

Документ подписан простой электронной подписью

Информация о владельце:

ФИО: Локтионова Оксана Геннадьевна

Должность: проректор по учебной работе

Дата подписания: 04.02.2021 16:22:59

Уникальный программный ключ:

0b817ca911e666f8abb13a5d426d39e5f1c11eabbf73e943df4a4851fda56d088

МИНОБРНАУКИ РОССИИ

Федеральное государственное бюджетное образовательное
учреждение высшего образования
«Юго-Западный государственный университет»
(ЮЗГУ)

Кафедра уголовного права



ОСНОВЫ КВАЛИФИКАЦИИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ В СФЕРЕ ТАМОЖЕННОГО ДЕЛА

Методические рекомендации
для самостоятельной работы студентов
специальности 036401.65

Курск 2015

УДК 343.2

Составитель: Т.Г. Лепина

Рецензент

Основы квалификации преступлений в сфере таможенного дела: методические рекомендации для самостоятельной работы студентов / Юго-Зап. гос. ун-т; сост.: Т.Г. Лепина. – Курск, 2015. – 148 с. – Библиогр.: с. 133.

Содержат сведения для самостоятельной работы студентов, тестовые задания, терминологический словарь требования.

Методические рекомендации соответствуют требованиям Федерального государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования направления подготовки (специальности) 036401 Таможенное дело.

Предназначены для студентов и слушателей, обучающихся на всех формах обучения.

Текст печатается в авторской редакции

Подписано в печать . Формат 60x84 1/16.

Усл. печ. л. . Уч.-изд. л. . Тираж экз. Заказ. Бесплатно.

Юго-Западный государственный университет.

305040, г. Курск, ул. 50 лет Октября, 94

Содержание

Введение	5
Тема 1. Понятие, значение, виды квалификации преступлений.....	7
Тема 2. Понятие и классификация преступлений.....	13
Тема 3. Уголовная ответственность и состав преступления как ее основание.....	19
Тема 4. Квалификация преступлений по признакам объекта преступления.....	28
Тема 5. Квалификация преступлений по признакам объективной стороны преступления	34
Тема 6. Квалификация преступлений по признакам субъекта преступления	49
Тема 7. Квалификация преступлений по признакам субъективной стороны преступления	57
Тема 8. Правила квалификации при конкуренции норм.....	62
Тема 9. Квалификация неоконченных преступлений.....	67
Тема 10. Квалификация преступлений, совершенных в соучастии	75
Тема 11. Особенности квалификации при совокупности преступлений и при рецидиве	80
Тема 12. Общая характеристика преступлений, отнесенных к компетенции таможенных органов.....	88
Тема 13. Квалификация преступлений, связанных с контрабандой.....	94
Тема 14. Квалификация иных преступлений, отнесенных к компетенции таможенных органов (таможенных преступлений).....	107
Тема 15. Квалификация иных преступлений, совершаемых в сфере таможенного дела, сопутствующих таможенным преступлениям.....	126
Заключение.....	132
Список рекомендуемой литературы.....	133

Терминологический словарь.....	135
Тематика самостоятельных письменных работ.....	136
Тестовые задания для самопроверки.....	139
Примерный перечень вопросов к экзамену.....	145

Введение

Представленные вниманию читателя учебно-методические рекомендации посвящены крайне актуальной в современных условиях дисциплине «Основы квалификации преступлений в сфере таможенного дела». Данная дисциплина направлена на более глубокое изучение студентами факультета государственного управления и международных отношений вопросов, касающихся квалификации преступления, на современном этапе развития уголовно-правовой науки.

Необходимость изучения «Основ квалификации преступлений в сфере таможенного дела» обусловлена динамичностью уголовного законодательства, которое требует постоянного совершенствования, особенно когда речь идет о вопросах уголовной ответственности в отношении лиц, совершивших общественно опасное деяние: их возрасте, вменяемости, невменяемости, а также лиц с психическим расстройством, не исключающим вменяемости и другое.

Углубленное изучение узкоспециальных вопросов юриспруденции, позволит избежать ошибок в определении категорий преступлений и их квалификации в дальнейшей профессиональной деятельности сотрудников таможенных органов.

Пособие может быть использовано студентами (слушателями) юридических факультетов всех форм обучения (включая дистанционную). Пособие учитывает последние изменения в уголовном и ином законодательстве, имеющиеся на сентябрь 2015 года, основано на современных теоретических концепциях, учитывает сложившуюся в настоящее время практику борьбы с преступностью.

Самостоятельная работа студента с учебным пособием предполагает внимательное прочтение материала, его конспектирование, формулирование вопросов по содержанию прочитанного, попытки ответить на приводимые в конце каждой главы вопросы для самопроверки. Также предполагает решение тестовых заданий с последующей самопроверкой, осуществляемой путём поиска ответов на тестовые вопросы в учебной и иной литературе. Такая деятельность позволяет выявить и восполнить

пробелы в понимании материала, лучше подготовиться к промежуточной и итоговой аттестации.

1. Понятие, виды и значение квалификации преступлений.

Под квалификацией преступлений в уголовном праве понимается процесс установления сходства (соответствия) совершенного деяния элементам и признакам того или иного состава преступления и его закрепление юридическими символами (ссылкой на статью, часть, пункт).^[1]

Иными словами, квалификация есть юридическая оценка тех или иных поступков человека.

Квалификация является одной из форм применения уголовного закона. Последняя представляет более широкую деятельность, чем квалификация, и включает (наряду с ней) назначение наказания, определение иных видов уголовной ответственности (условного осуждения, судимости). Применение уголовного закона охватывает также оценку непроступных, а иногда и общественно полезных поступков, имеющих внешнее сходство с преступлениями (необходимая оборона).^[2]

Из сказанного следует, что о квалификации можно говорить в двух значениях: 1) в смысле определенного процесса – деятельности, состоящей из ряда отдельных актов (операций) и протекающей в течение некоторого времени; 2) в смысле итога, результата этой деятельности, воплощенного в выводе о наличии или отсутствии состава преступления.

Когда, например, говорят, что, скажем, Иванов совершил кражу и его действия квалифицированы по ст. 158 ч. 1 УК РФ, то речь в этом случае идет о результате, об итоге познавательного процесса: что сделал Иванов и признакам какого состава соответствуют его действия.

А если же мы рассуждаем о том, как мы пришли к такому выводу, что мы принимали во внимание, какие обстоятельства учитывали, а какие посчитали не относящимися к делу, какому составу и почему отдали предпочтение при юридической оценке, то тогда мы имеем в виду под квалификацией сам процесс, саму систему действий, в которой выразилась квалификация.

Квалификация (юридическая оценка) производится на всех стадиях уголовного процесса. Первоначально она носит предварительный характер и может быть предположительной. В

дальнейшем при получении более полной информации об обстоятельствах совершенного деяния квалификация уточняется.

Без квалификации невозможно принятие решения по уголовному делу. Так, для того, чтобы возбудить уголовное дело надо квалифицировать действия предполагаемого виновного по соответствующей статье. При предъявлении обвинения, судебном разбирательстве квалификация может измениться. Тем не менее предварительная квалификация необходима. Например, избрание меры пресечения в виде ареста на предварительном следствии допускается только в том случае, когда лицо подозревается в совершении преступления, за которое предусматривается наказание не ниже 2-х лет лишения свободы. Таким образом нельзя арестовать подозреваемого, не квалифицировав его действия по той или иной статье.

В зависимости от особенностей квалификации могут быть выделены ее разновидности.

По моменту развития

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

По субъекту

- 1) официальная;
- 2) неофициальная.

По степени завершенности

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

По содержанию

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

По степени точности

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

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

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

Неофициальная квалификация, естественно, не влечет юридических последствий.

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

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

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

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

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

Окончательная квалификация – это квалификация, совершаемая судебными инстанциями (в том числе верховными судами).

Квалификация по отдельным признакам состава преступления предполагает отдельную юридическую оценку по

элементам и признакам состава (объекту, объективной стороне, субъекту и т.п.).

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

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

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

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

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

Правильная квалификация – это квалификация точно соответствующая закону.

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

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

В теории уголовного права возник вопрос, можно ли считать квалификацию правильной, если она основана на неполных фактических данных.^[3] Куринов Б.А. полагал что, на этот вопрос нельзя дать однозначного ответа. По его мнению, все дело в том, какова причины неполноты установления фактических обстоятельств дела. Если она связана с объективной невозможностью их получения, например, из-за уничтожения доказательств преступником, недостаточностью технических возможностей выявления следов преступления, когда следственные органы и суд сделали все необходимое для их обнаружения, тогда квалификация на основе добытых ограниченных данных не может считаться неправильной.

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

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

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

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

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

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

Задачей правоприменителя является, естественно, правильная квалификация. Но поскольку в реальности имеют место и случаи отступления от закона и ошибки, то следует выделять и неправильную квалификацию.

Квалификация будет неправильной, если:

1. применена не та статья уголовного закона, которая предусматривает данный случай, а другая. Например, кража (ст. 158 УК РФ) квалифицирована как присвоение (ст. 160 УК РФ);

2. единичное преступление расценено как множественность.

3. множественность преступлений квалифицирована как единичное преступлений.

Неправильная квалификация искажает социальную сущность совершенного деяния (преувеличивает или занижает его опасность, необоснованно относит к социально опасным неопасные деяния или наоборот), влечет неосновательное усиление или снижение ответственности.

Неправильная квалификация не обеспечивает достижение целей, провозглашаемых уголовным законом, может вызвать крайне отрицательные социальные последствия (потерю работы, разрушение семьи и т. п.).

При определенных условиях неправильная квалификация может сама рассматриваться как преступление (привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности – ст. 299 УК РФ, незаконное освобождение от уголовной ответственности – ст. 300 УК РФ, вынесение заведомо неправосудного приговора – ст. 305 УК РФ).

Неточная квалификация не имеет столь негативных последствий как неправильная,

однако она осложняет достижение целей наказания и может привести к нарушениям прав человека.

Наоборот, правильная квалификация верно отражает социальную сущность деяния,

обеспечивает достижений целей уголовной ответственности, утверждает в обществе справедливость, укрепляет законность и правопорядок, способствует упрочению морали и нравственности.

Вопросы и задания для самопроверки

Понятие и виды квалификации преступлений.

Классификация квалификация по моменту развития.

Классификация квалификация по субъекту.

Классификация квалификация по степени точности.

2. Понятие и признаки преступления. Классификация преступлений.

Понятие преступления является одной из основных категорий уголовного права

В ст.14 УК РФ, озаглавленной “Понятие преступления” дано его определение:

1. Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания.

2. Не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного настоящим кодексом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности.

В Уголовном Кодексе РФ 1996 года определение преступления является формально-материальным, так как предусматривает и формальный признак (запрещенность деяния нормами уголовного закона), и материальный (общественная опасность).

Формальный признак преступления означает законодательное выражение принципа “нет преступления без указания на то в законе”, т.е. преступным является лишь то деяние, про которое прямо сказано в законе. Он подразумевает не допущение применения уголовного закона по аналогии, в отличие, например, от гражданского права.

Материальный признак преступления предполагает, что преступным может быть только общественно опасное деяние, а также, что не является преступлением деяние, хотя формально и подпадающее под признаки преступления указанные в Уголовном Кодексе, но в силу малозначительности не представляющие общественной опасности.

Преступление-это всегда деяние, которое может выражаться в форме преступного действия и преступного бездействия.

Преступное действие представляет собой активную форму человеческого поведения. Это означает, что виновный не ожидает естественного течения событий, а непосредственно сам (по своей

инициативе или по инициативе другого лица) вмешивается в их развитие с тем, чтобы достичь желаемых для него последствий.

Преступное бездействие – пассивная форма преступного деяния, состоящая в неисполнении субъектом возложенной на него правовой обязанности к активному поведению при наличии реальной возможности ее выполнить. При действии запрещен конкретно определенный вид активной деятельности, признаки которой описаны в законе, и предписывается избрание любого поведения, не содержащего признаков преступления, а при бездействии наблюдается обратное: предметом предписания являются четко определенные действия, а запрещается любое поведение, не соответствующее возложенной на лицо обязанности и предпринятое им вместо ее исполнения.

Обязанность лица совершить определенные действия может вытекать:

- а) из предписаний закона или иного нормативного акта;
- б) из служебного или профессионального положения лица;
- в) из решения суда;
- г) из договора;
- д) из предыдущих действий, которые поставили в опасность какие-либо охраняемые законом интересы.

Бездействие становится преступным только в случае, когда у лица была реальная возможность совершить обязательные для него действия.

Признаки преступления

1) Общественная опасность

Общественная опасность есть основополагающий, материальный признак преступного деяния, который носит объективный характер и реально существует в действительности вне зависимости от того, познана ли эта опасность и подвергалась ли она чьей-либо оценке.

Однако задача законодателя состоит в том, чтобы из множества видов общественно опасного поведения "отобрать" те и только те, которые имеют относительную распространенность, достаточно доказуемы и борьбу с которыми уместно вести именно с помощью уголовно-правовых средств.

Опасность преступлений отличается от опасности иных правонарушений по своему качеству (характеру) и предполагает реальное причинение или создание возможности причинения не любого, а существенного вреда соответствующим объектам уголовно-правовой охраны.

Степень общественной опасности является количественным показателем, она способствует сравнительному анализу преступлений одного вида, одного и того же характера. Степень общественной опасности учитывается законодателем при дифференциации преступлений на простые, с отягчающими и со смягчающими обстоятельствами.

Размер, уровень такого вреда зависят от ценности защищаемых от преступлений интересов (скажем, посягательство на жизнь человека при прочих равных условиях обладает большей опасностью, чем нанесение вреда здоровью человека), от способов посягательства (грабеж с насилием - п. "г" ч. 2 ст. 161 УК - опасен в большей мере, чем такое же деяние без применения насилия) и некоторых других обстоятельств, предусмотренных в статьях Особенной части УК.

В силу ч. 2 ст. 14 УК не являются преступлениями так называемые малозначительные деяния, которые, с одной стороны, формально подпадают под признаки действия или бездействия, описанного в Особенной части УК, с другой - лишены повышенной, свойственной преступлению опасности. Если же конкретное деяние даже формально не соответствует указанным признакам, вопрос о применении правила ч. 2 ст. 14 УК не возникает, ибо такое деяние, какой бы опасностью оно ни обладало, вообще не может быть отнесено к числу преступлений.

2) Уголовная противоправность

Под противоправностью в теории уголовного права принято понимать запрещенность преступления соответствующей уголовно-правовой нормой под угрозой применения к виновному наказания. Уголовная противоправность, с одной стороны, означает, что признаки преступного деяния описаны в диспозиции уголовно-правовой нормы, т. е. преступно только то, что запрещено уголовным законом.

С другой стороны, составной частью уголовной противоправности является угроза наказанием, так как установление запрета в уголовном законе означает и установление наказания за его нарушение. Но речь идет, действительно, лишь об угрозе наказанием, поскольку фактическая наказуемость деяния, не будучи признаком преступления, не всегда реализуется.

В понимании противоправности преступления в уголовном праве отразились две тенденции.

Первая тенденция выразилась в отказе этого признака, что обусловило “правотворчество” революционных трибуналов и беззаконие. Так, УК РСФСР, принятый в 1926 году, устанавливал, что преступлением может быть признано любое общественное опасное деяние, даже не предусмотренное законом. И если было совершено такое деяние, суд мог признать его преступлением и применить к виновному по аналогии статью о наиболее сходном с ним преступлением. Теоретическое обоснование этой деятельности трибуналов выражалось в общественной опасности преступления в его классовом содержании. Признание общественной опасности основным признаком преступления привело к отказу от противоправности.

Вторая тенденция проявилась в признании признака противоправности и в соответствии его составу.

3) Виновность

Под виновностью в уголовном праве понимают психическое отношение лица к совершаемому деянию в виде умысла и неосторожности.

Виновность представляет собой третий обязательный признак любого преступления. Значение этого признака определяется тем, что в силу ст. 5 УК:

1) лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина;

2) объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается. При этом, как предусматривается в ч. 1 ст. 49 Конституции, каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его

виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и не установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Из этого следует, что сколь бы опасными ни были совершенные лицом деяния, предусмотренные (запрещенные) уголовным законом, и какими бы тяжкими ни были их последствия, содеянное лицом не может рассматриваться как преступление, если данный субъект действовал или бездействовал невиновно.

4) Наказуемость

Наказуемость как четвертый самостоятельный признак преступления характеризуется тем, что, во-первых, преступление запрещено законодателем именно под угрозой применения наказания и, во-вторых, лица, преступившие такой запрет, подвергаются реальному претерпеванию наказания. Конечно, наказание претерпевается не во всех случаях. Возможно, например, освобождение от его отбывания за истечением давности (ст. 83 УК) либо в силу акта амнистии или помилования (ст. 84 - 85 УК). Тем не менее угроза наказанием есть заранее установленный уголовным законом атрибут любого вида преступления

Классификация

Под классификацией преступлений понимается разделение их на группы в соответствии с установленным критерием, единым существенным признаком для всех преступлений.

1. по категориям (ст. 15 УК РФ)

- преступления небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное кодексом, не превышает трех лет лишения свободы.

- преступления средней тяжести признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание превышает три года лишения свободы.

- тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное настоящим Кодексом, не превышает десяти лет лишения свободы.

- особо тяжкие преступления признаются умышленные деяния, за совершение которых настоящим Кодексом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание.

2. по механизму совершения

- простое преступление (одномоментное)

В одномоментных преступлениях происходит совпадение начала и конца деяния, например словесное оскорбление (ст. 130 УК).

- Единое сложное преступление

В разномоментных преступлениях начало преступного деяния и его окончание не совпадают по времени. Действие носит протяженный во времени характер, например легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных незаконным путем (ст. 174 УК) или осуществление незаконного предпринимательства (ст. 171 УК).

В **продолжаемых** преступлениях началом действия будет первый преступный акт, например похищение части имущества из квартиры в случае, когда вынос имущества по частям имел место в течение одной ночи.

Концом преступного действия в подобных случаях будет совершение последнего преступного акта.

В **длящихся** преступлениях началом действия будет акт нарушения уголовного закона, а концом — прекращение преступного состояния из-за явки с повинной, задержания виновного или прекращения условий, определяющих преступное состояние. Так, дезертирство (ст. 338 УК) начинается с самовольного оставления части в целях уклонения от прохождения военной службы, а заканчивается при возвращении в воинскую часть, добровольной явке в правоохранительные органы, задержании властями или отпадении условий, определяющих обязанность несения военной службы (болезнь, препятствующая несению службы, достижение возраста, не подлежащего несению военной службы).

В преступных деяниях с **отдаленным результатом** начальным моментом преступления является

совершение первого акта действия, направленного на причинение общественно опасных последствий.

Конечным моментом будет начало наступления последствий. Так, если виновный посылает посылку с отравленными конфетами, начальным моментом будет наполнение посылки отравленными конфетами, а окончанием действия будет употребление конфет адресатом.

Вопросы и задания для самопроверки

В чем состоит суть формального (нормативного) и материального подходов к определению понятия преступления, какому из них отдается предпочтение в УК?

Какими признаками характеризуется преступление в его законодательном определении (ч. 1 ст. 14 УК)?

В чем заключаются суть и содержание общественной опасности преступного деяния?

Каково соотношение признаков общественной опасности и уголовной противоправности преступления?

В чем заключается значение правила о малозначительном деянии (ч. 2 ст. 14 УК)?

Являются ли виновность и наказуемость деяния самостоятельными или производными признаками преступления?

Какова структура преступления?

Какие критерии лежат в основе категоризации преступлений и имеет ли она юридическое значение?

3. Уголовная ответственность и состав преступления как ее основание

В учебной и научной литературе понятие уголовной ответственности раскрывается с различных точек зрения и позиций. Общим для всех точек зрения является то, что проблема уголовной ответственности рассматривается в рамках уголовно-правовых отношений. У государства появляется право подвергнуть лицо за совершенное им преступление государственно-принудительному воздействию, предусмотренному уголовно-правовой нормой, которую он нарушил, и в то же время обязанность применить именно это воздействие. У лица, совершившего преступление, -

обязанность подвергнуться такому воздействию и право на применение именно того воздействия, которое предусмотрено нарушенной им уголовно-правовой нормой. В связи с этим выделяются следующие основные позиции в понимании уголовной ответственности.

Первая позиция предлагает понимать уголовную ответственность как обязанность лица, совершившего преступление, претерпеть наказание, заключающееся в лишениях личного или имущественного характера, порицающее его за совершенное преступление. Эта точка зрения изложена во многих учебных и научных работах.

Вторая позиция исходит из того, что под уголовной ответственностью понимается само предусмотренное уголовным законом государственно-принудительное воздействие, которое применяется по приговору суда к лицу, совершившему преступление, - осуждение его, а также назначение ему наказания, влекущего за собой судимость.

Третья позиция предлагает понимать под уголовной ответственностью все уголовно-правовое отношение в целом, т.е. урегулированное уголовным законом отношение между лицом, совершившим преступление, и государством в лице правоохранительных органов. Так, правовед И.Я. Козаченко считает, что "уголовная ответственность - это возникающее с момента совершения преступления правоотношение, в пределах которого государство правомочно ограничивать правовой статус лица, совершившего преступление, с целью его исправления и перевоспитания, общего и специального предупреждения, а виновный обязан при наличии возможности претерпеть лишения личного, имущественного или иного характера, вытекающие из осуждения его от имени государства и применения к нему в необходимых случаях только предусмотренного уголовным законом наказания за совершенное преступление".

Уголовная ответственность устанавливается нормами УК, которые указывают, какие общественно опасные деяния объявляются преступлениями, дают их исчерпывающий перечень в

Особенной части УК, предусматривают наказания за их совершение.

Однако обязанность подвергнуться государственно-принудительному воздействию еще не есть сама ответственность, подобно тому, как обязанность отвечать еще не есть сам ответ. Обязанность может быть не реализована. Так, преступление не было раскрыто, совершивший преступление скрылся или правоохранительные органы не стали привлекать лицо к уголовной ответственности. В таких случаях лицо не считается понесшим уголовную ответственность, хотя бы к нему и применялись государственные принудительные меры, например, содержание под стражей во время расследования преступления.

Чтобы на конкретное лицо возложить уголовную ответственность за совершенное преступление, конечно же, необходим юридический документ. Таким документом является только вступивший в законную силу обвинительный приговор суда. Это положение установлено ст. 49 Конституции РФ, которая гласит: "Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда". Как прежний, так и УК 1996 г. предусматривают уголовную ответственность без назначения наказания и судимости и уголовную ответственность с назначением наказания и судимостью. Такой вывод прямо вытекает из ст. 92 УК, в которой сказано, что несовершеннолетний, осужденный за совершение преступления небольшой или средней тяжести, может быть освобожден судом от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных частью второй ст. 90 УК. Здесь речь идет об освобождении несовершеннолетнего только от наказания. Суд в таких случаях выносит обвинительный приговор, но не назначает наказание. Вместо наказания назначаются принудительные меры воспитательного воздействия. Но раз есть обвинительный приговор суда, вступивший в законную силу (ибо в ст. 92 УК говорится об осужденном), то, значит, на лицо возложена уголовная ответственность, хотя наказание и не назначено.

Такое осуждение не влечет судимости, поскольку в соответствии со ст. 86 УК лицо, освобожденное от наказания, не считается судимым. Следовательно, ст. 92 УК предусматривает возможность освобождения несовершеннолетнего только от наказания, но не от уголовной ответственности. Из этого следует однозначный вывод: ст. 92 УК предусматривает единственный случай применения уголовной ответственности без назначения наказания и судимости, и только к несовершеннолетним, и только за совершение преступления небольшой или средней тяжести.

Значит, уголовная ответственность и наказание - понятия несовпадающие, ибо уголовная ответственность может быть без наказания. Но наказание не может быть без ответственности. Следовательно, понятие уголовной ответственности шире, чем понятие наказания.

Уголовная ответственность без наказания и судимости, как показывает практика, применяется довольно редко. Типичной же является уголовная ответственность с назначением наказания и судимостью. Она является более суровой, поскольку включает в себя не только государственное порицание лица и совершенного им деяния, выраженное обвинительным приговором, но и назначенное ему наказание, влекущее судимость, т.е. лишение или ограничение прав и свобод. Все это в целом и является государственно-принудительным воздействием, применяемым обвинительным приговором суда к лицу за совершенное им преступление.

Характерно, что у правоведов нет единого взгляда на момент возникновения уголовной ответственности. Так, А.А. Пионтковский считает, что уголовная ответственность возникает с момента совершения преступления. По мнению Я.М. Брайна, она начинается с момента привлечения лица в качестве обвиняемого, т.е. когда органами расследования установлен конкретный человек, которого они обвиняют в совершении преступления.

От момента возникновения до момента ее прекращения идет реализация уголовной ответственности. С погашением или снятием

судимости (ст. 86 УК) заканчивается реализация уголовной ответственности, т.е. наступает момент ее окончания.

В то же время и у сторонников рассматриваемого понимания уголовной ответственности также нет единого мнения и по вопросу о моменте ее окончания. Так, в литературе оспаривался вывод, что уголовная ответственность заканчивается в момент погашения или снятия судимости. Следует рассматривать судимость не как процесс реализации уголовной ответственности, а как ее последствие. Однако эту позицию большинство авторов не разделяют.

Уголовная ответственность без наказания и судимости является одномоментной. Ее начало и окончание совпадают.

Уголовная ответственность с назначением наказания и судимостью также начинается с момента вступления в силу обвинительного приговора суда. Однако она уже длится во времени и оканчивается после погашения или снятия судимости. Реализуется же она в форме государственного порицания лица путем признания его приговором суда виновным в совершении преступления, т.е. преступником, исполнения назначенного наказания или течения испытательного срока при условном осуждении и течения срока судимости.

Уголовная ответственность имеет только ей присущие признаки, совокупность которых и отличает ее от других видов правовой ответственности - административной, дисциплинарной, гражданско-правовой.

Эти признаки классифицируются:

1) по основаниям применения. Уголовная ответственность возлагается только за совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного ст. 8 УК. Другие виды ответственности, например, дисциплинарная, гражданско-правовая, в форме возмещения материального ущерба, могут наступать как за совершение деяний, содержащих состав преступления, так и за совершение иных правонарушений;

2) по содержанию ответственности. Уголовная ответственность включает в себя государственное порицание лица и совершенного им деяния, ибо приговор

выносятся от имени государства, а при назначении наказания - и государственное принуждение в виде серьезных правоограничений (вплоть до лишения права на жизнь), связанных с исполнением наказания и судимостью. При возложении на лицо других видов ответственности, в том числе и судом, государственное порицание отсутствует, ибо они возлагаются не от имени государства. Таким образом, по своему содержанию уголовная ответственность - наиболее строгий вид правовой ответственности;

3) по субъекту применения. Ответственность возлагается только судом и только обвинительным приговором, вступившим в законную силу. Никакой другой орган или должностное лицо не могут возложить уголовную ответственность. Другие виды правовой ответственности могут возлагаться как судом, так и другими органами или лицами;

4) по порядку применения. Уголовно-процессуальным законодательством установлен специальный порядок возложения уголовной ответственности. Уголовно-процессуальный кодекс регулирует деятельность органов расследования и суда по возложению уголовной ответственности. Возложение других видов правовой ответственности регулируется иными правовыми нормами;

5) по кругу субъектов, на которых возлагается ответственность.

Уголовная ответственность носит личный характер, т.е. возлагается только на физическое лицо, виновное в совершении преступления (ст. 19 УК). Например, на предприятие за загрязнение вод или атмосферы не может быть наложен штраф как уголовное наказание.

Основание уголовной ответственности

В вопросе об основании уголовной ответственности существует два аспекта - философский и юридический. Философский аспект. Ответственность (не только уголовную, но и любую другую) следует возлагать только тогда, когда у субъекта была свобода выбора поведения, т.е. он мог поступить в соответствии с требованиями закона, но игнорировал закон и

нарушил юридический запрет. Вопрос, однако, заключается в том, насколько человек свободен в выборе своего поведения. Ответ на него дается в трех плоскостях. Первое. Сторонники его утверждают, что внешние обстоятельства жестко командуют человеком, обуславливают его поведение, заставляя поступать только так, а не иначе. Фактически здесь игнорируются сознание и воля человека, что должно приводить к выводу об отсутствии у него свободы выбора поведения. А если так, то надо говорить об отсутствии основания для ответственности либо вставить на путь объективного вменения, т.е. возложения на человека ответственности без его вины. Второе направление. Его сторонники утверждают, что поведение человека ничем не обусловлено, что он всегда и везде волен поступать и поступает так, как ему заблагорассудится, что противоречит всей логике и рассудительности. Сторонники третьего направления отрицают и фаталистические, и индетерминистические взгляды на поведение человека как ненаучные. Оно признает детерминизм, т.е. причинную обусловленность сознания и воли человека, а следовательно, и его поведения, окружающими его условиями, его потребностями, его социальным опытом.

Если свободы выбора поведения у человека не было, например, он действовал с отключенным сознанием или волей вследствие невменяемости (ст. 21 УК) либо в результате непреодолимого физического принуждения, вследствие чего был лишен возможности руководить своими действиями (бездействием), например, врач был связан и не мог оказать помощь тяжело раненному, то нет и ответственности (ч. 1 ст. 40 УК). В таких случаях нет вины. Но принцип вины предусмотрен ст. 5 УК, в которой сказано, что лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. А, как известно, объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается. Следовательно, сторонники третьего направления более близки к истине. Юридический аспект вопроса об основании уголовной

ответственности (как и других видов правовой ответственности) заключается в том, за что именно, за какие деяния и при каких условиях она должна наступать. Об этом говорится в ст. 8 УК, озаглавленной "Основание уголовной ответственности". В ней сказано: "Основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом". Из этой законодательной формулировки вытекают следующие главные выводы.

Первый вывод. Единственное и достаточное основание уголовной ответственности - наличие в совершенном деянии состава преступления. Однако УК не раскрывает понятие состава преступления. Это делает уголовно-правовая теория. Под составом преступления понимается совокупность объективных и субъективных признаков, описывающих в УК общественно опасное деяние в качестве преступления. УК объявляет, какие деяния являются преступными, описывая их в диспозиции статьи Особенной части и в статьях Общей части. С помощью объективных признаков описываются общественные отношения (объект преступления), которые УК охраняет, само деяние и его последствия (объективная сторона преступления). С помощью субъективных признаков дается описание вины, мотива, цели при совершении деяния (субъективная сторона преступления) и требования, которым должен отвечать человек, совершающий преступное деяние (субъект преступления).

Второй вывод. Только в деянии может иметь место состав преступления. Отсюда следует, что УК гарантирует непривлечение к уголовной ответственности за мысли, убеждения, взгляды, воззрения, каковы бы они ни были, если они выражены в любой иной форме, кроме совершения деяния, предусмотренного уголовно-правовой нормой.

Третий вывод. Общественная опасность, присущая деянию, - это объективная категория. Если УК объявил деяние преступным, то это не значит, что он наделил его общественной опасностью.

Если общественная опасность деяния отсутствует, хотя бы оно и подпадало под признаки деяния, предусмотренного УК, оно не

является преступлением. В нем нет состава преступления. Следовательно, нет и основания уголовной ответственности. На это прямо указывает ч. 2 ст. 14 УК. Это вытекает из других статей УК, говорящих об обстоятельствах, исключающих преступность деяния (ст. ст. 37, 38 УК).

Четвертый вывод. Для установления основания уголовной ответственности необходимо сравнить совершенное общественно опасное деяние с описанным в УК. Если они совпадают, то, значит, в совершенном деянии есть состав преступления и, следовательно, есть основание уголовной ответственности. И наоборот, ст. 3 УК запрещает применение уголовного закона по аналогии.

Обстоятельства, находящиеся за рамками состава преступления, не могут сделать преступное деяние непреступным, следовательно, не исключают основания уголовной ответственности. Они могут влиять и влияют на решение вопроса о целесообразности привлечения лица к уголовной ответственности и в случае привлечения к ней - на выбор вида и размера наказания.

Таким образом, основание уголовной ответственности появляется с момента совершения общественно опасного деяния, содержащего состав преступления. Но для ее возложения на конкретное лицо нужен юридический документ. Он и является основанием наступления и реализации уголовной ответственности - вступивший в законную силу обвинительный приговор суда.

Вопросы и задания для самопроверки

Какие объективные и субъективные факторы обуславливают существование уголовной ответственности?

Каким Вам видится соотношение уголовной ответственности и уголовно-правового отношения?

Назовите точки зрения, касающиеся понятия уголовной ответственности. Есть ли место позитивной ответственности в уголовном праве?

Существует ли различие между социальной и уголовной ответственностью? Кого следует считать субъектами уголовно-правовых отношений?

В каком соотношении находятся уголовная ответственность и уголовное наказание?

Есть ли разница между оборотами «лицо не подлежит уголовной ответственности» и «лицо освобождается от уголовной ответственности»?

Возможна ли негативная (ретроспективная) уголовная ответственность невменяемых, малолетних, невиновно действующих?

Можно ли вести речь об уголовной ответственности, если лицо, нарушившее уголовно-правовой запрет, освобождено от нее на основании ст. 75 УК?

Каков конечный момент реализации уголовной ответственности? Мыслимо ли выделение стадий процесса осуществления (реализации) уголовной ответственности?

В ст. 3 УК 1960 г. говорилось об основаниях уголовной ответственности, а в ст. 8 УК 1996 г. — об основании. О чем же правильнее вести речь?

4. Квалификация преступлений по признакам объекта преступления

Юрист, приступающий к квалификации (юридической оценке общественно опасного деяния) должен иметь вполне определенное представление об объекте преступления, то есть круге тех общественных отношений, которые нарушает данное преступление. Эти представления должны иметься у юриста изначально на основе знания уголовного законодательства и предусмотренных в нем составов преступлений. Однако как уяснение признаков объекта по составу, так и их установление в реальном поступке никогда не начинается с объекта, а завершается им. Это обусловлено тем, что объект как явление и как законодательная характеристика определяется другими элементами и признаками состава. Невозможно судить об объекте преступления, не разобравшись в характере совершенного деяния, других признаков объективной стороны, субъективной стороны (объект во многом зависит, например, от цели), и как было сказано выше, от субъекта преступления.

Поэтому в познавательном процессе исследование объекта преступления является завершающим, а не начальным звеном.

Под объектом преступления в российском уголовном праве (за редким исключением) признаются общественные отношения. По своему строению объект включает следующие элементы: 1) субъектов; 2) то, по поводу чего существует то или иное отношение; 3) реальное взаимодействие субъектов по поводу предмета отношения.

Иногда, нарушаемое преступлением общественное отношение является по своему характеру правовым, то есть правоотношением, как, например, при хищениях, когда нарушаются отношения собственности. Однако так бывает далеко не всегда. Часто преступление подвергает негативному воздействию отношение уже сложившееся в обществе, одобряемое им, но неурегулированное правовыми нормами, а возникшее на основе морально-нравственных норм. Так, существуют правила, так называемой житейской, бытовой предосторожности. Они проистекают из общепринятых в общественном сознании постулатов, таких как: “Не навреди”, “Не убий” и т.п.

Поэтому общественное отношение, нарушаемое преступлением, не следует отождествлять с правоотношением, хотя, надо признать, что очень часто они совпадают.

Еще более серьезная ошибка будет допущена, если мы смешаем общественное отношение, нарушаемое преступлением, с уголовным правоотношением. Уголовное правоотношение не нарушается преступлением. Наоборот, оно возникает в связи с нарушением преступлением того или иного общественного отношения.

Всякое отношение возможно как минимум между двумя явлениями, а общественное – между двумя сторонами, субъектами. Ими могут быть как физические, так и юридические лица. Однако возможны двух-, трех- и более сторонние отношения.

Наличие субъектов само по себе не создает общественного отношения. Отношение есть ничто иное как социальная взаимосвязь субъектов. Она появляется лишь тогда, когда субъектов отношения что-то связывает, появляется взаимный интерес. Например, кто-то решил приобрести автомобиль. Для этого ему необходимо обратиться к владельцу автомобиля. Между приобретателем и владельцем завязывается отношение. Таким

образом, чтобы возникло отношение необходим его предмет, то, по поводу чего отношение складывается. Однако субъекты и интересующий их предмет не составляют полного отношения. Реально отношение возникает тогда, когда субъекты вступают во взаимодействие по поводу соответствующего предмета (один продает – другой покупает и т.п.), совершают определенные действия или воздерживаются от их совершения. После соответствующих расчетов приобретатель становится собственником автомобиля, а бывший владелец его утрачивает. У собственника возникает право владения, пользования и распоряжения автомобилем, а также обязанность не нарушать при его реализации законных прав других лиц. Последние обязаны не нарушать права собственника, но в то же время сами имеют право на соблюдения собственником при пользовании автомобилем их прав (безопасности и т.п.). На этом примере мы видим, как формируется, возникает отношение, меняется его содержание. Сначала возникло отношение по поводу купли–продажи автомобиля, которое затем перешло в отношение собственности на этот автомобиль. Если покупателя обсчитывают при продаже товара, то нарушаются отношения в сфере потребительского рынка, а когда у собственника похищают приобретенный товар, то нарушается отношение собственности.

Необходимо отметить, что в силу тесной взаимосвязи объекта преступления с другими элементами состава, его установление, как правило, не производится непосредственно, а осуществляется через них. Существенную информацию об объекте преступления несет его предмет, то есть, то по поводу чего возникло нарушенное отношение. Нередко одного знания предмета воздействия достаточно, чтобы понять, какое нарушено отношение. Например, разрушение вещи, созданной человеком, препятствия для пользования ей, указывают на нарушение отношений собственности.

В более сложных ситуациях требуется проследить детально положение вещи в социальных взаимосвязях. Например, природные ресурсы могут играть различную роль в разных отношениях. Так, рыба или грибы в естественном состоянии (в реке, лесу) являются предметом отношений по рациональному

использованию природных ресурсов, но выловленная рыба и собранные грибы становятся предметом отношений собственности.

Если предмет отношения сам по себе не проясняет отношения, то следует проследить всю его цепочку: выяснить круг субъектов, уяснить характер их взаимодействия. Когда нарушаемое отношение является правовым, то его сущность проявляется через субъектов, их права и обязанности.

Некоторые юристы при характеристике объекта преступления используют понятие предмета преступления, подразумевая под ним вещи, на которые воздействует лицо, совершающее преступление. Такая позиция не вносит ясности в вопрос об объекте, а лишь осложняет его понимание. Если предмет только вещь, тогда непонятно, в чем смысл его рассмотрения при анализе объекта, ведь отношения, охраняемые уголовным правом, складываются не только по поводу вещей, но и по поводу многих других нематериальных ценностей (чести, достоинства, прав и т.п.). Выделение вещи как какого-то особого предмета отношения также не объяснимо, поскольку отношения по поводу вещей никакой особой правовой защиты в уголовном праве не имеют. Если же под предметом преступления иметь в виду вещи, которые в той или иной степени затрагиваются при совершении преступления, то они либо относятся к признакам объективной стороны (орудия, средства, элементы обстановки и т.д.) либо вообще не имеют никакого уголовно-правового значения, как, например, аркан, которым ловят животного или отмычка, которой открывают замок.

Обоснование же “вещности” предмета преступления и невозможности отнесения к нему человека, например, тем, что человека безнравственно называть предметом нельзя назвать иначе, чем недоразумением. Понятие предмета в русском языке имеет разные значения, одно из них состоит в том, что предмет составляет все то, к чему прилагаются усилия человека, относится его поведение. Если следовать логике этих доводов, то у науки биологии не может быть предмета, потому что она изучает живые существа. Неприемлимость таких рассуждений достаточно очевидна. Но дело, в конце концов, не в понятии предмета как такового. Можно использовать и другое слово, если оно кого-то не устраивает. Главное – надо определиться, что мы хотим обозначить

им, с какой целью используем. Единственно для чего необходим нам предмет при раскрытии объекта преступления (называй его хотя бы и другим словом) – это для выделения того элемента объекта, который является его центральным звеном, стержнем общественного отношения. А им могут быть люди, вещи и другие нематериальные объекты.

В силу действия в уголовном праве принципа субъективного вменения важное значение для уяснения объекта преступления имеет направленность действий и умысла, а также возможности личности.

В юридической науке высказывались мнения, что объектом преступления являются не общественные отношения, а либо их материальная сторона либо иные ценности (жизнь, здоровье, вещи, правовая норма, интерес). С таким пониманием объекта нельзя согласиться. Если жизнь и здоровье объект преступления, то преступлением надо признавать всякое лишение жизни, в том числе, во время военных действий, по приговору суда, в состоянии необходимой обороны. Однако подобные действия никто общественно опасными не считает, хотя они и вызывают утрату жизни. Дело, следовательно, не в жизни, здоровье или вещи как таковых, а в том положении, взаимосвязи, которые они занимают в социальном взаимодействии, то есть в общественном отношении.

Не имеет достаточного основания и точка зрения на объект преступления как правовую норму, так как последняя заключается в представлении о должном поведении, которое в случае совершения преступления не исчезает. Наоборот, если человека привлекают к уголовной ответственности, то это означает, что норма действует (торжествует), тогда как объект представляет то, что подвергается негативному воздействию. Если же под правовой нормой понимать не идеализированную модель поведения, а ее воплощение в действительность, реализацию, то тогда она ничем не отличается от общественного отношения, ведь воплощенная норма есть ничто иное как социально одобряемое взаимодействие людей.

Нельзя согласиться и с отнесением к объекту преступления интереса, поскольку он представляет психологическое явление, во-первых, не имеющее четких очертаний, достаточных для решения вопросов ответственности, во-вторых, не устраняющееся

преступлением, а скорее увеличивающее свою интенсивность. Так, в случае хищения автомобиля у собственника отнюдь не исчезает к нему интерес.

Понятие объекта преступления как общественного отношения является достаточно разработанным в науке уголовного права, оно имеет твердое материальное основание в виде определенных структурных элементов, позволяющих установить его качественное своеобразие, и тем самым способно выступать как определенная сторона преступления.

Вопросы и задания для самопроверки

Совпадают ли понятия объекта преступления и объекта уголовно-правовой охраны?

Можно ли считать объектом преступления любое общественное отношение?

Ознакомьтесь со ст. 2 УК. Какие виды объектов в ней названы? Следует ли таковыми считать те, что названы в ч. 1 и 2 данной статьи?

В Особенной части УК 1996 г. появились наряду с главами и разделы. Какой вид объекта, по Вашему мнению, положен в основу их выделения?

Глава 16 УК озаглавлена «Преступления против жизни и здоровья». О каком виде объекта (по вертикали) идет здесь речь? Один или два объекта данного вида присутствуют?

Обычно преступления соответствующей главы Особенной части УК делят на группы. Какого вида объект (по вертикали) используется при этом?

Что такое непосредственный объект и в чем его отличие от видового объекта и от предмета преступления?

Что понимается под факультативным объектом? Приведите примеры составов, предполагающих существование факультативных объектов.

Существуют ли беспредметные преступления?

5. Квалификация преступлений по признакам объективной стороны преступления

Объективную сторону преступления образуют его внешние элементы.

Объективная сторона имеет решающее значения для установления преступления. Это объясняется следующими обстоятельствами:

во-первых, не может быть признано преступлением то, что не имеет внешнего выражения, соответственно этому состав всякого преступления включает внешние признаки деяния;

во-вторых, внешние признаки оставляют, как правило, следы в материальном мире, вследствие чего становится возможной относительно точное восстановление картины совершившегося преступления и доказывание факта его совершения;

в третьих, внешние признаки являются наиболее надежным критерием выражения внутренних признаков (субъективной стороны) в силу органического единства первых и вторых и объективной невозможности непосредственного восприятия психических явлений; то есть посредством объективных признаков мы выявляем субъективные;

в четвертых, во внешних признаках преступления сосредоточено то, что мы относим к вредоносности и опасности преступления (ущерб, вред и т.п.), без чего преступление невозможно.

Объективная сторона преступления включает следующие элементы (признаки): 1) деяние; 2) последствие; 3) причинную связь; 4) время; 5) место; 6) способ; 7) обстановку.

1. Квалификации деяния.

Характеризуя деяние как объективный признак, не следует забывать, что тем самым предполагается не все деяние (целиком), а лишь его внешняя сторона. Поэтому раскрывая деяние как признак объективной стороны нельзя включать в него внутренние, субъективные элементы (сознание и волю), как это, к сожалению, делают многие криминалисты. Разумеется, сознание и воля являются частью деяния, но ведь расчленив преступление на внутренние элементы и внешние, мы тем самым разделили их, чтобы было легче (поэтапно) установить их в реальном поступке.

Если же мы утверждаем, что ведем речь об объективных признаках деяния, а вместе с тем характеризуя их, называем и субъективные (внутренние), то ничего кроме путаницы в понимание вопроса не вносится.

Исходя из этого, деяние как признак объективной стороны преступления следует определить как систему движений человеческого тела (телодвижений), выражающихся в перемещении его органов в пространстве и вызывающих определенные физические и информационные изменения в социальной среде (действие) или воздержание (несовершение) от определенных телодвижений (бездействие).

Следует иметь в виду, что деяние в уголовно-правовом смысле вообще, а тем более когда мы его берем лишь с внешней, объективной стороны уже, чем человеческая деятельность вообще. Дело в том, что понятие деятельности вообще охватывает и мыслительную деятельность (размышление), которая сама по себе никогда не может образовать преступления, даже и в том случае, если она сопровождается некоторыми телодвижениями. Например, человек во время обдумывания какого-то плана меняет положение рук, головы и т.п. Следовательно, не всякое телодвижение может образовать объективную сторону преступления. Частью преступления оно становится тогда, когда каким-либо образом изменяет социальную среду либо создает условие для этого.

Например, лицо, обдумывающее варианты совершения кражи и меняющее при этом положение рук и головы никакого уголовно-правового деяния не совершает, даже и в том случае, если он сообщает о своих замыслах своему знакомому, товарищу и т.п., поскольку эти телодвижения (в том числе и сообщение о преступном замысле) не изменяют социального взаимодействия этого человека с другими лицами.

Но если такое размышление сопровождается составлением письменного плана совершения преступления или уговорами своего товарища принять участие в его осуществлении, то такое поведение перетекает в стадию создания условия для реализации плана и приобретает характер общественной опасности, поскольку создается возможность для его реализации.

Следует иметь в виду, что при квалификации мы определяем наличие деяния не абстрактно вообще, а на основе признаков, указанных в законе при характеристике того или иного состава преступления. Анализируя их, мы не можем не заметить, что законодатель по-разному, с различной степенью обобщения, подробностью дает описание того или иного деяния. В связи с этим, можно выделить несколько типов описания преступного деяния в законе:

а. указывается характер деяния и называются его основные признаки; такой тип описания деяния использован, например, в ст. 105 УК РФ – убийство, то есть умышленное причинение смерти другому человеку и др. Такой тип описания преступного деяния наиболее удобен для квалификации, поскольку он дает вполне определенное представление о его основных чертах.

б. указывается характер деяния, но признаки его не раскрываются; примером может служить деяние, приведенное в ст. 272 УК РФ, - неправомерный доступ к компьютерной информации. Данный тип описания создает дополнительные сложности при квалификации, поскольку требует уяснения вопрос о том, что подразумевается под доступом и его неправомерностью. В этом случае прежде чем начать сличение совершенного деяния с составом – моделью преступления, надо уточнить контуры этой модели, ибо она пока еще в каких-то частях выглядит как темное пятно. Для этого реально необходимо обратиться к специальной литературе по информатике, разъяснениям специалистов, непосредственному осмотру компьютерной техники и т.п.

с. дается примерный, а не исчерпывающий перечень деяний, образующих преступление; так в ст. 169 УК РФ, предусматривающей ответственность за воспрепятствование законной предпринимательской деятельности, наряду с такими деяниями, как неправомерный отказ в регистрации и выдаче специального разрешения, уклонения от его выдачи и др. говорится об ином незаконном вмешательстве в деятельность предприятия. Для определения, что подразумевается под иными действиями, следует исходить из того, что эти действия должны быть одинаковыми по своему характеру с прямо указанными в законе, то

есть иметь ту же направленность, затрагивать тот же круг социальных отношений.

Определенные особенности имеет установление деяния в виде бездействия. Главное о чем здесь надо помнить это то, что преступным бездействием признается не любое воздержание от действия, несовершение его, а только при наличии обязанности его совершения. Несовержшение действия, которое лицо юридически не обязано было совершать не образует преступного деяния. Так, незадолго до аварии на Чернобыльской АЭС некоторые специалисты предсказывали эту катастрофу. Однако к ответственности были привлечены те, кто обязан был провести соответствующие технические мероприятия, но не выполнил их.

Обязанность может быть возложена законом, например, на прокуроров, следователей, органы дознания в расследовании преступлений. Иными нормативными актами (указами президента, решениями правительства, должностными инструкциями). В некоторых случаях обязанность может вытекать из так называемых общепринятых правил предосторожности, которые можно выразить общим термином “не навреди”.

Следует учитывать, что в ряде случаев преступное деяние может быть двуединным, то есть частично заключаться в действии, а частично в бездействии. Так, предусмотренное в ст. 264 УК РФ нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств реально может выглядеть как проезд запрещающего сигнала (действие) и непринятие мер к остановке транспортного (бездействие).

3. Квалификация последствий.

Относительно последствия в литературе высказываются разные мнения. Одни считают его обязательным признаком преступления, другие факультативным (дополнительным). На наш взгляд, эти разногласия возникают из-за того, что не проводится четкого разграничения между преступлением и составом преступления. Если говорить именно о преступлении, то есть акте поведения, поступке, то, разумеется, оно всегда вызывает те или иные последствия, ибо поведение, которое не влечет никаких последствий и ничего не изменяет, нейтрально в социальном смысле и нами просто не замечается. Естественно, оно и не может

представлять какой-либо общественной опасности. Так что беспоследственное преступление немислимо и его просто не может быть. Другое дело, что законодатель при описании преступления в законе (создании его законодательной модели в виде состава) не всегда использует последствие. Причины, по которым в составе законодатель иногда опускает последствие, могут быть различные. Мы не должны забывать, что состав – это то, посредством чего мы устанавливаем, обнаруживаем преступление. Поэтому если в состав включить элементы, установление которых крайне затруднительно или объективно невозможно, то факт совершения преступления никогда не будет доказан, а подобным образом сформулированная юридическая норма превратится в фактическое прикрытие реальных преступлений. Исходя из этого, законодатель не включает в состав преступления те последствия, которые трудно выявить и доказать. К числу таких последствий относятся моральный, организационный, идеологический и другой ущерб. Если деяние влечет подобный вред, то законодатель по изложенным соображениям не включает его в состав. Конечно, это не значит, что такого вреда нет, он есть. Но не включение в состав таких последствий означает, что для вывода о наличии преступления, мы не должны их устанавливать, доказывать и обосновывать.

Возможны и другие причины не включения последствий в состав (стремление усилить предупредительную роль уголовного закона и соответственно фиксировать его наличие уже в первоначальный момент поступка, затруднительность обоснования причинной связи и т.п.).

Таким образом, беспоследственных преступлений не бывает, но составы, не включающие последствия существуют.

В уголовно-правовом смысле под последствиями мы понимаем то, что указано в составе, а не вообще какое-либо изменение социальных отношений.

При описании последствий в законе законодатель использует в основном те же приемы, что и при описании деяния. Перечень последствий в составе может быть исчерпывающим или примерным. Обычно в законе указывается характер того или иного последствия без подробного его описания. В таком случае мы

сталкиваемся с теми же самыми трудностями, что и при квалификации деяния. Для уяснения вкладываемого законодателем в понятийную характеристику последствий смысла приходится обращаться и к иным нормативным актам и к специальной литературе.

В уголовном праве нет единого мнения по вопросу, где проходит граница между деянием и последствием. Некоторые юристы относят к деянию только собственно движения человеческого тела. Другие включают в деяние и те силы, которые задействуются, приводятся в движение человеком, например, различные механизмы. На наш взгляд действие тех или иных механизмов не может быть напрочь отделено от телодвижений и, нередко они сливаются в одно действующее начало. Например, управление автомобилем (в том числе неправильное, с нарушением правил) представляет собой единство телодвижений и действия механизмов, контролируемых человеком. Сами по себе телодвижения вне контролируемого использования механизмов в этих случаях не могут рассматриваться как деяние, предусмотренное, например статьями о транспортных преступлениях. Это, конечно, не значит, что, находясь в автомобиле, нельзя совершить какого-либо иного преступного деяния без использования механизмов, допустим хулиганства.

В литературе по уголовному праву вызывает также споры вопрос о том, к какому элементу объективной стороны преступления относить возможность, вероятность наступления последствий, когда она является признаком состава преступления. Так, в ст. 247 ч. 1 УК РФ предусмотрена ответственность за нарушение правил обращения с экологически опасными веществами и отходами, создавшими угрозу существенного причинения вреда здоровью человека или окружающей среде.

Сама логическая формула – “нарушение правил..., создавшее угрозу..” она, естественно выводит “угрозу” за пределы деяния – “нарушение правил” и в этом смысле (логическом) “угроза” (вероятность причинения вреда здоровью) является последствием. Из этого следует, что между нарушением правил и угрозой должна существовать причинная связь. Это положение имеет практическое значение. Так если нарушение правил имело место и существует

угроза причинения вреда, но последняя возникла раньше нарушения и, следовательно, вызвана другими причинами, то состава преступления в действиях лица, совершившего нарушение не будет.

Вместе с тем, нельзя ни учитывать двойственный, промежуточный характер угрозы или вероятности наступления последствия. Это двойственность с фактической стороны может проявляться в том, что угроза, в юридическом смысле рассматриваемая как вероятность, возможность наступления существенного вреда может одновременно сопровождаться фактическим реальным несущественным вредом, например, ушибом, ссадиной и т.п. – с одной стороны, а с другой – само деяние (нарушение правил) может создавать ее мгновенно, самим фактом нарушения, как бы автоматически, в силу чего причинная связь как бы растворится в самом деянии.

Следует учитывать, что разделение поступка на деяние и последствие носит относительный, а не абсолютный характер. Не случайно в науке философии, для которой характерен широкий, обобщенный взгляд на вещи, последствие часто называют действием, подразумевая под ним всякое изменение, вызываемое органами человеческого тела. Смысл любого поступка человека в том, чтобы что-то изменить в окружающем мире. И оценить значение совершенного можно правильно только в том случае, когда принимаются во внимание все вызываемые им изменения, как ближайшие (действие), так и отдаленные (последствия). Поэтому известное противопоставление действия и последствия допустимо и оправдано только в пределах выяснения вопроса о признаках и элементах состава преступления, поскольку в последнем проводится такое различие (материальный, формальный состав и т.п.). Когда же мы ведем речь о конкретном поступке человека, то здесь такое разделение будет искусственным расчленением поведения, искажающем его социальное содержание.

Надо иметь в виду, что наши представления часто находятся во власти привычек, возникающих под воздействием узко практических интересов. Этот отпечаток несет и разделение деяния на действие и последствие. Под действием мы склонны понимать изменения ближайшие, как бы укорененные в самих движениях

человеческих органов. Но ведь если бы действие ничего не меняло, то оно было ничем. Известные изменения создают и сами движения человеческих органов. Наиболее отчетливо это проявляется в жесте, взгляде, например. Часто в действие мы включаем и ближайшие изменения, происходящие во след движениям человеческих органов, например, нажатие на педаль или переключение рычагов автомобиля. А вот отдаленные изменения, в особенности отрицательного характера как то: разрушения, повреждения мы склонны называть последствиями.

4. Установление причинной связи.

Когда законодатель связывает наличие преступления не только с определенными телодвижениями, но и последствиями, возникает необходимость установления, что последствия вызваны именно этим, указанным в законе деянием, а не каким-либо другим, так как по смыслу закона предполагается не просто наступление (наличие) последствия, а его вызов (производство) этим деянием, происхождение от этого деяния.

На возникающий в этом случае перед юристом вопрос, когда можно считать, что то или иное явление вызывает (производит) другое, в принципиальном плане дает ответ философское учение о причинной связи. В связи с этим в науке уголовного права сформировалось устойчивое представление о том, что при квалификации преступлений с материальными составами должна быть установлена причинная связь между деянием и последствиями, указанными в законе в качестве признаков соответствующего состава преступления. Под причинной связью в науке понимается объективная закономерная зависимость между явлениями, указывающая на то, что одно из них (причина) вызывает (порождает) другое (следствие).

В уголовном праве под причинной связью следует понимать аналогичную зависимость между деянием и последствием, указанными в качестве признаков состава преступления.

Сущность причинной связи выражается в ее способности *вызывать, порождать, производить* следствие.

Физически свойство порождать, вызывать, производить проявляется в *переносе вещества, энергии или информации от деяния к последствию*.

Та или иная взаимосвязь или отношение, если они действительно являются причинными, оставляют *вещественный, энергетический или информационный след*. Между причиной и следствием существует, если можно так сказать “кровная зависимость”. Обнаружить этот след, эту зависимость и значит – установить причинную связь.

Поскольку мы устанавливаем причинную связь в реально существующих (а не мыслимых, воображаемых и т.п.) событиях, то как и любые реальности они имеют временную и пространственную форму. Причем с временной стороны деяние и последствие (при наличии между ними причинного отношения) должны различаться. Это связано с тем, что последствие представляет собой результат развития деяния, поэтому оно по времени всегда возникает позднее деяния, происходит после него.

В связи с этим, первое, что подлежит выяснению при установлении причинной связи, существовала ли *временная последовательность деяния и последствия, то есть предшествовало ли деяние последствию во времени*.

Если последствие, являющиеся признаком состава преступления, произошло по времени раньше деяния, то последнее не могло быть его причиной, а следовательно причинная связь между деянием и последствием отсутствует. Представьте, что мы оцениваем действия водителя при автотранспортном происшествии и выясняем, что водитель из сельской местности доставлял в городскую больницу человека в связи с отравлением. Желая побыстрее оказать помощь, водитель превысил скорость при этом столкнулся со встречным автомобилем, после чего больной пассажир был обнаружен мертвым. Мы таким образом имеем нарушение правил и смерть человека. И то и другое является признаком объективной стороны состава преступления, предусмотренного ст. 264 ч. 2 УК РФ. Однако, как уже было сказано, констатация совпадения деяния и последствия для вывода о наличии состава преступления не достаточно, поскольку должна быть установлена причинная связь между нарушением правил и смертью человека. При помощи экспертизы мы можем установить время наступления смерти. Если выяснится, что смерть больного наступила еще до возникновения аварийной ситуации, то

нарушение не могло быть причиной смерти человека, поскольку отсутствует временная последовательность между деянием и последствием. Наоборот, если мы выясним, что смерть наступила после нарушения и столкновения, то мы должны сделать вывод, что установленная нами последовательность событий соответствует характеру развертывания причинной связи.

Вместе с тем, констатация последовательности деяния и последствия сама по себе не дает оснований для вывода о наличии причинной связи, поскольку предшествовать не значит вызывать, ибо предшествует не только данное действие, но и много других. Следовательно, нужны дополнительные критерии, которые высветили бы эту самую “кровную” зависимость, о которой было сказано.

Таким критерием является критерий *необходимого условия*. Необходимое условие - это такое условие, без которого последствие не наступает. Разумеется, под необходимым условием мы подразумеваем здесь деяние. Соответственно, выяснение, было ли рассматриваемое нами деяние необходимым условием, означает установление, каким было бы последствие при наличии данного деяния и без него.

Выяснение необходимости интересующего нас условия для наступления последствия может быть произведено различными путями. В частности в некоторых случаях это можно произвести путем эксперимента в лабораторных или естественных условиях. Необходимая связь деяния и последствия может быть обоснована расчетным путем, что возможно к примеру по делам о транспортных происшествиях.

Продолжим развитие того примера, к которому мы уже обратились. Итак, нарушение правил (превышение скорости) предшествовало наступлению смерти пассажира. Само по себе это еще не означает, что смерть явилась результатом нарушения. Такой вывод можно сделать только тогда, когда будет установлено, что нарушение и смерть пассажира связаны необходимостью, то есть с нарушением смерть наступает, а без нарушения нет.

Выяснив расстояние между автомобилями, скорость их движения и другие параметры, мы можем установить, какую роль сыграло в происшествии превышение скорости, мы можем

рассчитать, было ли допущенное нарушение необходимым условием смерти пассажира.

При положительном ответе мы должны сделать вывод о наличии причинной связи.

Однако эксперименты и расчеты при выяснении причинной связи не всегда могут быть проведены по объективным причинам (опасности воспроизведения реальной ситуации, экономической затратности и т.п.), поэтому часто бывает достаточно так называемого метода мысленного исключения, то есть мысленного моделирования, мысленного “проигривания” той или иной ситуации. Так, если хулиган броском камня причинил телесное повреждение потерпевшему, то не надо обладать большой проницательностью, чтобы предположить, что при отсутствии такого броска человек бы не пострадал.

Принцип необходимого условия применим для определения объективных пределов ответственности как при действии, так и при бездействии. Но если при действии вывод о том, что условие является необходимым может быть сделан, когда исключение условия укажет на невозможность наступления последствия, то при бездействии такой вывод будет правомерным, если включение предписанных обязанностью действий покажет, что последствия были бы предотвращены.

Следует иметь в виду, что, как правило, последствие возникает в результате действия ни одной, а нескольких причин. Это обстоятельство не вносит никаких особенностей в процесс установления причинной связи. Причина, независимо от того одна она или их несколько, проявляется в двух указанных критериях. Типичным примером связи нескольких причин с последствием является преступный результат, вызываемый соучастниками преступления. Так, при лишении жизни человека, когда один преступник наносит удары, а другой держит жертву, действия каждого соучастника при данных обстоятельствах являются необходимыми условиями смерти потерпевшего.

Чаще всего по уголовным делам мы сталкиваемся с физическим причинением (телесные повреждения от ударов и т.п.). Однако, поскольку мы имеем дело с поступками людей, наделенными сознанием, также подчиненными причинности, то

элементом причинной цепочки, связывающей материальные объекты, может быть сознание человека. Так, в случае, когда начальник отдает незаконный приказ подчиненному, влекущий жертвы или другие последствия, то воздействие начальника происходит через сознание подчиненного, служащего промежуточным звеном между приказом и последствиями.

Отметим, что теория и практика не исключают возможности (при определенных обстоятельствах) лишения жизни словесным воздействием, словом. Естественно, в этом случае смерть наступает через смысловое (сознанием) восприятие сказанного, а не от непосредственного воздействия звуковых колебаний.

Встречаются утверждения, что в случае грубой неосторожности потерпевшего причиной следует признавать действия последнего, а не тех лиц, которые были обязаны предотвратить последствия (пешеход переходит дорогу в не установленном месте и т.п.). Такие утверждения не основательны, поскольку необходимым условием наступившего последствия будут действия и то, и другой стороны. Поэтому каждое из них является причиной, что при наличии вины не исключает ответственности обеих.

5. Влияние на квалификацию факультативных признаков состава преступления.

К факультативным признакам состава преступления относятся способ, место, время и обстановка совершения преступления. *Способ – это прием, которым совершается преступление. Время – отрезок длительности какого-либо события, в течение которого происходит интересующее нас деяние. Место – определенная точка или отрезок территории в пространстве, на котором происходит интересующее нас деяние. Орудия и средства совершения преступления – то, чем или с помощью чего совершается преступление. Обстановка – комплексная характеристика особенностей способов, места и времени совершаемого деяния.*

Выделение в составе основных и факультативных признаков носит абстрактный, отвлеченный характер, когда мы как бы окидываем единым взглядом сразу все представленные в уголовном законе составы преступлений одновременно и производим их

сравнение. Тогда мы можем увидеть, что одни из признаков всегда повторяются во всех составах (постоянны), а другие представлены не во всех (переменны). Как и всякая абстракция, разделение признаков на основные и факультативные позволяют лучше увидеть сущностные элементы преступления и отделить их от подвижных, изменчивых.

Такое разделение имеет познавательное и определенное практическое значение, поскольку сосредотачивает внимание юриста на том, что составляет основу любого преступления, и вырабатывает навык и привычку при установлении фактических обстоятельств фиксировать и отражать в оценке социальную и правовую сущность события. Оно дает как бы общую ориентацию в “море” признаков, характеризующих составы преступлений.

Вместе с тем, следует ясно представлять, что разделение признаков составов преступления на основные (обязательные) и факультативные (дополнительные) правомерно только в вышеуказанном смысле (абстрактном, при общем обзоре всех их одновременно). Когда же мы рассматриваем состав конкретного преступления, например кражи (ст. 158 УК РФ), то все признаки в нем обязательны, в том числе и те, которые мы (в общем смысле) отнесли к факультативным. *В конкретике не может быть ничего дополнительного и ненужного.*

Так, кражи не может быть без тайного способа похищения. Способ здесь обязателен как признак конкретного состава.

Таким образом, квалификация как процесс познания происходит так, что мы сначала, следуя ориентиру (основное – неосновное, как по компасу указателям частей света север, юг, восток, запад) оцениваем основу преступления, “прикидываем”, “подступаемся” к нему. Когда этот этап пройден, оценка существу события дана, надо от существа перейти к фиксации и установлению особенностей этого рода событий посредством выявления признаков, отраженных в конкретных составах. Кража как и всякое преступление включает деяние, общественную опасность, “разлитую” в основных объективных и субъективных элементах. Но кражу кражей делает тайный способ изъятия имущества.

Влияние на квалификацию того или иного признака, признаваемого (в общем смысле) факультативным зависит от его места и роли в составе преступления. Здесь возможны три варианта.

Первый. Факультативный признак (в общем смысле) входит в основной состав, то есть является основным (в конкретном смысле), как в краже тайный способ изъятия имущества. Это значит, что при его отсутствии состава преступления не будет, а, следовательно, при квалификации от него зависит, признаем ли мы соответствующее деяние кражей, то есть преступлением, или нет.

Второй. Факультативный признак (в общем смысле) не входит в основной состав, а входит в состав квалифицированный (является факультативным и в конкретном смысле). Таким признаком является, например, способ особой жестокости при убийстве (ст. 105 ч. 2 п. “д” УК РФ).

В таком случае значение факультативного признака иное. Поскольку он не входит в основной состав, то от него и не зависит вопрос о преступности или не преступности деяния. Убийство признается преступлением независимо от того, совершено ли оно с особой жестокостью или без нее. Не влияя на преступность деяния, способ (в данном случае “жестокость”), изменит квалификацию со ст. 105 ч. 1 УК РФ на ст. 105 ч. 2 п. “д” УК РФ.

Третий. Факультативный признак (в общем смысле) не входит ни в основной, ни в квалифицированный состав. Такой признак, например, как указание на время совершения преступления в большинстве составов не используется вообще. Поэтому он не оказывает влияния на квалификацию.

В составах некоторых преступлений в качестве основного используется факультативный признак – “место”. Например, вся контрабанда связывается законодателем с перемещением товаров через таможенную границу, а местом совершения вандализма являются только общественные места. Вне указанных мест действия, охарактеризованные в этих составах, преступления не образуют.

В большей части составов преступлений указание на место совершения преступления не включается, а следовательно при

совершении этих преступлений место их совершения не может иметь никакого значения.

Время как признак состава редко используется законодателем. Ст. 190 УК РФ предусматривает ответственность за невозвращение на территорию Российской Федерации предметов художественного, исторического и археологического достояния в *установленный срок*. Следовательно, невозвращение указанных ценностей до установленного срока состава преступления не образует.

Орудия и средства совершения преступления нередко включаются в число признаков преступления, однако чаще всего они имеют значения так называемых “квалифицирующих” признаков, то есть признаков квалифицированных составов, не оказывая влияния на решение вопроса о признании деяния преступлением в принципе.

Сходная роль отводится законодателем *обстановке* совершения преступления. Обычно – это квалифицирующий признак составов, то есть признак квалифицированного состава (“боевая обстановка” в воинских преступлениях).

Вопросы и задания для самопроверки

Можно ли утверждать, что объективная сторона — это то, без чего немислимы ни одно преступление, ни один состав преступления?

Многие юристы относят последствия преступления к числу обязательных признаков состава. Так ли это? Каково соотношение деяния и объективной стороны преступления?

Охарактеризуйте действие как акт поведения преступника. Входят ли в структуру деяния орудия и средства совершения преступления?

Каково значение обязательных признаков объективной стороны преступления?

Какова роль факультативных признаков объективной стороны преступления?

Относится ли к объективной стороне предмет преступления?

Назовите виды общественно опасных последствий.

6. Квалификация преступлений по признакам субъекта преступления

Субъект преступления должен отвечать трем основным требованиям:

- 1) быть физическим лицом;
- 2) достигнуть возраста уголовной ответственности;
- 3) являться вменяемым.

В отношении несовершеннолетних закон устанавливает еще и дополнительный признак – наличие социальной зрелости (ст. 20 ч. 3 УК РФ).

Указание на то, что субъектом может быть признано только физическое лицо буквально содержит противопоставление юридическим лицам и означает невозможность отнесения последних к субъектам преступления. Но, кроме того, оно подразумевает, что субъектом преступления может быть только человек. К субъектам преступления не могут быть отнесены животные или предметы, как это иногда было в истории человечества.

Установление субъекта конкретного преступления *предполагает точное выяснение его имени и его выделение из социальных связей как индивидуума*. Нельзя привлекать к ответственности не индивидуализированного лица, скажем, без указания имени предъявить обвинение или осудить человека как члена какой либо террористической группировки.

Индивидуализация необходима также для выяснения возможной преступной деятельности в прошлом, поскольку это может иметь прямое отношение к квалификации (наличие судимости, например).

Известны случаи, когда в документах лица могут быть разночтения. Допустим, в паспорте записана фамилия “Шибает”, а в водительском удостоверении или свидетельстве о рождении “Шебаев”. Тогда необходимо выяснять, где, когда и по какой причине вкралась ошибка (описка, а возможно, что подделка или злоупотребление). В подобных случаях не исключено, что в судебных или иных документах одно и то же лицо может значиться под разными фамилиями.

Субъектами большинства преступлений являются лица, достигшие 16 лет. Для ограниченного круга преступлений возраст субъекта установлен в 14 лет. Какая минимальная возрастная граница субъекта установлена для того или иного преступления мы определяем из содержания ст. 20 ч. 2 УК РФ, в которой перечислены преступления, возраст субъекта которых установлен в 14 лет. Во всех остальных преступлениях, не указанных в данной норме, субъектами могут быть только лица, достигшие 16 – летнего возраста.

Установление возраста субъекта преступления.

Возраст субъекта обычно устанавливается по документам (паспорту, свидетельству о рождении и др.). Но бывает, что документов по тем или иным причинам нет (утрачены, сгорели во время пожара и т.п.). В этом случаях можно получить документальное подтверждение возраста из других источников (первичные записи в органах ЗАГСА, анкетные данные в листке по учету кадров по месту работы и т.п.). Если эти документальные данные по каким-либо обстоятельствам не сохранились, то следует допросить родителей или близких родственников (отца, мать, бабушку, дедушку, брата, сестру и т.д.).

В крайнем случае возможно проведение судебно-медицинской экспертизы для определения возраста. Однако здесь мы встречаемся с препятствиями, сложившееся в практике способы преодоления которых следует учитывать. Основная проблема состоит в том, что нам при решении вопроса об уголовной ответственности возраст надо установить с точностью до даты рождения, но экспертиза это сделать не в состоянии.

С этой точки зрения возможны два варианта экспертных заключения. В первом варианте экспертиза определяет минимальный и максимальный пределы колебания возраста лица – указывает, к примеру, что тому или иному лицу от 13 до 15 лет. Второй вариант, когда указывается, сколько лет человеку, а, следовательно, и в каком году он родился, но не определен месяц и день рождения.

В первом случае надо исходить из минимального возраста лица, поскольку он экспертами не исключается, то есть считать, что

возраст равен 13 годам. Обратное не гарантирует от ошибки и возможности незаконного привлечения к ответственности.

Во втором варианте по тем же соображениям надо исходить из того, что человек родился в последний день последнего месяца указанного года, то есть 31 декабря.

И последнее *весьма важное обстоятельство* – *лицо считается в юридическом смысле достигшим возраста ответственности не в день рождения, а с начала следующих за днем рождения суток, то есть в 24 часа дня рождения или в 00 часов следующих за ним суток.* Неточным следует признать встречающееся в некоторых литературных источниках утверждение, что человек считается достигшим возраста с начала следующего за днем рождения дня, поскольку день предполагает светлое время суток.

Таким образом, если предусмотренное уголовным законом деяние совершено в день рождения до наступления 24 часов, то лицо не достигло еще возраста уголовной ответственности и субъекта преступления нет. Если же деяние началось до 24 часов, но продолжалось и после их наступления, когда начались уже новые сутки, то лицо достигло возраста ответственности и субъект преступления есть. Такие случаи отнюдь не редкость в судебно-следственной практике.

Обязательным признаком субъекта является *вменяемость*, то есть способность осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководить ими. Осознание характеризует интеллектуальную сферу психики, а способность руководить своими поступками – волевою. Соответственно нарушение любой из этих сфер психической деятельности устраняет состояние вменяемости. Нарушение психической деятельности может быть обусловлено двумя основными причинами–психическими расстройствами, и в этом случае мы имеем дело с состоянием невменяемости (ст. 21 УК РФ), либо недостаточной социальной зрелостью (ст. 20 ч. 3 УК РФ).

Обнаружение невменяемости предполагает установление двух ее критериев: юридического (психологического) и медицинского (биологического).

Юридический или психологический критерий будут в наличие тогда, когда лицо не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими.

Осознание фактического характера совершаемого деяния означает понимание его бытового, узко практического смысла. Фактический характер деяния осознается, если человек понимает что он делает (совершает), например наносит удары, физический вред другому лицу либо разбивает окно, производит выстрел и т.п.

Осознание общественной опасности предполагает не только понимание фактического характера действия (бездействия), но и понимание, какое влияние оказывает оно на других людей (на общественные отношения), какой социальный смысл оно имеет. Фактический характер действия проявляется в самом поступке как таковом, осознание общественной опасности приходит из понимания его отрицательного воздействия на других людей.

Хотя осознание фактического характера действия и осознание его социального смысла тесно взаимосвязаны (без осознания факта нельзя понять и его смысл), но они отражают разные фрагменты (ступени) познавательного процесса, каким в широком смысле является любая деятельность. Первоначально происходит оценка самого телодвижения, которое берется как бы изолированно от внешнего мира, что и является выяснением его фактической стороны. Затем прослеживается его воздействие на других людей, на социальные взаимосвязи, через которое и проясняется социальный смысл факта и возникает осознание его социальной ценности (вредности, опасности и т.п.).

Между этими ступенями познания может возникать разрыв, рассогласование по биологическим (болезнь) причинам, и тогда мы говорим о невменяемости, либо социальным (отсутствие знаний, надлежащего жизненного опыта). В последнем случае речь идет об особом состоянии (отсутствии социальной зрелости).

Практике известен случай, когда душевнобольной поджег дом, объяснив свои действия желанием осветить поселок во время праздника. Больной понимает, что производит воспламенение материала и дом сгорит, но не сознает социального значения своих действий.

Однако нормальная деятельность интеллектуальной сферы сама по себе не гарантирует вменяемости. Воплощение планов, возникших в интеллектуальной сфере, замыслов и намерений не происходит мгновенно, а осуществляется посредством сложного психофизиологического механизма. Та сторона психической деятельности, которая запускает и контролирует этот механизм, именуется волевой сферой или волей. Являясь продолжением сознания, перемещающего себя во внешний мир, специфическим проявлением сознания в практической плоскости, волевая сфера – это путепровод сознания в объективный мир. Если на этом пути возникают какие-либо препятствия (прежде всего физиологические, хотя могут быть и иные), то нормально действующий интеллект не может проявить себя, воплотить себя в действительность, что в практическом смысле равноценно его отсутствию, поскольку человеческий поступок существует только как поведение, выраженное во внешний мир.

При определенных психических заболеваниях и иных болезненных состояниях (наркотического голодания, например) возможно возникновение психических состояний, когда лицо осознает и фактический и социальный смысл поступка, но не может “остановиться”, интеллект и механизм его реализации оказываются рассогласованными. Так, наркоман при виде наркотика не может удержаться от завладения им.

Для наличия юридического (психологического) критерия невменяемости достаточно, чтобы была нарушена хотя бы одна из них, то есть, лицо либо не осознавало фактический характер и общественную опасность деяния либо не могло руководить своими действиями, хотя чаще всего одно не бывает без другого.

Однако для вывода о наличии невменяемости недостаточно одного юридического (психологического) критерия, поскольку невменяемость есть не просто нарушение интеллектуальной и волевой сферы, а нарушение, вызванное болезненным состоянием. Поэтому невменяемость констатируется при сочетании как юридического (психологического) так и биологического (медицинского) критерия.

Согласно ст. 21 УК РФ, биологический (медицинский) критерий состоит в:

- 1) хроническом психическом расстройстве;
- 2) временном психическом расстройстве;
- 3) слабоумии;
- 4) ином болезненном состоянии.

Отличительными чертами хронического психического расстройства являются длительность протекания, неизлечимость или трудно излечимость, тенденция к прогрессированию. К таким заболеваниям относятся: шизофрения, прогрессивный паралич, маниакально–депрессивный психоз и др.

Временными психическими расстройствами считаются алкогольные психозы, белая горячка, патологическое опьянение, реактивные симптоматические состояния (патологические аффекты), вызванные тяжелыми душевными потрясениями.

Под слабоумием понимается упадок или неразвитость интеллекта. Причины слабоумия могут быть различными – врожденными, приобретенными, например, в связи с перенесенными заболеваниями (менингитом, энцефалитом, сотрясением мозга).

Выделяются три степени слабоумия: дебильность (легкая), имбецильность (средняя), идиотия (глубокая).

К иным болезненным состояниям относятся различные расстройства, которые не являются психическими заболеваниями, но сопровождаются нарушениями психики. Ими являются острые галлюцинаторные бредовые состояния, вызванные инфекциями (брюшной и сыпной тиф), тяжелыми травмами, опухолями мозга, наркоманией и др.

Вопрос о невменяемости в практике обычно возникает в случаях неадекватного (странного) поведения виновного либо наличия травм головы или психических заболеваний. В частности к такого рода поводам относят заявления лица, совершившего общественно опасное деяние, о том, что он не помнит, как его совершил. В практике нередко основанием для исследования состояния вменяемости служит факт совершения жестоких деяний. Так умышленное лишение жизни, обычно, требует проверки вменяемости совершившего его лица.

Медицинский критерий невменяемости не возможно установить без специалистов в области психиатрии, поэтому для определения

наличия психического расстройства во время совершения деяния и способности лица сознавать во время его совершения фактический характер деяния и его общественную опасность проводятся судебно-психиатрические экспертизы. Следует, однако, иметь в виду, что наличие заключения экспертов не снимает ответственности за установление критериев невменяемости с работников правоохранительных органов и суда. Не надо забывать, что невменяемость является в целом юридическим, а не медицинским понятием. Выводы экспертов могут быть подвергнуты сомнению. В этом случае не исключено проведение повторной экспертизы. Известны случаи, когда специалисты разных экспертных учреждений дают разные заключения о наличии невменяемости. Юрист не должен занимать пассивную позицию в выяснении вопроса о наличии невменяемости. Его задача проверить обоснованность выводов экспертов, устранить или объяснить возможные в них противоречия и сформировать собственную позицию.

От патологических состояний следует отличать физиологические особенности протекания психических процессов, затрудняющие осознание поступка и руководство его совершением, но не устраняющего их полностью. К такого рода состояниям относятся физиологический аффект или иные состояния возникающие вследствие нервно-психических перегрузок, экстремальных ситуаций или отсутствия надлежащего социального опыта. В подобных случаях ответственность должна быть снижена или полностью исключена.

Законодатель прямо учитывает эти ситуации в ряде норм. Так, в ст.20 ч. 3 УК РФ сказано, что если несовершеннолетний достиг возраста, предусмотренного законом, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанным с психическим расстройством, во время совершения общественно опасного деяния не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, он не подлежит уголовной ответственности.

Установление специального субъекта преступления.

В составах ряда преступлений субъект, наряду с общими, обладает дополнительными признаками. Включение в

законодательное описание субъекта дополнительных признаков означает, что круг лиц, которые могут совершить эти преступления ограничивается. Число составов преступлений со специальными субъектами в УК РФ значительно, поэтому признаки последних могут быть определенным образом обобщены и классифицированы.

Специальные субъекты могут быть классифицированы по:

- 1) *государственно – правовой принадлежности*: гражданин РФ (ст.275 УК РФ – государственная измена), иностранный гражданин или лицо без гражданства (т. 276 УК РФ – шпионаж);
- 2) *полу*: мужчина (ст. 131 УК РФ – изнасилование);
- 3) *возрасту*: совершеннолетие (ст. 150 УК РФ – вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления);
- 4) *профессии*: медицинский работник (ст. 124 УК РФ – неоказание помощи больному);
- 5) *должности*: должностное лицо (ст. 285 УК РФ – злоупотребление должностными полномочиями); превышение полномочий служащими частных охранных или детективных служб);
- 7) *родству*: родители, дети (ст. 157 УК РФ – злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей).
- 8) *воинской обязанности*: преступления против военной службы могут быть совершены только лицами, проходящими военную службу, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими военных сборов.
- 9) *специальной обязанности*: свидетели, эксперты, переводчики (ст. 307 УК РФ – заведомо ложные показание, заключение эксперта или неправильный перевод).

Эту классификацию нельзя считать исчерпывающей и охватывающей все дополнительные признаки субъектов, встречающиеся в УК РФ.

Вопросы и задания для самопроверки

Что включают в себя «общие условия уголовной ответственности» (ст. 19 УК)?

Может ли быть субъектом ответственности в уголовном праве юридическое лицо?

На чем базируется законодательное решение о введении по ряду преступлений ответственности начиная с 14-летнего возраста?

Признаются ли лица, достигшие 16-летнего возраста, субъектами всех преступлений? В какой мере этот вопрос разрешен в УК?

Что такое возрастная невменяемость? Допустима ли при ее наличии уголовная ответственность?

Назовите медицинский критерий невменяемости. Что его характеризует?

Назовите юридический (психологический) критерий невменяемости. В каком соотношении он находится с медицинским критерием?

Полагаете ли Вы, что для констатации невменяемости достаточно одного из двух критериев или же требуется наличие обоих критериев?

Каково уголовно-правовое значение психического расстройства лица, не исключающего вменяемости?

Использует ли законодатель понятия ограниченной или уменьшенной вменяемости?

Почему любая степень состояния опьянения не исключает уголовной ответственности за содеянное?

7. Квалификация преступлений по признакам субъективной стороны преступления

Умысел или неосторожность являются признаками любого состава преступления. Только деяния, совершенные умышленно или по неосторожности, признаются виновными (ст. 24 УК РФ).

Первый вопрос, возникающий при квалификации субъективной стороны – уяснение, умышленным или неосторожным мыслил законодатель рассматриваемое преступление. В некоторых случаях это не вызывает какого-либо затруднения, поскольку законодатель прямо указывает на форму вины. Так, в ст. 105 УК РФ дается общее определение всякого убийства как умышленное причинение смерти другому человеку. Указание на умышленный характер преступления содержится в ст.

111 УК РФ (причинение тяжкого вреда здоровью) и многих других статьях УК РФ. В целом ряде статей закона содержится указание на неосторожный характер преступления (ст. 109 УК РФ – причинение смерти по неосторожности, ст. 118 УК РФ – причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью по неосторожности).

Однако в некоторых составах преступлений, предусмотренных в УК РФ, форма вины прямого отражения не находит.

В подобных случаях *форма вины может быть уяснена по косвенным признакам. Об умышленном характере преступления могут свидетельствовать следующие признаки состава преступления:*

1) указание на цель совершения деяния.

Так, на целевой характер действия указано в ст. 281 УК РФ, где диверсия определена как совершение взрыва, поджога или иных действий, направленных на разрушения или повреждения в целях подрыва экономической безопасности и обороноспособности Российской Федерации.

2) указание на мотив.

Признак мотивированности деяния содержится во многих составах преступлений. Например, ст. 285 УК РФ (злоупотребление должностными полномочиями), ст. 292 УК РФ (служебный подлог) предполагают совершение этих деяний из корыстной или личной заинтересованности.

3) указание на заведомость.

В ст. 129 УК РФ не сказано, что клевета является умышленным преступлением. Однако характеристика деяния как распространения *заведомо* ложных сведений не оставляет сомнения в его умышленном характере, поскольку заведомость означает ни что иное как “знание заранее”, что является безусловным признаком умысла. Такой же признак представлен в составе ст. 306 УК РФ (“заведомо ложный донос” и др.).

4) указание на злостность.

Согласно ст. 157 УК РФ преступлением признается *злостное* уклонение родителей от уплаты по решению суда средств на содержание детей, а также совершеннолетних трудоспособных детей от уплаты средств на содержание нетрудоспособных родителей. Аналогичный признак указан в ст. 315 УК РФ (злостное

неисполнение приговора суда, решения или иного судебного акта). Злощность есть ни что иное как злонамеренность, то есть поведение, мотивированное злом, которое может быть только умышленным.

- 5) *указание на незаконность действий ст.ст. 220, 233 УК РФ и др.).*
- 6) *невыполнение обязанностей (ст. 198, 199 УК РФ – уклонение от уплаты налогов).*
- 7) *самовольность деяния (ст. 337 УК РФ – самовольное оставление части или места службы).*
- 8) *нарушение специальных правил (ст.ст. 340 – 344 УК РФ – нарушение правил несения боевого дежурства и др.).*
- 9) *специфический характер действия (ст. 135 УК РФ – развратные действия).*
- 10) *характерный способ действия (ст. 133 УК РФ – понуждение к действиям сексуального характера).*

Если в законе нет ни прямого, ни косвенного указания на форму вины, то она может быть усмотрена из характера деяния, оцениваемого в совокупности всех составляющих его элементов. Так, невозможно по неосторожности изъять имущество путем обмана или тайно (ст.ст. 158, 159 УК РФ). Сам характер этих действий исключает вариант совершения их помимо умысла.

Теоретически нельзя исключить такой ситуации, когда ни характер преступления, ни прямые, ни косвенные признаки не помогают установить форму вины. В таком случае только практика, реальная жизнь могут ответить на вопрос о внутреннем содержании деяния.

Другое направление процесса квалификации требует от анализа признаков состава преступления перейти к определению субъективного отношения конкретного человека, действия которого оцениваются. Задача эта не из легких, поскольку она требует проникновение в сознание, мысли человека. Каким образом возможно решить эту задачу?

Можно, конечно, спросить того, чьи действия мы оцениваем, чего он хотел, о чем думал, какие цели преследовал. Но надо ли говорить, что источник этот ненадежный. Такое лицо не заинтересовано, как правило, давать информацию о своих

истинных намерениях. Не менее затруднительно получить ее от других лиц или из документов.

Более–менее прочное, хотя и далеко небезупречное, основание внутренняя сторона преступления находит во внешней стороне поступка, в характере совершенного деяния. Здесь вполне уместно вспомнить известное положение о том, что о мыслях людей мы судим по их поступкам. Абсолютно безупречных, гарантирующих от ошибки признаков мыслей человека не существует. Выводы о субъективном отношении лица совершившего деяние к этому деянию всегда в той или иной степени носят предположительный характер. Только внутреннее убеждение (то есть вера в истинность одной из версий) позволяет выйти из логического тупика.

Сделав вывод о внутреннем отношении субъекта к совершенному им деянию, мы должны сопоставить его на основе правил познания с признаками соответствующего состава преступления.

Квалификация умысла или неосторожности завершается выводом об их отсутствии или наличии.

Влияние на квалификацию преступления мотива, цели и эмоции.

Мотив, цель и эмоции относятся к факультативным признакам состава преступления. Следует однако оговориться, что под составом преступления (при делении признаков на факультативные и обязательные), подразумевается не состав конкретного преступления, а так называемый общий состав, то есть общее представление о всех составах. А в конкретных составах ничего лишнего (факультативного) быть не может.

Влияние мотива, цели и эмоции на квалификацию преступлений зависит от того места, которые названные признаки занимают в структуре состава. Здесь возможны три варианта.

Первый. Названные компоненты входят в число элементов основного состава. Являясь “несущими” конструкциями состава, они определяют его устойчивость и “жизнеспособность”. Без них состав разрушается.

Мотив является обязательным компонентом, такого, например, состава, как злоупотребление служебными полномочиями (ст. 285 УК РФ), которое может быть совершено только из корыстной или

иной личной заинтересованности. При их отсутствии злоупотребление служебными полномочиями образует административный проступок и не может расцениваться как преступление.

Цель является обязательным признаком хищений (ст. 158 – 162, 164 УК РФ) и ряда других преступлений.

Эмоция выступает неотрывным элементом убийства в состоянии аффекта (ст. 107 УК РФ).

В названном варианте от мотива, цели и эмоции зависит наличие или отсутствие преступления (быть ему или не быть).

Второй. Мотив, цель не являются элементами основного состава, но включены в квалифицированный, как например, в ст. 105 ч. 2 УК РФ – убийство с отягчающими обстоятельствами (цель скрыть другое преступление, хулиганские побуждения). Тогда квалификация деяния как убийства от них не зависит. Убийство останется таковым и без указанных в ч. 2 ст. 105 УК РФ факультативных признаков. Но их наличие изменит квалификацию с части 1 ст. 105 УК РФ на часть 2 этой же статьи. Следовательно, их влияние заключается в способности изменять квалификацию на часть статьи, предусматривающую более строгую ответственность.

Последнее. Мотив, цель и эмоции не включены ни в основной, ни в квалифицированный состав. В таком случае они ни как не влияют на квалификацию, хотя и учитываются при назначении наказания.

Вопросы и задания для самопроверки

Может ли одно намерение совершить преступление («голый умысел») влечь уголовную ответственность?

Как соотносятся принцип вины (ст. 5 УК) и субъективная сторона преступления?

Каково место вины в структуре субъективной стороны?

Какие классификации умысла Вам известны?

Присутствуют ли при умысле прямом и косвенном интеллектуальный и волевой моменты?

Что представляет собой неконкретизированный (неопределенный) умысел? Каковы правила квалификации при его наличии в преступлении?

Приспособлена ли формула умысла к преступлениям с формальным составом?

Какая форма вины — умысел или неосторожность — более характерна для описанных в Особенной части УК видов преступлений?

Что сближает такой вид неосторожности, как легкомыслие, с косвенным умыслом?

Чем различаются мотив и цель преступления?

Назовите виды юридических и фактических ошибок. Что такое случай (казус)? Допускается ли при нем уголовная ответственность?

8. Правила квалификации при конкуренции норм

В Уголовном кодексе Российской Федерации (далее — УК РФ) прямо о конкуренции норм уголовного права ничего не говорится. При этом в ч. 3 ст. 17 УК РФ установлено, что «если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме». Говоря иначе, в законе отражена ситуация, когда совершение одного преступления предусмотрено двумя нормами (в данном случае — общей и специальной), а уголовная ответственность наступает по одной из них (в данном случае — по специальной). Именно такая ситуация (но не только описанная в ч. 3 ст. 17 УК РФ) рассматривается в уголовно-правовой литературе как конкуренция норм уголовного права. Однако нужно учитывать, что конкуренция норм уголовного права — неоднородное явление. Л.В. Иногамова-Хегай справедливо различает «конкуренцию уголовно-правовых норм, возникающих в процессе регулирования уголовно-правового отношения при квалификации преступления, конкуренцию норм при назначении наказания, конкуренцию норм при освобождении от уголовной ответственности и конкуренцию норм при освобождении от наказания». Исходя из целей исследования, в дальнейшем мы не будем анализировать ту часть конкуренции норм уголовного права, которая не относится к квалификации преступлений.

В свою очередь неоднородна и конкуренция норм уголовного при квалификации преступлений. В уголовно-правовой науке по поводу видов конкуренции высказываются различные взгляды. В.Н. Кудрявцев рассматривал «два основных вида конкуренции, различающихся между собой по содержанию совпадающих и несовпадающих признаков составов». Речь идет о конкуренции «общей и специальной норм» и конкуренции «части и целого». Некоторые другие ученые также ограничиваются двумя видами конкуренции норм уголовного права. Вместе с тем они считают целесообразным различать лишь конкуренцию а) общих и специальных норм и б) специальных норм.

Отдельные авторы объединяют приведенные выше позиции. Они выделяют следующие виды конкуренции норм уголовного права: 1) общей и специальной, 2) специальных и 3) части и целого. Л.В. Иногамова-Хегай различает «содержательную, темпоральную (хронологическую), пространственную и иерархическую конкуренции уголовно-правовых норм». Видами содержательной конкуренции, по ее мнению, являются «а) конкуренция общей и специальной норм; б) конкуренция части и целого; в) неоднократная конкуренция общей и специальной норм, а также нормы-части и нормы целого; г) конкуренция общей (специальной, нормы-части или нормы-целого) и исключительной норм». Н.К. Семернева считает, что наиболее часто встречаются «конкуренция общей и специальной нормы; части и целого; основной и квалифицированной нормы; квалифицированной и особо квалифицированной нормы; квалифицированной и привилегированной нормы; двух привилегированных норм». В.С. Савельева к приведенному перечню добавляет конкуренцию норм, определяющих «основной и привилегированный составы преступлений». В.П. Малков применительно к Уголовному кодексу РСФСР 1960 г. видел такие виды конкуренции уголовно-правовых норм, как: 1) конкуренция общей и специальной норм; 2) конкуренция специальных норм; 3) конкуренция норм союзного и республиканского значения; 4) конкуренция норм различных союзных республик; 5) конкуренция норм, изданных в разное время; 6) конкуренция норм национального уголовного законодательства с нормами уголовного законодательства

иностранных государств; 7) конкуренция норм национального уголовного права с нормами международного права. Сразу отметим, что в связи с распадом СССР соответствующие виды конкуренции норм уголовного права уже не могут возникать. Поэтому в дальнейшем к ним обращаться не имеет смысла. Как видно, в доктрине единство взглядов наблюдается лишь в отношении выделения конкуренции общей и специальной норм.

Вероятно, дело, прежде всего, в предписаниях ч. 3 ст. 17 УК РФ. В то же время это не стало помехой для Н.Ф. Кузнецовой, выступившей за то, что «логичнее отказаться от неизвестного УК и практике понятия «конкуренция», а употреблять законодательную терминологию о квалификации по общей и специальной нормам». Последнее сделать несложно, но не может не возникнуть вопроса, почему одно преступление оказывается предусмотренным двумя нормами и уголовная ответственность наступает только по одной из них. На него и отвечает слово «конкуренция». Несмотря на то что в УК РФ термин «квалификация» отсутствует, это не мешает автору им оперировать. Напротив, в практике понятие «конкуренция» все-таки известно. Так, в определении Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации по делу С. сказано, что осуждение ее по ч. 2 ст. 303 УК РФ и исключение из обвинения ч. 1 ст. 285 «соответствует правилам конкуренции норм, предусмотренным ч. 3 ст. 17 УК РФ». С конкуренцией части и целого также все непросто.

А.Н. Трайнин считал ее поглощением составов, В.П. Малков рассматривал как поглощение преступлений, а Н.Ф. Кузнецова относила к квалификации сложных преступлений, совокупности преступлений и единичных преступлений. Такие подходы не отвечают на вопрос, почему в соответствующих случаях поглощаются составы или преступления либо отсутствует совокупность преступлений, а деяние является единичным преступлением, в том числе сложным. На этот вопрос опять-таки отвечает слово «конкуренция». В.Б. Шакин отрицает наличие конкуренции части и целого, ссылаясь на мнение В.П. Малкова, что «конкурирующие нормы находятся между собой в глубокой взаимосвязи», при которой, «если бы одна из двух конкурирующих норм к моменту применения была отменена, то подлежащий

урегулированию случай мог быть разрешен на основании оставшейся нормы права». Это вовсе не противоречит, на наш взгляд, конкуренции части и целого. Если будет отменена норма-часть, то применяется норма-целое. Если будет отменена норма-целое, при прочих равных условиях придется применять норму-часть, хотя, конечно, квалификация будет урезанной. Напротив, все остальное, что в науке вносят в конкуренцию норм уголовного права, на наш взгляд, ею не является. Это принципиально иное взаимодействие данных норм. Чаще всего в конкуренцию специальных норм включаются конкуренция норм со смягчающими и отягчающими обстоятельствами, конкуренция норм со смягчающими обстоятельствами, конкуренция норм с отягчающими обстоятельствами. Между тем, иногда нормы со смягчающими обстоятельствами не вводят в конкуренцию специальных норм. Говоря иначе, к конкуренции специальных норм относится многое из того, что называют самостоятельными видами конкуренции Н.К. Семернева и В.С. Савельева и что позволяет особо не останавливаться на критике их мнения. Однако имеется и другой взгляд на конкуренцию специальных норм. Так, Е.В. Благов обосновал ее отсутствие.

Мы его в этом поддерживаем. Т.А. Костарева высказала мнение, что в случае конкуренции «нескольких пунктов (или частей) статьи, предусматривающих усиливающие ответственность признаки, применяется тот пункт (или часть), который содержит наиболее тяжкий признак из имеющихся в данном конкретном случае. При этом в описательной части приговора должны быть указаны все квалифицирующие признаки деяния». Конкуренция частей статьи, «предусматривающих усиливающие ответственность признаки», конечно, может быть. Вместе с тем она возникает только при совершении одного преступления, соответствующие квалифицирующие обстоятельства которого одновременно установлены признаками нескольких частей одной и той же статьи, но преступление подлежит квалификации лишь по одной из частей статьи. Правда, такая конкуренция лежит в рамках отраженного в ч. 3 ст. 17 УК РФ соотношения общей и специальной норм. В иных случаях «конкуренции нескольких пунктов (или частей) статьи, предусматривающих усиливающие ответственность признаки», не

возникает. Так, в рамках современного уголовного законодательства при квалификации беспредметно выбирать какой-либо из нескольких пунктов одной и той же части статьи Особенной части. В них предусмотрены квалифицированные составы преступлений, каждый из которых содержит признак, отсутствующий в другом, что означает соотношение смежных составов, а не конкуренцию норм уголовного права, при которой только одна из них имеет признаки, отсутствующие в другой²². Не случайно Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 17 Постановления от 27 января 1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» разъяснил, что «убийство, совершенное при квалифицирующих признаках, предусмотренных двумя или более пунктами ч. 2 ст. 105 УК РФ, должно квалифицироваться по всем этим пунктам»²³. Противоречит этому п. 13, согласно которому, «по смыслу закона квалификация по п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ совершенного виновным убийства определенного лица с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение исключает возможность квалификации этого же убийства, помимо указанного пункта, по какому-либо другому пункту ч. 2 ст. 105 УК РФ, предусматривающему иную цель или мотив убийства. Поэтому, если установлено, что убийство потерпевшего совершено, например, из корыстных или из хулиганских побуждений, оно не может одновременно квалифицироваться по п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ»²⁴. По крайней мере, цель и мотив во всех статьях Особенной части УК РФ — это отдельные признаки субъективной стороны преступления.

Следовательно, они не способны поглощать друг друга. Более того, совершение преступления может преследовать несколько целей. Если все они криминализованы, то все и должны быть подвергнуты квалификации (например, убийство, совершенное с целью скрыть совершение преступления, предусмотренного ст. 120 УК РФ, может быть совмещено с целью использования органов или тканей потерпевшего). Из судебной практики, разумеется, вытекает указание отражать в описательной части приговора «все квалифицирующие признаки». Например, в п. 17 Постановления того же Пленума от 27 декабря 2002 г. № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» сказано, что «в случае

совершения кражи, грабежа или разбоя при отягчающих обстоятельствах, предусмотренных несколькими частями статей 158, 161 или 162 УК РФ, действия виновного при отсутствии реальной совокупности преступлений подлежат квалификации лишь по той части указанных статей Уголовного кодекса Российской Федерации, по которой предусмотрено более строгое наказание. При этом в описательной части приговора должны быть приведены все квалифицирующие признаки деяния». В то же время последнее применимо не ко всем таким признакам.

Вопросы и задания для самопроверки

Понятие конкуренции норм и её виды.

Конкуренция общей и специальной норм.

Конкуренция нескольких специальных норм.

Конкуренция норм и поглощение составов.

9. Квалификация неоконченных преступлений

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

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

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

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

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

Как видно, законом предусмотрено 6 форм приготовительных действий:

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

Орудием совершения преступления является то, чем совершается преступление (оружие, нож, топор, дубинка и т.п. при убийстве и нанесении телесных повреждений, специальные приспособления при хищении – крючки, арканы и т.д.).

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

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

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

Приискание предполагает любые способы приобретения орудий и средств совершения преступления как законные, так и

незаконные (покупка, получение в качестве долга, средства платежа, нахождение, получение во временное пользование, похищение ; в последнем случае в наличие будет совокупность преступлений).

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

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

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

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

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

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

Создание условий для совершения преступления может заключаться, кроме того, в оказании различного рода помощи и содействия тем, кто непосредственно совершает преступление, оставление открытым сейфа, двери, окна, форточки и т.п. Все эти действия в случае неудавшегося пособничества образуют признаки приготовления к преступлению.

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

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

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

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

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

(воплощение во вне) не происходит, поскольку никаких реальных действий по его реализации еще не совершается.

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

В особенности обнаружение умысла сходно с преступлениями, которые имеют словесную форму (подстрекательство, угрозы и т.д.). Их сходство заключается в том, что они, как и обнаружение умысла, носят психологическую, информационную форму. Различие же состоит в том, что при обнаружении умысла информация носит нейтральный характер. Лицо сообщает о своих намерениях, но не воздействует на другого, не побуждает к каким-либо действиям.

3.Квалификация покушения на преступление.

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

Покушение, таким образом, имеет следующие признаки:

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

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

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

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

Таким образом, критерий покушения характеризуется двуединством:

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

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

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

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

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

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

Отграничение покушения от приготовления и оконченого преступления.

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

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

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

Вопросы и задания для самопроверки

Как соотносятся этапы развития преступной деятельности и стадии совершения преступления?

Относится ли обнаружение умысла к стадиям совершения преступления?

Всякое ли приготовление и покушение влечет по действующему УК уголовную ответственность?

Какие виды покушения вам известны? Чем отличается оконченное покушение от оконченного преступления?

Совпадают ли юридическое и фактическое окончание преступления? Имеет ли это какое-либо уголовно-правовое значение?

В чем состоит отличие покушения от приготовления к преступлению?

Имеют ли значение причины, в силу которых преступление лицом не было доведено до конца?

Что понимается под негодным покушением?

Каковы особенности признания оконченными длящихся и продолжаемых преступлений?

Что понимается под добровольным отказом от преступления? Какие правовые последствия влечет за собой добровольный отказ?

Возможен ли добровольный отказ на стадии оконченного покушения?

Возможен ли добровольный отказ в преступлениях с формальным составом?

Каковы особенности добровольного отказа соучастников преступления?

10. Квалификация преступлений, совершенных в соучастии

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

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

Соучастие имеет три юридических признака:

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

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

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

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

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

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

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

Отграничение соучастия от деяний, не образующих соучастие.

Отграничение соучастия от прикосновенности. Прикосновенностью называют действия, связанные с совершением преступления, но не содействующие ему. Разновидностями прикосновенности являются укрывательство, недоносительство и попустительство. Общность укрывательства с соучастием заключается в том, что укрывательство касается именно того преступления, которое совершено другим лицом. Чисто внешне эти разные преступления имеют касательство к одному факту,

убийству, например (один убивает, а другой убийство укрывает). Различие же состоит в том, что действия укрывателя не находятся в причинной связи с последствием (при убийстве - лишением жизни), поскольку они совершаются уже после наступления результата и не являются необходимым условием его наступления, что означает отсутствие признака совместности, необходимого для соучастия.

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

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

Отграничение соучастия от объективно связанных неосторожных преступных действий.

В практике отмечаются случаи, когда действия нескольких лиц находятся в причинной связи с единым результатом, но не образуют соучастия в силу отсутствия субъективных признаков. Работники геологоразведочной партии К. и Ш., заметив на рассвете в кустах темную приземистую фигуру, сочли это появлением медведя и одновременно выстрелили в точку, где маячил темный силуэт и раздавался треск веток. В кустах оказался техник другого геологического отряда. Одним из выстрелов (чьим именно

установить не удалось) он был убит. Суд первой и второй инстанции усмотрел соучастие. Однако Верховный Суд отменил приговор, указав, что неосторожные действия не могут признаваться соучастием.

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

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

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

То же правило должно действовать и при учете роли соучастника. Если фактически исполненная роль соучастника не предусматривалась статьей Особенной части УК РФ, то

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

Влияние на квалификацию эксцесса соучастника

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

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

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

При количественном эксцессе совершается то же преступление, но с отягчающими обстоятельствами. Например, соучастники договорились совершить кражу телевизора, а один из исполнителей “прихватил” попутно золотую цепочку с медальоном, в результате кража из значительной переросла в

крупную. За кражу в крупном размере должен отвечать ее автор, тот, кто совершил эксцесс.

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

Вопросы и задания для самопроверки

Есть ли повышенная общественная опасность преступлений, совершенных в соучастии?

Назовите объективные признаки соучастия. Каковы субъективные признаки соучастия?

Является ли подстрекателем лицо, одобрявшее намерение другого лица совершить преступление?

Что понимается под простым соучастием (соисполнительством, совиновничеством)? Каковы здесь правила квалификации?

Каковы разграничительные признаки организованной группы и преступного сообщества; организованной группы и группы лиц по предварительному сговору?

Можно ли усмотреть наличие группы, если второй участник является невменяемым лицом?

11. Особенности квалификации при совокупности преступлений и при рецидиве

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

Факт совершения одним и тем же лицом сразу нескольких преступлений существенно меняет социальное и юридическое значение содеянного. Во-первых, возрастает опасность

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

Все это вызывает необходимость четко определить основные элементы и пределы множественности, отграничить ее от единичного преступления.

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

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

Единичное преступление может быть охарактеризовано с социальной и юридической сторон.

С социальной стороны единичное преступление обычно состоит в совершении одного действия либо одного действия и одного последствия. Однако, во–первых, и одно действие может иметь сложное строение (нередко оно состоит из нескольких актов, отдельных самостоятельных телодвижений), во–вторых, так бывает далеко не всегда. Так, при государственной измене (ст. 275 УК РФ) могут совершаться разнообразные действия (собираание сведений, их передача, выдача тайны и т.п.), но все они образуют одно преступление.

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

Однако и этот признак не является решающим в единичном преступлении.

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

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

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

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

Отграничение единичного преступления от множественности преступлений.

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

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

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

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

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

В практике правоохранительных органов Оренбургской области было уголовное дело, когда к ответственности была привлечена работница хлебозавода в течение ряда лет выносившая

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

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

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

В отличие от продолжаемого преступления, порождаемого виновным, длящееся преступление связано с конструкцией состава преступления. Оно, если можно так сказать, “создается” законодателем, когда он в основу состава вводит неисполнение обязанности. Примером длящихся преступлений являются уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы (ст. 328 УК РФ), незаконное хранение оружия (ст. 222 УК РФ). Сходство длящегося преступления с множественностью определяется двумя обстоятельствами, во-первых, их длительностью (обязанность может неисполняться длительное время, что в обычном понимании сопровождается многими событиями и поступками), во-вторых, фактической наполняемостью этого времени отдельными поступками. Так, например, если призывник несколько раз не явился в течение нескольких дней по повестке в военкомат, то создается впечатление, что столько же раз он уклонился от прохождения военной службы. На самом деле все это время длится одно

преступление, поскольку оно заключается в невыполнении обязанности, что и происходит. Особенностью длящегося преступления является то, что оно в любой момент находится в стадии оконченного преступления, но не прекращается, а длится до момента его прерывания.

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

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

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

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

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

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

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

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

Квалификация совокупности преступлений.

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

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

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

Квалификация рецидива преступлений.

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

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

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

Рецидив не образуют преступления, совершенные до 18-летнего возраста, а также неосторожные преступления.

Ссылка на статьи УК РФ при квалификации рецидива. Если рецидив предусмотрен в статье Особенной части УК РФ, то следует сослаться на ту часть статьи, которая предусматривает этот признак.

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

Отграничение рецидива от совокупности преступлений и неоднократности.

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

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

Вопросы и задания для самопроверки

Понятие и значение множественности преступлений.

Формы множественности.

Совокупность преступлений.

Общий и специальный рецидив.

Простой, опасный и особо опасный рецидив.

12. Общая характеристика преступлений, отнесенных к компетенции таможенных органов

Демократизация общества и активное расширение внешнеэкономической деятельности России способствует увеличению числа ее участников, а, следовательно - и более активному вывозу из страны и ввозу в нее товаров. При этом отмечается рост преступности в таможенной сфере. В период с января по декабрь 2011 года таможенными органами Российской Федерации возбуждено 4539 уголовных дел, что на 10,2% больше, чем в аналогичном периоде прошлого года (4116 дел) то есть ежедневно - в среднем 12 уголовных дел. ФТС России, МВД России, ФСБ России и другие государственные органы активно участвуют в пресечении таможенных преступлений и правонарушений, однако криминогенная ситуация в этой сфере остается по-прежнему напряженной.

В настоящее время законодателем в соответствии с Федеральным законом от 07.12.2011 № 420-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» выделена группа преступлений, подведомственных таможенным органам, которые в науках уголовного права, таких как криминалистика, криминология получили название «таможенные преступления».

Характерно, что криминология, выделяя среди видов преступности - таможенную, определяет ее как «... совокупность таможенных преступлений связанных с нарушением порядка вывоза и ввоза, возврата на территорию РФ через таможенную границу товаров и ценностей». Конечно, при решении этого вопроса ряд ученых связывают таможенные преступления с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу в результате внешнеэкономической деятельности. Однако С. Ю. Иванова подчеркивает, что: «Таможенные правонарушения

вообще и таможенные преступления, в частности, характеризуются специфической особенностью: они представляют собой сложный поведенческий акт, выражающийся в невыполнении или ненадлежащем выполнении нормативного предписания».

В таможенном преступлении воздействие происходит на нормативно урегулированные правила поведения субъектов отношения. Отступление от порядка и технологии совершения таможенных операций, связанных с помещением товаров под таможенную процедуру влечет за собой общественно опасные последствия. Таким образом, в таможенном преступлении можно выделить два момента. Прежде всего, материальный, который отражает процесс причинения вреда общественным отношениям и правовой указывающий на нарушение таможенных правил, закрепленных в законодательстве.

В свою очередь Л.Д. Ларичев отмечает, что это преступления, «... которые в ряде работ получили наименование «таможенных преступлений» очевидно в связи с тем, что их совершение связано с пересечением таможенной границы». Подобную позицию разделяет А.И. Сучков.

В.А. Жбанков и О.А. Огнева определили таможенные преступления как общественно опасные, виновные, наказуемые деяния, посягающие на сферу экономической деятельности, связанную с порядком вывоза и возврата на территорию России товаров и ценностей через таможенную границу вопреки правовому запрету.

Таким образом, таможенные преступления можно выделить в отдельную самостоятельную группу преступлений с присущими данной группе признаками: повышенная общественная опасность; совершение в результате внешнеэкономической деятельности; направлены на нарушение таможенного регулирования в различных сферах таможенного законодательства; причиняют значительный вред деятельности таможенных органов; совершаются преимущественно организованными преступными сообществами; многообъектность; бланкетность; высокая латентность.

К таможенным преступлениям относятся: а) незаконные экспорт или передача сырья, материалов, оборудования,

технологий, научно-технической информации, незаконное выполнение работ (оказание услуг), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (ст. 189 УК РФ); б) невозвращение на территорию РФ предметов художественного, исторического и археологического достояния народов России и зарубежных стран (ст. 190 УК РФ); в) невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (ст. 193 УК РФ); г) уклонение от уплаты таможенных платежей (ст. 194 УК РФ); д) контрабанда сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, взрывчатых, радиоактивных веществ, радиационных источников, ядерных материалов, огнестрельного оружия или его основных частей, взрывных устройств, боеприпасов, оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а также материалов и оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а равно стратегически важных товаров и ресурсов или культурных ценностей (226.1 УК РФ); е) контрабанда наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, либо их частей, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, инструментов или оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ (229.1 УК РФ).

В отличие от прежних взглядов, в условиях таможенного союза, по нашему мнению определение таможенного преступления в настоящее время выглядит следующим образом.

Таможенное преступление это виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное законодательством государств - членом таможенного союза под угрозой наказания, в условиях реализации внешнеэкономической деятельности, сопряженное с пересечением границы Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо Государственной границы Российской Федерации и существенно нарушающее работу таможенных органов по

реализации целей и задач, установленных законодательством государств - членов таможенного союза.

Вместе с тем таможенные преступления относятся к категории трудно раскрываемых и трудно доказуемых. Трудности в выявлении и расследовании преступлений, совершаемых в таможенной сфере, на наш взгляд чаще всего обусловлены следующими объективными факторами: высокой степенью их латентности; тщательной подготовкой к совершению преступления; сложность механизма совершения преступления; трудности в обнаружении следов таможенных преступлений.

Большинство из указанных факторов, объективно устранимы за счет возможностей использования достижений науки и техники в ходе выявления и расследования преступлений, которые традиционно связываются с возможностями использования специальных знаний для этих целей.

Учитывая, что таможенные преступления в основной своей части связаны с товарами, в частности контрабандой и недостоверным декларированием товаров, должностные лица таможенных органов, осуществляющих таможенный контроль и дознание по уголовным делам, достаточно часто привлекают сотрудников экспертно-криминалистических служб ФТС РФ в качестве специалистов и экспертов.

В новых экономических условиях таможенного союза России, Белоруссии и Казахстана накопив значительный эмпирический материал, и кардинально поменяв законодательную базу, возникла необходимость в обобщении, анализе и научной систематизации современного состояния использования специальных знаний при расследовании таможенных преступлений.

Тем не менее, правоприменительная практика свидетельствует, что при рассмотрении понятия и сущности специальных знаний необходимо исходить из того, что Они должны толковаться как в широком, так и узком смысле. В широком смысле специальные знания могут потребоваться в самых различных ситуациях поиска истины, как в уголовном, так и в гражданском судопроизводстве. Они нужны при расследовании налоговых преступлений, востребованы в таможенном деле. Всюду, где нормоприменяющий субъект обнаруживает, что его

познания, во-первых, недостаточны, во-вторых, и что главное, его суждения не могут быть положены в основу принятия решения, поскольку соответствующие правила, инструкции, подзаконные акты, законы требуют квалифицированного мнения именно специалиста в данной конкретной области знания. В узком смысле знания наиболее востребованы в раскрытии и расследовании преступлений.

Основной целью использования специальных знаний в следственных действиях, как это следует из содержания ст. 58 УПК РФ, определяющей понятие специалиста, является содействие следователю в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов которое осуществляется, прежде всего, путем применения необходимых технических средств и способов (ч. 6 ст. 164 УПК РФ). Таким образом, общей целью использования специальных знаний является получение доказательств по уголовным делам, которое достигается специалистом путем оказания содействия следователю в применении экспертно-криминалистических методов и средств при собирании, изучении (исследовании), проверке, оценке и использовании судебных доказательств.

Исходя из законодательно закрепленных положений, специальные познания в ходе раскрытия и расследования преступлений могут применяться для: 1) производство судебной экспертизы и дача заключения (ст. 57 УПК РФ); 2) участие специалиста в процессуальных действиях (ст. 58 УПК РФ), в том числе:

а) оказания содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов;

б) оказания содействия в применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела;

в) постановки вопросов эксперту;

г) разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в профессиональную компетенцию специалиста.

Так, применительно к расследованию, осуществляемому таможенными органами, нерешенными являются вопросы правовых основ и форм использования специальных познаний на стадии возбуждения уголовного дела: допустимости производства

судебных экспертиз, возможностей использования заключений экспертов, полученных в рамках таможенного контроля, административного расследования, оперативно-розыскной деятельности.

Учитывая подследственность преступлений, по которым таможенные органы в настоящее время уполномочены выполнять неотложные следственные действия, уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ст. 189 УК РФ, должны передаваться для производства предварительного следствия следователям органов Федеральной службы безопасности РФ. О преступлениях, предусмотренных ст. 190, 193, 226.1 УК РФ - следователям органов внутренних дел РФ. О преступлениях, предусмотренных ст. 194 УК РФ - следователям Следственного комитета РФ. О преступлениях, предусмотренных ст. 229.1 - следователям органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ РФ.

Если среди участников указанных преступлений будет установлено лицо, указанное в пп. «в» п. 1 ч. 2 ст. 151 УПК РФ, т.е. должностное лицо органов исполнительной власти, военнослужащий или гражданское лицо персонала Вооруженных сил РФ и других воинских формирований в связи с исполнением ими служебных обязанностей, то после выполнения неотложных следственных действий такие уголовные дела должны быть переданы для продолжения расследования следователям Следственного комитета РФ.

Ввиду рассмотренных изменений уголовного и уголовно-процессуального законодательства, полномочия таможенных органов как органа дознания, существенно сократились, но их и в настоящее время вполне достаточно для выявления и пресечения преступлений в таможенной сфере и влияния на соблюдение участниками внешнеэкономической деятельности таможенного законодательства Таможенного союза.

Вопросы и задания для самопроверки

Характеристика преступлений, связанных с незаконным экспортом или передача сырья, материалов, оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (ст. 189 УК РФ).

Характеристика, преступлений, связанных с контрабандой наличных денежных средств и (или) денежных инструментов (ст. 200.1 УК РФ).

Характеристика, преступлений, предусмотренных 226.1 УК РФ.

Характеристика, преступлений, предусмотренных ст. 229.1 УК РФ.

13. Квалификация преступлений, связанных с контрабандой

Контрабанда наркотических средств

Предмет преступления – наркотические средства, психотропные вещества, их прекурсоры или аналоги, растения, содержащие наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, либо их части, содержащие наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, инструменты или оборудование, находящееся под специальным контролем и используемые для изготовления наркотических средств или психотропных веществ. К одной из новелл действующего Уголовного кодекса РФ надо отнести ст. 229¹, устанавливающую ответственность за контрабанду предмета рассматриваемого преступления. На необходимость выделения контрабанды наркотиков в самостоятельную норму неоднократно указывали многие ученые. Однако, то, в каком виде данная норма нашла соответствующее отражение в Уголовном кодексе, вызвало среди ученых бурную дискуссию, касающуюся не только расширения предмета преступления (помимо наркотических средств и психотропных веществ, еще и оборудование и инструменты, находящееся под специальным контролем и используемые для изготовления наркотических средств или психотропных веществ), но и признаков указанного преступления. Основное замечание касается сложности не только для восприятия, но и правоприменения указанного деяния.

Поскольку обобщения судебной практики по ст. 229¹ УК пока нет, то, комментируя ее, будем руководствоваться общими юридическими категориями и судебно-следственной практикой по ч. 2 ст. 188 УК РФ включавшей признаки преступления, связанного

с контрабандой наркотиков. Интенсивное развитие межгосударственных связей, вызванное развитием общемировых интеграционных процессов существенно расширяет сферу человеческой деятельности и неизбежно влечет за собой упрощение порядка перемещения физических лиц из одной страны в другую, а также пограничных и таможенных процедур. Это, наряду с положительными тенденциями, способствует размыванию границ в преступной деятельности, которая все в большей степени приобретает интернациональный характер.

Кроме того, проведение экономической реформы, структурная перестройка народного хозяйства и связанная с нею либерализация внешнеэкономической деятельности повлекли за собой утрату со стороны компетентных органов контроля за внешнеэкономическими связями, а упрощение выезда и въезда, «прозрачность» границ создали благоприятные условия для совершения преступлений в сфере внешнеэкономической деятельности. Преступления, связанные с контрабандой наркотиков, инструментов или оборудования, находящегося под специальным контролем и используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, посягают на установленный законом порядок перемещения через таможенную границу товаров, предметов, транспортных средств и т.д.

Порядок ввоза и вывоза на территорию Российской Федерации осуществляется в соответствии с положениями Таможенного кодекса РФ, Таможенного кодекса таможенного союза, ФЗ РФ «О наркотических средствах и психотропных веществах» от 08.01.1998 г., Постановлением Правительства РФ «О порядке ввоза в Российскую Федерацию и вывоза из Российской Федерации наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров» от 21 марта 2011 г. N 181, Постановление Правительства Российской Федерации от 5 июля 2010 г. N 502 «О порядке ввоза в Российскую Федерацию и вывоза из Российской Федерации наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров воинскими частями и подразделениями федеральных органов исполнительной власти, в которых законодательством Российской Федерации предусмотрена военная служба, в целях

обеспечения их деятельности» и другими нормативно-правовыми документами. Таможенное регулирование в таможенном союзе в рамках Евразийского экономического сообщества (далее - таможенный союз) - правовое регулирование отношений, связанных с перемещением товаров через таможенную границу таможенного союза, их перевозкой по единой таможенной территории таможенного союза под таможенным контролем, временным хранением, таможенным декларированием, выпуском и использованием в соответствии с таможенными процедурами, проведением таможенного контроля, уплатой таможенных платежей, а также властных отношений между таможенными органами и лицами, реализующими права владения, пользования и распоряжения указанными товарами.

Характер и степень общественной опасности таможенных правонарушений дифференцирует ответственность за их совершение Кодексом об административных правонарушениях и Уголовным кодексом. В настоящее время в рамках договора о создании единой таможенной территории и формировании Таможенного союза принят Таможенный кодекс союза, в котором закреплены основные принципы перемещения товаров через территорию Таможенного союза (по его территории), правила определения страны происхождения товара, формирования его таможенной стоимости, порядок применения различных процедур, действуют единые условия транзита на всей территории союза. Единую территорию Таможенного союза составляют Белоруссия, Казахстан, Россия, исключительные экономические зоны и континентальные шельфы государств, искусственные острова, установки, сооружения и иные объекты. Представляется важным выделить некоторые особенности: По сравнению с российским законодательством до 4 месяцев увеличен срок оплаты таможенных пошлин. В нашей стране они вносятся в течение 15 суток. Что касается декларации, предоставляется возможность вносить в нее изменения до и после выпуска товаров. Предусмотрен щадящий режим таможенного контроля в отношении участников ВЭД, находящихся под юрисдикцией государств-участников Таможенного союза.

Таким образом, таможенные правонарушения (в том числе преступления) РФ, таможенные правонарушения (в том числе преступления) таможенного союза - административные правонарушения, по которым в соответствии с законодательством РФ и государств - членов таможенного союза таможенные органы ведут административный процесс (осуществляют производство), и преступления, производство по которым отнесено к ведению таможенных органов в соответствии с законодательством РФ и государств - членов таможенного союза. Общественная опасность преступлений, связанных с контрабандой наркотиков, оборудования и инструментов, находящихся под специальным контролем и используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, заключается в нанесении вреда экономическому суверенитету и безопасности государству. Основным признаком преступления как уголовно наказуемого деяния является незаконное перемещение через таможенную границу РФ или таможенную границу таможенного союза.

Следует отметить, что ученые неоднозначно решают вопрос определения содержания непосредственного объекта контрабанды наркотиков. Так, например, Э.А. Жалинский относит контрабанду к числу посягательств против порядка внешнеэкономической деятельности. По мнению Т.А. Дикановой и В.Е. Осипова, объект контрабанды – установленный законом порядок перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу Российской Федерации.

Лопашенко Н.А., определяя объект контрабанды, делает акцент на характере преступного поведения лиц, признавая, что объект контрабанды – общественные отношения по реализации принципа запрета криминальных форм поведения в экономической деятельности. Существуют и иные точки зрения. Например, Л.Д. Гаухмана и С.В. Максимова этим объектом являются общественные отношения, «обеспечивающие интересы российских и зарубежных товаропроизводителей, а также бюджетные интересы России в части формирования, его доходной части посредством таможенных платежей». И далее «... рассматриваемым посягательством причиняется вред в виде нарушения экономических интересов российских и зарубежных

товаропроизводителей вследствие бесконтрольного поступления на внутренние рынки не обложенных таможенными пошлинами дешевых товаров, создающих недобросовестную конкуренцию. Нередко такие товары не имеют надлежащего качества и гарантий безопасности, что наносит вред потребительским интересам».

Следовательно, в первую очередь при контрабанде причиняется вред финансовым интересам государства, а также экономическим интересам российских и зарубежных товаропроизводителей, связанные с качеством экспортируемых или импортируемых товаров. Можно привести и другие определения непосредственного объекта контрабанды. Однако даже из приведенного становится ясно, что основной акцент делается на соблюдении финансовых интересов государства. Данные определения непосредственного объекта контрабанды относились, в большей мере, к преступлениям, предусмотренным ч. 1 ст. 188 УК РФ, которая по действующему законодательству декриминализована.

В преступлениях по ст. 229¹ УК РФ основным непосредственным объектом посягательства, является здоровье населения, а дополнительные объекты – законный оборот наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоров, либо их частей, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоров, инструментов или оборудования, находящегося под специальным контролем и используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ в части установленного порядка таможенного регулирования по перемещению их через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо Государственную границу Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС. *Объективная сторона контрабанды* наркотиков, инструментов или оборудования, находящегося под специальным контролем и используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ выражается в их незаконном перемещении через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо Государственную границу Российской

Федерации с государствами - членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС. Перемещение через таможенную границу РФ либо таможенную границу таможенного союза – это совершение действий по ввозу (вывозу) на (с) таможенную территорию Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо Государственную границу Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС товаров или транспортных средств любым способом, включая пересылку в международных почтовых отправлениях, использования трубопроводного транспорта и линий электропередач. К указанным действиям относятся: при ввозе товаров или транспортных средств на таможенную территорию РФ и при ввозе с территории свободных таможенных зон и со свободных складов на остальную часть таможенной территории, фактическое пересечение таможенной границы РФ либо таможенной границы таможенного союза; при ввозе товаров или транспортных средств с таможенной территории РФ и при ввозе товаров или транспортных средств с остальной части таможенной территории РФ либо таможенной границы таможенного союза на территорию свободных таможенных зон и свободные склады – подача таможенной декларации или иное действие, непосредственно направленное на реализацию намерения соответственно вывезти либо ввезти товары и транспортные средства.

При перемещении через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо Государственную границу Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС лицо обязано предъявить имеющиеся при нем предметы для таможенного контроля. Таможенный контроль – это совокупность мер, осуществляемых таможенными органами в целях обеспечения соблюдения законодательства РФ о таможенном деле, а также законодательства РФ и международных договоров РФ, контроль над исполнением которых возложен на таможенные органы. Для целей осуществления таможенного контроля вдоль таможенной границы РФ либо таможенной границы таможенного союза и в местах таможенного оформления, нахождения таможенных органов РФ, таможенных органов таможенного союза и в иных местах, определяемых Государственным таможенным

комитетом РФ, создаются зоны таможенного контроля. Порядок создания и обозначения таможенного контроля определяется Государственным таможенным комитетом РФ и таможенным комитетом таможенного союза. Пересечение товарами и транспортными средствами таможенной границы РФ допускается в местах, определяемых таможенными органами РФ и таможенными органами таможенного союза, и во время их работы. В иных местах и вне времени работы таможенных органов РФ товары, и транспортные средства могут пересекать таможенную границу РФ либо таможенную границу таможенного союза только по согласованию с таможенными органами соответствующих государств. В соответствии со ст. 276 ТК РФ под перемещением помимо таможенного контроля понимается перемещение вне определенных таможенными органами РФ мест или вне установленного времени производства таможенного оформления. Несмотря на то, что способ контрабанды по ст. 229¹ УК в диспозиции не указан, по смыслу закона под незаконным перемещением следует понимать, совершение контрабанды *помимо* или *с сокрытием* от таможенного контроля либо *с обманным использованием документов* или *средств таможенной идентификации* либо *сопряженное с недекларированием* или *недостоверным декларированием*. Способы незаконного пересечения наркотиков через таможенную границу РФ и таможенную границу таможенного союза аналогичны указанным ранее в ч. 1 ст. 188 УК и при квалификации преступлений по ст. 229.1 УК РФ следует руководствоваться, помимо иных, данными приемами и методами при квалификации содеянного:

1. *Помимо...*, то есть без участия таможенного контроля. Это означает, что лицо осуществляет транспортировку наркотиков вне определенных таможенными органами Российской Федерации мест – таможен, таможенных постов или вне установленного времени производства таможенного оформления должностными лицами российских таможенных органов; 2. *Сокрытие* от таможенного контроля. Сокрыть что-либо означает скрыть от посторонних. Следовательно, лицо при перемещении через таможенную границу РФ либо таможенную границу таможенного союза (при ввозе или

вывозе) наркотиков, оборудования или инструментов, находящихся под специальным контролем и используемым для изготовления наркотиков скрывает, утаивает их от сотрудников таможенных служб. Соккрытие предполагает любой способ их утаивания, затрудняющий обнаружение, а также коммуфлирование подлинности, например, придание им вида других предметов или с использованием тайников. В соответствии со ст. 277 ТК РФ, под соккрытием от таможенного контроля товаров, перемещаемых через таможенную границу, понимается использование тайников либо других способов, затрудняющих обнаружение товаров, или приданием одним товарам вид других. Для установления указанного признака необходимо иметь в виду, что *тайниками* являются места, специально: *изготовленные* – их функциональное назначение состоит в незаконном перемещении товаров и иных предметов, например магнитные контейнеры, прикрепленные к транспортным средствам в труднодоступных местах, дополнительные полости в автомашинах, не предусмотренные заводской конструкцией и т.п.; *оборудованные и приспособленные* – подвергшиеся конструктивным изменениям, предварительная разборка и монтаж конструктивных емкостей на транспортных средствах, оборудование их дополнительной оснасткой, приспособлениями, вдалбливание гнезд в каблуки обуви, оборудование чемоданов двойным дном, создание тайников в ручках хозяйственных сумок и т.п. Лица, осуществляющие незаконную перевозку наркотиков через таможенную границу, все более и более совершенствуются в способах соккрытия. Так, 12 октября 1997 г. в аэропорт «Шереметьево-2» из Исламабада транзитом через Алма-Ату (рейсы РК-293 Исламабад – Алма-Ата и UN-206 Алма-Ата – Москва) прибыл гр-н Пакистана Этихар Али Хан. Он намеревался следовать рейсом UN-211 в Киев, где проходил учебу в Киевском государственном университете. К таможенному оформлению и контролю пассажир предъявил два места багажа: чемодан, обшитый кожзаменителем бежевого цвета, и матерчатую дорожную сумку темно-синего цвета кустарного производства. Сотрудники Шереметьевской таможни обратили внимание на неестественность поведения и некоторую нервозность пассажира, которые явились основанием для повышенного

внимания при проведении досмотра его багажа. В ходе таможенного досмотра было замечено, что сумка и чемодан обладали специфическим запахом уксуса, хотя никаких вещей, которые могли бы иметь такой запах, в багаже пассажира не было. Однако при дальнейшем проведении досмотра инспектор таможни обнаружил, что две стенки чемодана и дно сумки изготовлены из картона толщиной 1,5 см и именно они являются источником запаха. Учитывая все эти обстоятельства, наркоопасность маршрута, по которому следовал пассажир, а также то, что запах уксуса может сопутствовать перевозимому героину, было принято решение о проведении экспертизы картона. Результаты экспертизы показали, что картон в чемодане и сумке был пропитан героином. Общий вес (брутто) картона, пропитанного героином, составил 8,3 кг. Данный способ сокрытия героина в практике таможенных органов встречался впервые, в связи с чем государственным таможенным комитетом Российской Федерации в таможенные органы было направлено письмо с указанием способа сокрытия для использования в работе при организации и проведении таможенного контроля. По мнению А.А. Федосеева, «для состава правонарушения контрабанды необходимо, чтобы перемещенные через государственную границу предметы были именно скрыты от таможенного контроля. Там, где нет элемента сокрытия, там нет и контрабанды». Признак сокрытия перемещаемых через государственную границу товаров от таможенного контроля имеет значение при контрабанде, осуществляемой при законном въезде в страну и выезде из нее. При контрабанде, осуществляемой путем незаконного пересечения государственной границы, о признаке сокрытия перемещаемых через границу товаров не возникает вообще вопроса, так как перемещение происходит помимо таможенных учреждений.

3. *С обманным использованием документов или средств таможенной идентификации.* Лица, перемещающие товары и транспортные средства через таможенную границу РФ или таможенную границу таможенного союза, обязаны представлять таможенным органам РФ или таможенным органам таможенного союза документы и сведения, необходимые для таможенного контроля. Перечень документов и сведений, порядок их

представления определяются таможенным комитетом РФ в соответствии с ТК РФ, ТК ТС и иными актами законодательства РФ. Под *обманным использованием документов* понимается представление таможенному органу РФ или таможенному органу таможенного союза в качестве документов, необходимых для таможенных целей, поддельных, недействительных документов, полученных незаконным путем, содержащих недостоверные сведения, либо документов, относящихся к другим товарам и транспортным средствам. *Поддельный документ* – это документ, полностью изготовленный, фальшивый или подлинный, в который внесены искаженные сведения, например, путем уничтожения части текста, внесения в него дополнительных данных и т.п. *Недействительный документ* – это документ, полученный законным путем, однако по каким-либо причинам утратившим свою силу (например, истек срок его действия и т.д.). *Документ, полученный незаконным путем*, – это документ, полученный заинтересованным лицом в результате представления в качестве оснований для его выдачи уполномоченному на то лицу заведомо ложных сведений или поддельных (подложных) документов либо в результате злоупотребления должностным лицом служебным положением или совершения им халатных действий при выдаче этого документа. *Документ, содержащий недостоверные сведения*, – это документ, который фактически является подлинным, но в который внесены сведения, не соответствующие действительности. При этом он сохраняет признаки и реквизиты настоящего (изготавливается на официальном бланке, содержит фамилии и должности лиц, которые должны его подписывать, и т. п.), однако вносимые в него данные (текст, цифровые материалы) являются ложными.

4. *Сопряженным с недекларированием или недостоверным декларированием. Недекларирование или недостоверное декларирование* означает незаявление в таможенной декларации по установленной письменной, устной или иной форме достоверных сведений о перемещаемых через таможенную границу наркотиков, инструментов и оборудования, находящегося под специальным контролем и используемых для изготовления наркотиков. Так как наркотики являются предметами, изъятыми из гражданского

оборота либо существенно ограниченные в нем, в отношении них законом устанавливаются специальные правила перемещения, не сводящиеся к декларированию и зависящие от правового режима перемещаемых наркотиков. *Поднедоверным декларированием* товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу РФ, понимается заявление недоверных сведений о товарах и транспортных средствах, их таможенном режиме и других сведений, необходимых для таможенных целей. При этом недоверное декларирование не дает основания для освобождения от таможенных платежей или занижения их размера. Если же лицо заявляет в декларации и в иных документах, необходимых для таможенных целей, недоверные сведения о таможенном режиме, таможенной стоимости либо стране происхождения товаров и транспортных средств или заявляет иные недоверные сведения, дающие основания для освобождения от таможенных платежей или занижения их размера, то эти действия следует признать не как недоверное декларирование, а как действия, направленные на неправомерное освобождение от таможенных платежей или их занижение, то есть действия, предусмотренные ст. 282 ТК РФ. В ч. 1 ст. 229¹ УК РФ не указан размер контрабанды предмета преступления, но по смыслу закона (учитывая, что в ч. 2 ответственность за контрабанду в значительном размере) следует понимать, что размер указанных средств или веществ – незначительный. Неоднократно многими учеными отмечалось, что, в законе, по возможности, следует избегать оценочных категорий и признаков, т.к. это существенно затрудняет работу правоприменителей. В данном случае, не только небольшой размер, но и значительный остается открытым. При этом указано, что в соответствии с ФЗ РФ от 07.12.2011 N 420 положения пункта «в» части второй статьи 229¹ (значительный размер) применяются с 1 января 2013 г., а о небольшом размере ничего не сказано. Как представляется, по ч. 1 ст. 229¹ УК, при определении размера предмета преступления следует руководствоваться положениями Постановления Правительства РФ от 20 июля 2011 г. N 599 «О мерах контроля в отношении препаратов, которые содержат малые количества наркотических средств, психотропных веществ и их

прекурсоров, включенных в перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации», Постановления Правительства Российской Федерации от 16 июля 2009 г. N 573 «Об утверждении Положения о ввозе в Российскую Федерацию и вывозе из Российской Федерации наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, изъятых из незаконного оборота, в целях использования их в экспертной деятельности» и другими нормативно-правовыми документами. Кроме того, было предусмотрено, что в период со 2 марта 2012 г. по 1 января 2013 г. ответственность за контрабанду прекурсоров наступала только по ч. 1 ст. 229¹, независимо от размеров, а за контрабанду наркотических средств и их аналогов оставалась до 1 января 2013 года в том виде, в котором она утверждена законом от 07.12.2011. N 420, с учетом размеров, установленных в настоящее время Постановлением Правительства от 1 октября 2012 г. N 1002. Аналогично определяется крупный и особо крупный размеры.

Часть 2. предусматривает ответственность за то же деяние, совершенное:

а) *группой лиц по предварительному сговору*. Данный признак раскрывается в соответствии со ч. 2 ст. 35 УК РФ. Контрабанда признается совершенной группой лиц по предварительному сговору, если в совершении преступления участвовали два и более лица, заранее (до начала выполнения объективной стороны) договорившиеся о совершении контрабанды и каждый из которых являлся соисполнителем преступления; б) *должностным лицом с использованием своего служебного положения*. Отличительной особенностью данного состава является совершение контрабанды субъектом, обладающим, помимо общих, еще и специальным признаком – должностное лицо, использующее свое служебное положение. К этой категории относятся должностные лица государственных органов, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений; в) *в отношении наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, в значительном размере*. Само

понятие «значительный размер» пока не определен. Этот вопрос должно решить Правительство РФ. В соответствии с ФЗ РФ-18 от 01.03.2012 г. п. «в» ч. 2, также как и п. «б» ч. 4 данной статьи применяется с 1 января 2013 г. Особо квалифицированные виды контрабанды обозначены в ч.ч. 3-4 ст. 229¹ УК. Помимо размера – крупного (ч. 3) и особо крупного (п. «б» ч. 4), установлена ответственность за совершение контрабанды организованной группой (п. «а» ч. 4) и связанное с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль (п. «в» ч. 4). Для правильной квалификации деяния по п. «в» ч. 4 ст. 229¹ УК РФ следует учитывать степень тяжести причиненного вреда здоровью лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль. Физическое насилие может выражаться также в нанесении побоев, причинении телесных повреждений различной степени тяжести, душении, закрытии рукой или каким-либо предметом дыхательных путей и т.п. Причинение лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль, в процессе совершения преступления легкого или средней тяжести вреда здоровью охватывается составом преступления, предусмотренного п. «в» ч. 4, и не требует квалификации по совокупности по статьям о причинении вреда здоровью по ст.ст. 115 или 112 УК РФ. В случае наступления более тяжкого вреда здоровью, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности преступлений – ст. 229¹ и ст. 111 УК РФ (соответствующие части).

Субъективная сторона контрабанды наркотиков характеризуется виной в виде прямого умысла. *Субъектом* преступления является физическое, вменяемое лицо (гражданин России, иностранный гражданин или лицо без гражданства), достигшее 16-летнего возраста.

Вопросы и задания для самопроверки

Объекты контрабанды

Объективная сторона контрабанды

Субъект контрабанды

Субъективная сторона контрабанды

14. Квалификация иных преступлений, отнесенных к компетенции таможенных органов (таможенных преступлений)

Норма об уголовной ответственности за уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организаций или с физического лица (ст. 194 УК РФ), после изменений, внесенных Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ в УК РФ, звучит так:

"1. Уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица, совершенное в крупном размере, - наказывается штрафом в размере от ста тысяч до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо лишением свободы на срок до двух лет.

2. То же деяние, совершенное:

а) группой лиц по предварительному сговору:

б) утратил силу;

в) утратил силу;

г) в особо крупном размере,- наказывается штрафом в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет либо лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Примечание. Уклонение от уплаты таможенных платежей признается совершенным в крупном размере, если сумма неуплаченных таможенных платежей превышает пятьсот тысяч рублей, а в особо крупном размере - один миллион пятьсот тысяч рублей".

Получается, что законодателем криминализированы лишь те уклонения от уплаты таможенных платежей, которые совершены в крупном или особо крупном размере.

Непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 194 УК РФ, выступают регулируемые государством общественные отношения по поводу уплаты таможенных платежей.

Предметом преступления являются подлежащие уплате таможенные платежи. Уточним, что к федеральным относятся следующие налоги и сборы:

- налог на добавленную стоимость;
- акцизы на некоторые виды товаров и отдельные виды минерального сырья;
- таможенные пошлины и таможенные сборы (ст. 13 НК РФ).

Таможенными платежами считаются:

- ввозная таможенная пошлина;
- вывозная таможенная пошлина;
- налог на добавленную стоимость, взимаемый при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации;
- акциз, взимаемый при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации;
- таможенные сборы.

Таможенные платежи взимаются, если они введены в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Специальные, антидемпинговые и компенсационные пошлины, устанавливаемые согласно законодательству Российской Федерации о мерах по защите экономических интересов Российской Федерации при осуществлении внешней торговли товарами, взимаются по правилам, предусмотренным Таможенным кодексом (ТК) РФ для взимания ввозной таможенной пошлины (ст. 318 ТК РФ).

Согласно ст. 5 Закона о таможенном тарифе таможенная пошлина - это обязательный взнос, взимаемый таможенными органами Российской Федерации при ввозе товара на таможенную территорию Российской Федерации или вывозе товара с этой территории и являющийся неотъемлемым условием такого ввоза или вывоза.

В Российской Федерации в силу ст. 4 Закона о таможенном тарифе применяются следующие виды ставок пошлин:

- адвалорные (начисляемые в процентах к таможенной стоимости облагаемых товаров);
- специфические (начисляемые в установленном размере за единицу облагаемых товаров);

- комбинированные (сочетающие оба названных вида таможенного обложения).

На разных этапах движения товаров от их производителя к потребителю меняется стоимость (цена) товара, в которую последовательно, по мере продвижения товара, включаются издержки (затраты) и прибыль производителя товара и других участников торгового процесса. Все произведенные затраты и включенные в цену товара прибыли на момент расчета таможенных платежей при перемещении товаров через таможенную границу России и составляют таможенную стоимость товара. Под таможенной стоимостью понимается цена, подлежащая уплате за товар при продаже его с целью экспорта, скорректированная с учетом установленных доначислений (см. Соглашение о применении ст. VII Генерального соглашения по тарифам ГАТТ/ВТО). Таможенная стоимость товара служит исходной базой для расчета таможенных платежей (пошлин, акцизов, НДС, спецналога, сбора за таможенное оформление).

Исключение из налогооблагаемой базы каких-либо элементов затрат ведет к необоснованному занижению таможенной стоимости и соответственно к уменьшению подлежащих уплате таможенных платежей. Поэтому необоснованное умышленное исключение элементов таких затрат из таможенной стоимости, приведшее к искусственному уменьшению облагаемой таможенными платежами базы платежей, может рассматриваться как признак объективной стороны преступления, предусмотренного ст. 194 УК РФ.

Согласно ст. 149 ТК РФ свободное обращение товаров, ввезенных на таможенную территорию России, разрешается лишь после поступления сумм таможенных пошлин и налогов на счета таможенных органов.

При перемещении товаров через таможенную границу обязанность по уплате таможенных пошлин возникает:

а) при ввозе товаров - с момента пересечения таможенной границы;

б) при вывозе товаров - с момента подачи таможенной декларации или совершения действий, непосредственно направленных на вывоз товаров с таможенной территории Российской Федерации.

Таможенные пошлины, налоги не уплачиваются, если:

а) в соответствии с законодательством Российской Федерации или ТК РФ товары не облагаются таможенными пошлинами, налогами или в отношении товаров предоставлено условное полное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов (в период такого освобождения при соблюдении условий, в связи с которыми оно предоставлено);

б) общая таможенная стоимость товаров, ввозимых на таможенную территорию Российской Федерации в течение одной недели в адрес одного получателя, не превышает 5000 руб.;

в) до выпуска товаров для свободного обращения и при отсутствии нарушений лицами требований и условий, установленных ТК РФ, иностранные товары оказались уничтоженными или безвозвратно утерянными вследствие аварии или действия непреодолимой силы либо в результате естественного износа или убыли при нормальных условиях транспортировки, хранения или использования (эксплуатации);

г) товары обращаются в федеральную собственность в соответствии с ТК РФ и другими федеральными законами.

В отношении товаров, выпущенных для свободного обращения на таможенной территории Российской Федерации либо вывезенных с этой территории, обязанность по уплате таможенных пошлин, налогов прекращается в случаях, предусмотренных НК РФ (ст. 319 ТК РФ).

В связи с тем, что в диспозиции ст. 194 УК РФ не раскрыты признаки уклонения от уплаты таможенных платежей, в правоприменительной практике возникали сложности при квалификации таких преступлений.

Прежнее таможенное законодательство (имеется в виду Таможенный кодекс РФ 1993 г.) устанавливало, что под уклонением от уплаты таможенных платежей следует понимать:

- совершение действий, направленных на неправомерное освобождение от таможенных платежей или их занижение либо на необоснованный возврат уплаченных таможенных платежей при условии, что денежные средства, которые внесены в качестве платежей, еще не перечислены в федеральный бюджет и в момент

совершения противоправных действий значились на счете таможенного органа как денежные средства плательщика;

- неуплату таможенных платежей, подлежащих уплате в установленные сроки при реальной возможности их уплаты;

- обращение в таможенные органы о предоставлении отсрочки уплаты таможенных платежей без намерений исполнить взятые на себя обязательства к установленным срокам,

- заведомое предоставление ложных гарантий третьих лиц об обеспечении уплаты таможенных платежей.

Объективная сторона преступления, предусмотренная ст. 194 УК РФ, раскрывалась в диспозициях следующих норм ТК РФ 1993 г.: ст. 282 ("Действия, направленные на неправомерное освобождение от таможенных платежей или их занижение"); ст. 283 ("Действия, направленные на возврат уплаченных таможенных платежей, получение выплат и иных возмещений либо их невозвращение без надлежащих оснований"); ст. 284 ("Нарушение сроков уплаты таможенных платежей").

Таким образом, по ТК РФ 1993 г. объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 194 УК РФ, должна была выражаться:

а) в совершении любых действий, включая указанные в диспозиции ч. 1 ст. 188 УК РФ, направленных на необоснованное освобождение от таможенных платежей или их занижение, в том числе путем заявления в таможенной декларации и иных документах, необходимых для таможенных целей, недостоверных сведений о таможенном режиме, таможенной стоимости либо стране происхождения товаров или иных не соответствующих действительности сведений, дающих основание для освобождения от таможенных платежей или снижения их размера;

б) в совершении действий, направленных на возврат уже уплаченных таможенных платежей, получение выплат и иных возмещений или их невозвращение либо возвращение не в полном объеме без надлежащих оснований путем представления таможенному органу документов, содержащих недостоверные сведения при условии, что денежные средства еще не перечислены в федеральный бюджет и находятся на счетах таможенного органа как средства плательщика;

в) в неуплате таможенных платежей таможенному органу Российской Федерации в порядке, размере и в сроки, определяемые законодательством Российской Федерации или ее таможенными органами в пределах полномочий, предоставленных им законодательством, если такая неуплата произошла без уважительной причины, т.е. при реальной возможности уплаты. (Неуплата таможенных платежей по не зависящим от воли плательщика обстоятельствам, лишившим его возможности внести таможенные платежи в установленный срок, объективной стороны данного преступления не образует.)

Хотя Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ) 2002 г. уже не содержит норм, которые по своему содержанию соответствовали бы диспозиции правонарушений, предусмотренных ст. 282 ("Действия, направленные на неправомерное освобождение от таможенных платежей или их занижение") и ст. 283 ("Действия, направленные на возврат уплаченных таможенных платежей, получение выплат или иных возмещений либо их невозвращение без надлежащих оснований") ТК РФ 1993 г., последнее не является основанием для исключения некоторых таких деяний из объективной стороны состава преступления, предусмотренного ст. 194 ТК РФ.

Так, указанные в ст. 282 ТК РФ 1993 г. противоправные деяния, направленные на неправомерное освобождение от таможенных платежей или их занижение путем заявления в таможенной декларации и иных документах, необходимых для таможенных целей, недостоверных сведений о таможенном режиме, таможенной стоимости либо стране происхождения товаров или заявление иных недостоверных сведений, дающих основание для освобождения от таможенных платежей либо занижение их размеров, охватываются объективной стороной административных правонарушений, описанных в ст. 16.1 и ч. 2 ст. 16.2 КоАП РФ (речь идет о незаконном перемещении товаров через таможенную границу с обманным использованием документов или с заявлением в декларации недостоверных сведений, необходимых для таможенных целей). Такие противоправные деяния, если они повлекли за собой неуплату таможенных платежей в крупном или особо крупном размере, могут квалифицироваться по ст. 194 УК

РФ как уклонение от уплаты таможенных платежей и по ч. 1 ст. 188 УК РФ как контрабанда.

Предоставление таможенному органу России документов, содержащих недостоверные сведения, дающие право на возврат ранее уплаченных таможенных платежей, за что предусматривалась административная ответственность по ст. 283 ТК РФ 1993 г., не имеют аналога в главе 16 КоАП РФ, касающейся административных правонарушений в области таможенного дела, хотя возможность их совершения вытекает из положений ст. 355 ("Возврат излишне уплаченных или излишне взысканных таможенных пошлин, налогов") и ст. 356 ("Иные случаи возврата таможенных пошлин, налогов") ТК РФ.

Вместе с тем, такие противоправные деяния и не должны относиться к правонарушениям в области таможенного дела, так как обманные действия, направленные на возврат из федерального бюджета ранее уплаченных через федеральное казначейство таможенных платежей, имеют объектом своего посягательства чужое имущество - денежные средства федерального бюджета. (Это уже не денежные средства лица, несущего обязанности по уплате таможенных платежей.) В связи с этим указанные противоправные деяния являются хищением чужого (федерального) имущества путем обмана и должны квалифицироваться по ст. 159 ("Мошенничество"), а не по ст. 194 УК РФ.

Что касается прекратившей свое действие с 1 июля 2002 г. нормы ст. 284 ("Нарушение сроков уплаты таможенных платежей") ТК РФ 1993 г., то в КоАП РФ имеется ее аналог, содержащийся в ст. 16.22 ("Нарушение сроков уплаты налогов и сборов, подлежащих уплате в связи с перемещением товаров через таможенную границу Российской Федерации").

Находящийся в настоящее время на рассмотрении Государственной Думы РФ законопроект о внесении изменений и дополнений в главу 16 КоАП РФ не содержит новаций, которые смогли бы существенным образом повлиять на уяснение уголовно-правовых и криминалистических признаков уклонения от уплаты таможенных платежей.

Состояние таможенного законодательства на 1 января 2004 г. позволяет определять уклонение от уплаты таможенных платежей как самостоятельную форму налогового мошенничества. При таком уклонении лицо идет на сознательное искажение истины и достигает своей цели посредством:

- а) недостоверного декларирования;
- б) представления в таможенные органы подложных документов;
- в) сокрытия товаров от таможенного контроля (активный обман) и введения таможенных органов в заблуждение путем умолчания истины (пассивный обман);
- г) недекларирования товаров, подлежащих декларированию;
- д) непредставления вопреки требованиям таможенного законодательства в таможенный орган перемещаемых товаров и документов к ним; и т.п.

Таким образом, уклонение от уплаты таможенных платежей - это совершение любых противоправных обманных деяний, имеющих целью неуплату установленных законодательством России таможенных платежей или их занижение.

С учетом сложившейся к настоящему времени следственной практики и состояния таможенного законодательства назовем некоторые наиболее характерные способы уклонений от уплаты таможенных платежей.

1. Совершение противоправных деяний, предусмотренных ч. 1 ст. 188 ("Контрабанда") УК РФ, т.е. для уклонения от уплаты таможенных платежей совершается контрабанда товаров. Чтобы товары не подлежали таможенным обложениям в установленном законодательством размере:

- а) они перемещаются правонарушителями через таможенную границу России помимо таможенного контроля;
- б) правонарушителями используются недостоверные документы, в том числе если сведения, содержащиеся в таких документах, влияют на принятие таможенным органом решения о выпуске товаров до подачи таможенной декларации;
- в) правонарушители прибегают к обманным средствам таможенной идентификации;

г) осуществляется недостоверное декларирование, причем в таможенную декларацию и в иные документы, необходимые для таможенных целей, вносятся недостоверные сведения о таможенном режиме, о наименовании, количестве и таможенной стоимости товаров, о стране их происхождения, о применении льгот по уплате таможенных платежей, о применении тарифных преференций и любые другие недостоверные сведения, дающие основания для освобождения от уплаты таможенных платежей или для их занижения;

д) перемещенный через таможенную границу России товар не декларируется правонарушителем в установленном порядке;

е) товары, перевозимые в соответствии с таможенной процедурой внутреннего таможенного транзита либо помещенные под таможенный режим международного таможенного транзита, не доставляются к месту доставки на таможенной территории России;

ж) перемещаемый через таможенную границу РФ товар, находящийся под таможенным контролем, в том числе имеющий статус находящегося на временном хранении, включая и товар, хранящийся на складе получателя товаров, помещенный под таможенный режим международного таможенного транзита либо хранящийся на таможенном складе или на свободном складе, выдается без разрешения таможенных органов и оплаты таможенных платежей;

2. Передача лицом без разрешения таможенных органов России условно выпущенных товаров, в отношении которых в соответствии с законодательством России представлены льготы по уплате таможенных пошлин и налогов, в пользование или владение иным лицам, которые такими льготами пользоваться неправомочны;

3. Пользование и распоряжение без надлежащего таможенного оформления и уплаты таможенных платежей после истечения установленного срока временного ввоза физическим лицом (гражданином, не занимающимся предпринимательской деятельностью) временно ввезенными на таможенную территорию России товарами, которые на срок временного ввоза согласно законодательству России освобождены от таможенных обложений,

а после истечения указанного срока подлежат таким обложениям или вывозу за пределы таможенной территории России;

4. Пользование или распоряжение юридическими лицами или гражданами, занимающимися предпринимательской деятельностью, товарами в нарушение таможенного режима, под который они были помещены, если такое пользование или распоряжение товарами по законодательству России требовало помещения этих товаров под действие другого таможенного режима, применение которого, в отличие от первоначально избранного, обусловлено уплатой таможенных платежей;

5. Совершение нелегальными российскими получателями импортных товаров любых обманных действий в отношении работников фирм таможенных перевозчиков и (или) должностных лиц таможенных органов России с целью завладения либо захвата своих же, находящихся под таможенным контролем, в том числе на временном хранении, импортных товаров для того, чтобы не платить таможенные платежи при таможенном оформлении товаров. В подобных случаях правонарушители не только фальсифицируют документы, но и выдают себя за сотрудников таможенных или иных правоохранительных органов; необоснованно выступают в качестве работников СВХ; с целью захвата товаров, находящихся под таможенным контролем, выдают коммерческие склады и подпольные "базы" хранения контрабандных товаров за склады временного хранения и даже создают мнимые таможенные посты, куда, якобы, должны доставляться находящиеся под таможенным контролем товары. В таких случаях названные противоправные деяния должны квалифицироваться не только по ст. 194 УК РФ, но и по иным статьям Уголовного кодекса;

6. Получение коммерческими структурами (как правило, подставными) отсрочек или рассрочек уплаты таможенных платежей на основании представленных в таможенные органы России недостоверных документов, если правонарушители изначально не намеревались исполнять свои обязательства по уплате таможенных платежей, а полученное ими благодаря отсрочке или рассрочке дополнительное время использовали для

реализации импортных товаров, сокрытия следов преступления и ухода коммерческих структур с рынка.

Данный перечень способов совершения уклонений от уплаты таможенных платежей не является исчерпывающим.

Использование правонарушителями положений ТК РФ предполагает появление в ближайшее время ранее не известных правоохранительным органам способов уклонений от уплаты таможенных платежей.

Если для уклонения от уплаты таможенных платежей совершались контрабанда, должностной подлог, другие преступления, то такие действия помимо ст. 194 УК РФ подлежали дополнительной квалификации по соответствующим статьям УК РФ. Должностные лица таможенных органов, умышленно способствовавшие своими действиями или бездействием правонарушителям в уклонении от уплаты таможенных платежей, несут ответственность за соучастие в совершении этого преступления. В том случае, если они для этого с использованием своих служебных положений совершили преступления против интересов государственной службы, эти работники таможенных органов несут дополнительную уголовную ответственность и по соответствующим статьям гл. 30 УК РФ.

Возвращаясь к вопросу о правомерности дополнительной квалификации деяний, предусмотренных ч. 1 ст. 188 ("Контрабанда") УК РФ, по ст. 194 УК РФ, если совершение контрабанды товаров являлось способом уклонения от уплаты таможенных платежей, необходимо обратиться к норме ч. 2 ст. 17 УК РФ, в которой указано, что "совокупностью преступлений признается и одно действие (бездействие), содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями настоящего Кодекса". Статья 17 УК РФ предусматривает, что в таких случаях лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье или части статьи УК РФ. (Это так называемая идеальная совокупность преступлений, когда одно противоправное деяние охватывает минимум два состава преступления, предусмотренные двумя разными статьями УК РФ.)

В силу этой нормы уголовного закона совершение контрабанды товаров как способа уклонения от уплаты таможенных платежей требует квалификации такого деяния по совокупности преступлений, предусмотренных и ст. 188 УК РФ, и ст. 194 УК РФ.

Существующее в уголовно-правовой теории мнение об отсутствии совокупности преступлений в случаях, когда одно преступление является способом совершения другого, более тяжкого преступления, к рассмотренным случаям уклонение от уплаты таможенных платежей не относится, так как в упомянутых ситуациях имеет место обратное - совершение контрабанды является способом осуществления другого, но не более, а менее тяжкого преступления.

Для квалификации противоправных деяний по ст. 194 УК РФ не имеет значения, юридическое или физическое лицо было необоснованно освобождено от таможенных платежей.

Субъектами преступления, предусмотренного ст. 194 УК РФ, могут быть:

- руководители и иные работники юридических лиц, если эти субъекты в силу требований таможенного законодательства несли обязанности по уплате таможенных платежей;

- другие физические лица, включая работников иных коммерческих структур, которые участвовали в незаконном перемещении товаров, если они были осведомлены о таком перемещении;

- лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, или иные физические лица, которые в силу требований ТК РФ и других законодательных актов России обязаны в установленные сроки уплачивать таможенные платежи соответствующему таможенному органу.

В статье 320 ТК РФ приведен перечень лиц, ответственных за уплату таможенных платежей.

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. Согласно данной норме

таможенный брокер уплачивает таможенные пошлины, налоги, если содержание таможенного режима определенного для декларирования товаров, предусматривает их оплату. За их уплату при декларировании брокер несет такую же ответственность, как и декларант.

При несоблюдении положений ТК РФ о пользовании и распоряжении товарами или о выполнении иных требований и условий, установленных ТК РФ для применения таможенных процедур и таможенных режимов, содержание которых предусматривает полное или частичное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов, лицами, ответственными за уплату таможенных пошлин, налогов, в случаях, прямо предусмотренных ТК РФ, являются: владелец склада временного хранения, владелец таможенного склада, перевозчик, лица, на которых возложена обязанность по соблюдению таможенного режима.

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.

При незаконном перемещении товаров и транспортных средств через таможенную границу ответственность за уплату таможенных пошлин, налогов несут:

- лица, незаконно перемещающие товары и транспортные средства;

- лица, участвующие в незаконном перемещении, если они знали или должны были знать о незаконности такого перемещения;

- при ввозе - также лица, которые приобрели в собственность или во владение незаконно ввезенные товары и транспортные средства, если в момент приобретения они знали или должны были знать о незаконности ввоза, что надлежащим образом подтверждено в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. Указанные лица несут такую же ответственность за уплату таможенных пошлин, налогов, как если бы они выступали в качестве декларанта незаконно вывозимых или незаконно ввезенных товаров.

Согласно ст. 90 ТК РФ в случае недоставки иностранных товаров в таможенный орган назначения (п. 1 ст. 92 ТК РФ)

перевозчик или экспедитор, если разрешение на внутренний таможенный транзит получено экспедитором, обязан уплатить ввозные таможенные пошлины, налоги в соответствии с ТК РФ.

Если товары переданы перевозчиком получателю или иному лицу без разрешения таможенного органа, лицо, получившее указанные товары во владение, несет ответственность за уплату таможенных пошлин, налогов, если будет установлено, что при получении таких товаров это лицо знало или должно было знать о нарушениях таможенного законодательства Российской Федерации.

В силу ст. 320 ТК РФ - при несоблюдении положений ТК РФ о пользовании и распоряжении товарами или о выполнении иных требований и условий, установленных ТК РФ для применения таможенных процедур и таможенных режимов, содержание которых предусматривает полное или частичное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов, - лицами, ответственными за уплату таможенных пошлин, налогов в случаях, прямо предусмотренных ТК РФ, являются: владелец склада временного хранения, владелец таможенного склада, перевозчик, лица, на которых возложена обязанность по соблюдению таможенного режима.

По ст. 212 ТК РФ ответственность за уплату таможенных пошлин, налогов в соответствии с п. 2 ст. 320 ТК РФ несет лицо, получившее разрешение на временный ввоз, а также лицо, поместившее товары под таможенный режим временного вывоза (ст. 257 ТК РФ).

Статьей 262 ТК РФ предусмотрено, что владелец магазина беспошлинной торговли ответствен за уплату таможенных пошлин, налогов в отношении товаров, помещенных под таможенный режим беспошлинной торговли, в случае утраты иностранных товаров либо их использования в иных целях, чем продажа в магазине беспошлинной торговли в розницу физическим лицам, выезжающим за пределы таможенной территории Российской Федерации, в соответствии с требованиями и условиями, установленными Таможенным кодексом для товаров, помещенных под таможенный режим беспошлинной торговли (ст. 258 ТК РФ). Владелец магазина беспошлинной торговли не несет

ответственность за уплату таможенных пошлин, налогов только в случае, если товары уничтожены либо безвозвратно утеряны вследствие аварии, действия непреодолимой силы или естественной убыли при нормальных условиях хранения и реализации.

Учитывая, что в качестве субъектов, несущих ответственность за уплату таможенных платежей, в торговом обороте выступают, как правило, юридические лица, то и субъектами уголовной ответственности по ст. 194 УК РФ могут выступать руководители и работники таких субъектов. Если упомянутые лица, выступавшие в качестве официальных участников таможенных правоотношений, в действительности являлись подставными структурами, то субъектами уголовной ответственности по ст. 194 УК РФ будут физические лица, фактически совершившие с использованием реквизитов и документов подставных коммерческих структур противоправные деяния, направленные на неуплату или занижение таможенных платежей относительно конкретных товаров, незаконно перемещенных через таможенную границу.

В тех случаях, когда декларанты, таможенные брокеры, склады временного хранения и другие официальные участники таможенных правоотношений (руководители и иные работники этих структур) совершили указанные противоправные деяния, будучи введенными в заблуждение иными лицами (членами преступной группы), субъектами уголовной ответственности будут последние.

Данное преступление может совершаться только с прямым умыслом, т.е. правонарушитель сознает, что в результате его действий физические или юридические лица, в чьих интересах он действует, необоснованно освобождаются от уплаты таможенных платежей, и желает действовать подобным образом.

Совершение преступления, предусмотренного ст. 194 УК РФ, способом продолжаемого преступления, т.е. путем возобновляемых во времени тождественных действий (эпизодов преступления), связанных между собой единством умысла, направленных к общей цели и составляющих в совокупности одно преступление, регистрируются и учитываются как одно преступление.

Таможенный кодекс РФ предусматривает минимизацию вмешательства таможенных органов во внешнеторговые процессы, ускорение и упрощение таможенного контроля, представление отсрочек или рассрочек уплаты таможенных пошлин и налогов. Последнее отражено в новеллах, предусматривающих:

- право участников внешнеэкономической деятельности претендовать на установление им специальных упрощенных процедур таможенного оформления (ст. 68 ТК РФ);

- право участников внешнеэкономической деятельности хранить товары до их выпуска в оборот на складах самих получателей товаров (ст. 68, 117 ТК РФ);

- право на оформление периодических деклараций (ст. 136 ТК РФ) не на каждую партию, а по итогу товарных поставок и по истечении значительного отрезка времени после фактического перемещения товаров;

- право на оформление периодических временных деклараций при вывозе российских товаров с последующим представлением (не позднее чем через 90 дней) полной декларации (ст. 138 ТК РФ);

- допущение выпуска товаров до подачи таможенной декларации (ст. 150 ТК РФ);

- право проведения таможенного оформления на объектах лиц, осуществляющих ввоз товаров (ст. 168 ТК РФ);

- право на применение упрощенных видов таможенного оформления и на первоочередной порядок его проведения (ст. 67, 150 ТК РФ);

- право плательщиков таможенных платежей на отсрочку или рассрочку таможенных пошлин и налогов по мотивам наличия обстоятельств непреодолимой силы, задержки плательщику финансирования из федерального бюджета или оплаты выполненного этим лицом государственного заказа, а также в связи с отнесением товаров, перемещаемых через таможенную границу, к товарам, подвергающимся порче и др. (ст. 333, 334 ТК РФ).

Недобросовестные участники внешнеэкономической деятельности используют новые положения ТК РФ для совершения контрабанды и уклонения от уплаты таможенных платежей. Вместе с тем, право участников внешнеэкономической деятельности пользоваться специальными упрощенными процедурами

таможенного оформления обусловлено наличием ряда требований к этим лицам. Так, указанные процедуры применяются при условиях:

- осуществления внешнеэкономической деятельности не менее трех лет;

- отсутствия на день обращения в таможенный орган вступивших в силу и неисполненных постановлений по делам об административных правонарушениях в области таможенного дела, предусмотренного ст. 16.1, 16.2, 16.3, 16.9, 16.15, 16.17, 16.18, 16.20, 16.22 КоАП РФ;

- наличия письменного обязательства лица, претендующего на применение специальных упрощенных процедур таможенного оформления, вести систему учета своей коммерческой документации способом, позволяющим таможенным органам сопоставлять эти сведения со сведениями, представленными таможенным органам при таможенном оформлении товаров.

Основаниями для предоставления отсрочки или рассрочки уплаты таможенных пошлин и налогов, как указывалось, являются заявление и документы плательщика таможенных платежей, представленные в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области таможенного дела, или в определяемые им иные таможенные органы. Документы должны свидетельствовать о следующем:

- плательщику причинен ущерб в результате стихийного бедствия, технологической катастрофы или иных обстоятельств непреодолимой силы;

- имела место задержка этому лицу финансирования из федерального бюджета или оплаты выполненного этим лицом государственного заказа;

- товары, перемещаемые через таможенную границу, по которым испрошены отсрочка или рассрочка платежей, являются быстро портящимися;

- плательщик осуществляет поставки по межправительственным соглашениям.

Недобросовестные участники внешнеэкономической деятельности (руководители и работники юридических лиц) используют эти положения ТК РФ в целях создания условий для совершения контрабанды и уклонения от уплаты таможенных

платежей, добиваясь для своих юридических лиц применения специальных упрощенных процедур таможенного оформления либо отсрочек или рассрочек уплаты таможенных платежей. Такие действия при совершении контрабанды и уклонении от уплаты таможенных платежей должны рассматриваться как приготовление к этим преступлениям (ст. 30 УК РФ).

Уголовная ответственность, как известно, наступает лишь за приготовление к тяжкому или особо тяжкому преступлениям (п. 2 ст. 30 УК РФ). Следовательно, за приготовление к осуществлению контрабанды могут привлекаться к уголовной ответственности лишь лица, в действиях которых усматривается приготовление к преступлению, предусмотренному ч. 2-4 ст. 188 УК РФ.

Вместе с тем, если имело место оконченное преступление, предусмотренное ст. 188 и (или) ст. 194 УК РФ, а лица, создававшие условия для совершения этих преступлений, находились в предварительном сговоре с организаторами и исполнителями контрабанды и уклонения от уплаты таможенных платежей, то они должны признаваться в качестве соучастников упомянутых преступлений.

Прерванное помимо воли правонарушителей приготовление к контрабанде и (или) к уклонению от уплаты таможенных платежей (ч. 1 ст. 188 и ст. 194 УК РФ) до начала исполнения состава одного из этих преступлений может влечь за собой уголовную ответственность лишь в тех случаях, когда лица, создававшие условия для совершения этих преступлений, совершали фальсификацию документов и представляли подложные документы в таможенные органы для получения на основании этих подложных документов разрешений последних на применение специальных упрощенных процедур таможенного оформления, рассрочек и отсрочек таможенных платежей, на оформление товаров в упрощенном виде и в первоочередном порядке и т.д. (В таких случаях возможна квалификация действий правонарушителей по ст. 327 УК РФ.)

Как упоминалось, одним из характерных способов уклонения от уплаты таможенных платежей (ст. 194 УК РФ) является совершение таких же противоправных деяний, как и деяния,

предусмотренные ч. 1 ст. 188 УК РФ, т.е. когда для уклонения от уплаты таможенных платежей совершается контрабанда товаров.

Проведенный нами анализ законодательства для решения вопроса о необходимости дополнительной квалификации деяний, предусмотренных ч. 1 ст. 188 УК РФ и по ст. 194 УК РФ, в правоприменительной практике не всегда может быть обеспечен правоохранительными органами и судом в силу особой специфики таможенных преступлений и сложности рассматриваемых ситуаций. Практические работники правоохранительных органов и судьи не всегда в состоянии правильно квалифицировать таможенные преступления по нормам УК РФ и прибегать к дополнительной квалификации противоправных деяний, предусмотренных ч. 1 ст. 188 УК РФ, по ст. 194 УК РФ и другим статьям Уголовного кодекса. Значит, при квалификации таможенных преступлений ошибки весьма вероятны. Каким же образом их можно избежать?

Представляется, что данную проблему можно решить путем совершенствования уголовного законодательства - внесения изменений и дополнений в диспозиции ч. 1 ст. 188 и ст. 194 УК РФ. Речь идет о необходимости объединения противоправных деяний с обычными товарами, предусмотренных ч. 1 ст. 188 УК РФ, и противоправных деяний, предусмотренных ст. 194 УК РФ, в диспозиции одной нормы УК РФ. Из нормы ст. 188 УК РФ возможно в законодательном порядке исключение ч. 1 и перенос ее в диспозицию нормы ст. 194 УК РФ с существенной переработкой последней.

Вопросы и задания для самопроверки

Объекты преступлений, отнесенных к компетенции таможенных органов (таможенных преступлений)

Объективная сторона преступлений, отнесенных к компетенции таможенных органов (таможенных преступлений)

Субъект преступлений, отнесенных к компетенции таможенных органов (таможенных преступлений)

Субъективная сторона преступлений, отнесенных к компетенции таможенных органов (таможенных преступлений)

15. Квалификация иных преступлений, совершаемых в сфере таможенного дела, сопутствующих таможенным преступлениям

Переход России к рыночной экономике, демонополизация и либерализация внешнеэкономической деятельности и связанные с этими явлениями непродуманные меры экономической политики государства - эти и целый комплекс сопутствующих причин политического, экономического, правового характера детерминировали лавинообразный рост преступности в сфере внешнеэкономической деятельности. Здесь и далее, для краткости, - преступления в сфере ВЭД.

Коренным образом изменились качественные характеристики преступности в этой важнейшей для государства сфере экономики. В настоящее время преступления, связанные с внешнеэкономической деятельностью, являются наиболее интеллектуальной, изощренной, профессиональной, высокоорганизованной и сверхприбыльной противоправной деятельностью. По оценкам многих ученых и практиков, преступления в сфере ВЭД наносят наибольший вред интересам государства.

При том, что в федеральном бюджете ежегодно до 70% доходной части (и более) должно формироваться за счет таможенных платежей и налогов, по самым скромным оценкам специалистов, в бюджет не поступает от 30 до 50% подлежащих уплате таможенных платежей и налогов (в США эта цифра составляет 15%). По оценкам международных экспертов и ГТК РФ ежегодные размеры уклонения от уплаты таможенных платежей в России составляют от 14 до 20 млрд. долларов США. Примерно 35% импорта в стране - полностью контрабандный товар еще 50% - товары, по которым таможенная стоимость занижена. По данным российского института глобализации, в последние семь лет за рубеж утекло не менее 155 миллиардов долларов, или по 22 миллиарда в год. Суммы криминального вывоза капитала за границу возрастают с каждым годом, и специалисты не рассчитывают на изменение ситуации к лучшему. Анализ научной и методической литературы, практики расследования таможенных

и иных преступлений в сфере ВЭД дает основания выделить важнейшие особенности преступности в сфере ВЭД в современных условиях: 1) По оценкам криминологов, почти вся экономическая преступность в целом, а внешнеэкономическая - в особенности, носит ярко выраженный организованный, профессиональный характер, и проблемы борьбы с ней - это в первую очередь проблемы борьбы с организованной преступностью. Криминалистическое значение при этом имеет и то, что внешнеэкономическая деятельность является сферой интересов и одновременно "яблоком раздора" различных организованных криминальных структур, выступая при этом в качестве одного из решающих факторов борьбы за сферы влияния. При этом борьба за такое влияние ведется псевдоэкономическими и насильственными средствами. Поэтому характерно, что общеуголовная преступность, которая ранее определяла уровень и тенденции преступности в целом, в настоящее время в значительной мере обслуживает экономическую организованную преступность. Несмотря на очевидность того факта, что преступления в сфере ВЭД совершаются преимущественно организованными преступными группами и сообществами, выявляется таких преступлений немного.

2) Преступность в сфере ВЭД характеризуется повышенной латентностью. По оценкам многих специалистов, показатели зарегистрированных преступлений, в частности таможенных, отражают не столько реальную характеристику этой преступности, сколько уровень их выявления правоохранными органами. Особенно низка выявляемость этих преступлений в торговом обороте (торговая контрабанда, невозвращение валюты и др.). Вне поля зрения правоохранных органов, по различным исследованным нами причинам, остаются наиболее опасные преступления, совершенные организованными преступными формированиями. К ответственности привлекаются в основном только рядовые исполнители. Организаторы преступлений остаются безнаказанными. 3) Значительная доля наиболее опасных преступлений в сфере ВЭД носит интернациональный характер. Проблема заключается в том, что организованные криминальные объединения, в отличие от правоохранных органов, быстрее

интегрировались с организованной преступностью зарубежных стран, действуя, как правило, на международном уровне. Проблема из внутринациональной превратилась в транснациональную, требующую согласованных усилий целого ряда государств.

4) Преступность в сфере ВЭД - это специфическое явление, по своему содержанию редко ограничивающееся однородными преступлениями. Эти деяния при уголовно-правовой квалификации подпадают под признаки совокупностей различных преступлений. Преобладающими в таких совокупностях являются следующие основные группы посягательств: - таможенные преступления, уклонение от уплаты таможенных платежей (ст. 194 УК РФ), невозвращение валюты из-за границы (ст. 193 УК РФ) и др.); - сопутствующие преступления - прежде всего в сфере экономики: хищения (ст. ст. 159 - 160 и др.), налоговые преступления (ст. 198, 199 УК РФ), в сфере предпринимательства (ст. ст. 171 - 175 УК РФ и др.); - сопутствующие служебные преступления (должностные преступления (гл. 30 УК РФ), преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях (гл. 23 УК РФ) и др.).

5) Из предыдущей особенности вытекает следующая, характеризующая преступления в сфере ВЭД как тесно связанные с коррупцией в органах власти и управления, коммерческих и иных организациях. Прежде всего, в работах многих авторов констатируется, что наиболее организованные и общественно опасные способы контрабанды, уклонения от уплаты таможенных платежей и других таможенных преступлений совершаются в соучастии с должностными лицами таможенных органов.

Наиболее масштабные способы контрабанды невозможны без участия в них целых организованных преступных групп, в которые входят руководители и работники железной дороги и других предприятий транспорта, торговых организаций, банков, добывающих предприятий, заводов-переработчиков и т. п. Контрабандные операции являются одним из мощнейших источников коррупции - этого бича современной России.

Как справедливо отметил Н. П. Яблоков, в криминальной деятельности практически каждой организованной группы или преступного сообщества можно выделить: определяющую

(базовую, или стержневую), вспомогательную, побочную и нетипичную преступные виды деятельности.

Основными видами вспомогательной преступной деятельности являются сопутствующие экономические и служебные преступления. Так, если базовой направленностью преступной организации является контрабанда сырьевых товаров, то для этих целей создаются несколько "фирм-однодневок" (лжепредпринимательство, ст. 173 УК РФ). Крупные партии предмета контрабанды - нефтепродуктов, цветного металла и др. - похищаются различными способами, в том числе путем мошенничества (ст. 159 УК РФ), присвоения и растраты (ст. 160 УК РФ и т. п.), либо приобретается заведомо похищенный товар (ст. 175 УК РФ). Для реализации контрабандной операции обязательно используется подкуп должностных лиц таможенных органов, транспортных предприятий (ст. 290, 204 УК РФ) и т. д. б) Преступность в сфере ВЭД характеризуется особой сложностью, изощренностью способов совершения и сокрытия преступлений. Способы эти, каналы преступной деятельности, преступные связи, предметы преступлений постоянно и активно видоизменяются, мгновенно и эффективно подстраиваясь под изменения не только законов, но и подзаконных нормативных актов, реагируя даже на изменения в деловых обычаях, средствах и методах работы соответствующих правоохранительных и контролирующих структур. Преступная деятельность находится в постоянной взаимосвязи с конъюнктурой регионального, национального и мирового рынков, включая рынки сбыта предметов, запрещенных к обороту (наркотики, оружие и др.). Криминальные объединения активно диверсифицируют свою деятельность, расширяя ее сферы. Так, в последние годы развивается контрабандный провоз мигрантов, радиоактивных отходов, отмывание денег, финансовое мошенничество посредством использования новейших информационных технологий. Несмотря на столь угрожающую обстановку, анализ следственной и судебной практики, ведомственных нормативных актов, научной и методической литературы позволяет сделать вывод о том, что правоохранительные органы, призванные бороться с преступностью в сфере ВЭД, не учитывают в должной мере

приведенные особенности, качественные и количественные изменения в преступности. Основными недостатками расследования по уголовным делам о преступлениях в сфере ВЭД относятся: 1) Отсутствие необходимого взаимодействия между правоохранительными органами, в чью компетенцию входит борьба с преступлениями в сфере ВЭД, в том числе на международном уровне, при проведении мероприятий по раскрытию и расследованию преступлений. 2) Расследование в рамках конкретных уголовных дел направлено в основном на выявление единичных фактов контрабанды (ст. 188 УК РФ), уклонения от уплаты таможенных платежей (ст. 194 УК РФ), невозвращения валюты (ст. 193 УК РФ). Следователи не усматривают сложные совокупности преступлений, многоэпизодность, организованный характер преступной деятельности. 3) К уголовной ответственности привлекаются, как правило, лишь рядовые исполнители, перевозчики ("курьеры"), посредники в преступных операциях. Организаторы преступной деятельности, владельцы незаконно перемещаемых через таможенную границу ценностей в подавляющем большинстве случаев уходят от ответственности. 4) Практические работники часто просто "не успевают" за эволюционирующей организованной преступностью, не имея возможности противопоставить ей адекватные криминалистические средства, приемы и методы. Криминальная практика с каждым годом берет на вооружение целые группы новых способов совершения преступлений, которые часто вообще не выявляются, а порой и не оцениваются правоприменителями как преступные. 5) При этом коррупция в правоохранительных, контролирующих и иных государственных органах зачастую сводит на нет все усилия по уголовному преследованию руководителей и членов организованных преступных формирований в рамках расследования по наиболее сложным, многоэпизодным, причинившим значительный ущерб преступлениям. Крайне низкая результативность в выявлении и расследовании преступлений в сфере ВЭД свидетельствует в том числе и о том, что большинство сотрудников правоохранительных органов оказались профессионально не готовыми для расследования данных преступлений. Так, данные опроса

практических работников, проведенного сотрудниками НИИ укрепления законности и правопорядка Генеральной прокуратуры РФ, показали, что почти половина опрошенных осознают, что правильному применению норм уголовного законодательства в борьбе с преступлениями в сфере экономической деятельности (вся 22-я глава УК РФ) препятствует недостаточный уровень квалификации (47,9%). Как признают сами опрошенные, только 21,9% из них знакомы с научной (методической) литературой по данной проблеме. Именно с повышением профессионального уровня сотрудники правоохранительных органов (54,1%) напрямую связывают активизацию борьбы с экономической преступностью.

Многие исследователи в области уголовного права, криминологии, криминалистики, констатируя недостаточную разработанность методик расследования в целом всех преступлений в сфере экономической деятельности, особо отмечают важность и необходимость создания и внедрения в практику новых методик расследования преступлений в сфере ВЭД. Между тем комплексных исследований по этой теме, учитывающих криминалистически значимые особенности этих преступлений в современных условиях, до настоящего времени не предпринималось.

Кроме методик расследования контрабанды, только начинают появляться рекомендации по расследованию уклонения от уплаты таможенных платежей, невозвращения из-за границы средств в иностранной валюте и других отдельных видов преступлений в сфере ВЭД.

Вопросы и задания для самопроверки

Объекты преступлений, связанных с перемещением товаров через таможенную границу

Объективная сторона преступлений, связанных с перемещением товаров через таможенную границу

Субъект преступлений, связанных с перемещением товаров через таможенную границу

Субъективная сторона преступлений, связанных с перемещением товаров через таможенную границу

Заключение

В данных учебно-методических рекомендациях рассмотрены особенности квалификации преступлений в уголовно-правовой науке. Подробно анализируются признаки состава преступления, а также дискуссионные вопросы конкуренции уголовно-правовых норм.

Российская уголовно-правовая наука располагает многочисленными исследованиями, касающимися отдельных вопросов дисциплины, но концептуальные труды представлены в небольшом количестве. Рассмотрение проблемных вопросов основ квалификации преступлений в сфере таможенного дела не теряет актуальности в настоящее время. Такие исследования должны учитывать положения современного законодательства и варианты их трактовки.

Для продолжения изучения рассматриваемой дисциплины читателям предлагается ознакомиться с исследованиями, посвященными данной теме, монографиями «Уголовно-правовая дифференциация возраста» и «Уголовная ответственность лиц, совершивших преступления в состоянии опьянения» и другими. Соответствующая проблематика затрагивается во многих статьях, выходящих в журналах «Уголовное право», «Российский следователь» и др., в многочисленных диссертациях.

Список рекомендуемой литературы

1. Байбарин А.А. Уголовное право России. Общая часть [Текст] : учебное пособие / ЮЗГУ; под ред. А. А. Гребенькова ; Министерство образования и науки Российской Федерации, Государственное образовательное учреждение высшего профессионального образования "Юго-Западный государственный технический университет". - Курск : ЮЗГУ, 2011. - 367 с.

2. Уголовное право России. Общая часть [Текст] : учебник / под ред. д-ра юрид. наук, проф. И. Э. Звечаровского. - Москва : Норма, 2010. - 640 с.

3. Шевелева С.В. Основы уголовно-исполнительного права России [Текст] : учебное пособие / С. В. Шевелева ; Минобрнауки России, Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования "Юго-Западный государственный университет". - Курск : ЮЗГУ, 2012. - 433 с.

1. Байбарин, А. А. Уголовно-правовая дифференциация возраста [Текст] : монография / А. А. Байбарин. - Москва : Высшая школа, 2009. - 252 с.

2. Вопросы уголовного права и уголовного процесса в практике Верховного Суда Российской Федерации [Текст] : сборник материалов судебной практики / сост.: В. Б. Боровиков [и др.]. - Москва. : Норма, 2008. - 336 с

3. Гребеньков, А. А. Уголовная ответственность лиц, совершивших преступление в состоянии опьянения [Текст] / А. А. Гребеньков. - Москва. : Высшая школа, 2009. - 168 с.

4. Кочои С.М. Контрабанда наркотиков: монография [Текст] / С.М. Кочои. - Москва: Проспект, 2014, - 136 с.

5. Федеральный закон от 19 июля 1998 г. N 114-ФЗ (ред. 21 июля 2014 г.) "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами"[Электронный ресурс] // Информационно-правовой портал ГАРАНТ.РУ

6. Федеральный закон от 27.11.2010 N 311-ФЗ (ред. от 04.06.2014) "О таможенном регулировании в Российской Федерации" [Электронный ресурс] // Информационно-правовой портал ГАРАНТ.РУ

7. Федеральный закон от 18.07.1999 N 183-ФЗ (ред. от 21.07.2014) "Об экспортном контроле" [Электронный ресурс] // Информационно-правовой портал ГАРАНТ.РУ

8. Закон РФ от 01.04.1993 N 4730-1 (ред. от 28.06.2014) "О Государственной границе Российской Федерации" [Электронный ресурс] // Информационно-правовой портал ГАРАНТ.РУ

9. Закон РФ от 15.04.1993 N 4804-1 (ред. от 23.07.2013) "О вывозе и ввозе культурных ценностей" [Электронный ресурс] // Информационно-правовой портал ГАРАНТ.РУ

Терминологический словарь

Субъект преступления — это лицо, способное нести уголовную ответственность в случае совершения им умышленно или неосторожно общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом

Возраст как в широком смысле — календарный период времени, прошедший от рождения до какого-либо хронологического момента в жизни человека. Возраст в узком смысле — указанный период психофизического состояния в жизни того или иного лица, с которым связаны как медико-биологические, социально-психологические, так и правовые изменения

Под **вменяемостью** следует понимать психическое состояние лица, заключающееся в его способности по уровню социально-психологического развития, социализации, возрасту и состоянию психического здоровья отдавать отчет в своих действиях, бездействии и руководить ими во время совершения преступления и, как следствие этого, в способности нести за деяние уголовную ответственность и наказание.

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 Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Личность преступника раскрывается через социальную сущность лица, а также сложный комплекс характеризующих его признаков, свойств, связей, отношений во взаимодействии с индивидуальными особенностями и жизненными факторами, лежащими в основе преступного поведения.

Тематика самостоятельных письменных работ

1. Классификация квалификация по моменту развития.
2. Классификация квалификация по субъекту.
3. Классификация квалификация по степени точности.
4. Понятие конкуренции норм и её виды.
5. Конкуренция общей и специальной норм.
6. Конкуренция нескольких специальных норм.
7. Конкуренция норм и поглощение составов.
8. Понятие и основание уголовной ответственности.
9. Действие уголовного закона в пространстве (территориальный принцип).
10. Действие уголовного закона в пространстве (принцип гражданства).
11. Действие уголовного закона во времени.
12. Обратная сила уголовного закона.
13. Понятие и признаки преступления.
14. Малозначительные деяния (ч. 2 ст. 14 УК РФ).
15. Отличие преступления от иных правонарушений.
16. Категории преступлений в российском уголовном праве.
17. Понятие уголовной ответственности.
18. Основание уголовной ответственности.
19. Понятие состава преступления
20. Соотношение категорий «преступление» и «состав преступления».
21. Виды составов преступлений.
22. Классификация составов преступления по степени общественной опасности.
23. Классификация составов преступления по конструкции объективной стороны.
24. Классификация составов преступления по структуре.
25. Понятие и виды объектов преступления.
26. Классификация объектов преступления по вертикали.
27. Классификация объектов преступления по горизонтали.
28. Предмет преступления.
29. Понятие «потерпевший».
30. Понятие объективной стороны преступления.

31. Конструктивные признаки объективной стороны преступления.
32. Факультативные признаки объективной стороны преступления.
33. Понятие и виды общественно опасного деяния.
34. Действие как форма общественно опасного деяния.
35. Бездействие как форма общественно опасного деяния.
36. Общественно опасные последствия: понятия и виды.
37. Причинная связь и ее значение в уголовном праве.
38. Субъект преступления.
39. Возраст как признак субъекта преступления.
40. Понятие и критерии невменяемости.
41. Уголовная ответственность лиц с психическим расстройством, не исключающим вменяемости (ограниченная вменяемость).
42. Ответственность за преступления, совершенные в состоянии опьянения, и ее обоснование в теории уголовного права.
43. Понятие и виды специального субъекта преступления.
44. Понятие субъективной стороны преступления.
45. Содержание субъективной стороны преступления.
46. Значение субъективной стороны преступления.
47. Понятие и значение вины в уголовном праве. Формы вины.
48. Умысел и его виды.
49. Неосторожность и ее виды.
50. Невинное причинение вреда.
51. Преступления с двумя формами вины.
52. Мотив и цель преступления.
53. Юридическая и фактическая ошибки.
54. Понятие и виды стадий совершения преступления.
55. Приготовление к преступлению.
56. Понятие и виды покушения на преступление.
57. Оконченное покушение.
58. Неоконченное покушение.
59. Особенности уголовной ответственности при приготовлении к преступлению и покушению на преступление.
60. Добровольный отказ от преступления.

61. Оконченное преступление.
62. Понятие и значение множественности преступлений.
63. Формы множественности.
64. Совокупность преступлений.
65. Общий и специальный рецидив.
66. Простой, опасный и особо опасный рецидив.
67. Понятие соучастия преступления.
68. Формы соучастия.
69. Виды соучастников преступления.
70. Ответственность соучастников преступления.
71. Особенности добровольного отказа соучастников.
72. Экссесс исполнителя преступления.
73. Разграничение понятий «добровольный отказ» и «деятельное раскаяние».
74. Характеристика преступлений, связанных с незаконным экспортом или передача сырья, материалов, оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (ст. 189 УК РФ).
75. Характеристика преступлений, связанных с невозвращением на территорию Российской Федерации культурных ценностей (ст. 190 УК РФ).
76. Характеристика, преступлений, связанных с уклонением от исполнения обязанностей по репатриации денежных средств в иностранной валюте или валюте Российской Федерации (ст. 193).
77. Характеристика, преступлений, связанных с уклонением от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (ст. 194 УК РФ).
78. Характеристика, преступлений, связанных с контрабандой наличных денежных средств и (или) денежных инструментов (ст. 200.1 УК РФ).
79. Характеристика, преступлений, предусмотренных 226.1 УК РФ.
80. Характеристика, преступлений, предусмотренных ст. 229.1 УК РФ.

Тестовые задания для самопроверки

1. Принцип, которым в первую очередь руководствуется законодатель при установлении уголовной ответственности несовершеннолетним

- а) гуманизма;
- б) социальной справедливости;
- в) законности.

2. Уголовная ответственность применяется только к лицу, которое было вменяемо ... совершения преступления.

- а) до;
- б) после;
- в) в момент.

3. ... правомочен принять окончательное решение о признании лица невменяемым.

- а) прокурор;
- б) следователь;
- в) суд;
- г) эксперт.

4. Для признания лица невменяемым достаточно наличие ... признака

- а) медицинского;
- б) юридического;
- в) одновременно юридического и медицинского.

5. В случае отсутствия паспорта (свидетельства о рождении) возраст и день рождения субъекта будет устанавливаться ...

- а) судебно-медицинская экспертиза, а последний день указанного года считается днем рождения;
- б) следствие (дознание), исходя из психического развития субъекта.

6. Возможность наступления уголовной ответственности с 14 лет обусловлена ...

- а) повышенной общественной опасностью деяния;
- б) тяжестью содеянного преступления;
- в) опасностью преступления;
- г) способностью осознать социальную значимость своих действий с этого возраста.

7. По своему содержанию понятие «личность преступника» находится в следующем отношении с понятием «субъект

преступления»:

- а) это несопоставимые понятия;
- б) является тождественным;
- в) является более узким;
- г) является более широким.

8. "Ограниченно вменяемые" лица:

- а) несут повышенную уголовную ответственность;
- б) несут уголовную ответственность, наличие психического расстройства влияет на наказание;
- в) несут уголовную ответственности в полном объёме;
- г) не несут уголовной ответственности.

9. Возраст субъекта преступления - это временной промежуток, который истек с момента рождения человека до момента...

- а) вынесения приговора суда;
- б) совершения преступления;
- в) задержания лица, совершившего преступление;
- г) предъявления обвинения.

10. Специальным субъектом признаётся:

- а) лицо, обладающее дипломатическим иммунитетом;
- б) лицо, использовавшее для совершения преступления несовершеннолетнего, не достигшего возраста 14 лет;
- в) лицо, обладающее депутатской неприкосновенностью;
- г) лицо, обладающее дополнительными юридически значимыми признаками, кроме возраста и вменяемости.

11. Интеллектуальный признак юридического критерия невменяемости не может выражаться:

- а) в отсутствии понимания содержания фактической стороны действий лица;
- б) в отсутствии понимания социального смысла действий лица;
- в) в неспособности контролировать свои действия;
- г) нет правильного ответа.

12. Наличие юридического критерия невменяемости устанавливает:

- а) следователь или суд;
- б) судебно-медицинская экспертиза;

- в) судебно-психиатрическая экспертиза;
- г) судебно-психологическая экспертиза.

13. В число преступлений, за которые установлен пониженный возраст уголовной ответственности, не включены преступления, посягающие на:

- а) личность;
- б) общественную безопасность;
- в) законный порядок осуществления экономической деятельности;
- г) безопасность эксплуатации транспорта.

14. Наличие медицинского критерия невменяемости устанавливает:

- а) следователь или суд;
- б) судебно-медицинская экспертиза;
- в) судебно-психологическая экспертиза;
- г) судебно-психиатрическая экспертиза.

15. Уголовное законодательство РФ устанавливает возраст уголовной ответственности:

- а) минимальный и максимальный;
- б) только минимальный;
- в) только максимальный;
- г) нет правильного ответа.

16. Какое из перечисленных состояний не может вызывать невменяемость:

- а) шизофрения;
- б) алкоголизм;
- в) наркотическое опьянение;
- г) дебилность.

17. 15-летний подросток, совершивший кражу иконы, имеющей особую художественную и культурную ценность (ст. 164 УК РФ) подлежит ответственности:

- а) по ст. 164 УК РФ;
- б) по ст. 158 УК РФ ("Кража");
- в) по ст. 164 и ст. 158 УК РФ;
- г) не подлежит уголовной ответственности.

18. Лицо считается достигшим возраста уголовной ответственности:

- а) с 1 января года, в котором ему исполняется 14 или 16 лет;

- б) с 1 января года, следующего за тем, в котором ему исполняется 14 или 16 лет;
- в) с 0 часов суток дня рождения;
- г) с 0 часов суток, следующих за днём рождения.

19. Совершение преступления в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемости, влечёт:

- а) освобождение от наказания с назначением принудительных мер медицинского характера;
- б) возможное назначение принудительных мер медицинского характера наряду с наказанием;
- в) освобождение от уголовной ответственности с назначением принудительных мер медицинского характера;
- г) обязательное назначение принудительных мер медицинского характера наряду с наказанием.

20. Лицо, достигшее возраста уголовной ответственности, но имеющее отставание в психическом развитии:

- а) подлежит уголовной ответственности, если могло осознавать фактический характер своих действий и руководить ими;
- б) является невменяемым;
- в) подлежит уголовной ответственности в любом случае;
- г) не подлежит уголовной ответственности.

21. Пониженный возраст уголовной ответственности составляет:

- а) 14 лет;
- б) 18 лет;
- в) 12 лет;
- г) 16 лет.

22. Общий возраст уголовной ответственности составляет:

- а) 18 лет;
- б) 14 лет;
- в) 16 лет;
- г) 12 лет.

23. Лицо, признанное невменяемым:

- а) не подлежит уголовной ответственности;
- б) освобождается от уголовной ответственности;
- в) подлежит уголовной ответственности и принудительному

лечению;

г) освобождается от наказания.

24. Основным методом, применяемым при реализации уголовной ответственности, является метод:

а) воспитания;

б) принуждения;

в) поощрения;

г) убеждения.

25. К мерам уголовной ответственности не относятся:

а) конфискация имущества;

б) судимость;

в) принудительные меры медицинского характера;

г) вынесение обвинительного приговора.

26. В число этапов реализации уголовной ответственности не входит:

а) составление обвинительного заключения или обвинительного акта;

б) возбуждение уголовного дела;

в) вынесение обвинительного приговора;

г) допрос лица в качестве обвиняемого.

27. При решении вопроса о достижении возраста уголовной ответственности может учитываться возраст:

а) социальный (гражданский, биологический (функциональный));

б) хронологический (паспортный), психологический.

28. Не может быть признано невменяемым лицо, которое в момент совершения преступления:

а) не осознавало в полной мере фактического характера или общественной опасности своих действий и не могло руководить ими вследствие отставания в психическом развитии;

б) не осознавало фактического характера или общественной опасности своих действий вследствие слабоумия, но могло руководить ими;

в) осознавало фактический характер и общественную опасность своих действий, но не могло руководить ими из-за психического расстройства;

г) не осознавало фактического характера или общественной

опасности своих действий и не могло руководить ими вследствие иного болезненного состояния психики.

29. В Уголовном уложении 1903 г. наказание в виде смертной казни

- а) не применялось к несовершеннолетним и лицам, достигшим 70 лет;
- б) применялось ко всем субъектам преступления;
- в) отсутствовало.

30. В соответствии с ч. 1 ст. 10 УК 1960 г. общий возраст уголовной ответственности был предусмотрен

- а) с 16 лет;
- б) с 14 лет;
- в) с 18 лет.

Примерный перечень вопросов к экзамену

1. Понятие и виды квалификации преступлений.
2. Классификация квалификация по моменту развития.
3. Классификация квалификация по субъекту.
4. Классификация квалификация по степени точности.
5. Место квалификации в процессе применения нормы права.
6. Значение правильной квалификации преступлений.
7. Понятие конкуренции норм и её виды.
8. Конкуренция общей и специальной норм.
9. Конкуренция нескольких специальных норм.
10. Конкуренция норм и поглощение составов.
11. Понятие и основание уголовной ответственности.
12. Действие уголовного закона в пространстве (территориальный принцип).
13. Действие уголовного закона в пространстве (принцип гражданства).
14. Действие уголовного закона во времени.
15. Обратная сила уголовного закона.
16. Понятие и признаки преступления.
17. Малозначительные деяния (ч. 2 ст. 14 УК РФ).
18. Отличие преступления от иных правонарушений.
19. Категории преступлений в российском уголовном праве.
20. Понятие уголовной ответственности.
21. Основание уголовной ответственности.
22. Понятие состава преступления
23. Значение состава преступления.
24. Соотношение категорий «преступление» и «состав преступления».
25. Виды составов преступлений.
26. Классификация составов преступления по степени общественной опасности.
27. Классификация составов преступления по конструкции объективной стороны.
28. Классификация составов преступления по структуре.
29. Понятие и виды объектов преступления.
30. Значение объекта преступления.

31. Классификация объектов преступления по вертикали.
32. Классификация объектов преступления по горизонтали.
33. Предмет преступления.
34. Понятие «потерпевший».
35. Понятие объективной стороны преступления.
36. Конструктивные признаки объективной стороны преступления.
37. Факультативные признаки объективной стороны преступления.
38. Значение факультативных признаков объективной стороны для уголовной ответственности.
39. Значение объективной стороны преступления
40. Понятие и виды общественно опасного деяния.
41. Действие как форма общественно опасного деяния.
42. Бездействие как форма общественно опасного деяния.
43. Общественно опасные последствия: понятия и виды.
44. Причинная связь и ее значение в уголовном праве.
45. Субъект преступления.
46. Возраст как признак субъекта преступления.
47. Понятие и критерии невменяемости.
48. Уголовная ответственность лиц с психическим расстройством, не исключающим вменяемости (ограниченная вменяемость).
49. Ответственность за преступления, совершенные в состоянии опьянения, и ее обоснование в теории уголовного права.
50. Понятие и виды специального субъекта преступления.
51. Понятие субъективной стороны преступления.
52. Содержание субъективной стороны преступления.
53. Значение субъективной стороны преступления.
54. Понятие и значение вины в уголовном праве. Формы вины.
55. Умысел и его виды.
56. Неосторожность и ее виды.
57. Невинное причинение вреда.
58. Преступления с двумя формами вины.
59. Мотив и цель преступления.
60. Юридическая и фактическая ошибки.

61. Понятие и виды стадий совершения преступления.
62. Приготовление к преступлению.
63. Понятие и виды покушения на преступление.
64. Оконченное покушение.
65. Неоконченное покушение.
66. Особенности уголовной ответственности при приготовлении к преступлению и покушению на преступление.
67. Добровольный отказ от преступления.
68. Оконченное преступление.
69. Понятие и значение множественности преступлений.
70. Формы множественности.
71. Совокупность преступлений.
72. Общий и специальный рецидив.
73. Простой, опасный и особо опасный рецидив.
74. Понятие и виды единого преступления.
75. Понятие соучастия преступления.
76. Признаки соучастия преступления.
77. Формы соучастия.
78. Виды соучастников преступления.
79. Ответственность соучастников преступления.
80. Особенности добровольного отказа соучастников.
81. Эксцесс исполнителя преступления.
82. Разграничение понятий «добровольный отказ» и «деятельное раскаяние».
83. Общая характеристика преступлений в сфере таможенного дела.
84. Характеристика преступлений, связанных с незаконным экспортом или передача сырья, материалов, оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (ст. 189 УК РФ).
85. Характеристика преступлений, связанных с невозвращением на территорию Российской Федерации культурных ценностей (ст. 190 УК РФ).
86. Характеристика, преступлений, связанных с уклонением от исполнения обязанностей по репатриации денежных средств в иностранной валюте или валюте Российской Федерации (ст. 193).

87. Характеристика, преступлений, связанных с уклонением от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (ст. 194 УК РФ).

88. Характеристика, преступлений, связанных с контрабандой наличных денежных средств и (или) денежных инструментов (ст. 200.1 УК РФ).

89. Характеристика, преступлений, предусмотренных 226.1 УК РФ.

90. Характеристика, преступлений, предусмотренных ст. 229.1 УК РФ.