

УДК 343.359.3

М.В. Талан

КОНТРАБАНДА ПО УГОЛОВНОМУ ПРАВУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

К таможенным преступлениям относится контрабанда, ответственность, за которую регламентируется ст. 188 – Контрабанда.

Эта статья объединяет два состава преступления, ранее находящихся в разных статьях (ст.78 и ст. 1691 УК РСФСР). Способы совершения этих деяний одинаковы, однако существенно отличающиеся предметы контрабанды позволяют говорить о разных объектах посягательства преступлений, предусмотренных ч.ч.1 и 2 ст. 188 УК.

Часть 1 устанавливает ответственность за перемещение в крупном размере через таможенную границу предметов, не указанных в ч.2 ст. 188, совершенное:

- 1) помимо или с сокрытием от таможенного контроля;
- 2) с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации;
- 3) сопряженное с недекларированием или с недостоверным декларированием.

Объектом этого преступления являются общественные отношения в сфере торговой политики и государственного регулирования внутреннего рынка при его взаимодействии с мировым рынком или рынками других стран. Ряд ученых однако полагают, что контрабанда посягает на финансовые интересы государства и является не таможенным, а финансовым преступлением.

В условиях монополии внешней торговли объект контрабанды определялся в ином ракурсах [18; 9; 4; 5; 8; 3, с. 80-87; 10, с. 77-81]. Вызывает возражение и определение объекта контрабанды как “деятельности таможенных органов” [19, с. 43]. Скорее следует согласиться с тем утверждением, что основным непосредственным объектом контрабанды является установленный порядок государственного регулирования внешнеэкономической деятельностью [7, с. 68]. Близко к этому и определение объекта контрабанды как отношений, связанных с соблюдением порядка и условий перемещения товаров и иных предметов через таможенную границу Российской Федерации [14, с. 13].

В.И. Михайлов и А.В. Федоров определяют непосредственный объект контрабанды как охраняемые уголовным законом общественные отношения в сфере таможенного дела, обеспечивающие установленный порядок товарооборота через таможенную границу и внесение в бюджет таможенных пошлин и сборов” [12, с. 14].

Предмет преступления – любое движимое имущество, не изъятое из гражданского оборота. Это имущество перечислено в Таможенном кодексе РФ: любое движимое имущество, в том числе валюта, валютные ценности, тепловая или иные виды энергий, транспортные средства, за исключением таких, которые используются при международных перевозках пассажиров и товаров, включая контейнеры и другое транспортное оборудование, промышленные и продоволь-

ственные изделия, охотничье оружие, культурные ценности, медикаменты, сырьевые ресурсы нестратегического характера, машины, оборудование.

Объективная сторона выражается в одной из трех перечисленных форм преступного перемещения товаров. Эти незаконные способы перемещения детально раскрываются в Таможенном кодексе. Кроме того, в ТК даются понятия таможенной границы, таможенного контроля, декларирования товаров. Таможенная граница определяется не только пределами территории РФ, но и пределами свободных таможенных зон и свободных складов на территории РФ, как правило, исключенных из таможенной территории РФ, но входящих в государственную территорию РФ.

Объективная сторона контрабанды подробно раскрывается в постановлении Пленума Верховного суда РФ от 27 мая 2008г. №6 “О судебной практике по делам о контрабанде” [15].

В постановлении Пленума указано, что перемещение заключается в совершении действий по ввозу на таможенную территорию Российской Федерации или вывозу у этой территории товаров или иных предметов любым способом, включая перемещение товаров в международных почтовых отправлениях, трубопроводным транспортом и по линиям электропередачи. Момент окончания контрабанды зависит, во-первых, от формы и способа перемещения товаров, во-вторых, от способа совершения контрабанды, в-третьих, от этапов перемещения.

Формы и способы перемещения товаров – ввоз, вывоз, пересылка, перемещение трубопроводным транспортом и по линии электропередачи.

Способы совершения контрабанды названы в ч. 1 ст. 188 УК РФ.

Этапы перемещения товаров установлены Таможенным кодексом РФ (далее ТК РФ): – получение разрешения на применение процедуры внутреннего таможенного транзита;

– получение разрешения на перемещение процедуры международного таможенного транзита;

– предварительное и периодическое временное декларирование.

Например, под перемещением товаров через таможенную границу понимается:

1) при ввозе товаров или транспортных средств на таможенную территорию РФ при ввозе с территории свободных таможенных зон и со свободных складов на остальную часть таможенной территории РФ – фактическое пересечение таможенной границы РФ.

2) при вывозе товаров или транспортных средств с таможенной территории РФ при ввозе товаров или транспортных средств с остальной части таможенной территории РФ на территорию свободных таможенных зон и на свободные склады – подача таможенной декларации или иное действие, непосредственно направленное на реализацию намерения соответственно вывезти либо ввезти товары или транспортные средства. В этом случае состав оконченной контрабанды налицо с момента обнаружения недостоверности сведений, указанных лицом в таможенной декларации или иных действий, непосредственно направ-

ленных на вывоз, если такие действия, совершались способами, указанными в ч. 1 ст. 188 УК РФ. Количество перевозимой через таможенную границу валюты должно быть отражено в таможенной декларации, так как на сумму, превышающую определенный размер, требуется специальное разрешение уполномоченного банка (свыше 10 тыс. долларов США). В соответствии с постановлением Пленума от 27 мая 2008 г. при установлении размера суммы наличной иностранной валюты определяется сумма наличной иностранной валюты, в пределах которой одновременно ввозимая на территорию Российской Федерации им вывозимая из Российской Федерации иностранная валюта не подлежит декларированию таможенному органу. В Федеральном законе РФ от 10 декабря 2003 г. «О валютном регулировании и валютном контроле» определено, что при вывозе подлежит декларированию иностранная валюта на сумму, превышающую 10 тыс. долларов США [16, Ст. 4859].

Первый способ контрабанды, предусмотренной ч.1 ст. 188 УК РФ, заключается в перемещении товаров через таможенную границу помимо или с сокрытием от таможенного контроля. ТК РФ определяет, что под перемещением через таможенную границу помимо таможенного контроля понимается такое перемещение, которое осуществляется «вне определенных таможенными органами мест или вне установленного времени производства таможенного оформления». Таможенный контроль может осуществляться путем проверки документов и сведений, необходимых для таможенных целей, таможенного досмотра товаров, транспортных средств и физических лиц; проверки системы учета и отчетности; в других формах, предусмотренных ТК РФ.

ТК РФ определяет сокрытие от таможенного контроля товаров, перемещаемых через таможенную границу РФ, как их перемещение «с использованием тайников либо другим способом, затрудняющим обнаружение товаров, либо придание одним товарам вида других».

Второй способ контрабанды – обманное использование таможенных документов или средств таможенной идентификации. Таможенные документы – это документы на товары, выдаваемые таможенными органами накладные, багажные списки, лицензии, вагонные листы и т.д. Идентификация производится путем наложения пломб, печатей, нанесения маркировки, составления чертежей, фотографий и иллюстраций.

К средствам таможенной идентификации относятся также образцы и пробы товаров, сертификаты, удостоверяющие количество, качество, комплектность товаров, технические средства, используемые при осуществлении таможенного контроля.

Средства идентификации могут изменяться или уничтожаться только таможенными органами или с их разрешения, кроме случаев, когда существует реальная угроза уничтожения, существенной порчи товаров. Об изменении или уничтожении идентификационного средства немедленно сообщается таможенному органу и предоставляются доказательства существования угрозы. Под обманном использованием документов или средств таможенной идентификации понимаются их полная подделка, прикрытие действительными документами

или средствами идентификации других товаров, использование документов, полученных незаконным путем.

Третий способ контрабанды сопряжен с недекларированием или с недостоверным декларированием товаров. Декларирование – заявление в таможенный орган по установленной форме точных сведений о товарах и транспортных средствах, их таможенном режиме и других необходимых данных. Сроки и порядок предоставления декларации указаны ТК РФ. Недекларирование товаров, в определенном смысле, является специфичной пассивной формой сокрытия товаров от таможенного контроля, а недостоверное декларирование – это фактически обманное использование специального таможенного документа – декларации.

Обязательным признаком объективной стороны этого преступления является крупный размер стоимости перемещаемых товаров. Таковым считается стоимость товаров, превышающая 250 тысяч рублей. Н.А. Ныркова поясняет, что необходимо опираться на рыночную, а не таможенную стоимость незаконного перемещаемых через таможенную границу предметов, что вытекает из социально-правовой сущности данного преступления [13, с. 279].

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом, мотивы и цели не влияют на квалификацию (как правило, это корыстные мотивы), но могут учитываться судом при назначении наказания.

В ч.2 ст. 188 УК РФ установлена ответственность за контрабанду предметов, изъятых из гражданского оборота или ограниченных в обороте. Способы этой контрабанды аналогичны способам, указанным в ч.1 ст. 188 УК.

Объектом преступления, предусмотренного ч.2 ст. 188, являются общественные отношения, связанные с монополией внешней торговли на определенные виды имущества. Дополнительным объектом выступают отношения, обеспечивающие общественную безопасность, в том числе и здоровье населения.

Предметом этой контрабанды являются только предметы, прямо перечисленные в диспозиции ч.2 ст. 188 УК РФ:

1) предметы, товары, представляющие повышенную общественную опасность (наркотические средства, психотропные вещества, оставить, инструменты и оборудование, находящееся под специальным контролем и используемые для их производства и изготовления, сильнодействующие, ядовитые, отравляющие, взрывчатые, радиоактивные и взрывчатые вещества, радиационные источники, ядерные материалы, взрывные устройства, огнестрельное оружие, боеприпасы к нему, оружие массового поражения, средства его доставки, иное вооружение, иная военная техника, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу РФ;

2) стратегически важные сырьевые товары, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу РФ. Эти правила были определены в различных нормативно-правовых актах.

К такого рода товарам относились: рыба, моллюски, икра частиковых, осетровых и лососевых пород; ракообразные, дикие животные, дикорастущие растения; слоновая кость; рога, копыта; кораллы; лекарственное сырье растительного и

животного происхождения; пшеница твердых и мягких сортов; семена сои и подсолнечника; спирт этиловый неденатурированный; природный газ, электроэнергия; драгоценные металлы, сплавы и изделия из них; металлы, плакированные драгоценными металлами, и изделия из них; концентраты, лом и отходы; драгоценные и полудрагоценные природные камни и изделия из них; отходы; порошки и рекуперат драгоценных природных камней; жемчуг и изделия из него; янтарь и изделия из него; шифровальные средства и нормативно-техническая документация к ней; а также отдельные виды товаров и технологий двойного назначения, экспорт которых контролируется в соответствии с утвержденным Списком.

3) культурные ценности, в отношении которых установлены специальные правила перемещения. Это движимые предметы художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран, которые указаны в законе РФ от 15 апреля 1993 г. «О вывозе и ввозе культурных ценностей» [2, Ст. 718]. Согласно ст. 9 этого закона вывозу из РФ не подлежат следующие категории культурных ценностей: движимые предметы, представляющие историческую, художественную, научную или иную культурную ценность и отнесенные в соответствии с действующим законодательством к особо ценным объектам культурного наследия народов РФ, независимо от времени их создания; движимые предметы, независимо от времени их создания, охраняемые государством и внесенные в охранные списки и реестры в порядке, установленном законодательством РФ; культурные ценности, постоянно хранящиеся в государственных и муниципальных музеях, архивах, библиотеках, других государственных хранилищах культурных ценностей РФ. По решению уполномоченных государственных органов данное правило может быть распространено на иные музеи, архивы, библиотеки; культурные ценности, созданные более 100 лет назад, если иное не предусмотрено настоящим законом.

Установление принадлежности обнаруженных таможенными органами культурных ценностей к особо ценным объектам культурного наследия, не подлежащих вывозу, осуществляется органами Министерства культуры РФ на основании результатов проводимых экспертиз. Размещение перемещаемых товаров и предметов по ч. 2 ст. 188 УК РФ значения не имеет.

Контрабанда – формальный состав и признается оконченной с момента совершения действий, указанных в законе. Возможны стадии приготовления и покушения, когда не производится фактического перемещения предметов контрабанды через таможенную границу РФ. Контрабанда, предусмотренная ч. 1 ст. 188 УК, относится, согласно ст. 15 УК РФ, к преступлениям средней тяжести, и по ч. 2 ст. 30 УК РФ приготовление к такому преступлению ненаказуемо. Контрабанда, предусмотренная ч. 2 УК, – тяжкое преступление, приготовление к нему является уголовно наказуемым.

Субъективная сторона преступления, описанного в ч. 2 ст. 188 УК, характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что незаконно перемещает через таможенную границу РФ предметы, изъятые из гражданского оборота, и желает

этого. Мотивы и цели не являются конструктивными признаками состава преступления и не влияют на квалификацию.

В ч.3 ст. 188 УК РФ установлены квалифицирующие признаки контрабанды, которые изменены. Повышенную общественную опасность влекут за собой действия, указанные в ч.ч.1 и 2 ст. 188 УК РФ, если они совершены:

1) должностным лицом с использованием своего служебного положения. Должностные лица несут ответственность по п.б) ч. 3 ст. 188 УК РФ при совокупности двух условий: должностное положение лица и использование им своих полномочий для незаконного перемещения товаров. К ним относятся должностные лица таможенных органов РФ, специалисты по таможенному оформлению, являющиеся сотрудниками Федеральной государственной таможенной службы, должностные лица погранвойск, иных воинских формирований, дипломатических представительств, сотрудники органов внутренних дел, федеральной службы контрразведки и др. Если представитель таможенных органов – должностное лицо оказывает содействие другому лицу в незаконном перемещении через таможенную границу РФ предметов контрабанды, то он подлежит ответственности за соучастие в контрабанде и за превышение должностных полномочий (ст. 286). Как указывается в постановлении Пленума от 27 мая 2008 г. к таким лицам относятся должностные лица, обладающие правом находиться в зонах таможенного и пограничного контроля, осуществлять надзор за перемещением грузов, должностного лица в соответствии с ТК РФ освобождение от определенных форм таможенного контроля и использующие свое служебное положение для совершения контрабанды. Как было указано Верховным Судом РФ по конкретному уголовному делу, руководители негосударственных коммерческих и иных организаций, виновные в совершении контрабанды, при отсутствии квалифицирующих признаков подлежат ответственности по ч.1 ст. 188 УК РФ [1, с. 10]; М.Г. Иванов предлагает предусмотреть в качестве субъекта особо квалифицированной контрабанды специально уполномоченных лиц [6, с. 19].

2) с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль. В статье не раскрывается характер насилия, которое охватывается диспозицией этой нормы. Согласно общим правилам квалификации преступлений, под таким насилием следует понимать причинение легкого и средней тяжести вреда здоровью. Причинение тяжкого вреда здоровью требует квалификации по совокупности со ст. 111 УК РФ. Угроза применения насилия не образует оконченного состава преступления, предусмотренного п. “в” ч. 3 ст. 188 УК РФ.

В ч. 4 указан еще один вид квалифицированной контрабанды – совершение деяний, предусмотренных ч.ч. 1, 2 или ч. 3 ст. 188 УК, организованной группой. Члены организованной группы – это лица, которые непосредственно перемещали контрабандные товары через таможенную границу РФ, содействовали незаконному перемещению в пункте таможенного контроля или вне его, приобретали контрабандные товары с целью доставления за пределы таможенной территории страны или получали его после ввоза в страну.

В УК РФ не предусмотрен такой квалифицирующий признак контрабанды, касающийся специального субъекта, как совершение контрабанды лицом,

освобожденным от определенных форм таможенного контроля, или лицом, уполномоченным на перемещение через таможенную границу РФ отдельных товаров и транспортных средств, освобожденных от определенных форм таможенного контроля. Этот признак, видимо, не вполне обоснованно исключен из перечня обстоятельств, обуславливающих повышенную общественную опасность контрабанды, так как предусмотрен довольно значительный ряд таможенных льгот для некоторых категорий лиц, которые могут быть использованы ими в целях извлечения выгоды для себя или третьих лиц. Освобождаются от таможенного досмотра личный багаж главы дипломатического представительства иностранного государства, членов дипломатического персонала представительства, а также проживающих вместе с ними членов их семей. Ряд льгот предоставляется сотрудникам административно-технического персонала дипломатических представительств, обслуживающему персоналу; консульским представителям и членам их семей; дипломатическим курьерам; международным организациям, персоналу этих организаций и др.

Таможенному досмотру не подлежит личный багаж Президента РФ и следующих с ним членов его семьи. Личный багаж депутатов Федерального собрания РФ и членов правительства РФ освобождается от таможенного досмотра, если эти лица пересекают таможенную границу в связи с исполнением своих служебных или депутатских обязанностей.

Освобождаются от таможенного досмотра иностранные военные корабли, воздушные военно-транспортные суда и военная техника, следующая своим ходом.

Не подлежат ни вскрытию, ни задержанию дипломатическая почта и консульская вализа. Таможенный орган в некоторых случаях вправе требовать вскрытия вализы (вализа – почтовый мешок дипломатического курьера, пользующийся неприкосновенностью), если есть основания полагать, что в ней содержатся не только официальные документы, а в случае отказа вализа возвращается в место отправления.

Согласно ТК РФ, Председатель Государственного таможенного комитета РФ вправе освобождать отдельных лиц, отдельные товары и транспортные средства от определенных форм таможенного контроля в случаях, когда это отвечает жизненно важным интересам России.

Не предусмотрен такой квалифицированный вид контрабанды, как контрабанда, сопряженная с прорывом таможенной границы, который выделялся в УК РСФСР 1960 г. Прорыв таможенной границы, согласно ТК РФ – это открытое перемещение через таможенную границу РФ товаров и транспортных средств вопреки прямому запрету присутствующего при этом должностного лица, осуществляющего таможенный контроль. При отсутствии других квалифицирующих признаков контрабанда, совершаемая с прорывом таможенной границы РФ, должна квалифицироваться по ч. 1 или ч. 2 ст. 188 УК РФ.

На практике и в литературе неоднозначно решается вопрос о возможной совокупности преступлений, предусмотренных ст. 188 и ст. 194 УК РФ (уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или с

физического лица). Не раскрыт он и в постановлении Пленума Верховного суда РФ 2008 г. Так, М.А. Сосов ссылается на один из редких примеров сопоставления двух этих преступлений в практике Верховного суда РФ в определении от 18 декабря 1997 г. “Смысл его заключается в том, когда совершается преступление: в момент пересечения государственной границы – ч. 1 ст. 188 УК РФ, или позже – ст. 194 УК РФ”[17, С.289]. Но приведенный пример охватывает только один из способов уклонения от уплаты таможенных платежей. Представляется, что практика не случайно не может определиться в вопросах разграничения этих двух преступлений. При существующей конструкции контрабанды и уклонения от уплаты таможенных платежей один из этих двух составов является дублирующим, “лишним” и нуждается либо в совершенствовании, либо в исключении из УК РФ (это касается, в первую очередь, уклонения от уплаты таможенных платежей).

Литература

1. Бюллетень Верховного Суда РФ. – 1995. – №9. – С. 10.
2. Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. – 1993. – №20. – Ст. 718.
3. Володько Н.В. Объект и предмет контрабанды // Труды Киевской высшей школы МВД СССР. – К., 1975. – С. 80-87.
4. Галанжин Е.Ф. Предупреждение контрабанды: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 1995.
5. Давитадзе Д.Д. Уголовная ответственность за контрабанду: вопросы квалификации (по материалам Республики Грузия): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Харьков, 1992.
6. Иванов М.Г. Служебно-экономическая преступность: криминологические и уголовно-правовые аспекты: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Нижний Новгород, 2002. – С.19.
7. Иванова С.Ю. Уголовно-правовая охрана деятельности таможенных органов России. – Ульяновск, 2000. – С. 68.
8. Колдаев В.М. История и современные способы борьбы с контрабандой в СССР (Криминалистическое, уголовно-правовое и уголовно-процессуальное исследование): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Л.: Изд-во ЛГУ, 1972.
9. Колосова В.И. Ответственность за контрабанду. – Горький, 1987.
10. Лукьянов В.В. Уголовно-правовая охрана конституционного принципа государственной монополии внешней торговли // Вестник ЛГУ. Серия 6. Вып. 2. – 1987. – С.77-81.
11. Материалы III Российского Конгресса уголовного права, состоявшегося 29-30 мая 2008 г. – М.: Проспект, 2008. – С. 289.
12. Михайлов В.И., Федоров А.В. Таможенные преступления. – СПб., 1999. – С. 14.
13. Ныркова Н.А. Контрабанда и уклонение от уплаты таможенных платежей: спорные вопросы предмета // Противодействие преступности: уголовно-правовые, криминологические и уголовно-исполнительные аспекты. Материалы III Российского Конгресса уголовного права, состоявшегося 29-30 мая 2008 г. – М.: Проспект, 2008. – С. 279.
14. Рогатых Л.Ф. Контрабанда: проблемы уголовно-правовой характеристики: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – СПб., 1999. – С. 13.
15. Российская газета. 2008.7 июня.
16. Собрание законодательства РФ. – 2003. – №50 – Ст. 4859.
17. Сосов М.А. Вопросы разграничения составов преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 188 и ст. 194 УК РФ // Противодействие преступности: уголовно-правовые, криминологические и уголовно-исполнительные аспекты.
18. Сучков Ю.И. Контрабанда и ответственность. – Калининград, 1976;
19. Чучаев А.И., Иванова С.Ю. Таможенные преступления в новом УК РФ // Государство и право. – 1998. – №11. – С. 43.

*Анотація***Талан М.В. Контрабанда за кримінальним правом Російської Федерації.**

– Стаття.

У статті аналізуються положення Митного та Кримінального кодексу щодо відповідальності за контрабанду. Порівнюється склад злочину за контрабанду у Митному та Кримінальному кодексах Російської Федерації.

Ключові слова: контрабанда, кримінальна відповідальність.

*Summary***Talan M.V. Contraband under the criminal law of Russian Federation.**

– Article.

In this article the author analyzed position concerning with responsibility for contraband in Customs and the Criminal code. It was compared crime structure for contraband in Customs and Criminal codes of the Russian Federation.

Key words: illegal trafficking, criminal responsibility.

УДК 343.9.2

В.О. Навроцький

ПАРАДОКСИ ВІТЧИЗНЯНОЇ “БОРОТЬБИ” З КОРУПЦІЄЮ

Боротьба з корупцією – незмінне гасло всіх без винятку вітчизняних політиканів, і об’єднаних у партії та блоки і таких, які виступають одноосібно, як тоді, коли вони перебувають при владі, так і коли “перебиваються” в опозиції. Обіцянки відтяти голову цій гідрі поєднуються з ініціативами, які втілюються у концепції (їх Україна за часи незалежності отримала вже дві), плани заходів, дорожні карти, а інколи і законопроекти. Підготовкою останніх найбільше опікуються (у цілком цивілізованих формах – перекладу зарубіжних законів, залучення іноземних фахівців, організації обговорень тощо) посольства деяких зарубіжних держав. Вряди-годи все це виливається у зміни та доповнення до нормативно-правових актів. Так сталося і з антикорупційними законопроектами, які готувалися і активно обговорювалися в Україні кілька років тому.

Коли ж про них (як і про негативні висновки провідних вітчизняних юридичних інституцій) вже призабули, 11 червня 2009 р. Верховна Рада прийняла три антикорупційні закони – “Про засади запобігання та протидії корупції” №1506-VI, “Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо відповідальності за корупційні правопорушення” №1508-VI та “Про відповідальність юридичних осіб за вчинення корупційних правопорушень” №1507-VI. У прикінцевих положеннях кожного з цих актів було передбачено, що вони набирають чинності з дня опублікування, проте вводяться в дію з 1 січня 2009 р.

Наприкінці ж 2009 р. Верховна Рада ухвалила перенести введення в дію цих законів на 1 квітня 2010 р., а згодом і на 1 січня 2011 р. За цей час, очевидно, має бути прийнято рішення також щодо конституційного подання Верховного Суду