных камней и драгоценных металлов относятся: ювелирные украшения, предметы сервировки стола, украшения помещений, другие изделия из драгоценных металлов (золото, серебро, платина, палладий и их сплавы), изделия с драгоценными камнями, изделия из драгоценных металлов со вставками из полудрагоценных, поделочных и синтетических камней. В отношении жемчуга огранка не производится. Из жемчуга, как правило, изготавливают бусы либо включают жемчуг в состав изделий из драгоценных металлов. Именно поэтому «ниточный» («просверленный») жемчуг должен считаться ювелирным изделием и не может рассматриваться в качестве предмета анализируемого преступления. Ломом ювелирных и других бытовых изделий признаются сломанные, годные только для переработки, а не для применения их по прямому назначению, предметы, то есть изделия, которые после первоначального полного их использования (износа) могут применяться повторно в 377 производстве как исходное сырье (деформированные кольца и другие изделия из драгоценных металлов и тому подобное). В Российской Федерации разрешены сделки и банковские операции со стандартными или мерными слитками золота, платины или серебра. Это могут быть как слитки российского производства, соответствующие государственным стандартам, действующим в Российской Федерации, так и слитки зарубежного производства, соответствующие международным стандартам качества, принятым Лондонской Ассоциацией Участников Рынка драгоценных металлов. В связи с тем, что для слитков драгоценных металлов в диспозиции ст. 191 УК России не сделано никаких исключений, они также могут быть предметом незаконного оборота. В части 1 ст. 191 УК РФ законодатель использовал применительно к совершению сделок формулировку «в нарушение правил, установленных законодательством Российской Федерации». Применительно к хранению, перевозке и пересылке законодателем не говорится о нарушении каких-либо правил, а используется признак – «незаконные». Указание на «незаконность» означает, что под эту дефиницию УК РФ подпадают не любое хранение, перевозка либо пересылка этих ценностей, а только такие действия, которые в соответствии с законодательством Российской Федерации не предусмотрены в качестве правомерных. Состав преступления формальный, считается оконченным с момента совершения указанных в диспозиции действий. В объективную сторону включены следующие действия: 1) сделки с драгоценными металлами, природными драгоценными

камнями либо с жемчугом в нарушение установленных законодательством РФ правил. В соответствии со ст. 153 ГК РФ, сделка – это действие граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, в т.ч. купля-продажа, дарение, мена, залог, заем и др. 2) прочие незаконные операции с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями и жемчугом: хранение, перевозка, пересылка. Хранение означает нахождение предмета в любом месте (в квартире, в рабочем кабинете, в иных местах, приисканных виновным для хранения, в специально приспособленных тайниках или без таковых). Судебная практика допускает также хранение при себе (в карманах одежды, дамской сумочке, ручной клади и т.д.). Длительность хранения предмета преступления не имеет значения для квалификации, преступление считается оконченным с момента начала хранения. 378 Перевозка – это перемещение предметов с использованием любых видов транспорта, преступление считается оконченным с момента начала перевозки. Пересылка – перемещение предметов с использованием почтовых услуг, переправка с курьером и т.п. Считается оконченной с момента сдачи предмета преступления для пересылки. Договор купли-продажи – это самый распространенный вид договора, под ним в соответствии со ст. 454 ГК России следует понимать такой договор, по которому одна сторона (продавец) обязуется передать имущество в собственность другой стороне (покупателю), а та, в свою очередь, обязуется уплатить за него определенную денежную сумму. Очевидно, что в отношении драгоценных металлов и драгоценных камней могут быть заключены и договоры аренды, займа, ссуды. Поскольку в ст. 191 УК России говорится о совершении сделки в нарушение правил, установленных законодательством Российской Федерации, то уголовно наказуемыми следует признавать только сделки, нарушающие предписания, либо запреты федеральных нормативно-правовых актов. Нередко деяния виновных, связанные с незаконным оборотом драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга, квалифицируются по совокупности со ст. 158, 171, 188, 192 УК РФ. Законодатель в диспозициях ст. 191 УК РФ не оговаривает форму вины. Однако характер преступных действий свидетельствует, что такие деяния могут быть совершены лишь умышленно. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В ч. 2 ст. 191 УК РФ предусмотрены следующие квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления в крупном размере (если стоимость предметов превышает полтора миллиона рублей); 2) организованной группой; 3) по предварительному сговору. Нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней (ст. 192 УК РФ). Непосредственным объектом рассматриваемого деяния являются общественные отношения, обеспечивающие интересы экономической деятельности в сфере финансов в части обращения драгоценных металлов, природных камней или жемчуга. Предметом преступления, предусмотренного ст. 192 УК РФ, могут быть драгоценные металлы в любом виде и состоянии, кроме ювелирных и других бытовых изделий из драгоценных металлов, изделий с незначительным содержанием драгоценных металлов, в том числе списанных изделий и лома таких изделий, образующих вторичное сырье. Эти предметы во всех случаях не обременены требованием их обязательной сдачи на аффинаж или обязательной продажи государству. В соответствии с Федеральным законом Российской Федерации «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» правила обязательной продажи государству (на условиях предварительного авансирования поставок) распространяются на природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты, природный жемчуг в сыром (естественном) и обработанном виде и уникальные янтарные образования. В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ крупным размером уклонения от обязательной сдачи на аффинаж или продажи указанных предметов государству является размер, превышающий полтора миллиона рублей. Под незаконной добычей драгоценных металлов и драгоценных камней следует понимать извлечение их из коренных, россыпных и техногенных месторождений любыми лицами, не имеющими соответствующей лицензии, либо в нарушение условий лицензирования. А

добыча алмазов должна быть признана незаконной и в случае ее осуществления старателями (ч. 3 ст. 4 Федерального закона Российской Федерации «О драгоценных металлах и драгоценных камнях»). Производство драгоценных металлов – это извлечение драгоценных металлов из добытых комплексных руд, концентратов и других полупродуктов, а также из лома и отходов; аффинаж драгоценных металлов. Производство и аффинаж драгоценных металлов могут осуществлять только организации. Осуществление данной деятельности физическими лицами всегда незаконно. Кроме того, аффинаж драгоценных металлов могут осуществлять только организации в соответствии с перечнем, утвержденным Правительством Российской Федерации. Следовательно, аффинаж является незаконным в случае его осуществления какими-либо организациями, не включенными в такой перечень. Объективную сторону характеризуют следующие деяния: 1) уклонение от обязательной сдачи на аффинаж драгоценных металлов; 2) уклонение от обязательной продажи государству драгоценных металлов и драгоценных камней. Федеральным законом Российской Федерации «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» (ст. 20) устанавливается, что добытые и произведенные драгоценные металлы, за исключением самородков драгоценных металлов, должны поступать для аффинажа в организации, имеющие право на его осуществление (перечень таких организаций и порядок их работы утвержден Постановлением Правительства России от 17 августа 1998 г. № 972 «Об утверждении Порядка работы организаций, осуществляющих аффинаж драгоценных металлов, и перечня организаций, имеющих право осуществлять аффинаж драгоценных металлов»). Постановлением Правительства России от 1 декабря 1998 г. № 1419 утвержден порядок совершения операций с драгоценными металлами до аффинажа. Им установлено, что минеральное сырье, не обремененное обязательствами в соответствии с ранее заключенными договорами на поставку аффинированных металлов, может быть реализовано до аффинажа субъектами их добычи и производства юридическим лицам, в том числе, через биржи драгоценных металлов и драгоценных камней, или использовано в качестве залога или иного финансового обязательства. Постановлением Правительства России от 30 июня 1992 г. № 756 установлено, что вторичное сырье продается (поставляется) его владельцами Гохрану при Минфине России, предприятиям-заготовителям и скупочным предприятиям. Предприятия-заготовители и скупочные предприятия продают (поставляют) вторичное сырье Гохрану при Минфине России, а также заключают договоры с аффинажными заводами на оказание услуг (выполнение работ) по переработке вторичного сырья. Продажа (поставка) предприятиями-заготовителями и скупочными предприятиями вторичного сырья другим субъектам не допускается. Таким образом, уголовно наказуемым деянием, выразившимся в уклонении от обязательной сдачи на аффинаж, считается: – сокрытие драгоценных металлов, непредставление их для аффинажа, если в соответствии с ранее заключенными договорами данное минеральное сырье должно после аффинажа перейти в собственность другого юридического лица или государства (в данном случае имеют значение установленные сроки для выполнения обязанности по сдаче на аффинаж); – самостоятельные действия по аффинажу драгоценных металлов или совершение с ними других работ, не предусмотренных технологиями добычи и обогащения руды; – сокрытие вторичного сырья, непредставление его для аффинажа предприятием-заготовителем или скупочным предприятием (если установлен срок сдачи на аффинаж), сопряженное с его незаконной продажей другому субъекту (квалифицируется по совокупности со ст. 191 УК России). Постановлением Правительства России от 4 января 1992 г. № 10 установлено, что поднятые и найденные драгоценные металлы и драгоценные 381 камни, а также найденные клады поставляются в Гохран при Министерстве финансов Российской Федерации. Относительно клада имеется в виду обязанность передачи в Гохран только предметов, содержащих драгоценные металлы или драгоценные камни. Тем более что принятый позже Гражданский кодекс устанавливает возможность поступления клада в собственность физических лиц (ст. 233). Такая возможность реализуется для объектов, не ограниченных в

гражданском обороте. Следовательно, уголовно наказуемым деянием, выразившимся в уклонении от обязательной продажи государству драгоценных металлов и драгоценных камней, считается: – уклонение от продажи государству аффинированных металлов и рассортированных драгоценных камней, в отношении которых установлена такая обязанность; – непредставление в экспертную комиссию Министерства финансов Российской Федерации самородков драгоценных металлов или драгоценных камней, по своим физическим свойствам, удовлетворяющим требованиям, позволяющим отнести их к категории уникальных; – присвоение найденных и поднятых драгоценных металлов и драгоценных камней. Рассматриваемый состав преступления по своей юридической конструкции является формальным, соответствующее преступление считается оконченным с момента совершения противоправного деяния. Субъектом преступления может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста и не сдавшее государству драгоценные металлы или драгоценные камни, а также руководители добывающих организаций, не выполнившие возложенные на них обязанности по сдаче драгоценных металлов на аффинаж или по обязательной продаже драгоценностей государству. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом на совершение противоправного деяния.

§ 3. Преступления в сфере кредитных отношений Систему преступлений в сфере кредитных отношений образуют следующие преступные деяния: 1) незаконное получение кредита (ст. 176 УК РФ); 2) злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК РФ); 3) неправомерные действия при банкротстве (ст. 195 УК РФ); 4) преднамеренное банкротство (ст. 196 УК РФ); 5) фиктивное банкротство (ст. 197 УК РФ). 309 Непосредственным объектом данных преступлений являются так называемые кредитные отношения, т.е. основанные на доверии имущественные отношения, в которых одна из сторон должна исполнить определенные обязательства. Незаконное получение кредита (ст. 176 УК РФ). Непосредственным объектом преступления является интересы кредиторов и порядок кредитования индивидуальных предпринимателей и юридических лиц. Предмет деяния – кредит и льготные условия кредитования. Под кредитом понимается предоставление под определенный процент в долг товаров или денежной ссуды на условиях их возвратности в определенные сроки. Условия и виды кредитования определены в пар. 2 гл. 42 Гражданского кодекса РФ. В соответствии со ст. 819 ГК РФ по кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее. Гражданский кодекс в ст. 822 и 823 предусматривает, кроме денежного, товарный и коммерческий кредиты. Содержание товарного кредита предусматривает, что сторонами может быть заключен договор, предусматривающий обязанность одной стороны предоставить другой стороне вещи, определенные родовыми признаками (договор товарного кредита). Условия о количестве, об ассортименте, о комплектности, о качестве, о таре и (или) об упаковке предоставляемых вещей должны исполняться в соответствии с правилами о договоре купли-продажи товаров (ст. 465 – 485 ГК РФ), если иное не предусмотрено договором товарного кредита. Коммерческий кредит предусматривает предоставление кредита, в том числе в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг (коммерческий кредит), если иное не установлено законом. Объективная сторона ч. 1 ст. 176 УК РФ выражается в действиях, направленных на получение 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 310 предпринимателя или организации, если действия причинили крупный ущерб (на сумму свыше полутора миллионов рублей). 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. Способом совершения данного преступления является представление банку или иному кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации. Действия эти могут выражаться во вручении кредитору годового баланса, содержащего завышенные данные о финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации, представлении фиктивного поручительства, представлении договора залога на не принадлежащее заемщику имущество. Часть 2 ст. 176 УК 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. Незаконное получение государственного целевого кредита выражается в получении его на основе поддельных документов о материально-правовых основаниях для получения такого кредита, о своем экономическом и социальном положении. Целевое назначение кредита определяется документами, предусматривающими выделение государственного кредита, в которых определяются его цели, размеры, сроки, условия представления и круг заемщиков. Под государственным целевым кредитом в данном случае понимается ссуда в денежной или натуральной форме, выдаваемая Центральным банком Российской Федерации под конкретные целевые программы. Целевое назначение кредита определяется в нормативно-правовых актах. Кредитором в этих случаях могут выступать как подразделения Центрального банка России, так и уполномоченные им коммерческие банки. Государственный целевой кредит отсутствует, когда банковские учреждения лишь реализуют гражданско-правовые отношения, не основанные на финансировании соответствующих программ. Нецелевое использование кредита в рамках уголовного законодательства отличается от гражданско-правовых отношений, прежде всего по наличию последствий, которые выражаются в причинении кредитору крупного ущерба. Использование выделенных государственных целевых средств не по прямому назначению представляет собой действия по распоряжению кредитными бюджетными средствами в противоречии с целевой программой, с 311 условиями получения кредита. Например, внесение средств на депозит и получение процентов по нему, приобретение недвижимости и иных материальных ценностей, не имеющих отношения к целям программы, иные нецелевые платежи. Использование государственного кредита не по прямому назначению (по результатам проверок Министерства финансов и Центрального банка России) выражается, как правило, в следующих действиях: заемщики кредитных ресурсов направляют их в коммерческие структуры и банки, оказывают кредитную помощь другим предприятиям, приобретают валюту. Подобные действия зачастую сопровождаются должностными злоупотреблениями. Для квалификации действий конкретных лиц как незаконного использования государственного целевого кредита следует руководствоваться письмом Минфина РФ «О нецелевом использовании средств, выделенных из федерального бюджета» от 16 апреля 1996 г. № 3-А2-02, в котором разъяснено, что под использованием не по целевому назначению (нецелевым использованием) средств, выделенных из федерального бюджета, следует понимать такое их использование, которое не приводит к результатам, предусмотренным при их предоставлении, или приводит к этим результатам, но сопровождается неправомерными действиями или событиями, неправомерность которых закрепляется в правовых актах, в заключаемых договорах или в решениях полномочных органов, определяющих целевой характер выделяемых из федерального бюджета средств. Следует также учитывать, что само по себе незаконное получение кредита как самостоятельный состав преступного деяния может одновременно быть замаскированным способом хищения, при котором кредитные средства присваиваются должником посредством, например, неисполнения фиктивных договоров, заключенных им с третьими лицами. Поэтому при расследовании фактов незаконного получения кредитных средств, в результате которых кредитор понес убытки, необходимо в соответствующих случаях полностью исследовать движение денежных средств, используемых должником в

той или иной сфере своей деятельности. В случае установления таких фактов и доказанности преступного умысла заемщика его действия квалифицируются по соответствующей ст. УК о хищении и дополнительной квалификации по ст. 176 УК РФ не требуют. Незаконное получение кредита следует отличать от мошенничества в сфере кредитования (ст. 159.1 УК РФ). При мошенничестве обман или злоупотребление доверием служат средством изъятия имущества в свою собственность или собственность других лиц. При незаконном получении кредита цель обращения денежных средств в свою собственность не 312 преследуется, так как виновный рассчитывает на временное пользование полученными обманным путем деньгами. В намерение заемщика входит возврат незаконно полученных кредитных средств. Однако может возникнуть ситуация, когда кредитные средства не возвращаются. Квалификация действий виновного в таких случаях будет зависеть от конкретных действий заемщика. Подробнее об этом писалось при характеристике ст. 159.1 УК РФ. Незаконное получение кредита необходимо отграничивать от причинения имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием (ст. 165 УК РФ). В последнем случае ущерб причиняется в результате незаконного использования денежных средств или иного имущества, которое еще не поступило в фонды собственника или иного законного владельца, например, прокручивание денежных средств клиента. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект преступления специальный, т.е. индивидуальный предприниматель или руководитель организации. Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК РФ). Непосредственный объект преступления – интересы кредиторов и порядок исполнения судебных актов. Предмет – кредиторская задолженность и ценные бумаги. Кредит – это сделка между экономическими партнерами в форме ссуды, заключающаяся в предоставлении денег другому лицу в собственность на условиях срочности, возвратности и платности. Кредиторская задолженность – денежные средства, временно привлеченные предприятием, учреждением, организацией и подлежащие возврату соответствующим физическим или юридическим лицам. Данное понятие вытекает из норм гражданского права об обязательствах. В соответствии со ст. 307 ГК РФ в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда и из иных оснований, указанных в настоящем Кодексе. В силу п. 2 ст. 308 ГК РФ, если каждая из сторон по договору несет обязанность в пользу другой стороны, она считается должником другой стороны в том, что обязана сделать в ее пользу, и одновременно ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать. 313 Объективная сторона преступления выражается в злостном уклонении руководителя организации или гражданина от погашения кредиторской задолженности в крупном размере или от оплаты ценных бумаг (государственная облигация, чек, сберегательная книжка на предъявителя, акция и др.) после вступления в законную силу судебного акта, подтверждающего кредиторскую задолженность и обязывающего должника ее погасить. Уголовная ответственность возможна только при злостном уклонении от погашения кредиторской задолженности, каковым является неисполнение вступившего в законную силу судебного решения при возможности должника погасить долг. При этом законодатель не определил понятие «злостность уклонения от погашения кредиторской задолженности», что на практике вызывает неоднозначное толкование данного признака. О злостности уклонения может свидетельствовать, например, совершение должником различных действий, направленных на сокрытие фактически имеющихся у него денежных средств или иного имущества путем осуществления банковских операций, совершения сделок с третьими лицами и т.д.; неоднократная неявка должника в учреждения, взыскивающие кредиторскую задолженность; создание различных других условий, затрудняющих

взыскание кредиторской задолженности или оплату ценных бумаг; оказание разного рода воздействия на кредитора или владельцев ценных бумаг и т.д. Оконченным данное преступление является с момента злостного уклонения должника от исполнения судебного акта, обязывающего погасить кредиторскую задолженность или оплатить ценные бумаги. О злостности уклонения также свидетельствует, прежде всего, совершение умышленного деяния при наличии у субъекта возможности погасить задолженность или оплатить ценную бумагу. При этом будут приниматься во внимание причины и продолжительность неисполнения должником возложенной на него обязанности, создание им препятствий к обеспечению возможности взыскания задолженности, факт незаконного воздействия на кредитора и т.п. Это могут быть неоднократное игнорирование требований судебного исполнителя, описавшего имущество, попытки скрыть его местонахождение, передать все имущество другому лицу, непринятие мер к взысканию дебиторской задолженности для возвращения своего долга и т.п. Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности имеет место и в случаях, когда заемщик умышленно растягивает на длительное время процесс погашения задолженности. В любом случае злостность уклонения устанавливается судом исходя из всех обстоятельств дела и, в особенности, из наличия у должника денежных и 314 иных средств, позволяющих погасить кредиторскую задолженность, совершения должником сделок по отчуждению имущества, уклонения от явки в структуры, взыскивающие кредиторскую задолженность, создания препятствий к обеспечению возможности взыскания кредиторской задолженности, фактов незаконного воздействия на кредитора. Субъективная сторона данного преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Мотивы преступления на квалификацию не влияют. Субъект преступления специальный, т.е. руководитель организации- должника или гражданин-должник. Возникает вопрос – почему из числа субъектов данного состава исключен индивидуальный предприниматель – по аналогии со ст. 176 УК РФ? Неправомерные действия при банкротстве (ст. 195 УК РФ). Непосредственный объект преступления – нормативно определенная процедура банкротства и удовлетворения имущественных обязательств юридического лица и индивидуального предпринимателя перед гражданами, организациями, государством. Нормативно-правовая база банкротства закреплена в ст. 25 Гражданского кодекса. В соответствии со ст. 65 ГК РФ юридическое лицо, за исключением казенного предприятия, учреждения, политической партии и религиозной организации, по решению суда может быть признано несостоятельным (банкротом). Государственная корпорация или государственная компания может быть признана несостоятельной (банкротом), если это допускается федеральным законом, предусматривающим ее создание. Фонд не может быть признан несостоятельным (банкротом), если это установлено законом, предусматривающим создание и деятельность такого фонда. Признание юридического лица банкротом судом влечет его ликвидацию. В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 8 января 1998 г. № 6-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»: несостоятельность (банкротство) – 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. Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. № 40-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций» (в редакции Федерального закона от 20.08.2004 № 121-ФЗ) устанавливает порядок и условия осуществления мер по предупреждению несостоятельности (банкротства) кредитных организаций, а также особенности оснований и процедур признания кредитных организаций 315 несостоятельными (банкротами) и их ликвидации в порядке конкурсного производства. В ст. 195 УК РФ предусматривается три самостоятельных состава преступления. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 195 УК РФ, включает четыре группы альтернативных деяний в виде: 1) сокрытия имущества, имущественных прав или имущественных обязанностей, сведений об имуществе, о его размере,

местонахождении либо иной информации об имуществе, имущественных правах или имущественных обязанностях; 2) передачи имущества во владение иным лицам; 3) отчуждения или уничтожения имущества; 4) сокрытия, уничтожения, фальсификации бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя, если эти действия совершены при наличии признаков банкротства и причинили крупный ущерб (свыше полутора миллиона рублей). Между причиненным ущербом и одним из совершенных деяний должна быть причинно-следственная связь. По конструкции объективной стороны состав преступления, предусмотренный ч. 1 ст. 195 УК РФ, материальный и считается оконченным с момента наступления последствий в виде крупного ущерба. Под сокрытием имущества, имущественных прав или имущественных обязанностей, сведений об имуществе, о его размерах, местонахождении либо иной информации об имуществе, имущественных правах или имущественных обязанностях понимается не связанное с отчуждением фактическое утаивание имущества, информации об имущественных обязательствах и документов, их удостоверяющих, в форме сокрытия бухгалтерских документов, их искажения или сообщения заведомо ложных сведений. Передача имущества во владение иным лицам означает переход имущества как в законное, так и незаконное владение другого лица. Под отчуждением имущества в соответствии со ст. 235 ГК РФ понимается прекращение права собственности на это имущество. Уничтожение имущества – это приведение материальных ценностей в полную негодность, когда они утрачивают свою стоимость и не могут быть использованы по прямому назначению. Сокрытие бухгалтерских и иных учетных документов – их утаивание. Уничтожение документов – их полное разрушение, не позволяющее использовать их по своему назначению. 316 Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект специальный, т.е. индивидуальный предприниматель-должник либо руководитель или собственник организации-должника, а также учредители (участники) юридического лица – должника, председатель и члены совета директоров (наблюдательного совета), арбитражные управляющие, другие представители временной администрации. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 195 УК РФ, характеризуется деянием в виде неправомерного удовлетворения имущественных требований отдельных кредиторов за счет имущества должника заведомо в ущерб другим кредиторам, последствием в виде причинения крупного ущерба (более полутора миллиона рублей), причинно-следственной связью между последствиями и деянием, а также обстановкой банкротства. Как уже отмечалось, ст. 25 и 65 ГК РФ определяют очередность удовлетворения требований кредиторов. Каждая последующая очередь удовлетворяется только после погашения требований предыдущей очереди. Если сумма взыскания недостаточна для удовлетворения всех кредиторов, она пропорционально распределяется между всеми очередниками. По конструкции объективной стороны состав преступления, предусмотренный ч. 2 ст. 195 УК РФ, материальный и считается оконченным с момента наступления указанных последствий. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 195 УК РФ, характеризуется только прямым умыслом. Субъект преступления специальный, т.е. руководитель юридического лица или его учредитель (участник) либо индивидуальный предприниматель, а также внешний и конкурсный арбитражный управляющий, руководитель временной администрации по управлению кредитной организацией. По ч. 2 ст. 195 УК РФ могут быть привлечены и кредиторы, добившиеся от предприятия-банкрота удовлетворения своих имущественных требований в ущерб законным интересам других кредиторов. Возможна совокупность преступлений, предусмотренных ст. 195 и 204 (Коммерческий подкуп) УК РФ. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 195 УК РФ, характеризуется альтернативными деяниями в виде: 1) незаконного воспрепятствования деятельности арбитражного управляющего либо временной администрации кредитной или иной финансовой организации; 317 2) уклонения или отказа

от передачи арбитражному управляющему либо временной администрации кредитной или иной финансовой организации документов, необходимых для исполнения возложенных на них обязанностей, или имущества, принадлежащего юридическому лицу либо кредитной или иной финансовой организации, в случаях, когда функции руководителя юридического лица либо кредитной или иной финансовой организации возложены соответственно на арбитражного управляющего или руководителя временной администрации кредитной или иной финансовой организации. Речь идет о ситуации, когда функции руководителя юридического лица или кредитной организации возложены на внешнего или конкурсного арбитражного управляющего либо временную администрацию. Понятие воспрепятствования носит неопределенно оценочный характер и означает любые действия (бездействие), мешающие нормальной работе временной администрации, и как их разновидность – уклонение или отказ от передачи арбитражному управляющему либо временной администрации кредитной или иной финансовой организации документов, необходимых для исполнения возложенных на них обязанностей, или имущества, принадлежащего юридическому лицу либо кредитной или иной финансовой организации. Обязательным признаком объективной стороны является причинение крупного ущерба, т.е. на сумму свыше полутора миллиона рублей. Между причиненным крупным ущербом и совершенным деянием должна быть причинно-следственная связь. По конструкции объективной стороны состав преступления, предусмотренный ч. 3 ст. 195 УК РФ, материальный и считается оконченным с момента наступления последствий указанных в диспозиции уголовно-правовой нормы. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 195 УК РФ, характеризуется умышленной формой вины. Субъект преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 195 УК РФ, специальный, т.е. лицо, у которого находятся документы, необходимые для деятельности арбитражного или конкурсного управляющего либо временной администрации. Преднамеренное банкротство (ст. 196 УК РФ). Непосредственный объект – интересы кредиторов и законный порядок осуществления предпринимательской деятельности. Основные понятия, связанные с банкротством, его признаками и правовыми последствиями, были описаны в ст. 195 УК РФ. 318 Принципиально отличие от неправомерных действий при банкротстве состоит в искусственном преднамеренном создании ситуации банкротства. Объективная сторона данного преступления характеризуется совершением деяния в виде действий (бездействия), заведомо влекущих неспособность юридического лица или индивидуального предпринимателя в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, последствием в виде причинения крупного ущерба (свыше полутора миллиона рублей) и причинно-следственной связью между наступившим последствием и совершенным деянием. По конструкции объективной стороны данный состав преступления материальный и считается оконченным с момента наступления последствия в виде крупного ущерба. Под неплатежеспособностью понимается такая ситуация, когда индивидуальный предприниматель или коммерческая организация (юридическое лицо) не способны в полном объеме удовлетворять требования кредиторов. Способами преднамеренного банкротства могут быть различные действия (бездействие), например, фиктивное отчуждение имущества, заключение заведомо невыгодных сделок, отказ от заключения выгодной сделки, невзыскание кредиторской задолженности и др. В любом случае действия по преднамеренному банкротству выполняются до решения арбитражного суда о несостоятельности организации или индивидуального предпринимателя либо до объявления организации (предпринимателя) о своей несостоятельности и добровольной ликвидации. Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом и наличием корыстной или иной заинтересованностью: уклониться от уплаты налогов, не выполнять взятые на себя договорные обязательства, не платить долги и т.п. Субъект преступления специальный, т.е. руководитель или учредитель (участник) юридического лица либо индивидуальный

предприниматель. Фиктивное банкротство (ст. 197 УК РФ). Непосредственный объект – интересы субъектов, круг которых прямо установлен законом: должника, арбитражного управляющего, конкурсного кредитора, налоговых и иных уполномоченных органов по требованиям по обязательным платежам, государственного органа по делам о банкротстве и финансовому оздоровлению, иных лиц. 319 К иным лицам, участвующим а арбитражном процессе, относятся стороны, третьи лица, заявители и иные заинтересованные лица – в делах о несостоятельности (банкротстве) организаций и граждан. Под интересами субъектов, участвующих в указанных экономических отношениях, важнейшими из которых будут интересы должника и кредитора (и государства в целом), следует понимать: право собственности, имущественные права, имущественные обязательства, имущество, составляющее конкурсную массу должника, права кредиторов на удовлетворение их долговых претензий, законные интересы юридического лица, когда руководитель, действуя в своих интересах, может причинить имущественный вред организации, имущественный интерес, основанный на обязательстве. Под имущественными обязательствами необходимо понимать обязанность одного лица (должника) совершить определенное действие в пользу другого (кредитора), которое может заключаться: в передаче имущества, выполнении работы, уплаты денег, кредитовании, страховании и совместной деятельности, а также обязательств из причинения вреда и необоснованного обогащения, либо воздержаться от определенных действий. Основаниями возникновения обязательств в соответствии со ст. 307 ГК РФ являются договоры, деликты, иные основания, предусмотренные действующим законодательством (акты органов государственной власти, судебные решения и т.д.). В соответствии со ст. 128 ГК РФ к объектам гражданских прав (имуществу) относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, работы и услуги, информация, результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность), нематериальные блага. Предметом преступления, предусмотренного ст. 197 УК РФ, являются имущество либо документы, закрепляющие имущественные права, поскольку посягательство именно на эти предметы приводит к несостоятельности или увеличению неплатежеспособности должника. Объективная сторона данного преступления характеризуется деянием в виде ложного публичного объявления о несостоятельности юридического лица или индивидуального предпринимателя, последствием в виде крупного ущерба (свыше 1,5 млн. руб.) и причинно-следственной связью между наступившим последствием и совершенными деяниями. По конструкции объективной стороны данный состав преступления материальный и считается оконченным с момента наступления отмеченного последствия в виде крупного ущерба. 320 Отличие фиктивного банкротства (ст. 197 УК РФ) от иных криминальных видов банкротств (ст. 195 и 196 УК РФ) заключается в том, что по ст. 197 УК РФ к ответственности привлекают в ситуации, когда «материальных» признаков состоятельности или несостоятельности нет. О несостоятельности лишь ложно заявляется. Установление реального финансового положения лжебанкрота после соответствующего им заявления представляет значительные трудности, т.к. такое заявление, несомненно, делается после основательной предварительной подготовки. В частности, прячутся на различных счетах подставных фирм финансовые активы, составляются «липовые» договоры с иными участниками экономических отношений, уничтожаются либо переписываются в нужном ключе бухгалтерские документы и пр. Под последствиями фиктивного банкротства понимается крупный ущерб. Понятие «крупный ущерб» означает имущественные потери и является оценочным. Критерии оценки ущерба включают совокупность факторов, определяющих имущественное положение потерпевшей стороны. Вместе с тем, видимо, одним крупным ущербом нельзя ограничиваться, так как последний может сопровождаться, например, банкротством предприятия-партнера, сокращением большого количества рабочих мест, срывом на продолжительное время работы служб, обеспечивающих жизнедеятельность населения и производственных структур, а также

совершением в совокупности с фиктивным банкротством иных преступлений. С субъективной стороны указанные преступления совершаются с прямым умыслом. Мотивами совершения фиктивного банкротства являются личные интересы и интересы других лиц. Целями совершения преступления являются: приведение коммерческой организации или индивидуального предпринимателя к банкротству, невыполнение или несвоевременное выполнение денежных обязательств, извлечение материальной выгоды для себя, незаконное удовлетворение своих интересов, либо интересов третьих лиц и т.д. К субъектам данных преступлений следует отнести: индивидуального предпринимателя, руководителя коммерческой организации, собственника коммерческой организации, руководителей любых некоммерческих организаций, а равно граждан, не являющихся предпринимателями. Сопоставление соответствующих норм гражданского и уголовного законодательства, связанных с вопросами несостоятельности (банкротства), свидетельствует о возможном выделении в качестве самостоятельного субъекта уголовной ответственности – члена совета директоров. В настоящее время эта фигура не охватывается понятием «руководитель коммерческой организации». 321 Необходимо также обратить внимание на факт отсутствия арбитражных управляющих в качестве субъектов преступлений, связанных с банкротством. «Арбитражный управляющий» – обобщенное понятие, обозначающее одного из центральных участников отношений, связанных с несостоятельностью: временный управляющий – при введении процедуры наблюдения, административный управляющий – для осуществления финансового оздоровления, внешний управляющий – с момента введения внешнего управления, конкурсный управляющий – для проведения конкурсного производства. Он присутствует на всех стадиях развития названных отношений, как до признания должника несостоятельным, так и после этого. Предоставленные законодательством широкие полномочия арбитражному управляющему определяют высокую степень общественной опасности злоупотреблений, которые могут быть ими совершены. С неправомерными действиями при банкротстве (ст. 195), преднамеренном банкротстве (ст. 196), фиктивном банкротстве (ст. 197 УК) нередко сочетаются мошеннические действия. Вопрос об отграничении мошенничества от указанных преступлений возникает тогда, когда специальный субъект обращает в свою пользу или в пользу других лиц чужое имущество посредством представляющих собой обман действий, описанных в диспозиции ст. 197 УК РФ. Такое деяние содержит признаки мошенничества, если чужое имущество обращено в пользу виновного или других лиц и умысел на это возник до совершения обмана, состоящего в неправомерных действиях при банкротстве, преднамеренном или фиктивном банкротстве. При квалификации деяния в одних случаях применяется правило квалификации преступлений при конкуренции части и целого, а в других – нет. Причем частью является способ, т. е. действия, указанные в диспозициях ч. 1 и 2 ст. 195, ст. 196 или 197, а целым – хищение путем мошенничества (ст. 159 УК). Названное правило применяется в случаях, когда: 1) деяние содержит состав преступления, предусмотренный ч. 3 ст. 159 УК, и способом его совершения являются действия, описанные в ч. 1 и 2 ст. 195, ст. 196 и 197 УК (покушение на это деяние и приготовление к его совершению квалифицируются по ст. 30 и ч. 3 ст. 159 УК); 2) деяние содержит состав преступления, предусмотренный ч. 2 ст. 159, и способом его совершения являются действия, указанные в ч. 1 или 2 ст. 195 (покушение на это деяние и приготовление к его совершению квалифицируются по ст. 30 и ч. 2 ст. 159). В других случаях указанное правило квалификации преступлений применено быть не может. Так, поскольку приготовление к мошенничеству, 322 ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 159, ненаказуемо, постольку приготовление к содеянному, подпадающему под признаки этой нормы), способом совершения которого являются действия, описанные в ст. 197 УК РФ, и квалифицируется соответственно. Во всех иных случаях, т. е. когда мошенничество содержит состав преступления, предусмотренный ч. 1 или 2 ст. 159 УК РФ, и обман выражается в фиктивном банкротстве, содеянное следует квалифицировать по

совокупности преступлений: ч. 1 или 2 ст. 159 и ст. 197 УК РФ. Это обосновывается тем, что состав фиктивного банкротства не охватывают состава преступления мошенничества, в том числе предусмотренного ч. 1 и 2 ст. 159, а квалификация содеянного только по ч. 2 ст. 159 исключается, так как установленное в санкции этой нормы дополнительное наказание в виде штрафа – является менее строгим, чем соответствующее наказание, предусмотренное в санкциях ст. 197 УК РФ. Покушение на рассматриваемое деяние также квалифицируется по совокупности преступлений: ст. 197, ст. 30 и ч. 1 или 2 ст. 159 УК РФ.

Тема 8. Проблемы квалификации преступлений в сфере налогообложения

1. Уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (ст. 194 УК РФ). Непосредственным объектом преступления является общественные отношения в сфере уплаты таможенных платежей. Предметом этого преступления являются таможенные платежи, которые в соответствии со ст. 318 ТК РФ, включают: 1) таможенную пошлину (ввозную и вывозную); 2) налог на добавленную стоимость, взимаемый при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации; 3) акцизы, взимаемые при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации; 4) сборы за выдачу лицензии (или ее возобновление) таможенными органами; 5) сборы за выдачу квалификационного аттестата (или его возобновление) специалиста по таможенному оформлению; 6) таможенные сборы за таможенное оформление; 7) сборы за хранение товаров; 8) сборы за таможенное сопровождение; 9) плату за информирование и консультирование; 10) плату за принятие предварительного решения; 11) плату за участие в таможенных аукционах. Кроме того, в соответствии с ч. 3 ст. 318 ТК РФ специальные, антидемпинговые и компенсационные пошлины, устанавливаемые в соответствии с законодательством Российской Федерации о мерах по защите экономических интересов Российской Федерации при осуществлении внешней торговли товарами, взимаются по правилам, предусмотренным для взимания ввозной таможенной пошлины. Соответственно никакие другие денежные суммы не могут быть отнесены к предмету преступления по ст. 194 УК РФ (например, штрафы и пени). Обратим внимание, что взимаются только те таможенные платежи, которые установлены законодательством Российской Федерации. Этот момент важно учитывать в случае возможного возникновения конкуренции норм международного и российского законодательства в части регламентирования вида и размера платежей (например, норм Всемирной торговой организации). Признаком предмета состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 194 УК РФ, является крупный размер неуплаченных таможенных платежей – сумма, превышающая один миллион рублей. Таможенная пошлина по существу представляет собой одну из разновидностей косвенных налогов, которой облагается внешнеторговый оборот товаров в связи с их перемещением через таможенную границу. Она обладает всеми основными налоговыми характеристиками. Объективная сторона преступления характеризуется бездействием в виде неуплаты перечисленных таможенных платежей в крупном размере. По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и окончен с момента истечения сроков, установленных для перечисленных платежей. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, обязанное платить таможенные платежи. Лицом, ответственным за уплату таможенных пошлин, налогов, является декларант. Если декларирование производится таможенным брокером (представителем), он является ответственным за уплату таможенных пошлин, налогов в соответствии с п. 2 ст. 144 ТК РФ. При неуплате таможенных пошлин, налогов, в том числе при неправильном их исчислении и (или) несвоевременной уплате, ответственность перед таможенными

органами несет лицо, ответственное за уплату таможенных пошлин, налогов. Кроме того, ст. 328 ТК в качестве плательщиков таможенных пошлин, налогов признает декларантов и иных лиц, на которых возложена обязанность уплачивать таможенные пошлины, налоги. Соответственно на этих же субъектов будет возложена и уголовная ответственность при наличии соответствующих к тому оснований. В ч. 2 ст. 194 УК РФ предусмотрены следующие квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору; 2) уклонение от уплаты таможенных платежей в особо крупном размере – на сумму, превышающую три миллиона рублей. По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и окончен с момента истечения сроков, установленных для перечисленных платежей. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, обязанное платить таможенные платежи. В ч. 2 ст. 194 УК РФ предусмотрены следующие квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору; 2) уклонение от уплаты таможенных платежей в особо крупном размере. В ч. 3 ст. 194 УК РФ предусмотрены два квалифицирующих признака: 395 1) совершение деяния должностным лицом с использованием своего служебного положения; 2) с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль. Часть 4 ст. 194 УК РФ предусматривает совершение преступления организованной группой. Контрабанда наличных денежных средств и (или) денежных инструментов (ст. 200.1 УК РФ). Объективной стороной данного деяния является незаконное перемещение через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС наличных денежных средств и (или) денежных инструментов, совершенное в крупном размере. 5 июля 2010 года на заседании Межгосударственного Совета Евразийского экономического сообщества (высшего органа Таможенного союза) на уровне глав государств, которое состоялось в г. Астана (Казахстан), подписан Договор о порядке перемещения физическими лицами наличных денежных средств и (или) денежных инструментов через таможенную границу Таможенного союза (далее – Договор), устанавливающий новый порядок ввоза на территорию Таможенного союза и вывоза с территории Таможенного союза наличных средств и (или) денежных инструментов. Согласно Договору к «наличным денежным средствам» относятся денежные знаки в виде банкнот и казначейских билетов, монет (за исключением монет из драгоценных металлов), находящиеся в обращении и являющиеся законным платежным средством в государствах - членах Таможенного союза или иностранных государствах (группе иностранных государств). К «денежным инструментам» относятся дорожные чеки, векселя, чеки (банковские чеки), а также ценные бумаги в документарной форме, удостоверяющие обязательство по выплате денежных средств должником, в которых не указано лицо, которому осуществляется такая выплата. Понятие денежных инструментов дано в примечании к статье 200.1 УК РФ. В соответствии с Договором при одновременном перемещении через таможенную границу Таможенного союза физическим лицом наличных денежных средств и (или) дорожных чеков в общей сумме, превышающей в эквиваленте 10 000 долларов США, наличные денежные средства и (или) дорожные чеки подлежат декларированию путём подачи пассажирской таможенной декларации на всю сумму перемещаемых наличных денежных средств и (или) дорожных чеков. 396 При этом как при ввозе, так и при вывозе, наличных денежных средств и дорожных чеков в общей сумме, не превышающей в эквиваленте 10 000 долларов США, они могут быть задекларированы по желанию физического лица. Денежные инструменты, за исключением дорожных чеков, перемещаемые через таможенную границу Таможенного союза, подлежат письменному декларированию независимо от суммы. В случаях ввоза на таможенную территорию Таможенного союза или вывоза с этой территории физическим лицом наличных денежных средств и (или) дорожных чеков перерасчёт в доллары США осуществляется по курсу, установленному в соответствии с законодательством той стороны, через государственную границу которой

перемещаются такие наличные денежные средства и (или) дорожные чеки, на день подачи пассажирской таможенной декларации таможенному органу. При таможенном декларировании денежных инструментов (за исключением дорожных чеков), в пассажирской таможенной декларации указывается номинальная стоимость денежного инструмента в валюте государства - члена Таможенного союза или иностранной валюте. В случае отсутствия номинальной стоимости денежных инструментов в пассажирской таможенной декларации указывается количество перемещаемых денежных инструментов. В случае перемещения наличных денежных средств и (или) денежных инструментов, подлежащих обязательному декларированию в письменной форме, в пассажирской таможенной декларации должны быть дополнительно указаны следующие сведения: дата и место рождения физического лица; реквизиты документа (виза в случае ее наличия), подтверждающего право иностранного гражданина или лица без гражданства на пребывание (проживание) на территории государства - члена Таможенного союза; адрес места жительства (регистрации) - для резидентов Таможенного союза или места пребывания на территории государства - члена Таможенного союза - для нерезидентов Таможенного союза (место, планируемого временного пребывания, например, название гостиницы); сведения о денежных инструментах (за исключением дорожных чеков): вид денежного инструмента, наименование организации, выпустившей денежный инструмент, дата его выпуска и идентифицирующий номер при его наличии; сведения об источнике наличных денежных средств и (или) денежных инструментов, а также о предполагаемом использовании; сведения о владельце наличных денежных средств и (или) денежных инструментов в случаях, если они не являются 397 собственностью декларанта; сведения о маршруте и способе перевозки (о виде транспорта) наличных денежных средств и (или) денежных инструментов. Часть 2 ст. 200.1 УК РФ содержит такие квалифицирующие признаки, как совершение деяния в особо крупном размере и группой лиц. Согласно примечанию к статье деяние, предусмотренное настоящей статьей, признается совершенным в крупном размере, если сумма незаконно перемещенных наличных денежных средств и (или) стоимость незаконно перемещенных денежных инструментов превышает двукратный размер суммы наличных денежных средств и (или) стоимости дорожных чеков, разрешенных таможенным законодательством Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС к перемещению без письменного декларирования; в особо крупном размере, если сумма незаконно перемещенных наличных денежных средств и (или) стоимость незаконно перемещенных денежных инструментов превышает пятикратный размер суммы наличных денежных средств и (или) стоимости дорожных чеков, разрешенных таможенным законодательством Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС к перемещению без письменного декларирования. При расчете размера суммы незаконно перемещенных наличных денежных средств и (или) стоимости незаконно перемещенных денежных инструментов из всей суммы незаконно перемещенных наличных денежных средств и (или) стоимости незаконно перемещенных денежных инструментов подлежит исключению та часть, которая таможенным законодательством Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС разрешена к перемещению без декларирования или была задекларирована. Статья 200.1 УК РФ предусматривает возможность освобождения от уголовной ответственности лица, добровольно сдавшего наличные денежные средства и (или) денежные инструменты, указанные в настоящей статье, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Не могут признаваться добровольной сдачей наличных денежных средств и (или) денежных инструментов, указанных в настоящей статье, их обнаружение при применении форм таможенного контроля, их изъятие при задержании лица, а также при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию. Субъективная сторона преступления – прямой умысел, субъект общий.

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица (ст. 198 УК РФ). Непосредственный объект – установленный налоговым законодательством порядок уплаты налогов и сборов с физического лица. Предмет преступления – налоги или сборы с

физического лица. В соответствии со ст. 8 Налогового кодекса Российской Федерации 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). Статья 12 Налогового кодекса устанавливает следующие виды налогов и сборов: федеральные, региональные и местные. В Российской Федерации также установлены специальные налоговые режимы (ст. 18 НК РФ). Статья 38 к объектам налогообложения относит реализацию товаров (работ, услуг), имущество, прибыль, доход, расход или иное обстоятельство, имеющее стоимостную, количественную или физическую характеристику, с наличием которого законодательство о налогах и сборах связывает возникновение у налогоплательщика обязанности по уплате налога. Объективная сторона данного преступления характеризуется либо бездействием либо обманом в виде уклонения физического лица от уплаты налогов и (или) сборов в крупном размере. Способом уклонения может являться: а) непредставление налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с российским законодательством о налогах и сборах является обязательным (бездействие), либо б) путем включения в налоговую декларацию или иные документы заведомо ложных сведений (обман). Налоговая декларация в соответствии со ст. 80 НК РФ представляет собой письменное заявление или заявление, составленное в электронном виде и переданное по телекоммуникационным каналам связи с применением электронной цифровой подписи, налогоплательщика об объектах налогообложения, о полученных доходах и произведенных расходах, об источниках доходов, о налоговой базе, налоговых льготах, об исчисленной сумме налога и (или) о других данных, служащих основанием для исчисления и уплаты налога. Налоговая декларация представляется каждым налогоплательщиком по каждому налогу, подлежащему уплате этим налогоплательщиком, если иное не предусмотрено законодательством о налогах и сборах. 367 Налоговая декларация (расчет) представляется в налоговый орган по месту учета налогоплательщика (плательщика сбора, налогового агента) по установленной форме на бумажном носителе или по установленным форматам в электронном виде вместе с документами, которые должны прилагаться к налоговой декларации (расчету). Налогоплательщики вправе представить документы, которые должны прилагаться к налоговой декларации (расчету), в электронном виде. Одним из основных налогов, уплачиваемых физическими лицами, является налог на доходы физических лиц (ст. 208 НК РФ). В соответствии со ст. 229 НК РФ налоговая декларация по налогу на доходы физических лиц в обязательном порядке представляется только теми налогоплательщиками, кто указан в ст. 227 и 228 НК РФ: 1) физические лица, зарегистрированные в установленном действующим законодательством порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, – по суммам доходов, полученных от осуществления такой деятельности; 2) нотариусы, занимающиеся частной практикой, адвокаты, учредившие адвокатские кабинеты и другие лица, занимающиеся в установленном действующим законодательством порядке частной практикой, – по суммам доходов, полученных от такой деятельности. Общая сумма налога, подлежащая уплате в соответствующий бюджет, исчисленная исходя из налоговой декларации с учетом положений настоящей статьи, уплачивается по месту жительства налогоплательщика в срок не позднее 15 июля года, следующего за истекшим налоговым периодом. В основном же исчисление налога с доходов физических лиц и его уплата осуществляется организациями и индивидуальными предпринимателями по

налоговым ставкам, установленным статьей 224 НК РФ. Ответственность по ст. 198 УК РФ наступает в случае уклонения от уплаты как федеральных налогов и сборов, так и налогов субъектов РФ и местных налогов. Под уклонением от уплаты налогов и (или) сборов следует понимать умышленные деяния, направленные на их неуплату в крупном или особо крупном размере и повлекшие полное или частичное непоступление соответствующих налогов и сборов в бюджетную систему РФ (постановление Пленума Верховного Суда РФ постановление от 28 декабря 2006 г. № 64 «О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления»). 368 По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и считается оконченным с момента уклонения от уплаты налогов или сборов в крупном размере. Крупным размером признается сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более шестисот тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая один миллион восемьсот тысяч рублей. При исчислении крупного или особо крупного размера уклонения от уплаты налогов и (или) сборов надлежит складывать как сумму налогов (в том числе по каждому их виду), так и сумму сборов, которые не были уплачены за период в пределах трех финансовых лет подряд. При этом следует учитывать лишь суммы тех налогов и (или) сборов, которые не были уплачены в бюджеты различных уровней по истечении налоговых периодов по видам налогов и (или) сборов в соответствии с НК РФ. Крупный (особо крупный) размер неуплаченных налогов и (или) сборов исчисляется за период в пределах трех финансовых лет подряд и в тех случаях, когда сроки их уплаты выходят за пределы данного трехлетнего периода и они истекли. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Субъектом преступления является достигшее 16-летнего возраста физическое лицо (гражданин Российской Федерации, иностранный гражданин, лицо без гражданства), на которое в соответствии с законодательством о налогах и сборах возложена обязанность по исчислению и уплате в соответствующий бюджет налогов и (или) сборов, а также по представлению в налоговые органы налоговой декларации и иных документов, необходимых для осуществления налогового контроля, представление которых в соответствии с российским законодательством о налогах и сборах является обязательным. В частности, в силу ст. 11 НК РФ физические лица – граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства; индивидуальные предприниматели – физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, главы крестьянских (фермерских) хозяйств, а также частный нотариус, адвокат, учредивший адвокатский кабинет. Физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, но не зарегистрировавшиеся в качестве индивидуальных предпринимателей в нарушение требований гражданского законодательства Российской Федерации, при исполнении обязанностей, возложенных на них настоящим Кодексом, не вправе ссылаться на то, что они не являются индивидуальными предпринимателями; 369 Субъектом преступления, ответственность за которое предусмотрена ст. 198 УК РФ, может быть и иное физическое лицо, осуществляющее представительство в совершении действий, регулируемых законодательством о налогах и сборах, поскольку в соответствии со ст. 26, 27 и 29 НК РФ налогоплательщик (плательщик сборов) вправе участвовать в таких отношениях через законного или уполномоченного представителя, если иное не предусмотрено НК РФ. В случае содействия работников налоговых органов совершению данного преступления они могут быть привлечены к уголовной ответственности как соучастники или по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 189 и 285, 290, 292 УК РФ. В тех случаях, когда лицо, фактически осуществляющее свою предпринимательскую деятельность через подставное лицо (например, безработного, который формально был зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя), уклонялось при этом от

уплаты налогов (сборов), его действия следует квалифицировать по ст. 198 УК РФ как исполнителя данного преступления, а действия иного лица в силу ч. 4 ст. 34 УК РФ – как его пособника при условии, если он сознавал, что участвует в уклонении от уплаты налогов (сборов) и его умыслом охватывалось совершение этого преступления. В ч. 2 ст. 198 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак данного состава преступления в виде совершения деяния в особо крупном размере. Особо крупным размером признается сумма, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более трех миллионов рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая девять миллионов рублей (примечание к ст. 198 УК РФ). В соответствии с примечанием лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно полностью уплатило суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумму штрафа в размере, определяемом в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации. Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации (ст. 199 УК РФ). Данный вид преступления отличается от преступления, предусмотренного ст. 198 УК РФ, лишь тем, что предусматривает ответственность за уклонение от уплаты налогов и сборов, налогоплательщиком в отношении которых является организация. Кроме этого, в ст. 199 УК РФ увеличены крупный и особо крупный размер. 370 Крупным размером в настоящей статье, а также в ст. 199.1 УК РФ признается сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 2 млн. руб., при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 6 млн. руб. (примечание к ст. 199 УК РФ). Особо крупным размером признается сумма, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 10 млн. руб., при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 30 млн. руб. (примечание к ст. 199 УК РФ). К субъектам преступления, предусмотренного ст. 199 УК РФ, могут быть отнесены руководитель организации-налогоплательщика, главный бухгалтер (бухгалтер при отсутствии в штате должности главного бухгалтера), в обязанности которых входит подписание отчетной документации, представляемой в налоговые органы, обеспечение полной и своевременной уплаты налогов и сборов, а равно иные лица, если они были специально уполномочены органом управления организации на совершение таких действий. К числу субъектов данного преступления могут относиться также лица, фактически выполнявшие обязанности руководителя или главного бухгалтера (бухгалтера). Содеянное надлежит квалифицировать по п. «а» ч. 2 ст. 199 УК РФ, если указанные лица заранее договорились о совместном совершении действий, направленных на уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации-налогоплательщика. Иные служащие организации-налогоплательщика (организации – плательщика сборов), оформляющие, например, первичные документы бухгалтерского учета, могут быть при наличии к тому оснований привлечены к уголовной ответственности по соответствующей части ст. 199 УК РФ как пособники данного преступления (ч. 5 ст. 33 УК РФ), умышленно содействовавшие его совершению. Лицо, организовавшее совершение преступления, предусмотренного ст. 199 УК РФ, либо склонившее к его совершению руководителя, главного бухгалтера (бухгалтера) организации-налогоплательщика или иных сотрудников этой организации, а равно содействовавшее совершению преступления советами, указаниями и т.п., несет ответственность в зависимости от содеянного им как организатор, подстрекатель либо пособник по соответствующей части ст. 33 УК РФ и соответствующей части ст. 199 УК РФ. 371 В соответствии с примечанием лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, а также ст. 199.1 УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если оно полностью уплатило суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумму штрафа в размере, определяемом в соответствии с

Налоговым кодексом Российской Федерации. Неисполнение обязанностей налогового агента (ст. 199.1 УК РФ). Непосредственный объект – порядок уплаты налогов и сборов в соответствующий бюджет. Согласно ст. 52 НК РФ налогоплательщик самостоятельно исчисляет сумму налога, подлежащую уплате за налоговый период, исходя из налоговой базы, налоговой ставки и налоговых льгот. В случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, обязанность по исчислению суммы налога может быть возложена на налоговый орган или налогового агента. Налоговыми агентами согласно ст. 24 НК РФ признаются лица, на которых возложены обязанности по исчислению, удержанию у налогоплательщика и перечислению налогов в бюджетную систему Российской Федерации. Такие обязанности могут быть возложены только на те организации и на тех физических лиц, которые являются источниками выплаты доходов, подлежащих обложению налогами (например, на добавленную стоимость (ст. 161 НК РФ), на доходы физических лиц (ст. 226 НК РФ), на прибыль (ст. 286 НК РФ)). Налоговые агенты имеют те же права, что и налогоплательщики. Налоговые агенты обязаны: 1) правильно и своевременно исчислять, удерживать из денежных средств, выплачиваемых налогоплательщикам, и перечислять налоги в бюджетную систему Российской Федерации на соответствующие счета Федерального казначейства; 2) письменно сообщать в налоговый орган по месту своего учета о невозможности удержать налог и о сумме задолженности налогоплательщика в течение одного месяца со дня, когда налоговому агенту стало известно о таких обстоятельствах; 3) вести учет начисленных и выплаченных налогоплательщикам доходов, исчисленных, удержанных и перечисленных в бюджетную систему Российской Федерации налогов, в том числе по каждому налогоплательщику; 4) представлять в налоговый орган по месту своего учета документы, необходимые для осуществления контроля за правильностью исчисления, удержания и перечисления налогов; 5) в течение четырех лет обеспечивать сохранность документов, необходимых для исчисления, удержания и перечисления налогов. Налоговые агенты перечисляют удержанные налоги в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом для уплаты налога налогоплательщиком. За неисполнение или ненадлежащее исполнение возложенных на него обязанностей налоговый агент несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации. Состав налоговых агентов и их обязанности зависят от вида налогов. Так, в соответствии со ст. 161 НК РФ при реализации товаров (работ, услуг), местом реализации которых является территория Российской Федерации, налогоплательщиками – иностранными лицами, не состоящими на учете в налоговых органах в качестве налогоплательщиков, налоговыми агентами признаются организации и индивидуальные предприниматели, состоящие на учете в налоговых органах, приобретающие на территории Российской Федерации товары (работы, услуги) у иностранных лиц. При предоставлении на территории Российской Федерации органами государственной власти и управления, органами местного самоуправления и казенными учреждениями в аренду федерального имущества, имущества субъектов Российской Федерации и муниципального имущества налоговыми агентами признаются арендаторы указанного имущества. При реализации (передаче) на территории Российской Федерации государственного имущества, не закрепленного за государственными предприятиями и учреждениями, составляющего государственную казну Российской Федерации, казну республики в составе Российской Федерации, казну края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, а также муниципального имущества, не закрепленного за муниципальными предприятиями и учреждениями, составляющего муниципальную казну соответствующего городского, сельского поселения или другого муниципального образования, налоговыми агентами признаются покупатели (получатели) указанного имущества, за исключением физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями. При реализации на территории Российской Федерации конфискованного имущества, имущества, реализуемого по решению суда (в том числе при проведении процедуры банкротства в соответствии с законодательством

Российской Федерации), бесхозяйных ценностей, кладов и скупленных ценностей, а также ценностей, перешедших по праву наследования государству, налоговыми агентами признаются органы, организации или индивидуальные предприниматели, уполномоченные осуществлять реализацию указанного имущества. 373 При реализации товаров, передаче имущественных прав, выполнении работ, оказании услуг на территории Российской Федерации иностранными лицами, не состоящими на учете в налоговых органах в качестве налогоплательщиков, налоговыми агентами признаются состоящие на учете в налоговых органах в качестве налогоплательщиков организации и индивидуальные предприниматели, осуществляющие предпринимательскую деятельность с участием в расчетах на основе договоров поручения, договоров комиссии или агентских договоров с указанными иностранными лицами. Статья 226 НК РФ определяет особенности и порядок исчисления налога налоговыми агентами. Так, например, российские организации, индивидуальные предприниматели, нотариусы, занимающиеся частной практикой, адвокаты, учредившие адвокатские кабинеты, а также обособленные подразделения иностранных организаций в Российской Федерации, от которых или в результате отношений с которыми налогоплательщик получил доходы, обязаны исчислить, удержать у налогоплательщика и уплатить сумму налога, исчисленную в соответствии со ст. 224 Налогового кодекса. Налог с доходов адвокатов исчисляется, удерживается и уплачивается коллегиями адвокатов, адвокатскими бюро и юридическими консультациями. Указанные лица именуются налоговыми агентами. Объективная сторона данного преступления характеризуется бездействием в виде неисполнения в крупном размере¹⁷ обязанностей налогового агента по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов. По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и считается оконченным с момента неперечисления налоговым агентом в личных интересах в порядке и сроки, установленные п. 3 ст. 24 НК РФ, в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд) сумм налогов и (или) сборов в крупном или особо крупном размере¹⁸, которые он должен был исчислить и удержать у налогоплательщика. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъектом преступления, предусмотренного ст. 199.1 УК РФ, в силу вышесказанного, может быть физическое лицо, имеющее статус индивидуального предпринимателя, а также лицо, на которое в соответствии с его должностным или служебным положением возложена обязанность по исчислению, удержанию или перечислению налогов (руководитель или 17 Определение понятия «крупный размер» см. в ст. 199 УК РФ (уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации). 18 Определение понятия «особо крупный размер» см. там же. 374 главный (старший) бухгалтер организации, иной сотрудник организации, специально уполномоченный на совершение таких действий, либо лицо, фактически выполняющее обязанности руководителя или главного (старшего) бухгалтера). Личный интерес как мотив преступления может выражаться в стремлении извлечь выгоду имущественного, а также неимущественного характера, обусловленную такими побуждениями, как карьеризм, протекционизм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса и т.п. В силу этого неисполнение налоговым агентом обязанностей по правильному и своевременному исчислению, удержанию и перечислению в бюджеты (внебюджетные фонды) соответствующих налогов, предусмотренных российским законодательством о налогах и сборах, не связанное с личными интересами, состава преступления, предусмотренного ст. 199.1 УК РФ, не образует даже в тех случаях, когда такие действия были совершены им в крупном или особо крупном размере. Если действия налогового агента, нарушающие налоговое законодательство по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд), совершены из корыстных побуждений и связаны с незаконным изъятием денежных средств и другого имущества в свою пользу или в пользу других лиц, содеянное следует при наличии к тому оснований дополнительно квалифицировать как хищение чужого

имущества. Соккрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов (ст. 199.2 УК РФ). Непосредственный объект аналогичен ст. 199.1 УК РФ. Предмет преступления – денежные средства либо имущество организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых производится взыскание недоимки по налогам и (или) сборам. Объективная сторона данного преступления характеризуется действиями или бездействием в виде сокрытия денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых в порядке, предусмотренном законодательством о налогах и сборах, должно быть произведено взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, совершенными в крупном размере¹⁹. 19

Определение понятия «крупный размер» см. в примечании к ст. 169 УК РФ. 375

Недоимкой является сумма налога или сумма сбора, не уплаченная в установленный законодательством о налогах и сборах срок (п. 2 ст. 11 НК РФ). Согласно ст. 45 НК РФ налогоплательщик обязан самостоятельно и в установленный срок исполнить обязанность по уплате налога. Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по уплате налога является основанием для направления налоговым органом или таможенным органом налогоплательщику требования об уплате налога, а также для применения мер принудительного исполнения обязанности по уплате налога. В силу ст. 46 НК РФ в случае неуплаты или неполной уплаты налога в установленный срок обязанность по уплате налога исполняется в принудительном порядке путем обращения взыскания на денежные средства на счетах налогоплательщика (налогового агента) – организации или индивидуального предпринимателя в банках. Решение о взыскании принимается после истечения срока, установленного в требовании об уплате налога, но не позднее двух месяцев после истечения указанного срока. При недостаточности или отсутствии денежных средств на счетах налогоплательщика (налогового агента) – организации или индивидуального предпринимателя или при отсутствии информации о счетах налогоплательщика (налогового агента) – организации или индивидуального предпринимателя налоговый орган вправе взыскать налог за счет иного имущества налогоплательщика (налогового агента) – организации или индивидуального предпринимателя. Под сокрытием денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов, следует понимать деяние, направленное на воспрепятствование принудительному взысканию недоимки по налогам и сборам в крупном размере. Под денежными средствами и имуществом организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых в установленном порядке должно производиться взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, понимаются денежные средства налогоплательщика (плательщика сборов) на счетах в банках, их наличные денежные средства, а также иное имущество, перечисленное в ст. 47 и 48 НК РФ. Состав преступления, предусмотренный ст. 199.2 УК РФ, наличествует и в том случае, когда размер задолженности превышает стоимость имущества, сокрытого в крупном размере с целью воспрепятствовать дальнейшему принудительному взысканию недоимки. 376

Следует иметь в виду, что уголовная ответственность по ст. 199.2 УК РФ может наступить после истечения срока, установленного в полученном требовании об уплате налога и (или) сбора (ст. 69 НК РФ). По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и считается оконченным с момента сокрытия названного имущества в крупном размере. Субъективная сторона данного состава преступления характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления специальный, т.е. собственник или руководитель организации, иное лицо, выполняющее в ней управленческие функции, или индивидуальный предприниматель. Незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга (ст. 191 УК РФ). Непосредственный объект преступления можно определить как порядок обращения драгоценных металлов и драгоценных камней (порядок совершения сделок, хранения, перевозки и пересылки),

установленный в Российской Федерации. Предметом преступления являются драгоценные металлы, природные драгоценные камни и жемчуг, за исключением драгоценных камней искусственного происхождения. Общий порядок отнесения тех или иных изделий к ювелирным либо бытовым устанавливается Правительством Российской Федерации. Так, в соответствии с Правилами продажи отдельных видов товаров, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 19 января 1998 г. № 55, к изделиям из драгоценных камней и драгоценных металлов относятся: ювелирные украшения, предметы сервировки стола, украшения помещений, другие изделия из драгоценных металлов (золото, серебро, платина, палладий и их сплавы), изделия с драгоценными камнями, изделия из драгоценных металлов со вставками из полудрагоценных, поделочных и синтетических камней. В отношении жемчуга огранка не производится. Из жемчуга, как правило, изготавливают бусы либо включают жемчуг в состав изделий из драгоценных металлов. Именно поэтому «ниточный» («просверленный») жемчуг должен считаться ювелирным изделием и не может рассматриваться в качестве предмета анализируемого преступления. Ломом ювелирных и других бытовых изделий признаются сломанные, годные только для переработки, а не для применения их по прямому назначению, предметы, то есть изделия, которые после первоначального полного их использования (износа) могут применяться повторно в 377 производстве как исходное сырье (деформированные кольца и другие изделия из драгоценных металлов и тому подобное). В Российской Федерации разрешены сделки и банковские операции со стандартными или мерными слитками золота, платины или серебра. Это могут быть как слитки российского производства, соответствующие государственным стандартам, действующим в Российской Федерации, так и слитки зарубежного производства, соответствующие международным стандартам качества, принятым Лондонской Ассоциацией Участников Рынка драгоценных металлов. В связи с тем, что для слитков драгоценных металлов в диспозиции ст. 191 УК России не сделано никаких исключений, они также могут быть предметом незаконного оборота. В части 1 ст. 191 УК РФ законодатель использовал применительно к совершению сделок формулировку «в нарушение правил, установленных законодательством Российской Федерации». Применительно к хранению, перевозке и пересылке законодателем не говорится о нарушении каких-либо правил, а используется признак – «незаконные». Указание на «незаконность» означает, что под эту дефиницию УК РФ подпадают не любое хранение, перевозка либо пересылка этих ценностей, а только такие действия, которые в соответствии с законодательством Российской Федерации не предусмотрены в качестве правомерных. Состав преступления формальный, считается оконченным с момента совершения указанных в диспозиции действий. В объективную сторону включены следующие действия: 1) сделки с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями либо с жемчугом в нарушение установленных законодательством РФ правил. В соответствии со ст. 153 ГК РФ, сделка – это действие граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, в т.ч. купля-продажа, дарение, мена, залог, заем и др. 2) прочие незаконные операции с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями и жемчугом: хранение, перевозка, пересылка. Хранение означает нахождение предмета в любом месте (в квартире, в рабочем кабинете, в иных местах, приисканных виновным для хранения, в специально приспособленных тайниках или без таковых). Судебная практика допускает также хранение при себе (в карманах одежды, дамской сумочке, ручной клади и т.д.). Длительность хранения предмета преступления не имеет значения для квалификации, преступление считается оконченным с момента начала хранения. 378 Перевозка – это перемещение предметов с использованием любых видов транспорта, преступление считается оконченным с момента начала перевозки. Пересылка – перемещение предметов с использованием почтовых услуг, переправка с курьером и т.п. Считается оконченной с момента сдачи предмета преступления для пересылки. Договор купли-продажи – это

самый распространенный вид договора, под ним в соответствии со ст. 454 ГК России следует понимать такой договор, по которому одна сторона (продавец) обязуется передать имущество в собственность другой стороне (покупателю), а та, в свою очередь, обязуется уплатить за него определенную денежную сумму. Очевидно, что в отношении драгоценных металлов и драгоценных камней могут быть заключены и договоры аренды, займа, ссуды. Поскольку в ст. 191 УК России говорится о совершении сделки в нарушение правил, установленных законодательством Российской Федерации, то уголовно наказуемыми следует признавать только сделки, нарушающие предписания, либо запреты федеральных нормативно-правовых актов. Нередко деяния виновных, связанные с незаконным оборотом драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга, квалифицируются по совокупности со ст. 158, 171, 188, 192 УК РФ. Законодатель в диспозициях ст. 191 УК РФ не оговаривает форму вины. Однако характер преступных действий свидетельствует, что такие деяния могут быть совершены лишь умышленно. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В ч. 2 ст. 191 УК РФ предусмотрены следующие квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления в крупном размере (если стоимость предметов превышает полтора миллиона рублей); 2) организованной группой; 3) по предварительному сговору. Нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней (ст. 192 УК РФ). Непосредственным объектом рассматриваемого деяния являются общественные отношения, обеспечивающие интересы экономической деятельности в сфере финансов в части обращения драгоценных металлов, природных камней или жемчуга. Предметом преступления, предусмотренного ст. 192 УК РФ, могут быть драгоценные металлы в любом виде и состоянии, кроме ювелирных и других бытовых изделий из драгоценных металлов, изделий с незначительным содержанием драгоценных металлов, в том числе списанных изделий и лома таких изделий, образующих вторичное сырье. Эти предметы во всех случаях не обременены требованием их обязательной сдачи на аффинаж или обязательной продажи государству. В соответствии с Федеральным законом Российской Федерации «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» правила обязательной продажи государству (на условиях предварительного авансирования поставок) распространяются на природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты, природный жемчуг в сыром (естественном) и обработанном виде и уникальные янтарные образования. В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ крупным размером уклонения от обязательной сдачи на аффинаж или продажи указанных предметов государству является размер, превышающий полтора миллиона рублей. Под незаконной добычей драгоценных металлов и драгоценных камней следует понимать извлечение их из коренных, россыпных и техногенных месторождений любыми лицами, не имеющими соответствующей лицензии, либо в нарушение условий лицензирования. А добыча алмазов должна быть признана незаконной и в случае ее осуществления старателями (ч. 3 ст. 4 Федерального закона Российской Федерации «О драгоценных металлах и драгоценных камнях»). Производство драгоценных металлов – это извлечение драгоценных металлов из добытых комплексных руд, концентратов и других полупродуктов, а также из лома и отходов; аффинаж драгоценных металлов. Производство и аффинаж драгоценных металлов могут осуществлять только организации. Осуществление данной деятельности физическими лицами всегда незаконно. Кроме того, аффинаж драгоценных металлов могут осуществлять только организации в соответствии с перечнем, утвержденным Правительством Российской Федерации. Следовательно, аффинаж является незаконным в случае его осуществления какими-либо организациями, не включенными в такой перечень. Объективную сторону характеризуют следующие деяния: 1) уклонение от обязательной сдачи на аффинаж драгоценных металлов; 2) уклонение от обязательной продажи государству драгоценных металлов и драгоценных камней. Федеральным законом Российской Федерации «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» (ст. 20) устанавливается, что добытые и произведенные драгоценные

металлы, за исключением самородков драгоценных металлов, должны поступать для аффинажа в организации, имеющие право на его 380 осуществление (перечень таких организаций и порядок их работы утвержден Постановлением Правительства России от 17 августа 1998 г. № 972 «Об утверждении Порядка работы организаций, осуществляющих аффинаж драгоценных металлов, и перечня организаций, имеющих право осуществлять аффинаж драгоценных металлов»). Постановлением Правительства России от 1 декабря 1998 г. № 1419 утвержден порядок совершения операций с драгоценными металлами до аффинажа. Им установлено, что минеральное сырье, не обремененное обязательствами в соответствии с ранее заключенными договорами на поставку аффинированных металлов, может быть реализовано до аффинажа субъектами их добычи и производства юридическим лицам, в том числе, через биржи драгоценных металлов и драгоценных камней, или использовано в качестве залога или иного финансового обязательства. Постановлением Правительства России от 30 июня 1992 г. № 756 установлено, что вторичное сырье продается (поставляется) его владельцами Гохрану при Минфине России, предприятиям-заготовителям и скупочным предприятиям. Предприятия-заготовители и скупочные предприятия продают (поставляют) вторичное сырье Гохрану при Минфине России, а также заключают договоры с аффинажными заводами на оказание услуг (выполнение работ) по переработке вторичного сырья. Продажа (поставка) предприятиями-заготовителями и скупочными предприятиями вторичного сырья другим субъектам не допускается. Таким образом, уголовно наказуемым деянием, выразившимся в уклонении от обязательной сдачи на аффинаж, считается: – сокрытие драгоценных металлов, непредставление их для аффинажа, если в соответствии с ранее заключенными договорами данное минеральное сырье должно после аффинажа перейти в собственность другого юридического лица или государства (в данном случае имеют значение установленные сроки для выполнения обязанности по сдаче на аффинаж); – самостоятельные действия по аффинажу драгоценных металлов или совершение с ними других работ, не предусмотренных технологиями добычи и обогащения руды; – сокрытие вторичного сырья, непредставление его для аффинажа предприятием-заготовителем или скупочным предприятием (если установлен срок сдачи на аффинаж), сопряженное с его незаконной продажей другому субъекту (квалифицируется по совокупности со ст. 191 УК России). Постановлением Правительства России от 4 января 1992 г. № 10 установлено, что поднятые и найденные драгоценные металлы и драгоценные 381 камни, а также найденные клады поставляются в Гохран при Министерстве финансов Российской Федерации. Относительно клада имеется в виду обязанность передачи в Гохран только предметов, содержащих драгоценные металлы или драгоценные камни. Тем более что принятый позже Гражданский кодекс устанавливает возможность поступления клада в собственность физических лиц (ст. 233). Такая возможность реализуется для объектов, не ограниченных в гражданском обороте. Следовательно, уголовно наказуемым деянием, выразившимся в уклонении от обязательной продажи государству драгоценных металлов и драгоценных камней, считается: – уклонение от продажи государству аффинированных металлов и рассортированных драгоценных камней, в отношении которых установлена такая обязанность; – непредставление в экспертную комиссию Министерства финансов Российской Федерации самородков драгоценных металлов или драгоценных камней, по своим физическим свойствам, удовлетворяющим требованиям, позволяющим отнести их к категории уникальных; – присвоение найденных и поднятых драгоценных металлов и драгоценных камней. Рассматриваемый состав преступления по своей юридической конструкции является формальным, соответствующее преступление считается оконченным с момента совершения противоправного деяния. Субъектом преступления может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста и не сдавшее государству драгоценные металлы или драгоценные камни, а также руководители добывающих организаций, не выполнившие возложенные на них обязанности по сдаче драгоценных металлов на аффинаж или по обязательной продаже драгоценностей

государству. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом на совершение противоправного деяния.

Тема 9. Проблемы квалификации преступлений террористической направленности

§ 1. Общая характеристика преступлений против общественной безопасности
Преступления против общественной безопасности объединены законодателем в гл. 24 «Преступления против общественной безопасности» УК РФ. Эта глава открывает разд. IX УК РФ «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка». Родовым объектом рассматриваемых преступлений является общественная безопасность и общественный порядок в широком смысле слова. Видовым объектом преступлений против общественной безопасности может являться состояние защищенности: 1) жизненно важных интересов личности, общества и государства от разнообразных внутренних и внешних угроз общепасного характера; 2) личности, общества и государства от угроз в связи с нарушениями общественного порядка; 3) интересов личности, общества и государства от угроз в связи с нарушениями порядка обращения с общепасными материалами, веществами и изделиями; 4) личности, общества и государства от угроз в связи с нарушениями специальных правил безопасности ведения определенных видов работ или деятельности. Непосредственным объектом составов преступлений, предусмотренных в гл. 24 УК РФ, является защищенность жизненно важных интересов личности, общества и государства от внутренних (реже внешних) угроз в какой-либо конкретной сфере. С объективной стороны большинство преступлений, включенных в гл. 24 УК РФ, могут совершаться только путем действия. В частности, террористический акт (ст. 205 УК РФ), содействие террористической деятельности (ст. 205.1 УК РФ), публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма (ст. 205.2 УК РФ), захват заложника (ст. 206 УК РФ), бандитизм (ст. 209 УК РФ) и др. Некоторые преступления гл. 24 УК РФ могут совершаться как путем действия, так и путем бездействия. Например, нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных и иных работ (ст. 216 УК РФ), нарушение правил пожарной безопасности (ст. 219 УК РФ). В рассматриваемой главе имеются также преступления, которые могут совершаться только путем бездействия. Например, небрежное хранение огнестрельного оружия (ст. 224 УК РФ). В гл. 24 УК РФ содержатся преступления как с формальным составом, так и с материальным. Субъективная сторона одних преступлений, предусмотренных в гл. 24 УК РФ, характеризуется умышленной формой вины, а других неосторожной. Субъектами преступлений против общественной безопасности в одних случаях могут быть лица, достигшие 14-летнего возраста, в других 16-летнего возраста.

§ 2. Преступления, посягающие на состояние защищенности личности, общества и государства от разнообразных внутренних и внешних угроз общепасного характера
Систему преступлений, посягающих на состояние защищенности личности, общества и государства от разнообразных внутренних и внешних угроз общепасного характера, составляют следующие преступные деяния: 1) террористический акт (ст. 205 УК РФ); 2) содействие террористической деятельности (ст. 205.1 УК РФ); 3) публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма (ст. 205.2 УК РФ); 4) прохождение обучения в целях осуществления террористической деятельности (ст. 205.3 УК РФ); 5) организация террористического сообщества и участие в нем (ст. 205.5 УК РФ); 6) организация деятельности террористической организации и участие в деятельности такой организации (ст. 205.5 УК РФ); 7) захват заложника (ст. 206 УК РФ); 8) заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207 УК РФ); 9) организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем (ст. 208 УК РФ); 10) бандитизм (ст. 209 УК РФ); 11) организация преступного сообщества (преступной

организации) или участие в нем (ней) (ст. 210 УК РФ); 12) угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава (ст. 211 УК РФ). Террористический акт (ст. 205 УК РФ). Непосредственным объектом данного преступления, как и других преступлений, рассматриваемых в настоящем параграфе, является состояние защищенности жизненно важных интересов неопределенного круга лиц, организаций и материальных объектов от внутренних и внешних угроз. Дополнительным объектом являются жизнь, здоровье, отношения собственности и нормальное функционирование органов власти. Объективная сторона террористического акта характеризуется альтернативными действиями в виде совершения взрыва, поджога или иных действий, устрашающих население и создающих опасность гибели человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий, в целях дестабилизации деятельности органов власти или международных организаций либо воздействия на принятие ими решений, а также угроза совершения данных действий в тех же целях. Под взрывом следует понимать мгновенное разложение какого-либо вещества, сопровождающееся образованием сильно нагретых, с высоким давлением газов, которые носят разрушительный характер по отношению к другим объектам материального мира. Взрыв вызывают взрывные устройства и взрывные вещества, т.е. объекты, обладающие разрушительной и поражающей силой, приводимой в действие 411 каким-то внешним импульсом, вызывающим последующую химическую разрушительную реакцию. Под поджогом следует понимать намеренное, с преступным умыслом вызывание пожара для уничтожения огнем имущества, в том числе зданий и сооружений, в которых могут находиться люди. Под иными действиями в террористическом акте понимаются механические повреждения, разрушения зданий, сооружений, устройство аварий, катастроф и крушений на транспорте, затопление сооружений, помещений, складов, территорий, радиоактивное, химическое, бактериологическое и иное заражение местности и т.п. По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и считается оконченным с момента выполнения указанных действий. Субъективная сторона может характеризоваться только прямым умыслом и специальной целью: дестабилизация деятельности органов власти или международных организаций либо воздействие на принятие ими решений. Субъектом преступления является физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет. В соответствии с примечанием к ст. 205 УК РФ лицо, участвовавшее в подготовке террористического акта, освобождается от уголовной ответственности, если оно своевременным предупреждением органов власти или иным способом способствовало предотвращению осуществления террористического акта и если в действиях этого лица не содержится иного состава преступления. В ч. 2 ст. 205 УК РФ предусмотрено три квалифицирующих признака террористического акта: 1) террористический акт, совершенный группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; 2) террористический акт, повлекший по неосторожности смерть человека; 3) террористический акт, повлекший причинение значительного имущественного ущерба либо наступление иных тяжких последствий. В ч. 3 ст. 205 УК РФ предусмотрены особо квалифицирующие признаки: 1) террористический акт, сопряженный с посягательством на объекты использования атомной энергии либо с использованием ядерных материалов, радиоактивных веществ или источников радиоактивного излучения либо ядовитых, отравляющих, токсичных, опасных химических или биологических веществ; 2) террористический акт, повлекший умышленное причинение смерти человеку. 412 Содействие террористической деятельности (ст. 205.1 УК РФ). Объективная сторона данного преступления характеризуется альтернативными действиями в виде склонения, вербовки или иного вовлечения лица в совершение хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. 205, 206, 208, 211, 277, 278, 279 и 360 УК РФ, вооружение или подготовка лица в целях совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных названными статьями, а равно финансирование терроризма. Под финансированием

терроризма понимается предоставление или сбор средств либо оказание финансовых услуг с осознанием того, что они предназначены для финансирования организации, подготовки или совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. 205, 205.1, 205.2, 206, 208, 211, 220, 221, 277, 278, 279 и 360 УК РФ, либо для обеспечения организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), созданных или создаваемых для совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных названными статьями (п. 1 примечания к ст. 205.1 УК РФ). По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и окончен с момента выполнения одного из названных выше действий. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом и специальной целью в виде совершения преступления, названного в диспозиции ч. 1 ст. 205.1 УК РФ. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В соответствии с п. 2 примечания к ст. 205.1 УК РФ лицо, совершившее преступление, предусмотренное ст. 205.1 УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если оно своевременным сообщением органам власти или иным образом способствовало предотвращению либо пресечению преступления, которое оно финансировало и (или) совершению которого содействовало, и если в его действиях не содержится иного состава преступления. В ч. 2 ст. 205.1 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак, связанный с совершением преступления лицом с использованием своего служебного положения. В ч. 3 ст. 205.1 УК РФ предусмотрена самостоятельная ответственность за пособничество в совершении преступления, предусмотренного ст. 205 УК РФ (террористический акт). Понятие пособничества дано в ч.1.1 примечания к ст. 205.1 УК РФ. 413 В ч. 4 ст. 205 УК РФ предусмотрена ответственность за организацию совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных статьями 205, 205.3, частями третьей и четвертой статьи 206, частью четвертой статьи 211 УК РФ, или руководство его совершением, а равно организация финансирования терроризма. Под финансированием терроризма понимается предоставление или сбор средств либо оказание финансовых услуг с осознанием того, что они предназначены для финансирования организации, подготовки или совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных статьями 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, 206, 208, 211, 220, 221, 277, 278, 279 и 360 УК РФ, либо для обеспечения организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), созданных или создаваемых для совершения хотя бы одного из указанных преступлений. Публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма (ст. 205.2 УК РФ). Объективная сторона данного преступления характеризуется действиями в виде публичных призывов к осуществлению террористической деятельности или публичного оправдания терроризма. Под публичным оправданием терроризма понимается публичное заявление о признании идеологии и практики терроризма правильными, нуждающимися в поддержке и подражании (примечание к ст. 205.2 УК РФ). Данный состав преступления формальный и для окончания не требуется наступления каких-либо последствий. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В ч. 2 ст. 205.2 УК РФ предусмотрена повышенная ответственность за названные выше действия, совершенные с использованием средств массовой информации. Прохождение обучения в целях осуществления террористической деятельности (ст. 205.3 УК РФ). Объективная сторона выражена в таком деянии, как прохождение лицом обучения, заведомо для обучающегося проводимого в целях осуществления террористической деятельности либо совершения одного из преступлений, предусмотренных статьями 205.1, 206, 208, 211, 277, 278, 279 и 360 уголовного кодекса, а именно: приобретение знаний, практических умений и навыков а) в ходе занятий по физической и психологической подготовке, б) при изучении способов совершения указанных преступлений, правил обращения с оружием, 414 взрывными устройствами, взрывчатыми, отравляющими, а также иными веществами и предметами,

представляющими опасность для окружающих. Состав имеет формальный характер. Субъективная сторона – прямой умысел и наличие двух упомянутых целей: 1) осуществление террористической деятельности, 2) совершение одного из преступлений, предусмотренных статьями 205.1, 206, 208, 211, 277, 278, 279 и 360 УК РФ. Субъект – общий, то есть любое физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Статья предусматривает возможность освобождения от уголовной ответственности виновного лица, если оно сообщило органам власти о прохождении обучения, заведомо для обучающегося проводимого в указанных целях, способствовало раскрытию совершенного преступления или выявлению других лиц, прошедших такое обучение, осуществлявших, организовавших или финансировавших такое обучение, а также мест его проведения и если в его действиях не содержится иного состава преступления. Организация террористического сообщества и участие в нем (ст. 205.4 УК РФ). Статья сконструирована по аналогии со статьями 210 УК РФ – Организация преступного сообщества (преступной организации) или участие в нем(ней) и 282.1 УК РФ – Организация экстремистского сообщества. Объективная сторона деяния, предусмотренного ч. 1 ст. 205.4 УК РФ, – а) создание террористического сообщества, то есть устойчивой группы лиц, заранее объединившихся в целях осуществления террористической деятельности либо для подготовки или совершения одного либо нескольких преступлений, предусмотренных статьями 205.1, 205.2, 206, 208, 211, 220, 221, 277, 278, 279 и 360 УК РФ, либо иных преступлений в целях пропаганды, оправдания и поддержки терроризма, б) руководство таким террористическим сообществом, его частью или входящими в такое сообщество структурными подразделениями. Понятие преступного сообщества (преступной организации) раскрыто в 4 ст. 35 УК РФ. Обращает на себя внимание, что законодатель допустил неоправданное смешение таких форм сложного соисполнительства, как преступное сообщество (преступная организация) и организованная группа. Состав формальный. Субъективная сторона – прямой умысел и наличие специальных целей, совпадающих с целями, указанными в ст. 205.3 УК РФ, а также в целях пропаганды, оправдания и поддержки терроризма (понятие поддержки терроризма дается в ч.2 примечания, а именно оказание услуг, материальной, 415 финансовой или любой иной помощи, способствующих осуществлению террористической деятельности). Субъект общий. Ч. 2 ст. 205.4 УК РФ предусматривает ответственность за участие в террористическом сообществе. Примечание к данной статье гласит, что лицо, добровольно прекратившее участие в террористическом сообществе и сообщившее о его существовании, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Не может признаваться добровольным прекращение участия в террористическом сообществе в момент или после задержания лица либо в момент или после начала производства в отношении его и заведомо для него следственных либо иных процессуальных действий. Организация деятельности террористической организации и участие в деятельности такой организации (ст. 205.5 УК РФ). Статья аналогична ст. 282.2 УК РФ – Организация деятельности экстремистской организации. Объективная сторона - организация деятельности организации, которая в соответствии с законодательством Российской Федерации признана террористической (ч.1) и участие в деятельности организации, которая в соответствии с законодательством Российской Федерации признана террористической (ч.2). Состав по конструкции объективной стороны формальный. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Субъект общий. Возможно освобождение от уголовной ответственности лица, добровольно прекратившего участие в деятельности организации, которая в соответствии с законодательством Российской Федерации признана террористической, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Не может признаваться добровольным прекращение участия в деятельности организации, которая в соответствии с законодательством Российской Федерации признана террористической, в момент или после задержания лица либо в момент или после начала производства в отношении его и

заведомо для него следственных либо иных процессуальных действий. Захват заложника (ст. 206 УК РФ). Объективная сторона данного преступления характеризуется захватом или удержанием заложника. Захват заложника – это открытое либо тайное, с применением насилия или угрозы его применения либо без такового, ограничение свободы 416 передвижения заложника, которое сопровождается в последующем открытым сообщением об этом и выдвигаемыми условиями освобождения заложника. Удержание заложника – это насильственное осуществление контроля над действиями заложника и воспрепятствование выходу удерживаемого на свободу. Данный состав преступления формальный и окончен с момента совершения названных действий. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и специальной целью: принудить государство, организацию или гражданина совершить какое-либо действие или воздержаться от совершения какого-либо действия как условие освобождения заложника. Субъектом преступления является физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет. Лицо, добровольно или по требованию властей освободившее заложника, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. В ч. 2 ст. 206 УК РФ предусмотрены следующие квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору; 2) совершение преступления с применением насилия, опасного для жизни или здоровья; 3) совершение преступления с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия; 4) совершение преступления в отношении заведомо несовершеннолетнего; 5) совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; 6) совершение преступления в отношении двух или более лиц; 7) совершение преступления из корыстных побуждений или по найму. Особо квалифицирующие признаки захвата заложника предусмотрены в ч. 3 и 4 ст. 206 УК РФ. К ним, в частности, относятся: 1) совершение деяния организованной группой (ч. 3); 2) совершение деяния, повлекшего по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия (ч. 3); 3) умышленное причинение смерти человеку (ч. 4). Заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207 УК РФ). С объективной стороны данное преступление характеризуется действиями в виде заведомо ложного сообщения о готовящемся взрыве, поджоге или иных действиях, создающих опасность гибели людей, причинения значительного материального ущерба либо наступления иных опасных последствий. 417 По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и окончен с момента выполнения указанного действия. Субъективная сторона данного преступления характеризуется прямым умыслом. Мотив преступления не влияет на квалификацию, хотя должен учитываться при назначении наказания. Субъектом преступления является физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет. В ч. 2 ст. 207 УК РФ предусмотрена ответственность за то же деяние, повлекшее причинение крупного ущерба либо наступление иных тяжких последствий, - Крупным ущербом в настоящей статье признается ущерб, сумма которого превышает один миллион рублей. Организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем (ст. 208 УК РФ). Объективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 208 УК РФ, характеризуется такими альтернативными действиями, как создание вооруженного формирования (объединения, отряда, дружины или иной группы), не предусмотренного федеральным законом, а равно руководство таким формированием или его финансирование. Вооруженное формирование – это объединение, отряд, дружина или иная группа, члены которой (все или значительное число) обладают любым видом оружия, не имеющие цели нападения на граждан или организации. Незаконным будет являться любое вооруженное формирование, образование которого не предусмотрено федеральными законами. Создание вооруженного формирования означает совершение любых действий, результатом которых стало его образование (например, привлечение участников для совместной деятельности, вооружение данных участников, обучение применению оружия). Под руководством вооруженным формированием понимается деятельность лица (группы лиц) по осуществлению управленческих функций

(например, принятие решений, связанных с планированием, материальным обеспечением и организацией его деятельности). Объективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 208 УК РФ, характеризуется участием в вооруженном формировании, не предусмотренном федеральным законом, а также участием на территории иностранного государства в вооруженном формировании, не предусмотренном законодательством данного государства, в целях, противоречащих интересам Российской Федерации. 418 Под участием в вооруженном формировании понимается выполнение лицом возложенных на него функций и поручений, участие в вооруженных акциях и т.д. Составы преступлений, предусмотренные ч. 1 и 2 ст. 208 УК РФ, являются формальными и считаются оконченными с момента совершения указанных действий. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Лицо, добровольно прекратившее участие в незаконном вооруженном формировании и сдавшее оружие, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Бандитизм (ст. 209 УК РФ). Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 209 УК РФ, характеризуется действиями в виде создания устойчивой вооруженной группы (банды), а равно руководство такой группой (бандой). Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 209 УК РФ, характеризуется действиями в виде участия в устойчивой вооруженной группе (банде) или в совершаемых ею нападениях. Составы преступлений, предусмотренные ч. 1 и 2 ст. 209 УК РФ, являются формальными и окончены с момента выполнения названных действий. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом, а состав преступления, предусмотренный ч. 1 ст. 209 УК РФ, еще и целью создания банды: нападение на граждан или организации. Субъект преступления общий, т.е. любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Под бандой следует понимать организованную устойчивую вооруженную группу из двух и более лиц, заранее объединившихся для совершения нападений на граждан или организации (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17 января 1997 г. № 1 «О практике применения судами законодательства об ответственности за бандитизм»). Банда может быть создана и для совершения одного, но требующего тщательной подготовки нападения. От иных организованных групп банда отличается вооруженностью и преступными целями: совершение нападений на граждан и организации. Об устойчивости банды могут свидетельствовать, в частности, такие признаки, как стабильность ее состава, тесная взаимосвязь между ее членами, согласованность их действий, постоянство форм и методов преступной 419 деятельности, длительность ее существования и количество совершенных преступлений. Обязательным признаком банды, предусмотренным ст. 209 УК РФ, является ее вооруженность, предполагающая наличие у участников банды огнестрельного или холодного, в том числе метательного, оружия как заводского изготовления, так и самодельного, различных взрывных устройств, а также газового и пневматического оружия. Использование участниками нападения непригодного к целевому применению оружия или его макетов не может рассматриваться в качестве признака их вооруженности. При решении вопроса о признании оружием предметов, используемых членами банды при нападении, следует руководствоваться положениями Федерального закона «Об оружии», а в необходимых случаях и заключением экспертов. Банда признается вооруженной при наличии оружия хотя бы у одного из ее членов и осведомленности об этом других членов банды. Создание банды предполагает совершение любых действий, результатом которых стало образование организованной устойчивой вооруженной группы в целях нападения на граждан либо организации. Они могут выражаться в сговоре, приискании соучастников, финансировании, приобретении оружия и т.п. Создание вооруженной банды является в соответствии с ч. 1 ст. 209 УК РФ оконченным составом преступления независимо от того, были ли совершены планировавшиеся ею преступления. В тех случаях, когда активные действия лица, направленные на создание устойчивой вооруженной группы, в силу их своевременного пресечения правоохранительными органами либо по другим, не

зависящим от этого лица обстоятельствам, не привели к возникновению банды, они должны быть квалифицированы как покушение на создание банды. Под руководством бандой понимается принятие решений, связанных как с планированием, материальным обеспечением и организацией преступной деятельности банды, так и с совершением ею конкретных нападений. Участие в банде представляет собой не только непосредственное участие в совершаемых ею нападениях, но и выполнение членами банды иных активных действий, направленных на ее финансирование, обеспечение оружием, транспортом, подыскание объектов для нападения и т.п. В соответствии с ч. 2 ст. 209 УК РФ как бандитизм должно квалифицироваться участие в совершаемом нападении и таких лиц, которые, не являясь членами банды, сознают, что принимают участие в преступлении, совершаемом бандой. Действия лиц, не состоявших членами банды и не принимавших участия в совершенных ею нападениях, но оказавших содействие банде в ее преступной деятельности, следует квалифицировать по ст. 33 УК РФ и соответствующей части ст. 209 УК РФ. В ч. 3 ст. 209 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак: использование субъектом преступления своего служебного положения. Под совершением бандитизма с использованием своего служебного положения следует понимать использование лицом своих властных или иных служебных полномочий, форменной одежды и атрибутики, служебных удостоверений или оружия, а равно сведений, которыми оно располагает в связи со своим служебным положением, при подготовке или совершении бандой нападения либо при финансировании ее преступной деятельности, вооружении, материальном оснащении, подборе новых членов банды и т.п. Организация преступного сообщества (преступной организации) или участие в нем (ней) (ст. 210 УК РФ). С объективной стороны преступление характеризуется действиями в виде: 1) создания преступного сообщества (преступной организации) в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений; 2) руководства таким сообществом (организацией) или входящими в него (нее) структурными подразделениями; 3) координации преступных деяний, создания устойчивых связей между различными самостоятельно действующими организованными группами; 4) разработки планов и создания условий для совершения преступлений такими группами; 5) раздела сфер преступного влияния и преступных доходов между ними; 6) участия в собрании организаторов, руководителей (лидеров) или иных представителей организованных групп в целях совершения хотя бы одного тяжкого или особо тяжкого преступления. Состав преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 210 УК РФ, формальный и является окончательным с момента выполнения любого из перечисленных действий. Субъективная сторона характеризуется наличием у виновного прямого умысла. Целью его деятельности является создание преступного сообщества, его подразделений или объединения организаторов, руководителей или представителей организованных групп и обеспечение им необходимых условий для совершения тяжких или особо тяжких преступлений. 421 Субъектом преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. В ч. 2 ст. 210 УК РФ предусматривается уголовная ответственность за участие в преступном сообществе (преступной организации). С объективной стороны преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 210 УК РФ, выражается в участии в преступном сообществе (преступной организации). С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Субъектом преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. В ч. 3 ст. 210 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак: совершение преступления лицом с использованием своего служебного положения В ч. 4 ст. 210 УК РФ предусмотрен особо квалифицирующий признак: совершение преступления лицом, занимающим высшее положение в преступной иерархии. Лицо, добровольно прекратившее участие в преступном сообществе (преступной организации) или входящем в него (нее) структурном подразделении либо собрании организаторов, руководителей (лидеров) или иных представителей организованных групп и активно способствовавшее раскрытию или пресечению этих преступлений, освобождается от уголовной

ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава (ст. 211 УК РФ). Предметом данного преступления являются судно воздушного или водного транспорта, а также железнодорожный подвижной состав. Судном воздушного транспорта является летательный аппарат, поддерживаемый в атмосфере за счет взаимодействия с воздухом. К ним относятся самолеты, вертолеты, планеры, дирижабли, воздушные шары и др. Судном водного транспорта являются самоходное или несамоходное плавучее сооружение. Железнодорожным подвижным составом являются локомотивы, грузовые вагоны, пассажирские вагоны локомотивной тяги и мотор-вагонный подвижной состав, а также иной предназначенный для обеспечения осуществления перевозок и функционирования инфраструктуры железнодорожный подвижной состав, за исключением трамвая. Объективная сторона этого преступления характеризуется угоном указанных транспортных средств или их захватом. 422 Данное преступление имеет формальный состав и окончено с момента выполнения отмеченных действий. Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В ч. 2 ст. 211 УК РФ предусмотрены следующие квалифицирующие признаки данного состава преступления: 1) группой лиц по предварительному сговору; 2) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия; 3) с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия. Часть 3 ст. 211 УК РФ предусматривает особо квалифицированный состав этого преступления: те же деяния, совершенные организованной группой или повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия. Часть 4 ст. 211 УК РФ предусматривает ответственность за деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей настоящей статьи, сопряженные с совершением террористического акта либо иным осуществлением террористической деятельности.

Тема 10. Проблемы квалификации коррупционных преступлений

§ 1. Общая характеристика преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях сосредоточены законодателем в гл. 23 «Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях» УК РФ. Родовым объектом данных преступлений являются общественные отношения в сфере экономики, а видовым объектом интересы службы в коммерческих и иных организациях. По содержанию непосредственного объекта рассматриваемые преступления в теории уголовного права делят на две группы: 1) общие составы преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях; 2) специальные составы преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях. Объективная сторона рассматриваемых преступлений в большинстве случаев характеризуется действием, но пассивное поведение субъекта преступления не исключается. В названных составах преступлений законодатель отразил признаки общего и специальных субъектов. § 2. Общие составы преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях Систему преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях образуют следующие деяния: 1) злоупотребление полномочиями (ст. 201 УК РФ); 2) коммерческий подкуп (ст. 204 УК РФ). Злоупотребление полномочиями (ст. 201 УК РФ). Непосредственным объектом данного преступления являются интересы службы в коммерческих и иных организациях. Дополнительным объектом являются права и законные интересы граждан или организаций либо охраняемые законом интересы общества или государства. 399 Служба исторически сформировалась как механизм социальной интеграции, согласования деятельности государства, общества, отдельных

социальных групп и индивидов, а также обеспечения соблюдения ими закона, прав и интересов друг друга. Поэтому общественные отношения, складывающиеся по поводу служебной деятельности, независимо от ее вида и места осуществления, обладают общими характерными признаками, соответствующими двум векторам (основным направлениям) реализации служебных интересов: а) обеспечению осуществления задач и эффективного функционирования представляемой организационной структуры (службы); б) соблюдению при этом «внешних» требований к ее деятельности, установленных правовыми, моральными, профессиональными и прочими нормами либо обусловленных необходимостью обеспечения прав и интересов субъектов, вовлекаемых в поле деятельности служащего. Объективная сторона данного преступления характеризуется: 1) деянием в виде использования лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, своих полномочий вопреки законным интересам данной организации; 2) последствиями в виде причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства; 3) причинно-следственной связью между наступившими последствиями и совершенным деянием. Использование полномочий в рассматриваемом составе преступления, вытекает из служебного положения субъекта преступления, основанного на авторитете лица, связанном с его служебными функциями. В новых экономических условиях под признаки злоупотребления полномочиями подпадают следующие действия: продажа товаров подставным фирмам по заниженным ценам; нарушение политики ценообразования; попустительство совершению преступления. В акционерных обществах могут иметь место следующие злоупотребления: совершение лицом, выполняющим управленческие функции, действий, входящих в компетенцию иных коллегиальных органов, завышение норм оплаты труда, неверный подсчет голосов в процессе голосования, сокрытие бухгалтерской документации от акционеров, противодействие решениям собрания акционеров, задержка выплаты дивидендов, неверное распределение прибыли между участниками предпринимательской деятельности, представление собранию акционеров дискредитирующих сведений о лицах, входящих в состав руководящих органов, умышленное нарушение правил ведения реестра акционеров, проведение собрания акционеров без необходимого кворума, составление 400 подложных протоколов собраний акционеров. Таким образом, уголовная ответственность за злоупотребление полномочиями обуславливается отношениями доверия. Лицо привлекается к ответственности вследствие того, что взяло на себя обязательство распорядиться частью имущества других лиц. В данной ситуации у человека появляется ответственность перед гражданами, которые доверили ему часть имущественных прав. На почве данного обстоятельства у лица формируется чувство долга. С принятием обязательств по управлению имуществом и коллективом работников, входящих в структуру организации, у руководителя появляется свобода выбора поведения. Полученные права руководитель использует в целях извлечения выгод и преимуществ для себя. По конструкции объективной стороны данный состав преступления материальный и признается оконченным с момента наступления указанных последствий. Факт наступления общественно-опасных последствий при злоупотреблении полномочиями является главным условием наступления уголовной ответственности. В связи с этим ответственность за приготовление к злоупотреблению полномочиями исключается. По тем же основаниям в структуре названного вида преступной деятельности отсутствует и стадия покушения. Покушением являются действия, направленные на выполнение объективной стороны преступления. Любые действия, противоречащие интересам службы, следует рассматривать как оконченное деяние в случае наступления предусмотренных законом последствий. Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом субъекта преступления и специальной целью в виде извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесения вреда другим лицам. Субъект преступления специальный, т.е. лицо, выполняющее управленческие функции в

коммерческой или иной организации. Лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, а также в некоммерческой организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением, в ст. гл. 23 УК РФ признается лицо, выполняющее функции единоличного исполнительного органа, члена совета директоров или иного коллегиального исполнительного органа, а также лицо, постоянно, временно либо по специальному полномочию выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в этих организациях (примечанием к ст. 201 УК РФ). Злоупотребление полномочиями имеет ряд общих признаков с составом мошенничества, совершенного лицом с использованием своего служебного положения (п. «в» ч. 2 ст. 159 УК РФ). Основное отличие данных преступных посягательств заключается в способе совершения преступления. Главным признаком мошенничества являются совершенные субъектом манипуляции (совокупность операций), направленные на изъятие имущества у потерпевшего. Служебное положение, система прав, возможностей и привилегий выступают в качестве средства совершения преступления, и, по существу, являются необходимым реквизитом мошеннического трюка. Типичным примером мошенничества, совершенного с использованием служебного положения, является предложение должностного лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой организации, оказать оплачиваемую услугу без цели ее выполнения. Как правило, потерпевшими в таких случаях являются частные лица, не участвующие в процессах распределения или извлечения прибыли. В ч. 2 ст. 201 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак рассматриваемого состава преступления: злоупотребление полномочиями, повлекшее тяжкие последствия. Понятие тяжких последствий оценочное и может выражаться в причинении какого-либо вреда, выходящего за рамки диспозиции ч. 1 ст. 201 УК РФ. Коммерческий подкуп (ст. 204 УК РФ). Данная статья объединяет два самостоятельных состава преступления: 1) дача коммерческого подкупа (ч. 1 и 2 ст. 204 УК РФ); 2) получение коммерческого подкупа (ч. 3 и 4 ст. 204 УК РФ). Непосредственным объектом этих составов преступлений являются интересы нормальной службы в коммерческих и иных организациях. Предметом коммерческого подкупа являются деньги, ценные бумаги, иное имущество и услуги имущественного характера, выгоды или услуги имущественного характера, оказываемые безвозмездно, но подлежащие оплате (предоставление туристических путевок, ремонт квартиры, строительство дачи и т.п.). Под выгодами имущественного характера следует понимать, в частности, занижение стоимости передаваемого имущества, приватизируемых объектов, уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование банковскими ссудами. Объективная сторона дачи предмета коммерческого подкупа может характеризоваться следующими деяниями: 1) незаконной передачей лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, денег, ценных бумаг или иного имущества; 2) незаконном оказании этому же лицу услуг имущественного характера. 402 Перечисленные деяния выполняются субъектом преступления за совершение действий (бездействия) в своих интересах в связи с занимаемым лицом служебным положением. По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и считается оконченным с момента выполнения перечисленных действий. Дача незаконного вознаграждения при коммерческом подкупе, а равно их получение должностным лицом либо лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, считаются оконченными с момента принятия получателем хотя бы части передаваемых ценностей. В случаях, когда должностное лицо или лицо, осуществляющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, отказалось принять предмет коммерческого подкупа, лицо, передающее предмет подкупа, несет ответственность за покушение на преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 204 УК РФ. Если обусловленная передача ценностей не состоялась по обстоятельствам, не зависящим от воли лиц, пытавшихся передать или получить предмет подкупа, содеянное ими следует квалифицировать как покушение на

получение либо дачу незаконного вознаграждения при коммерческом подкупе. Не может быть квалифицировано как покушение на дачу или на получение коммерческого подкупа, высказанное намерение лица дать (получить) деньги, ценные бумаги, иное имущество либо предоставить возможность незаконно пользоваться услугами материального характера в случаях, когда лицо для реализации высказанного намерения никаких конкретных действий не предпринимало. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. № 6 «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе» отмечено, что, решая вопрос о наличии в действиях лица состава преступления, предусмотренного ст. 204 УК РФ, следует исходить из того, что под коммерческой организацией в соответствии со ст. 50 ГК РФ следует понимать организацию (юридическое лицо), которая в качестве основной цели своей деятельности преследует извлечение прибыли (например, хозяйственное товарищество и общество, производственный кооператив, государственное и муниципальное унитарное предприятие). К некоммерческой организации, которая не является органом государственной власти или местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением, в соответствии с гражданским законодательством относятся потребительский кооператив, общественное объединение или религиозная организация, благотворительные и иные фонды, а также учреждение, которое создается собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера (ст. 50 и 120 ГК РФ). Субъективная сторона дачи предмета коммерческого подкупа характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Примечание к ст. 204 УК РФ предусматривает специальное основание освобождения от уголовной ответственности лица, передавшего предмет коммерческого подкупа, если в отношении него имело место вымогательство либо если оно добровольно сообщило о подкупе органу, имеющему право возбудить уголовное дело. В ч. 2 ст. 204 УК РФ предусмотрены два квалифицирующих признака преступления: 1) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; 2) совершение преступления за заведомо незаконные действия (бездействие). Объективная сторона получения предмета коммерческого подкупа (ч.3 ст. 204 УК РФ) также характеризуется альтернативными деяниями: 1) незаконным получением предмета коммерческого подкупа лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, за совершение действий (бездействия) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением; 2) незаконным пользованием этим же лицом услугами имущественного характера за совершение действий (бездействия) в интересах дающего в связи с занимаемым субъектом преступления служебным положением. По конструкции данный состав преступления формальный. С субъективной стороны получение предмета коммерческого подкупа характеризуется только прямым умыслом. Субъект получения коммерческого подкупа специальный, т.е. лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации. В ч. 4 ст. 204 УК РФ содержатся следующие квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору. Предмет коммерческого подкупа надлежит считать полученным по предварительному сговору группой лиц, если в преступлении участвовали два и более должностных лица или два и более лица, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации, которые заранее договорились о совместном совершении данного преступления с использованием своего служебного положения. При этом не имеет значения, какая сумма получена каждым из этих лиц; 2) организованной группой. В соответствии со ст. 35 УК РФ организованная группа характеризуется устойчивостью, более высокой степенью организованности, распределением ролей, наличием организатора и руководителя. Исходя из этого, в организованную группу могут входить лица, не являющиеся должностными или не выполняющие управленческие функции в коммерческой или иной организации,

которые заранее объединились для совершения одного или нескольких преступлений. При наличии к тому оснований они несут ответственность согласно ч. 4 ст. 34 УК РФ как организаторы, подстрекатели либо пособники преступлений, предусмотренных ст. 204 УК РФ. В таких случаях преступление признается оконченным с момента принятия незаконного вознаграждения при коммерческом подкупе хотя бы одним из лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации; 3) сопряженность с вымогательством предмета коммерческого подкупа; 4) совершение за незаконные действия (бездействие). Вымогательство означает требование лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, передать незаконное вознаграждение в виде денег, ценных бумаг, иного имущества при коммерческом подкупе под угрозой совершения действий, которые могут причинить ущерб законным интересам гражданина либо поставить его в такие условия, при которых он вынужден совершить коммерческий подкуп с целью предотвращения вредных последствий для его правоохраняемых интересов.

§ 2. Общая характеристика преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления Уголовно-правовые нормы о преступлениях против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления содержатся в гл. 30 «Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления» УК РФ. Видовым объектом этих преступлений является совокупность общественных отношений, обеспечивающих соответствующую закону деятельность органов государственной власти, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, а также органов управления в Вооруженных Силах РФ, других войсках и иных воинских формированиях. Непосредственными объектами рассматриваемых преступлений являются общественные отношения, складывающиеся по поводу обеспечения отдельных составляющих правильного функционирования властного публичного аппарата. В составы преступлений, предусмотренных ст. 285, 285.1, 290-292 УК РФ, включены предметы: бюджетные средства; средства государственных внебюджетных фондов; материальные ценности, передаваемые в виде взятки; официальные документы. С объективной стороны составы преступлений, предусмотренные ст. 285.1, 285.2, 286, 288-292 УК РФ, характеризуются только действиями. Остальные составы преступлений из рассматриваемой группы могут характеризоваться бездействием. С субъективной стороны все должностные преступления, кроме халатности, характеризуются умышленной формой вины. В одних видах рассматриваемых составов преступлений субъектом может быть любое лицо, отвечающее признакам общего субъекта (ст. 291 УК РФ), в других – государственные служащие или служащие органов местного самоуправления (ст. 288 УК РФ), должностные лица (ст. 285-287, 289, 290, 293 УК РФ), должностные лица и публичные служащие, которые не являются должностными лицами (ст. 292 УК РФ). § 2. Характеристика отдельных видов преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления Систему преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления составляют следующие преступные деяния: 1) злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ); 2) нецелевое расходование бюджетных средств (ст. 285.1 УК РФ); 3) нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов (ст. 285.2 УК РФ); 4) внесение в единые государственные реестры заведомо недостоверных сведений (ст. 285.3 УК РФ); 5) превышение должностных полномочий (ст. 286 УК РФ); 6) неисполнение сотрудником органа внутренних дел приказа (ст. 286.1 УК РФ); 7) отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию РФ или Счетной палате РФ (ст. 287 УК РФ); 8) присвоение полномочий

должностного лица (ст. 288 УК РФ); 9) незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 289 УК РФ); 10) получение взятки (ст. 290 УК РФ); 11) дача взятки (ст. 291 УК РФ); 12) посредничество во взяточничестве (ст. 291.1 УК РФ); 13) служебный подлог (ст. 292 УК РФ); 14) незаконная выдача паспорта гражданина Российской Федерации, а равно внесение заведомо ложных сведений в документы, повлекшее незаконное приобретение гражданства РФ (ст. 292.1 УК РФ); 15) халатность (ст. 293 УК РФ). Злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ). 528 Объективная сторона данного преступления характеризуется: 1) деянием (действием или бездействием) в виде использования должностных полномочий вопреки интересам службы; 2) последствиями в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства; 3) причинно-следственной связью между наступившими последствиями и совершенным деянием. Состав преступления сконструирован по типу материального, поэтому он окончен с момента наступления указанных последствий. С субъективной стороны этот состав преступления характеризуется прямым умыслом, корыстной или иной личной заинтересованностью. Субъект преступления специальный, т.е. должностное лицо. Должностными лицами признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, государственных корпорациях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ (примечание к ст. 285 УК РФ). В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий» разъясняется, что к исполняющим функции представителя власти следует относить лиц, наделенных правами и обязанностями по осуществлению функций органов законодательной, исполнительной или судебной власти, а также, исходя из содержания примечания к ст. 318 УК РФ, иных лиц правоохранительных или контролирующих органов, наделенных в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от них в служебной зависимости, либо правом принимать решения, обязательные для исполнения гражданами, организациями, учреждениями независимо от их ведомственной принадлежности и форм собственности. Под организационно-распорядительными функциями понимаются полномочия должностного лица, которые связаны с руководством трудовым коллективом государственного органа, государственного или муниципального учреждения (его структурного подразделения) или находящимися в их служебном подчинении отдельными работниками, с формированием кадрового состава и определением трудовых функций работников, с организацией 529 порядка прохождения службы, применения мер поощрения или награждения, наложения дисциплинарных взысканий и т.п. Под организационно-распорядительными функциями понимаются полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия (например, по выдаче медицинским работником листка временной нетрудоспособности, установлению работником учреждения медико-социальной экспертизы факта наличия у гражданина инвалидности, приему экзаменов и выставлению оценок членом государственной экзаменационной (аттестационной) комиссии). Под административно-хозяйственными функциями понимаются полномочия должностного лица по управлению и распоряжению имуществом и (или) денежными средствами, находящимися на балансе и (или) банковских счетах организаций, учреждений, воинских частей и подразделений, а также по совершению иных действий (например, по принятию решений о начислении заработной платы, премий, осуществлению контроля за движением материальных ценностей, определению порядка их хранения, учета и контроля за их расходованием). Исполнение функций должностного

лица по специальному полномочию означает, что лицо осуществляет функции представителя власти, исполняет организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции, возложенные на него законом, иным нормативным правовым актом, приказом или распоряжением вышестоящего должностного лица либо правомочным на то органом или должностным лицом (например, функции присяжного заседателя). Функции должностного лица по специальному полномочию могут осуществляться в течение определенного времени или однократно, а также могут совмещаться с основной работой. При временном исполнении функций должностного лица или при исполнении их по специальному полномочию лицо может быть признано должностным лишь в период исполнения возложенных на него функций. Если лицо, назначенное на должность с нарушением требований или ограничений, установленных законом или иными нормативными правовыми актами, к кандидату на эту должность (например, при отсутствии диплома о высшем профессиональном образовании, необходимого стажа работы, при наличии судимости и т.п.), из корыстной или иной личной заинтересованности использовало служебные полномочия вопреки интересам службы либо совершило действия, явно выходящие за пределы его полномочий, повлекшие существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, то такие действия следует квалифицировать соответственно как злоупотребление должностными полномочиями либо как превышение должностных полномочий. В ч. 2 ст. 285 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак: совершение преступления лицом, занимающим государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ, а равно главой органа местного самоуправления. Под лицами, занимающими государственные должности РФ, понимаются лица, занимающие должности, устанавливаемые Конституцией РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий государственных органов (примечание к ст. 285 УК РФ). Под лицами, занимающими государственные должности субъектов РФ, понимаются лица, занимающие должности, устанавливаемые конституциями или уставами субъектов РФ для непосредственного исполнения полномочий государственных органов (примечание к ст. 285 УК РФ). Иностранцы, занимающие должности публичной международной организации, совершившие злоупотребление должностными полномочиями, несут уголовную ответственность по ст. 285 УК РФ в случаях, предусмотренных международными договорами РФ. Государственные служащие и муниципальные служащие, не относящиеся к числу должностных лиц, несут уголовную ответственность по статьям настоящей главы в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями. В ч. 3 ст. 285 УК РФ предусмотрен особо квалифицирующий признак: наступление тяжких последствий. Под тяжкими последствиями понимаются последствия совершения преступления в виде крупных аварий и длительной остановки транспорта или производственного процесса, иного нарушения деятельности организации, причинение значительного материального ущерба, причинение смерти по неосторожности, самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего и т.п. Нецелевое расходование бюджетных средств (ст. 285.1 УК РФ). Основным объектом данного преступления являются общественные отношения, возникающие в процессе осуществления расходов бюджетов всех уровней бюджетной системы. Предметом преступления являются средства бюджета соответствующего уровня. 531 Объективная сторона преступления характеризуется действием в виде расходования в крупном размере бюджетных средств на цели, не соответствующие условиям их получения. Крупным размером признается сумма бюджетных средств, превышающая 1,5 млн. руб. (примечание к ст. 285.1 УК РФ). По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и считается оконченным с момента списания со счета бюджетных средств. С субъективной стороны данное преступление характеризуется только с прямым умыслом. Субъект преступления специальный, т.е. должностное лицо получателя бюджетных

средств. В ч. 2 ст. 285.1 УК РФ предусмотрены два квалифицирующих признака: 1) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору; 2) совершение преступления в особо крупном размере. Особо крупным размером является сумма бюджетных средств, превышающая 7,5 млн. руб. Нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов (ст. 285.2 УК РФ). Основным объектом данного преступления являются общественные отношения, возникающие в процессе осуществления расходов бюджетов государственных внебюджетных фондов. Предмет преступления – средства этих фондов. Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется действием в виде расходования в крупном размере (более 1,5 млн. руб.) средств государственных внебюджетных фондов на цели, не соответствующие условиям, определенным законодательством, регулирующим деятельность фондов, и их бюджетам. Состав преступления формальный и считается оконченным в момент списания денежных средств со счета. С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления специальный, т.е. должностное лицо, обладающее статусом распорядителя соответствующих средств. В ч. 2 ст. 285.2 УК РФ предусмотрены следующие квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору; 2) в особо крупном размере (более 7,5 млн. руб.). Внесение в единые государственные реестры заведомо недостоверных сведений (ст. 285.3 УК РФ). 532 Основным объектом данного преступления являются общественные отношения, возникающие в процессе формирования единого государственного реестра. Предмет преступления – заведомо недостоверные сведения. Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется действиями в виде: 1) внесения в один из единых государственных реестров, предусмотренных законодательством Российской Федерации, заведомо недостоверных сведений; 2) уничтожения или подлога документов, на основании которых были внесены запись или изменение в указанные единые государственные реестры, если обязательное хранение этих документов предусмотрено законодательством Российской Федерации. Состав преступления формальный и считается оконченным в момент внесения в реестр недостоверных сведений. С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления специальный, т.е. должностное лицо, обладающее правом формирования единого государственного реестра. В ч. 2 ст. 285.3 УК РФ предусмотрен такой квалифицирующий признак, как совершение деяния группой лиц по предварительному сговору, а в ч. 3 – наступление тяжких последствий. Превышение должностных полномочий (ст. 286 УК РФ). С объективной стороны данное преступление характеризуется действием, явно выходящим за пределы полномочий должностного лица и повлекшим существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. Под существенным нарушением прав граждан или организаций в результате превышения должностных полномочий понимается нарушение прав и свобод физических и юридических лиц, гарантированных общепризнанными принципами и нормами международного права, Конституцией РФ (например, права на уважение чести и достоинства личности, личной и семейной жизни граждан, права на неприкосновенность жилища и тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, а также права на судебную защиту и доступ к правосудию, в том числе права на эффективное средство правовой защиты в государственном органе и компенсацию ущерба, причиненного преступлением, и др.) (постановление Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий»). 533 При оценке существенности вреда необходимо учитывать степень отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу организации, характер и размер понесенного ею материального ущерба, число потерпевших граждан, тяжесть причиненного им физического, морального или имущественного вреда и т.п. Под нарушением законных интересов граждан или

организаций в результате злоупотребления должностными полномочиями или превышения должностных полномочий понимается, в частности, создание препятствий в удовлетворении гражданами или организациями своих потребностей, не противоречащих нормам права и общественной нравственности (например, создание должностным лицом препятствий, ограничивающих возможность выбрать в предусмотренных законом случаях по своему усмотрению организацию для сотрудничества). Состав преступления материальный и считается оконченным в момент наступления последствий. С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления специальный, т.е. должностное лицо. В ч. 2 ст. 286 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак: совершение преступления лицом, занимающим государственную должность РФ или субъекта РФ, а равно главой органа местного самоуправления. В ч. 3 ст. 286 УК РФ предусмотрены особо квалифицирующие признаки: 1) применение насилия или угроза его применения; 2) применение оружия или специальных средств; 3) причинение тяжких последствий. Неисполнение сотрудником органа внутренних дел приказа (ст. 286.1 УК РФ). С объективной стороны данное преступление характеризуется действием, заключающимся в неисполнении сотрудником органа внутренних дел приказа начальника, отданного в установленном порядке и не противоречащего закону. Состав преступления материальный и считается оконченным в момент наступления последствий в виде причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления специальный, т.е. сотрудник органов внутренних дел. В ч. 2 ст. 286 УК РФ предусмотрены квалифицирующие признаки: совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, а равно наступление тяжких последствий. Отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию Российской Федерации или Счетной палате Российской Федерации (ст. 287 УК РФ). Объективная сторона данного преступления может характеризоваться как действием, так и бездействием в виде: 1) неправомерного отказа в предоставлении информации без уважительных на то причин; 2) уклонения от предоставления информации; 3) предоставления заведомо неполной информации; 4) предоставления заведомо ложной информации. Состав преступления формальный и считается оконченным в момент совершения хотя бы одного из указанных деяний. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъектом преступления является должностное лицо, обязанное предоставить информацию обеим палатам Федерального Собрания РФ или Счетной палате РФ. В ч. 2 ст. 287 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак: совершение преступления лицом, занимающим государственную должность РФ либо государственную должность субъекта РФ. В ч. 3 ст. 287 УК РФ предусмотрены особо квалифицирующие признаки: 1) сокрытие правонарушений, совершенных должностными лицами органов государственной власти; 2) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; 3) наступление тяжких последствий. Присвоение полномочий должностного лица (ст. 288 УК РФ). С объективной стороны данное преступление характеризуется деянием в виде присвоения государственным служащим или муниципальным служащим, не являющимся должностным лицом, полномочий должностного лица и совершение им в связи с этим действий, которые повлекли существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций. По конструкции объективной стороны данный состав преступления материальный и считается оконченным в момент наступления последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. 535 Субъект преступления специальный, т.е. государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющийся должностными лицами. Незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 289 УК РФ). Объективная сторона данного

преступления характеризуется альтернативными действиями в виде: 1) учреждения организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность; 2) участия в управлении такой организацией лично или через доверенное лицо. Названные действия являются преступными, если совершаются вопреки запрету, установленному законом, и связаны с предоставлением организации льгот и преимуществ или покровительства в иной форме. Под льготами и преимуществами понимаются льготы в налогообложении, в аренде помещений или производственных площадей, приобретении имущества, сырья либо иных предметов или товаров для осуществления предпринимательской деятельности и т.д. Преимущества могут выражаться в помощи по сбыту готовой продукции либо в оказании услуг, получении подрядов, заказов и т.п. Под покровительством в иной форме понимаются такие действия виновного, осуществляемые им с использованием своих должностных полномочий, которые направлены на создание благоприятных условий для деятельности коммерческой организации. Состав преступления формальный и считается оконченным в момент предоставления льготы, преимущества либо оказания покровительства в иной форме. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления специальный, т.е. только должностное лицо. Получение взятки (ст. 290 УК РФ). Объективная сторона данного преступления выражается в получении взятки лично или через посредника в виде денег, ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица, иностранного должностного лица либо должностного лица публичной международной организации либо оно в силу должностного положения может способствовать таким действиям (бездействию), а равно за общее покровительство или попустительство по службе. 536 По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и считается оконченным с момента получения взятки. Субъективная сторона получения взятки характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект преступления специальный, т.е. должностное лицо. В ч. 2 ст. 290 УК РФ содержится квалифицирующий признак: получение должностным лицом, иностранным должностным лицом либо должностным лицом публичной международной организации взятки в значительном размере (в сумме, превышающей двадцать пять тысяч рублей). Под иностранным должностным лицом в настоящей статье, ст. 291 и 291.1 УК РФ понимается любое назначаемое или избираемое лицо, занимающее какую-либо должность в законодательном, исполнительном, административном или судебном органе иностранного государства, и любое лицо, выполняющее какую-либо публичную функцию для иностранного государства, в том числе для публичного ведомства или публичного предприятия; под должностным лицом публичной международной организации понимается международный гражданский служащий или любое лицо, которое уполномочено такой организацией действовать от ее имени. В ч. 3 ст. 290 УК РФ предусмотрена ответственность должностного лица, иностранного должностного лица либо должностного лица публичной международной организации взятки за незаконные действия (бездействие). В ч. 4 ст. 290 УК РФ содержится квалифицирующий признак – совершение вышеуказанных деяний лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, а равно главой органа местного самоуправления. Незаконные действия (бездействие), за которые получается взятка. В ч. 5 ст. 290 УК РФ предусмотрены следующие особо квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; 2) совершение преступления, сопряженное с вымогательством взятки; 3) совершение преступления, сопряженное с вымогательством взятки в крупном размере. Часть 6 ст. 290 УК РФ предусматривает повышенную ответственность за деяния, предусмотренные частями первой, третьей, четвертой и пунктами «а» и «б» данной статьи, совершенные в особо крупном размере. Под вымогательством взятки понимается

требование должностным лицом взятки под угрозой совершения действий, которые могут причинить ущерб законным интересам взяткодателя либо поставить последнего в такие условия, при которых он вынужден дать взятку с целью предотвращения вредных последствий для его правоохраняемых интересов (п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. № 6 «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе»). Такого понимания вымогательства взятки судебная практика придерживается в течение многих лет. Крупным размером взятки признаются сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера, превышающие 150 тыс. руб., особо крупным – один миллион рублей (примечание к ст. 290 УК РФ). Дача взятки (ст. 291 УК РФ). Объективная сторона данного преступления состоит в незаконном вручении, передаче материальных ценностей или предоставлении выгод имущественного характера должностному лицу лично или через посредника за совершение действий (бездействия), входящих в служебные полномочия должностного лица, в пользу взяткодателя или представляемых им лиц или за содействие должностным лицом в силу занимаемого им положения совершению действий (бездействия) другим должностным лицом либо за общее покровительство или попустительство по службе взяткодателю или представляемым им лицам. В ч. 2 ст. 291 УК РФ содержится квалифицирующий признак: дача взятки должностному лицу, иностранному должностному лицу либо должностному лицу публичной международной организации в значительном размере. В ч. 3 ст. 291 УК РФ предусмотрена ответственность за дачу взятки должностному лицу, иностранному должностному лицу либо должностному лицу публичной международной организации за незаконные действия (бездействие). В ч. 4 ст. 291 УК РФ предусмотрены следующие особо квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; 2) совершение преступления в крупном размере. Часть 5 ст. 291 УК РФ предусматривает повышенную ответственность за деяния, предусмотренные частями первой – четвертой данной статьи, совершенные в особо крупном размере. Состав дачи взятки является формальным и для признания его оконченным не требуется наступления каких-либо последствий. Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется только прямым умыслом. 538 Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В соответствии с примечанием к ст. 291 УК РФ лицо, давшее взятку, освобождается от уголовной ответственности, если оно активно способствовало раскрытию и (или) расследованию преступления либо имело место вымогательство взятки со стороны должностного лица или если лицо добровольно сообщило органу, имеющему право возбудить уголовное дело, о даче взятки. Посредничество во взяточничестве (ст. 291.1 УК РФ). Объективная сторона преступления характеризуется непосредственной передачей взятки по поручению взяткодателя или взяткополучателя либо иным содействием взяткодателю и (или) взяткополучателю в достижении либо реализации соглашения между ними о получении и даче взятки в значительном размере. Состав является формальным и для признания его оконченным не требуется наступления каких-либо последствий. Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется только прямым умыслом. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В ч. 2 ст. 291.1 УК РФ содержатся два квалифицирующих признака: посредничество во взяточничестве за совершение заведомо незаконных действий (бездействие) либо лицом с использованием своего служебного положения. В ч. 3 ст. 291.1 УК РФ предусмотрены следующие особо квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; 2) совершение преступления в крупном размере. Часть 4 ст. 291.1 УК РФ предусматривает повышенную ответственность за посредничество во взяточничестве, совершенные в особо крупном размере. Часть 5 ст. 291.1 УК РФ устанавливает ответственность за такие деяния, как обещание или предложение посредничества во взяточничестве. Согласно примечанию к статье лицо,

являющееся посредником во взяточничестве, освобождается от уголовной ответственности, если оно после совершения преступления активно способствовало раскрытию и (или) пресечению преступления и добровольно сообщило органу, имеющему право возбудить уголовное дело, о посредничестве во взяточничестве. Служебный подлог (ст. 292 УК РФ). 539 Предметом данного преступления является официальный документ. Объективная сторона преступления характеризуется внесением должностным лицом, а также государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, в официальные документы заведомо ложных сведений, а равно внесение в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание. Под официальным документом понимается письменный акт, выполненный на бумажном или электронном носителе, исходящий от того или иного структурного звена государственного аппарата, удостоверяющий конкретные факты и события, которые влекут для использующих их лиц определенные юридические последствия. Данные документы должны быть надлежащим образом составлены и содержать необходимые реквизиты (номер, дату, штамп, печать, подпись соответствующего должностного лица). К официальным документам, в частности, относятся: официальные регистрационные книги (например, книги органов загса и т.п.); журналы (например, журналы учета информации в дежурных частях ОВД); другие документы, удостоверяющие определенные события и факты (трудовая книжка, паспорт, удостоверение личности, свидетельство о рождении и т.п.). По конструкции объективной стороны данный состав преступления формальный и является оконченным с момента совершения описанных действий. Обязательным условием наступления уголовной ответственности по ст. 292 УК РФ является отсутствие в действиях виновного лица признаков преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 292.1 УК РФ. С субъективной стороны это преступление характеризуется только умышленной формой вины в виде прямого умысла, корыстной или иной личной заинтересованностью. Субъект преступления специальный, т.е. должностное лицо, государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющиеся должностными лицами. В ч. 2 ст. 292 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак: существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. Незаконная выдача паспорта гражданина Российской Федерации, а равно внесение заведомо ложных сведений в документы, повлекшее незаконное приобретение гражданства РФ (ст. 292.1 УК РФ). 540 Объективная сторона данного преступления характеризуется альтернативными действиями в виде незаконной выдачи паспорта гражданина Российской Федерации иностранному гражданину или лицу без гражданства, а равно внесение должностным лицом, а также государственным служащим или муниципальным служащим, не являющимся должностным лицом, заведомо ложных сведений в документы, повлекшее незаконное приобретение гражданства Российской Федерации. По конструкции объективной стороны данный состав преступления формально-материальный. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект преступления специальный, т.е. должностное лицо или государственный служащий, служащий органа местного самоуправления. В ч. 2 ст. 292.1 УК РФ установлена повышенная ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом или государственным служащим своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло незаконную выдачу паспорта гражданина Российской Федерации иностранному гражданину или лицу без гражданства либо незаконное приобретение гражданства РФ.

Тема 11. Проблемы квалификации преступлений экстремистской направленности.

§ 1. Общая характеристика преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства содержатся в гл. 29 «Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства», которая открывает разд. 10 «Преступления против государственной власти» УК РФ. Родовым объектом данных преступлений является совокупность общественных отношений, обеспечивающих незыблемость основ конституционного строя и безопасность государства, нормальное функционирование государственных органов, относящихся к различным ветвям 510 государственной власти, а также интересы государственной службы и службы в органах местного самоуправления. Видовым объектом рассматриваемых преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие незыблемость основ конституционного строя и безопасность государства. Непосредственный объект многих составов преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства совпадает с видовым объектом, за исключением составов преступлений, предусмотренных ст. 283 и 284 УК РФ. Объективная сторона преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства характеризуется действиями. Составы преступлений в основном сконструированы как формальные, за исключением преступлений, предусмотренных ст. 283 и 284 УК РФ, которые имеют материальный состав. Субъективная сторона почти всех рассматриваемых преступлений характеризуется только прямым умыслом. Исключение составляют преступления, предусмотренные ст. 283 и 284 УК РФ, в которых предусмотрена неосторожная форма вины. Субъектом преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства является физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Некоторые преступления предполагают наличие специального субъекта. В теории уголовного права преступления против государственной власти условно делятся на пять групп: 1) преступления против внешней безопасности РФ; 2) преступления, посягающие на основы политической системы РФ; 3) посягательство на экономическую безопасность и обороноспособность РФ; 4) посягательство на общественные отношения, обеспечивающие недопущение экстремистской деятельности; 5) преступления, посягающие на сохранность государственной тайны.

§ 2. Посягательства на общественные отношения, обеспечивающие недопущение экстремистской деятельности Систему посягательств на общественные отношения, обеспечивающие недопущение экстремистской деятельности, составляют следующие преступные деяния: 1) публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности (ст. 280 УК РФ); 2) возбуждение ненависти либо вражды, а равно унижение человеческого достоинства (ст. 282 УК РФ); 3) организация экстремистского сообщества (ст. 282.1 УК РФ); 4) организация деятельности экстремистской организации (ст. 282.2 УК РФ). Публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности (ст. 280 УК РФ). Непосредственным объектом данного преступления являются общественные отношения, обеспечивающие недопущение экстремистской деятельности. Объективная сторона данного состава преступления состоит в публичных призывах к осуществлению экстремистской деятельности. Под призывом понимается обращение, в котором выражается стремление оказать руководящее и направляющее воздействие на сознание, волю и поведение людей, побудить их к определенному роду действий. Форма призывов может быть различной: устной, письменной, изобразительной, с использованием технических средств; Экстремистской деятельностью является: 1) деятельность общественных и религиозных объединений, иных организаций, средств массовой информации, физических лиц по планированию, организации, подготовке и совершению действий, направленных: на насильственное изменение основ конституционного строя и • нарушение целостности РФ; подрыв безопасности РФ; • захват или присвоение властных полномочий; • создание незаконных вооруженных формирований; • осуществление террористической деятельности; • 518 возбуждение расовой, национальной или религиозной розни, а также • социальной розни, связанной с насилием или призывами к насилию; унижение национального достоинства; • осуществление массовых беспорядков, хулиганских действий и актов • вандализма по

мотивам идеологической, политической, расовой, национальной или религиозной ненависти либо вражды, а равно по мотивам ненависти либо вражды в отношении какой-либо социальной группы; пропаганду исключительности, превосходства либо неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности; 2) пропаганда и публичное демонстрирование нацистской атрибутики или символики либо атрибутики или символики, сходных с нацистской атрибутикой или символикой до степени смешения; 3) публичные призывы к осуществлению указанной деятельности или совершению указанных действий; 4) финансирование указанной деятельности либо иное содействие ее осуществлению или совершению указанных действий, в том числе путем предоставления для осуществления указанной деятельности финансовых средств, недвижимости, учебной, полиграфической и материально-технической базы, телефонной, факсимильной и иных видов связи, информационных услуг, иных материально-технических средств. Состав данного преступления формальный и считается оконченным с момента публичного призыва к осуществлению экстремистской деятельности, даже если под его влиянием ни одно лицо не было вовлечено в экстремистскую деятельность. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В ч. 2 ст. 280 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак: использование средств массовой информации либо информационно- телекоммуникационных сетей, в том числе сети "Интернет". Возбуждение ненависти либо вражды, а равно унижение человеческого достоинства (ст. 282 УК РФ). Непосредственным объектом данного преступления является конституционный принцип недопущения экстремизма в форме пропаганды или агитации, возбуждающих национальную, расовую или религиозную ненависть и вражду. 519 Объективная сторона характеризуется действиями, направленными на возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды, унижение национального достоинства, а равно пропагандой исключительности, превосходства либо неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, национальной или расовой принадлежности, если эти деяния совершены публично или с использованием средств массовой информации, в том числе сети "Интернет". Публичность означает, что идеи и взгляды, возбуждающие национальную, расовую или религиозную вражду, распространяются в присутствии широкого круга людей (в случаях их устной формы) либо рассчитаны на последующее ознакомление с ними других лиц (например, расклеивание листовок, лозунгов, распространение аудио- и видеоматериалов), носят открытый и доступный для понимания характер. Возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды с использованием средств массовой информации означает, что идеи и взгляды публикуются в печати, доводятся до людей через радио, телевидение, сеть Интернет. Состав данного преступления формальный и считается оконченным с момента выполнения любого из перечисленных действий. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и мотивом неприязни к определенным нациям, расам, религиям и т.д. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В ч.2 ст. 282 УК РФ предусмотрены следующие квалифицирующие признаки: 1) совершение преступления с применением насилия или с угрозой его применения; 2) совершение преступления лицом с использованием своего служебного положения; 3) совершение преступления организованной группой. Организация экстремистского сообщества (ст. 282.1 УК РФ). Непосредственным объектом данного преступления является совокупность общественных отношений по реализации конституционного запрета осуществления экстремистской деятельности. Под преступлениями экстремистской направленности понимаются преступления, совершенные по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы, 520 предусмотренные соответствующими статьями Особенной части УК РФ и п. «е» ч. 1 ст. 63 УК (примечание к ст. 282.1 УК РФ). В ч. 1 ст. 282.1 УК РФ предусмотрен состав преступления: создание экстремистского сообщества, т.е. организованной группы лиц для подготовки или совершения преступлений экстремистской направленности, а равно руководство таким экстремистским сообществом, его частью или входящими в такое сообщество структурными подразделениями, а также создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений такого сообщества в целях разработки планов и (или) условий для совершения преступлений

экстремистской направленности. Объективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 282.1 УК РФ, характеризуется созданием экстремистского сообщества, т.е. организованной группы лиц для подготовки или совершения преступлений экстремистской направленности, а равно руководством таким экстремистским сообществом, его частью или входящими в такое сообщество структурными подразделениями, а также созданием объединения организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений такого сообщества. По конструкции объективной стороны состав преступления формальный и считается оконченным с момента выполнения любого из перечисленных действий. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и специальной целью разработки планов и (или) условий для совершения преступлений экстремистской направленности. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В части 1.1 ст. 282.1 УК РФ предусмотрена ответственность за склонение, вербовку или иное вовлечение лица в деятельность экстремистского сообщества. В ч. 2. ст. 282.1 предусмотрен самостоятельный состав преступления: участие в экстремистском сообществе. Объективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 282.1 УК РФ, характеризуется участием в экстремистском сообществе. Состав преступления формальный и для его окончания не требуется наступления каких-либо последствий. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Субъект преступления общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. 521 В ч. 3 ст. 282.1 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак: совершение преступления лицом с использованием своего служебного положения. В соответствии с примечанием ст. 282.1 УК РФ лицо, добровольно прекратившее участие в деятельности экстремистского общества, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Организация деятельности экстремистской организации (ст. 282.2 УК РФ). Непосредственный объект данного преступления полностью совпадает с непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 282.1 УК РФ. В ч. 1 ст. 282.2 УК РФ предусмотрен состав преступления: организация деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности. Объективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 282.2 УК РФ, характеризуется организацией деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности. Под организацией деятельности следует понимать осознанное, волевое, активное поведение виновного лица, направленное на планирование мероприятий экстремистской организации, разработку схем реализации данных планов, на создание и укрепление кадровой и материально-технической базы этой организации. По конструкции объективной стороны состав преступления, предусмотренный ч. 1 ст. 282.2 УК РФ, формальный и для его окончания не требуется наступления каких-либо последствий. Субъективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 282.2 УК РФ, характеризуется прямым умыслом. Субъектом преступления может быть создатель экстремистского объединения или организации, а также их руководитель или руководитель их структурного подразделения. В части 1.1 ст. 282.2 УК РФ предусмотрена ответственность за склонение, вербовку или иное вовлечение лица в деятельность экстремистской организации. В ч. 2 ст. 282.2 УК РФ предусмотрен самостоятельный состав преступления: участие в деятельности общественного или религиозного 522 объединения либо иной организации, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности. Объективную сторону преступления образует участие в деятельности экстремистского сообщества после вступления в законную силу судебного решения о ликвидации этого сообщества или о запрете его деятельности в связи с ее экстремистским характером. Участие в деятельности экстремистской организации предполагает осознанное, волевое, активное поведение лица, направленное на физическое, имущественное или интеллектуальное содействие этой организации и проводимым ею мероприятиям. Состав преступления является формальным и считается оконченным с момента совершения любого действия участника в общем русле деятельности ликвидированного или запрещенного сообщества. Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом. Субъектом преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 282.2 УК РФ, является рядовой

участник ликвидированного сообщества или сообщества, экстремистская деятельность которого запрещена. В соответствии с примечанием к ст. 282.2 УК РФ лицо, добровольно прекратившее участие в деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Финансирование экстремистской деятельности (ст. 282.3 УК РФ). Объективная сторона – действия по предоставлению или сбору средств либо оказание финансовых услуг, заведомо предназначенных для финансирования организации, подготовки и совершения хотя бы одного из преступлений экстремистской направленности либо для обеспечения деятельности экстремистского сообщества или экстремистской организации. Состав формальный. Субъективная сторона – прямой умысел и наличие специальных целей. Субъект общий – физическое лицо, достигшее возраста 16 лет. В части 2 ст. 282.3 УК РФ содержится квалифицирующий признак - те же деяния, совершенные лицом с использованием своего служебного положения. Согласно примечанию, лицо, совершившее преступление, 523 предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно путем своевременного сообщения органам власти или иным образом способствовало предотвращению либо пресечению преступления, которое оно финансировало, а равно способствовало пресечению деятельности экстремистского сообщества или экстремистской организации, для обеспечения деятельности которых оно предоставляло или собирало средства либо оказывало финансовые услуги, если в его действиях не содержится иного состава преступления.