
ВЫСШЕЕ ОБРАЗОВАНИЕ

**УГОЛОВНОЕ ПРАВО
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ**

У Ч Е Б Н И К



МОСКОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ

УГОЛОВНОЕ ПРАВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

УЧЕБНИК

Материал подготовлен с использованием правовых актов
по состоянию на 13 мая 2008 года

Издание второе, исправленное и дополненное

**Под ред. доктора юридических наук, профессора
Л.В. ИНОГАМОВОЙ-ХЕГАЙ,
доктора юридических наук, профессора
А.И. РАРОГА,
доктора юридических наук, профессора
А.И. ЧУЧАЕВА**

Допущено
Министерством образования Российской Федерации
в качестве учебника для студентов
высших учебных заведений, обучающихся
по специальности 021100 "Юриспруденция"

Рецензенты:

Коробеев А.И. - заведующий кафедрой уголовного права Юридического института
Дальневосточного государственного университета, доктор юридических наук, профессор.

Отдел проблем участия прокурора в уголовном судопроизводстве и надзора за
исполнением уголовных наказаний при НИИ проблем укрепления законности и
правопорядка при Генеральной прокуратуре Российской Федерации.

АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ

Грачева Ю.В., кандидат юридических наук, доцент - § 3 гл. 2.

Ермакова Л.Д., кандидат юридических наук, профессор - § 1 - 3, 6 гл. 8.

Есаков Г.А., доктор юридических наук - гл. 5, гл. 9.

Иногамова-Хегай Л.В., доктор юридических наук, профессор - гл. 1, 17.

Караулов В.Ф., кандидат юридических наук, доцент - § 1, 2 гл. 2.

Корнеева А.В., кандидат юридических наук, доцент - гл. 4.

Левандовская М.Г., кандидат юридических наук, доцент - гл. 20.

Молчанов Д.М., кандидат юридических наук - гл. 14.

Нерсесян В.А., доктор юридических наук, профессор - гл. 12.

Орешкина Т.Ю., кандидат юридических наук, профессор - гл. 13.

Палий В.В., кандидат юридических наук - § 5 гл. 8.

Пономарев П.Г., заслуженный деятель науки РФ, доктор юридических наук,
профессор - гл. 7, 19.

Рагулина А.В., кандидат юридических наук, доцент - § 4, 5 гл. 10, § 2 гл. 15.

Рарог А.И., заслуженный деятель науки РФ, доктор юридических наук, профессор -
гл. 7, § 1, 3 - 6 гл. 15.

Савельева В.С., кандидат юридических наук, доцент - гл. 6.
Семенов Д.А., кандидат юридических наук, доцент - гл. 16.
Степалин В.П., кандидат юридических наук, доцент - § 4 гл. 8, § 1 - 3 гл. 10.
Устинова Т.М., доктор юридических наук, профессор - гл. 3.
Чучаев А.И., доктор юридических наук, профессор - гл. 11.
Юрченко И.А., кандидат юридических наук, доцент - гл. 18.

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

1. Нормативные правовые акты

УК - Уголовный кодекс РФ от 13.06.1996 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 13.05.2008 N 66-ФЗ (СЗ РФ. 1996. N 25. Ст. 2954; РГ. 2008. N 105)

АПК РФ - Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24.07.2002 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 29.04.2008 N 58-ФЗ (СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3012; 2008. N 18. Ст. 1941)

Бюджетный кодекс РФ - Бюджетный кодекс РФ от 31.07.1998 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 06.12.2007 N 333-ФЗ (СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3823; 2007. N 50. Ст. 6246)

Водный кодекс РФ - Водный кодекс РФ от 03.06.2006 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 19.06.2007 N 102-ФЗ (СЗ РФ. 2006. N 23. Ст. 2381; 2007. N 26. Ст. 3075)

Воздушный кодекс РФ - Воздушный кодекс РФ от 19.03.1997 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 04.12.2007 N 332-ФЗ (СЗ РФ. 1997. N 12. Ст. 1383; 2007. N 50. Ст. 6245)

ГК РФ - Гражданский кодекс РФ, часть первая от 30.11.1994 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 13.05.2008 N 68-ФЗ (СЗ РФ. 1994. N 32. Ст. 3301; 2008. N 20. Ст. 2253)

часть вторая от 26.01.1996 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 06.12.2007 N 334-ФЗ (СЗ РФ. 1996. N 5. Ст. 410; 2007. N 50. Ст. 6247)

часть третья от 26.11.2001 N 146-ФЗ с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 29.04.2008 N 54-ФЗ (СЗ РФ. 2001. N 49. Ст. 4552; 2008. N 18. Ст. 1939)

часть четвертая от 18.12.2006 N 230-ФЗ с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 01.12.2007 N 318-ФЗ (СЗ РФ. 2006. N 52 (ч. 1). Ст. 5496; 2007. N 49. Ст. 6079)

ГПК РФ - Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14.11.2002 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 04.12.2007 N 330-ФЗ (СЗ РФ. 2002. N 46. Ст. 4532; 2007. N 50. Ст. 6243)

Градостроительный кодекс РФ - Градостроительный кодекс РФ от 29.12.2004 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 16.05.2008 N 75-ФЗ (СЗ РФ. 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 16; РГ. 2008. N 106)

ЖК РФ - Жилищный кодекс РФ от 29.12.2004 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 13.05.2008 N 66-ФЗ (СЗ РФ. 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 14; РГ. 2008. N 105)

ЗК РФ - Земельный кодекс РФ от 25.10.2001 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 13.05.2008 N 68-ФЗ (СЗ РФ. 2001. N 44. Ст. 4147; РГ. 2008. N 104)

КоАП РФ - Кодекс РФ об административных правонарушениях от 30.12.2001 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 16.05.2008 N 74-ФЗ (СЗ РФ. 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 1; РГ. 2008. N 106)

Лесной кодекс РФ - Лесной кодекс РФ от 04.12.2006 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 13.05.2008 N 66-ФЗ (СЗ РФ. 2006. N 50. Ст. 5278; РГ. 2008. N 105)

Налоговый кодекс РФ - Налоговый кодекс РФ, часть вторая от 05.08.2000 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 30.04.2008 N 55-ФЗ (СЗ РФ. 2000. N 32. Ст. 3340; 2008. N 18. Ст. 1942)

СК РФ - Семейный кодекс РФ от 29.12.1995 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 21.07.2007 N 194-ФЗ (СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 16; 2007. N 30. Ст. 3808)

Таможенный кодекс РФ - Таможенный кодекс РФ от 28.05.2003 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 06.12.2007 N 333-ФЗ (СЗ РФ. 2003. N 22. Ст. 2066; 2007. N 50. Ст. 6246)

ТК РФ - Трудовой кодекс РФ от 30.12.2001 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 28.02.2008 N 13-ФЗ (СЗ РФ. 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 3; 2008. N 9. Ст. 812)

УИК РФ - Уголовно-исполнительный кодекс РФ от 08.01.1997 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 03.04.2008 N 40-ФЗ (СЗ РФ. 1997. N 2. Ст. 198; 2008. N 14. Ст. 1359)

УПК РФ - Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18.12.2001 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 04.03.2008 N 26-ФЗ (СЗ РФ. 2001. N 52 (ч. I). Ст. 4921; 2008. N 12. Ст. 1074)

2. Официальные издания

ВВС (СССР, РСФСР, РФ) - Бюллетень Верховного Суда (СССР, РСФСР, РФ)

БНА - Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств (Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти)

ВВС (СССР, РСФСР, РФ) - Ведомости Верховного Совета (СССР, РСФСР), Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета (РСФСР, РФ)

РГ - Российская газета

РЮ (СЮ) - Российская юстиция (Советская юстиция)

САПП РФ - Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации

СЗ РФ - Собрание законодательства Российской Федерации

СП (СССР, РСФСР, РФ) - Собрание постановлений Совета Министров (Правительства)

Глава I. ПОНЯТИЕ, ЗНАЧЕНИЕ И СИСТЕМА ОСОБЕННОЙ ЧАСТИ УГОЛОВНОГО ПРАВА

§ 1. Понятие и система особенной части уголовного права

Уголовное право состоит из общей и особенной частей. Такое строение является традиционным, характерным для всех отраслей права не только российского, но и в большинстве своем зарубежного, а также международного права.

Исторически вначале формировались нормы об уголовной ответственности за отдельные виды преступлений, т.е. появилась особенная часть уголовного права, и по мере накопления казуальных норм, их анализа и обобщения образовалась общая часть. В настоящее время обе части уголовного права могут существовать только во взаимосвязи и составляют единое целое.

Деление уголовного права на две части не просто механический акт. Во-первых, это проявление законодательной техники: иначе в каждой статье особенной части пришлось бы указывать все признаки субъекта преступления, формулировать положения о неоконченном преступлении, соучастии и других особенностях объективной и субъективной сторон, а также раскрывать содержание наказания и др. Это привело бы к нагромождению и повторению одних и тех же положений, что явно нецелесообразно.

Во-вторых, наличие общей и особенной частей уголовного права отражает тенденции уголовно-правовой политики государства: две неразрывные составляющие в виде дифференциации уголовной ответственности и индивидуализации уголовного наказания путем совершенствования норм о системе наказаний, иных мерах уголовно-правового характера, об отдельных видах наказаний, освобождении от уголовной ответственности и наказания, с одной стороны, и криминализации и декриминализации - с другой.

Особенная часть уголовного права содержит нормы, описывающие признаки конкретных составов преступлений и предусматривающие определенные виды наказаний (их сроки, размеры), которые вправе применить суд к лицу, признанному виновным в их совершении.

Современное реформирование уголовного законодательства отражает процесс функционального расширения норм особенной части уголовного права. В ней растет число норм-дефиниций, раскрывающих понятия, используемые в статье о таких нормах или главе Кодекса либо в целом в Уголовном кодексе <1>. Эти нормы, как правило, формулируются в примечаниях к статьям, например, понятия попытки - в примечании к ст. 117 УК, жилища - к ст. 139 УК, финансирования терроризма - к ст. 205.1 УК и т.д. В статье 331 УК раскрывается понятие преступлений против военной службы. Здесь прослеживается традиция: как и в предыдущих кодексах, понятие воинского преступления дано в отдельной статье Особенной части УК.

<1> Определение понятия для всего Уголовного кодекса предпочтительнее, поскольку позволяет унифицировать понятия уголовного права.

Другой тенденцией современного уголовного права является рост в Особенной части УК числа поощрительных норм о специальных видах освобождения от уголовной ответственности при наличии условий, предусмотренных в примечаниях к соответствующим статьям (своевременное сообщение органам власти о подготовке акта терроризма - примечание к ст. 205 УК, добровольное освобождение потерпевшего и способствование раскрытию торговли людьми - примечание к ст. 127.1 УК и др.).

Положительным изменением Особенной части УК следует назвать и сокращение в последнее время оценочных понятий о размере причиненного ущерба или количественной характеристике общественно опасного деяния как признака объективной стороны состава

преступления. К ним относятся: понятия крупного и особо крупного размера, ущерба, дохода либо задолженности в крупном или особо крупном размере в статьях об экономических преступлениях - примечание к ст. ст. 169, 174, 178, 185, 193, 194, 198, 199 УК; крупного и особо крупного размера незаконного использования объектов авторского права или смежных прав, приобретения, хранения, перевозки контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта - примечание к ст. 146 УК и др.

Особенная часть - это в определенной мере самостоятельная и целостная составляющая уголовного права. Она содержит исчерпывающий перечень преступных деяний и наказаний за их совершение. Другие нормативные правовые акты - внутригосударственные, зарубежных стран или международного сообщества - не содержат уголовно-правовых норм о преступлении. Единственным источником российского уголовного права является Уголовный кодекс, основанный на Конституции РФ и общепризнанных принципах и нормах международного права. Ратифицированные Российской Федерацией международно-правовые нормы должны быть имплементированы в Уголовный кодекс; только после этого они могут применяться на практике.

Особенная часть уголовного права - это система уголовно-правовых норм, устанавливающих исчерпывающий перечень преступлений и наказаний за их совершение, предусматривающих специальные виды освобождения от уголовной ответственности и раскрывающих содержание и смысл отдельных уголовно-правовых положений.

Особенная часть уголовного права характеризуется следующим: 1) это - совокупность уголовно-правовых норм; 2) причем систематизированная совокупность; 3) в нормах даны признаки конкретных преступных деяний; 4) в нормах указаны меры наказания за их совершение; 5) в некоторых нормах предусмотрены специальные виды освобождения от уголовной ответственности; 6) в ряде норм имеется толкование понятий, используемых в статьях Особенной части УК.

Особенная часть уголовного права является постоянно развивающейся составляющей уголовного законодательства. Реформированию норм Особенной части УК по состоянию на 2008 г. посвящены 50 из 53 федеральных законов о внесении изменений и дополнений в действующий УК.

Нормы Особенной части расположены в определенной последовательности, системно. Эта системность влияет на закрепление в УК вносимых изменений. Вышеназванные изменения нашли свое место не в конце УК, а каждое - в том месте Кодекса, как это установлено правилами его построения; отражения в нем соответствующих корректив уголовно-правовых предписаний.

Особенная часть УК состоит из шести разделов (с 7 по 12), содержащих 19 глав. Деление Особенной части на разделы и главы осуществлено по объекту преступления. Разделы построены по родовому объекту преступления, а главы - по видовому объекту.

Раздел VII "Преступления против личности" состоит из пяти глав, с 16 по 20, в которых формулируются нормы о преступлениях против личности, начиная от убийства и заканчивая злостным уклонением от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей.

Раздел VIII "Преступления в сфере экономики" включает три главы. В главе 21 раскрываются формы и виды хищений, другие корыстные, а также некорыстные преступления. Глава 22 посвящена преступлениям в предпринимательской и иной экономической деятельности. Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях рассматриваются в гл. 23 УК.

Раздел IX "Преступления против общественной безопасности и общественного порядка" подразделяется на пять глав. Глава 24 раскрывает виды преступлений против общественной безопасности и общественного порядка: террористический акт, захват заложника, пиратство, хулиганство, нарушение различных специальных правил на опасных производствах или обращении с общепаспортными предметами и др. Преступления

против здоровья населения и общественной нравственности рассматриваются в гл. 25 УК. Экологическим преступлениям посвящена гл. 26 УК, а в гл. 27 раздела даны транспортные преступления. Преступления в сфере компьютерной информации предусмотрены гл. 28 УК.

В разделе X "Преступления против государственной власти" имеются четыре главы. В гл. 29 УК закреплены преступления против основ конституционного строя и безопасности государства. Глава 30 УК предусматривает преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления. В частности, в ней даны понятия злоупотребления и превышения должностных полномочий, получения и дачи взятки. Преступления против правосудия определены в гл. 31 УК. Завершает раздел гл. 32 УК, в которой предусмотрены преступные посягательства на порядок управления.

Раздел XI "Преступления против военной службы" и одноименная гл. 33 УК раскрывают признаки воинских преступлений, совершаемых в мирное время. Уголовная ответственность за преступления против военной службы, совершенные в военное время либо в боевой обстановке, определяется законодательством РФ военного времени <1>.

<1> В настоящее время такого специального уголовного законодательства не имеется.

Раздел XII "Преступления против мира и безопасности человечества" и гл. 34 УК с таким же названием раскрывают понятия восьми международных преступлений (преступлений против мира и безопасности человечества). Эти преступления впервые предусмотрены в уголовном законодательстве РФ. Включение международных преступлений в Уголовный кодекс обусловливается необходимостью борьбы с опасными преступлениями против международного сообщества и свидетельствует о выполнении Российской Федерацией своих международно-правовых обязательств в борьбе с международной преступностью.

Особенная часть УК начинается с гл. 16 "Преступления против жизни и здоровья", в отличие от всех предыдущих УК, которые открывались главой о преступлениях против государства и государственной безопасности. Защита прав, свобод и законных интересов личности является неотъемлемым свойством любого демократического государства. В этой связи можно сказать, что защита интересов личности государством всеми законными способами, включая меры уголовно-правового характера, позволяет обеспечить человеку необходимые условия для реализации своих возможностей в свободном обществе.

Завершение Особенной части УК гл. 34 "Преступления против мира и безопасности человечества" получило разную оценку как в Российской Федерации, так и за ее пределами. Вопрос о месте преступлений против мира и безопасности человечества в уголовном законодательстве государства был и продолжает оставаться в науке уголовного права дискуссионным.

Профессор Ю.В. Баулин, говоря о нахождении международных преступлений в конце Особенной части УК Украины, полагает, что нет оснований говорить о "недооценке степени общественной безопасности предусмотренных в нем преступлений. Разработчики Кодекса исходили из того, что названные преступления - явление довольно редкое, а УК предназначен в первую очередь для защиты национальных интересов" <1>. По-другому рассматривают этот вопрос профессор А.И. Коробеев <2>. Н.Ф. Кузнецова полагает, что опаснейшими преступлениями, которые посягают на условия существования человечества, сохранение цивилизации и которые приобрели транснациональный характер, предпочтительнее открывать особенную часть уголовного закона <3>. В.Ю. Калугин подчеркивает выполнение государством международно-правовых обязательств, обосновывая расположение преступлений против мира и безопасности человечества в начале Особенной части Уголовного кодекса Белорусской Республики <4>.

- <1> Баулин Ю.В. Уголовное право Украины: современное состояние и перспективы развития // Уголовное право в XXI веке. М., 2002. С. 31.
- <2> См.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай. М., 2005. С. 15 (автор главы - А.И. Коробеев).
- <3> См.: Кузнецова Н.Ф. Главные тенденции развития уголовного законодательства // Уголовное право в XXI веке. М., 2002. С. 10 и др.
- <4> См.: Калугин В.Ю. Преступления против мира и безопасности человечества и военные преступления: уголовно-правовой анализ. Минск, 2002. С. 5.

Вопрос о значимости международных преступлений ни у кого не вызывает сомнений. Все согласны с тем, что рассматриваемая категория преступлений характеризуется повышенной общественной опасностью. Однако место расположения в национальном законе преступлений против мира и безопасности человечества, очевидно, будет вызывать неодинаковую оценку, которая связана, в частности, с тем, какую задачу ставили перед собой законодатели, решая вопрос о построении особенной части уголовного закона.

Значение особенной части уголовного права проявляется в том, что ее нормы: направлены на охрану наиболее важных общественных отношений; реализуют принцип законности, поскольку преступность и наказуемость общественно опасного деяния определяется нормами, предусмотренными в Особенной части УК, а аналогия закона недопустима (ст. ст. 3, 14 УК); обеспечивают реализацию уголовной политики государства; позволяют применять уголовный закон и квалифицировать общественно опасные деяния, обеспечивая дифференциацию уголовной ответственности и индивидуализацию уголовного наказания.

Система особенной части уголовного права как отрасли российского права уже системы курса особенной части уголовного права. Предмет особенной части уголовного права как учебной дисциплины и как науки уголовного права помимо соответствующей системы уголовно-правовых норм охватывает: историю развития уголовного законодательства; научную систематизацию преступлений; сравнительно-правовой анализ уголовного законодательства зарубежных государств; разработку и обоснование изменений отдельных уголовно-правовых предписаний и т.п.

Одной из задач построения системы особенной части уголовного права является создание возможности для судей, правоохранительных органов, других органов и лиц применить нормы уголовного права, правильно квалифицировать общественно опасное деяние виновного.

§ 2. Применение уголовного права

Уголовное право существует не как самоцель, а для обеспечения стабильности в обществе путем запрещения общественно опасных поступков индивидов под угрозой наказания. Большинство членов общества соблюдают положения уголовного закона, не преступают черту, отделяющую законопослушное поведение от преступного. Однако в случаях, когда уголовный закон нарушается, возникает необходимость его применить.

Применяет уголовное право государство в лице своих уполномоченных органов и должностных лиц. Применение уголовного закона в случае его нарушения является одновременно и правом, и обязанностью правоприменителя.

Под правоприменением понимается властная деятельность. Уголовно-правовые нормы применяют уполномоченные государством компетентные органы и должностные лица: суд, прокуратура, органы МВД, ФСБ, таможенная служба, судья, присяжные заседатели, следователь, дознаватель и другие органы и лица. Указанные органы и лица

применяют уголовно-правовые нормы в строгом соответствии с законами и подзаконными нормативными правовыми актами в пределах своей компетенции.

Нормы уголовного права о преступлении адресованы лицам, предупреждая их о недопустимости нарушения уголовно-правового запрета под угрозой наказания. Ряд уголовно-правовых норм обращен к правоприменителю, устанавливая право или обязанность последнего реализовать уголовно-правовое предписание. В последнем случае правоприменитель является одновременно и субъектом правоприменительной деятельности, и адресатом уголовно-правовой нормы.

Результатом этой деятельности является вынесение правоприменительного акта, содержащего решение о применении конкретных норм уголовного закона.

Правоприменительный акт - это индивидуально-определенный акт, принимаемый уполномоченным государством властным органом или лицом по конкретному юридическому вопросу, устанавливающий права и обязанности субъекта в соответствии с нормами права.

Применение уголовного закона закрепляется в следующих актах: приговор суда, определение, постановление, обвинительный акт, обвинительное заключение и т.п.

Акты по применению уголовного закона можно поделить на акты, в которых: дается квалификация совершенного преступления; рассматриваются вопросы индивидуализации ответственности и наказания.

В обвинительном приговоре суда одновременно и дается квалификация совершенного преступления с указанием пунктов, частей, статьи УК, предусматривающей признаки совершенного деяния, и индивидуализируется уголовная ответственность осужденного путем определения наказания с учетом общих правил его назначения.

Применение уголовного закона всегда связано с правовым статусом лица, виновного в совершении преступления. Это означает, что уголовный закон должен применяться в строгом соответствии с законодательством, обеспечивающим права, свободы и законные интересы лица. Применение уголовно-правовой нормы в первую очередь проявляется при квалификации преступления.

§ 3. Квалификация преступления

Квалификация преступления означает установление в совершенном общественно опасном деянии признаков соответствующего состава преступления, предусмотренного уголовным законом. Квалификация представляет собой познавательный логический процесс или результат, включающий установление и анализ фактических обстоятельств содеянного, уяснение смысла признаков соответствующего состава преступления, определение соответствия между фактическими обстоятельствами реального деяния и признаками состава преступления.

Процесс квалификации начинается с установления конкретных фактических обстоятельств совершенного деяния. Вначале определяют обстоятельства, характеризующие объект и объективную сторону преступления, а после этого - данные, относящиеся к субъекту преступления и субъективной стороне. После выявления всех значимых фактических обстоятельств дела осуществляется поиск нужной уголовно-правовой нормы, содержащей состав преступления. Констатация соответствия между фактическими обстоятельствами совершенного общественно опасного деяния и признаками состава преступления, предусмотренного уголовным законом, означает, что квалификация преступления осуществлена.

Например, на виду у покупателей магазина и самой потерпевшей молодой человек выхватил из рук жертвы дамскую сумочку и скрылся. К значимым фактическим обстоятельствам посягательства в примере можно отнести чужую сумочку как предмет преступления, отношения собственности как объект преступления, открытый характер поведения, имущественный ущерб, причиненный владелице сумочки, безвозмездность

захвата сумочки, умышленный характер изъятия и др. Перечисленным фактическим обстоятельствам посягательства соответствуют признаки состава грабежа, закрепленного в ч. 1 ст. 161 УК. Совпадение фактических данных происшедшего в магазине с признаками состава грабежа означает осуществление квалификации преступления.

Квалификация преступления - это юридическое установление соответствия фактических обстоятельств (признаков) общественно опасного деяния признакам состава преступления, предусмотренного уголовно-правовой нормой.

Квалификация преступления означает не только логический процесс; она представляет собой и правовую оценку общественно опасного деяния, итог оценочно-познавательной мыслительной деятельности правоприменителя. Как правовая оценка содеянного квалификация преступления должна содержать точное указание на статьи, части, пункты статей как Общей, так и Особенной частей УК.

Умышленное уничтожение чужого имущества, повлекшее значительный ущерб, квалифицируется по ч. 1 ст. 167 УК. Когда установлено, что лицо пыталось уничтожить дом соседа путем поджога, квалифицировать такое деяние необходимо с указанием нормы о неоконченной преступной деятельности, предусмотренной ч. 3 ст. 30 и ч. 2 ст. 167 УК. Если лицо само непосредственно не принимало участия в попытке сжечь дом, но намеренно предоставило исполнителю бензин для поджога, то его участие в преступлении квалифицируется как пособничество покушению на уничтожение чужого имущества путем поджога, предусмотренное ч. 5 ст. 33, ч. 3 ст. 30 и ч. 2 ст. 167 УК.

Проблема квалификации преступлений является предметом пристального внимания ученых и остается актуальной. Постоянное обновление уголовного и других отраслей законодательства, а также изменение условий жизни общества требуют новых подходов и решений при квалификации общественно опасных деяний.

Пока истина не установлена, необходима тщательная и всесторонняя проверка любого выдвинутого предположения, версии о юридической сущности содеянного. Чем больше собирается фактов и сведений о содеянном, тем точнее будет вывод и правильное квалификация.

Процесс квалификации преступления осуществляется дознавателем, следователем, прокурором, судьей на всех стадиях уголовного процесса, соответственно: при возбуждении уголовного дела, составлении обвинительного заключения (акта), предании суду и т.д. Путем квалификации преступления применяется уголовный закон. Указанная квалификация производится по конкретному делу, поэтому она называется официальной, или легальной. Официальность означает уголовно-правовую квалификацию преступления, осуществляемую по конкретному уголовному делу лицами, уполномоченными государством: судьями, прокурорами, следователями, работниками органов дознания и др.

Неофициальной (научной) является квалификация преступления, осуществляемая учеными, студентами, любыми лицами в частном порядке.

Для правильной квалификации необходимо соблюдать условия или предпосылки квалификации преступления. К ним следует отнести:

установление фактических обстоятельств совершенного деяния и их тщательный анализ;

выявление всех уголовно-правовых норм, могущих иметь отношение к содеянному;

сравнение фактических обстоятельств совершенного деяния с признаками составов преступлений, выделенных для сопоставления;

отграничение близких, смежных составов, выбор конкурирующих составов;

осуществление уголовно-правовой оценки общественно опасного деяния путем указания всех пунктов, частей, статей как Общей, так и Особенной частей УК.

В квалификации состав преступления выполняет роль модели, с которой сравниваются все существенные фактические обстоятельства совершенного деяния. В этом плане состав преступления является единственной юридической основой

квалификации преступления (ст. 8 УК). От квалификации зависит решение всех остальных уголовно-правовых вопросов, поэтому состав преступления выступает правовым обоснованием дальнейших юридических последствий для лица, совершившего преступление.

В статьях 8, 29, 31 УК и др., примечаниях к ст. ст. 126, 205, 206 УК и иных содержится указание на состав преступления. Хотя термин "состав преступления" в уголовном законе и назван, но его содержание не раскрывается. Понятие состава преступления разработано наукой уголовного права.

Состав преступления - это совокупность объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление.

Признаки - общественная опасность, противоправность, виновность и наказуемость определяют преступление (ст. 14 УК). Вместе с тем эти признаки, в целом характеризующие деяние как преступное, не позволяют установить, что такое кража, в чем состоит похищение человека либо захват заложника, шпионаж и т.п.

Особенность каждого преступления позволяет установить состав преступления как определенную совокупность признаков. Каждая из четырех групп признаков состава, характеризующих ту или иную сторону преступления, влияет на его квалификацию.

При квалификации по объекту преступления учитываются родовая, видовой, непосредственный основной объект; могут влиять на квалификацию преступления непосредственный дополнительный объект, непосредственный факультативный объект, а также предмет преступления и потерпевший.

Существенно определяют квалификацию преступления признаки объективной стороны: общественно опасное действие или бездействие лица, вредные последствия, причинная связь между общественно опасным действием (бездействием) и вредными последствиями, место, время, способ, обстановка, орудия и средства совершения преступления. Так, при оказании в процессе хулиганства сопротивления сотруднику милиции с применением к нему насилия, не опасного для жизни или здоровья, путем нанесения по его рукам ударов книгой содеянное следует квалифицировать по правилам идеальной совокупности преступлений о хулиганстве (ч. 1 ст. 213 УК) и применении насилия в отношении представителя власти (ч. 1 ст. 318 УК). В объективную сторону хулиганства входит сопротивление, которое не включает применение насилия как опасного, так и не опасного для жизни или здоровья потерпевшего, поэтому насилие и получает самостоятельную квалификацию по соответствующей части ст. 318 УК <1>.

<1> См.: Российское уголовное право. Общая часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А.И. Рарога. М., 2007. С. 287 (автор главы - Л.В. Иногамова-Хегай); см. также п. п. 8, 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 ноября 2007 г. "О судебной практике по уголовным делам о хулиганстве и иных преступлениях, совершенных из хулиганских побуждений" // БВС РФ. 2008. N 1.

Квалификация преступления зависит и от правильного применения признаков субъективной стороны состава преступления: вины в форме умысла и неосторожности, мотива, цели совершения преступления.

Обоснованно квалифицировать общественно опасное деяние можно только с учетом признаков состава о субъекте преступления: физического лица, вменяемости или ограниченной вменяемости (психического расстройства, не исключающего вменяемости), достижения установленного в уголовном законе возраста, с которого наступает уголовная ответственность лица; признака специального субъекта.

В уголовном праве под признаком состава преступления понимается свойство (черта), являющееся типичным, существенным, необходимым и достаточным и которое позволяет совместно с другими признаками определить суть, характер и степень общественной опасности преступления.

Типичность признака заключается в том, что он свойствен всем преступлениям данного вида. Умышленное неправомерное лишение жизни человека будет убийством, если смерть причиняется другому лицу. Во всех убийствах непосредственным объектом преступления является жизнь другого человека. При причинении смерти самому себе состав убийства отсутствует, имеет место самоубийство, которое по уголовному закону РФ не является преступлением.

Признак состава должен быть существенным, значимым, т.е. быть способным отразить особенность преступного деяния. Так, существенным признаком мошенничества является обманный способ совершения преступления. Именно обман придает особенность этой форме хищения, позволяющей отграничить ее от иных форм преступного изъятия имущества, например от кражи.

Академик В.Н. Кудрявцев о необходимости и достаточности признаков писал: "Состав преступления представляет собой систему таких признаков, которые необходимы и достаточны для признания, что лицо совершило соответствующее преступление. Они необходимы в том смысле, что без наличия всех признаков состава в их совокупности лицо не может быть обвинено в преступлении... Они достаточны потому, что нет необходимости устанавливать какие-либо дополнительные данные, чтобы иметь основание предъявить соответствующему лицу обвинение в совершении преступления" <1>.

<1> Кудрявцев В.Н. Общая теория квалификации преступлений. М., 2002. С. 60.

Необходимым признаком для состава кражи является безвозмездный характер изъятия чужого имущества. Так, лицо втайне от владельца забирает понравившуюся ему шкатулку. Зная от хозяина вещи, что ее реальная и рыночная стоимость 5000 руб., лицо на месте шкатулки оставляет такую сумму. В данном примере отсутствует необходимый признак кражи в виде безвозмездности изъятия имущества, поэтому исключается квалификация совершенного как кражи.

Достаточными признаками объективной стороны похищения человека являются неправомерное лишение его физической свободы (захват), соединенное с перемещением в незнакомую для похищенного обстановку. Этих признаков достаточно для установления объективной стороны основного состава похищения человека. Совершен ли захват путем обмана или без него, с насилием или без насилия для установления объективной стороны и квалификации преступления значения не имеет.

Признаки состава преступления предусматриваются в статьях Общей и Особенной частей УК. Признаки состава, общие, неизменные для всех преступлений определены в статьях Общей части УК: невменяемость или ограниченная вменяемость (ст. ст. 21, 22), умышленная и неосторожная вина (ст. ст. 25, 26) и др.

В диспозициях статей Особенной части УК, как правило, указываются специфические признаки состава, позволяющие определить сущность, характер и степень общественной опасности определенного преступления. Это обычно признаки объекта, объективной стороны, специального субъекта преступления. Наиболее детально определяются в статьях Особенной части УК признаки объективной стороны преступления. В статье 174.1 УК она представлена в виде совершения финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом либо использования указанных средств или иного имущества для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности.

В статьях Особенной части УК указываются и признаки субъективной стороны преступления в форме умысла, неосторожности, а также мотив и цель. Так, если общественная опасность деяния определяется в зависимости от наличия или отсутствия конкретных целей и мотивов совершения преступления, то в составе, соответственно, имеются эти цели и мотивы. К примеру, квалифицировать деяние как подмену ребенка

(ст. 153 УК) возможно, когда лицо действует из корыстных или иных низменных побуждений. Подмена ребенка, совершенная из жалости, сострадания и т.п., лишенная указанных низменных мотивов, исключает квалификацию совершенного как преступную подмену.

С квалификацией преступления связаны вопросы привлечения лица к уголовной ответственности, дифференциации уголовной ответственности и индивидуализации наказания в виде применения мер уголовно-процессуального принуждения, освобождения от уголовной ответственности, назначения наказания, освобождения от наказания или от его отбывания, в виде иных мер уголовно-правового характера, погашения и снятия судимости и др.

При квалификации преступления важно правильно применять признаки состава преступления, и особенно его оценочные признаки. Оценочными в теории уголовного права и судебной практике называют признаки состава, содержание которых в уголовном законе конкретно не определено, а их установление зависит от фактических обстоятельств дела. Определение оценочного признака в некоторой степени связано с усмотрением правоприменителя. Оценочным признаком состава может быть вредное последствие, когда его величина в законе не конкретизирована. Так, в составе умышленного уничтожения или повреждения чужого имущества (ч. 2 ст. 167 УК) имеется оценочный признак - тяжкие последствия. Одним из его видов может быть имущественный ущерб, при определении которого необходимо учитывать материальное положение потерпевшего, значимость имущества для потерпевшего, его номинальную стоимость и т.п.

Квалификация преступления зависит от видов составов преступлений. Значение имеют классификации составов преступлений по степени общественной опасности, по конструкции объективной стороны преступления, по способу описания, по степени обобщения, а также по совпадению и отличию признаков.

При квалификации по степени общественной опасности учитываются составы основные, квалифицированные (с отягчающими и со смягчающими обстоятельствами).

Влияют на квалификацию преступления и особенности конструкции объективной стороны преступления в виде составов материальных, формальных и усеченных. В зависимости от объема выполнения объективной стороны преступления применяется либо одна статья Особенной части УК, либо эта статья в сочетании со статьей о неоконченном преступлении (ст. 30 УК). Действия участников банды, которые объединились в устойчивую вооруженную группу с целью совершения нападений, есть все основания квалифицировать по ч. 2 ст. 209 УК как оконченное преступление с усеченным составом, даже если участники не совершили еще ни одного бандитского нападения.

При квалификации необходимо учитывать, является ли состав простым или сложным (с двумя или более объектами; двумя обязательными действиями; несколькими альтернативными действиями; основными и дополнительными последствиями; двумя формами вины; двумя преступлениями и др.). Так, угон самолета, совершенный с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, по неосторожности повлекший смерть потерпевшего, относится к преступлению со сложным составом. Признаком этого угона является умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, по неосторожности повлекшее смерть потерпевшего, поэтому такой угон самолета полностью охватывается статьей об угоне и квалифицируется по ч. 3 ст. 211 УК.

Квалифицируя преступления, необходимо учитывать наличие в уголовном законе общих и специальных составов преступлений, применение норм которых решается в соответствии с правилами конкуренции уголовно-правовых норм.

При квалификации одними из наиболее сложных являются вопросы конкуренции норм, разграничения смежных составов преступлений <1>.

<1> Далее - смежные нормы, смежные преступления.

Конкурирующие и смежные нормы о преступлении - близкие явления, но несовпадающие. В конкурирующей норме о преступлении (специальной норме или норме-целом) имеются все признаки второй нормы (общей нормы или нормы-части) и дополнительный признак, отсутствующий во второй.

Академик В.Н. Кудрявцев относил к смежным составам преступлений такие, где один состав имеет признак, отсутствующий в другом, но другой состав при этом содержит признак, отсутствующий в первом <1>.

<1> См.: Кудрявцев В.Н. Общая теория квалификации преступлений. С. 215, 216.

Смежные нормы характеризуются тем, что они по одному или нескольким признакам отличаются - при совпадении остальных. Отличающиеся признаки являются разными по содержанию, несовпадающими, и при этом отличающиеся признаки не находятся между собой в соотношении части и целого либо общей и специальной норм. В противном случае будут конкурирующие нормы, а не смежные.

Смежными являются уголовно-правовые нормы, которые имеют совпадающие признаки и один либо несколько несовпадающих признаков, не находящихся в отношении конкуренции.

Например, нормы о шпионаже как государственной измене (ст. 275 УК) и шпионаже как самостоятельном преступлении (ст. 276 УК), являясь смежными, отличаются по субъекту преступления. Гражданин РФ является субъектом <1> государственной измены и не может быть субъектом шпионажа; иностранный гражданин и лицо без гражданства являются субъектами шпионажа и не могут быть субъектами измены.

<1> Здесь под субъектом имеется в виду только исполнитель преступления.

Для квалификации имеет значение специфика смежных норм: являются они нейтральными или взаимоисключающими. Например, смежные нормы о краже и грабеже относятся к взаимоисключающим, поскольку характеризуются несовместимыми способами: применение одного из этих способов автоматически исключает возможность одновременного использования другого.

Несовместимость признаков смежных норм о преступлениях означает, что в общественно опасном деянии имеются признаки только одной смежной нормы о преступлении, по которой и квалифицируется содеянное, и нет совокупности преступлений. К смежным нормам о преступлениях с несовместимыми признаками можно отнести мошенничество (ст. 159 УК) и лжепредпринимательство (ст. 173 УК). При мошенничестве лицо, например, создает фирму без намерения заниматься уставными задачами с целью получения кредита и безвозмездного обращения его в свою собственность, а в случае лжепредпринимательства лицо создает фирму без намерения заниматься уставными задачами с целью получения кредита, но обязательного его возврата.

К взаимоисключающим (несовместимым) смежным нормам относятся нормы о мошенничестве (ст. 159 УК) и незаконном получении кредита (ст. 176 УК); убийстве (ст. 105 УК) и причинении смерти по неосторожности (ст. 109 УК) и др. Квалифицировать содеянное можно только по одной из смежных норм.

Напротив, возможна квалификация по совокупности преступлений нейтральных (совместимых) смежных норм о преступлениях. Например, кража имущества, в состав которого вошли лекарственные препараты, содержащие наркотические средства, квалифицируется по правилам идеальной совокупности кражи и хищения наркотических средств, предусмотренных ст. ст. 158 и 229 УК.

Смежные нормы как в судебной и следственной практике, так и в теории уголовного права нередко смешивают с конкуренцией норм <1>.

<1> Такое смешение допустили авторы одного из учебников. См.: Уголовное право России. Учебник для вузов. В 2 т. Т. 1. Общая часть / Под ред. А.Н. Игнатова, Ю.А. Красикова. М., 2003. С. 90, 332.

В отличие от смежных норм при конкуренции уголовно-правовых норм одновременно признаками двух или более конкурирующих составов охватывается одно общественно опасное деяние. Из конкурирующих применяется один приоритетный состав, полнее охватывающий совершенное деяние. Если из смежных норм о преступлениях лишь одна норма соответствует обстоятельствам совершенного деяния, то конкурирующие нормы, наоборот, все охватывают такое деяние, но с разной степенью полноты. При убийстве депутата законодательного собрания субъекта РФ именно как представителя власти совершенное деяние предусматривается признаками двух конкурирующих норм. Одна из них является общей нормой об убийстве лица в связи с осуществлением им служебной деятельности (п. "б" ч. 2 ст. 105 УК), а другая - специальной нормой о посягательстве на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК). Специальная норма детальнее характеризует убийство депутата, поэтому и квалифицировать содеянное необходимо по ст. 277 УК.

Конкуренция уголовно-правовых норм означает одновременное регулирование одного и того же отношения двумя или более нормами, применению из которых подлежит одна норма.

В действующем УК отсутствует понятие конкуренции норм и ее видов. В части 3 ст. 17 УК только сказано, что, если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме. Вопросы конкуренции уголовно-правовых норм разрабатываются наукой уголовного права. В юридической литературе по-разному рассматриваются понятия конкуренции и коллизии норм, называются разные виды конкуренции уголовно-правовых норм <1>. Может быть конкуренция между нормами национального права и права зарубежного государства, между нормами отечественного права и международного права. В зависимости от отраслей российского права можно выделить межотраслевую конкуренцию (между нормами уголовного и уголовно-процессуального права, уголовного и административного права и др.). По характеру и свойствам выделяют содержательную, темпоральную (временную), пространственную и иерархическую конкуренции норм. В зависимости от того, в какой период регулирования уголовного правоотношения возникает конкуренция, называют конкуренцию уголовно-правовых норм: при квалификации преступления; при назначении наказания; при освобождении от уголовной ответственности; при освобождении от наказания.

<1> См., например: Малков В.П. Совокупность преступлений. Казань, 1974; Незнамова З.А. Коллизии в уголовном праве. Екатеринбург, 1995; Яцеленко Б.В. Противоречия уголовно-правового регулирования. М., 1996; Горелик А.С. Конкуренция уголовно-правовых норм. Красноярск, 1998; Иногамова-Хегай Л.В. Конкуренция норм уголовного права. М., 1999; Тихомиров Ю.А. Коллизионное право. М., 2000 и др.

На квалификацию преступлений влияют правила конкуренции уголовно-правовых норм, чаще всего - содержательной конкуренции. Ее видами являются:

- 1) конкуренция общей и специальной норм;
- 2) конкуренция части и целого;
- 3) неоднократная конкуренция общей и специальной норм, а также нормы-части и нормы-целого;
- 4) конкуренция общей (специальной, нормы-части или нормы-целого) и исключительной норм.

При квалификации преступлений важно отграничивать совокупность преступлений (реальную и идеальную) от конкуренции норм, а также правильно применять правила конкуренции уголовно-правовых норм. Применительно к последним имеются два основных правила.

1. Квалифицировать содеянное при конкуренции общей и специальной норм следует по специальной норме (ч. 3 ст. 17 УК). Причинение смерти по неосторожности двум потерпевшим предусмотрено общей нормой, закрепленной ч. 3 ст. 109 УК. Нарушение лицом, управляющим автомобилем, трамваем либо другим механическим транспортным средством, правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств, повлекшее по неосторожности причинение смерти двум и более потерпевшим, закреплено специальной нормой, предусмотренной ч. 3 ст. 264 УК. Применяя указанное правило, квалифицировать деяние необходимо по ч. 3 ст. 264 УК.

2. Квалификация общественно опасного деяния при конкуренции нормы-части и нормы-целого осуществляется по норме-целому. Так, норма о похищении человека, совершенном с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, или угрозой применения такого насилия (целое), включает норму о насилии (часть). К такому насилию здесь относится и умышленное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего <1>. Поэтому причинение в процессе похищения человека умышленного тяжкого вреда его здоровью квалифицируется по одной норме о похищении человека, соединенном с насилием, опасным для жизни или здоровья, - п. "в" ч. 2 ст. 126 УК (целое).

<1> В науке уголовного права высказано другое мнение о содержании насилия в этом составе: умышленное причинение тяжкого вреда здоровью лица не охватывается квалифицированным составом похищения человека. Необходима квалификация по ч. 3 ст. 126 УК, квалифицирующему признаку "иные тяжкие последствия" (см.: Семернева Н.К. Уголовное право. Особенная часть / Под ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамовой, Г.П. Новоселова. М., 2001. С. 106).

Квалификация преступления имеет важное социально-нравственное, уголовно-правовое, а также криминологическое и социологическое значение.

Правильная квалификация преступлений воспитывает у членов общества уважение к деятельности суда и правоохранительных органов, закону, способствует формированию надлежащего уровня правосознания, правовой культуры порицания преступлений и необходимости борьбы с ними.

Квалификация преступления, являясь видом и этапом правоприменительной деятельности, позволяет отграничивать преступления от неправомерных правонарушений; обеспечивает назначение справедливого наказания и применение иных мер уголовно-правового характера; влияет на освобождение от уголовной ответственности, на применение условного осуждения, условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, освобождение от наказания в связи с изменением обстановки, амнистией; является основанием для правильного применения уголовно-процессуальных и уголовно-исполнительных норм и т.д.

Правильная квалификация влияет на решение криминологических и социологических вопросов. Так, юридическая оценка преступлений отражается в уголовно-правовой статистике о преступности, показывает состояние и динамику преступлений, позволяет разрабатывать конкретные меры по предупреждению преступлений и преступности.

Глава II. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ И ЗДОРОВЬЯ

§ 1. Общая характеристика преступлений против жизни и здоровья

Видовым (или групповым) объектом преступлений, предусмотренных гл. 16 УК, являются такие неотъемлемые блага, как жизнь и здоровье человека.

По непосредственному объекту эти посягательства подразделяются на преступления против жизни и преступления против здоровья.

В свою очередь, к посягательствам на жизнь УК относит:

- а) убийство (ст. 105);
- б) убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 106);
- в) убийство, совершенное в состоянии аффекта (ст. 107);
- г) убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 108);
- д) причинение смерти по неосторожности (ст. 109);
- е) доведение до самоубийства (ст. 110).

К посягательствам на здоровье УК относит:

- а) умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111);
- б) умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. 112);
- в) причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта (ст. 113);
- г) причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 114);
- д) умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115);
- е) побои (ст. 116);
- ж) истязание (ст. 117);
- з) причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности (ст. 118);
- и) угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст. 119);
- к) принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации (ст. 120);
- л) заражение венерической болезнью (ст. 121);
- м) заражение ВИЧ-инфекцией (ст. 122);
- н) незаконное производство аборта (ст. 123);
- о) неоказание помощи больному (ст. 124);
- п) оставление в опасности (ст. 125).

§ 2. Преступления против жизни. Убийство. Понятие и общая характеристика убийства

УК 1996 г. в отличие от УК 1960 г., где понятие убийства вообще не раскрывалось, определяет это преступление как умышленное причинение смерти другому человеку (ст. 105) <1>.

<1> В прошлые годы одни специалисты определяли убийство как противоправное деяние, причиняющее смерть другому человеку (см.: Ткаченко В.И. Квалификация преступлений против жизни и здоровья по советскому уголовному праву. М., 1977. С. 5). Другие добавляли к этому указание на виновность действий (см.: Бородин С.В. Ответственность за убийство: квалификация и наказание по российскому праву. М., 1994. С. 8). Были и сторонники того, что убийством следует считать только умышленное причинение смерти (см.: Курс советского уголовного права. В 5 т. Т. 3. Л., 1973. С. 476).

В этом определении не указывается на противоправность причинения смерти. Однако это подразумевается. Иначе было бы нельзя провести различие между убийством

и правомерным причинением смерти, например при необходимой обороне (ч. 1 ст. 37 УК), во время военных действий. Тем не менее указание на противоправность лишения жизни другого человека следовало бы предусмотреть в определении убийства, как это сделано в уголовных кодексах ряда стран <1>.

<1> См. Криминальный кодекс Украины. Ч. 1. Киев: Велес, 2005 (ст. 115).

Причинение смерти по неосторожности теперь в законе не называется убийством, хотя вследствие общности родового и непосредственного объектов это преступление оставлено в главе "Преступления против жизни и здоровья" (ст. 109 УК).

Непосредственным объектом рассматриваемых преступлений является жизнь человека. Закон охраняет жизнь любого человека независимо от возраста и состояния здоровья. С какого момента начинается человеческая жизнь? На этот, казалось бы, простой вопрос нет единого ответа. Дело в том, что нередко смешиваются понятия "жизнь как биологический процесс" и "жизнь как объект уголовно-правовой охраны". А их следует различать. О начале жизни как биологического процесса можно говорить с момента зачатия или с несколько более позднего периода, когда органы человеческого зародыша полностью сформировались. Несомненно, посягательство на жизнь плода с биологической позиции является посягательством на жизнь человека. А что касается жизни как объекта уголовно-правовой охраны, то здесь вопрос гораздо сложнее. Одни авторы считают, что начальным моментом жизни как объекта посягательства при убийстве является начало физиологических родов <1>.

<1> См.: Бородин С.В. Ответственность за убийство: квалификация и наказание по российскому праву. М., 1994. С. 91; Уголовное право. Особенная часть / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1995. С. 91.

Некоторые подобную точку зрения даже выдают как российскую уголовно-правовую доктрину, не учитывая наличия иных взглядов по этому вопросу <1>. При этом они занимают противоречивую позицию. С одной стороны, приводится положение утвержденной Приказом Минздрава России от 4 декабря 1992 г. Инструкции "О переходе на рекомендованные Всемирной организацией здравоохранения критерии живорождения и мертворождения", в соответствии с которыми началом жизни человека следует считать полное изгнание или извлечение продуктов зачатия из организма беременной, когда плод отделился от матки роженицы, за исключением пуповины, которая не перерезана, и у плода имеется дыхание или сердцебиение, пульсация пуповины либо произвольное движение мускулатуры. С другой стороны, утверждается, что медицинское определение начала жизни не может применяться в уголовном праве, поскольку задача уголовного права отличается от задач здравоохранения <2>. Странная, на наш взгляд, логика. И причем здесь разные задачи здравоохранения и уголовного права. Кстати, они и не совсем разные. Там и там речь идет об охране жизни и здоровья. Разница лишь в способах подобной охраны. А что касается тех или иных понятий, то уголовное право широко использует определения, имеющиеся в разных отраслях как науки, так и права. Достаточно лишь вспомнить бланкетные диспозиции. Нельзя согласиться и с утверждением, что "в случае определения начала жизни при помощи только медицинских критериев посягательство на плод в процессе родов (до их окончания) не может рассматриваться как преступление" <3>. Пока плод находится в утробе матери, он является частью ее организма и причинение ему вреда признается причинением вреда здоровью беременной женщины. И только после того, как он начал самостоятельную жизнь, попытки ее прекратить являются убийством или покушением на убийство. Если же плод вышел из чрева матери без признаков жизнедеятельности и если лицу об этом неизвестно, то подобные действия являются негодным покушением.

<1> См. Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. А.И. Рагога. М.: ЭКСМО, 2007. С. 27.

<2> См. Там же.

<3> См.: Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. А.И. Рагога. М.: ЭКСМО, 2007. С. 27.

Вряд ли можно согласиться и со следующим утверждением: "По законодательному определению началом жизни является начало физиологических родов" <1>.

<1> См. Там же. С. 28.

При этом делается ссылка на ст. 106 УК, где, в частности, предусмотрено убийство ребенка во время родов. Однако роды начинаются до рождения ребенка и рождением ребенка еще не заканчиваются. Так как роды являются сложным завершающим беременностью физиологическим процессом, то их начало (выделение околоплодной жидкости и ритмические сокращения маточной мускулатуры) еще не свидетельствует о рождении ребенка. Как только плод начинает выходить наружу (достаточно появления любой его части) и налицо признаки его жизнедеятельности: дыхание, сердцебиение, движения мускулатуры, с этого момента можно говорить о рождении ребенка.

Противники подобного мнения утверждают, что нередко при рождении отсутствует первый вдох и крик ребенка в силу задержки легочного дыхания <1>. Но подобное утверждение не колеблет нашей позиции, ибо указанный признак является характерным, но не единственным признаком жизнедеятельности новорожденного. Об этом свидетельствуют и сердцебиение, движения мускулатуры, другие признаки.

<1> См.: Шарапов Р.Д. Физическое насилие в уголовном праве. СПб., 2001. С. 187.

После рождения ребенка проходит заключительная стадия родов: отделение плаценты от стенок матки и изгнание последа.

Что касается насильственного прекращения биологической деятельности плода до рождения ребенка, то ответственность в этих случаях может наступать за причинение тяжкого вреда здоровью матери.

В юридической литературе высказано мнение, что посягательство на жизнь ребенка, находящегося в утробе матери, при сроке беременности свыше 22 недель должно признаваться убийством <1>. Автор мотивирует это тем, что аборт возможен, когда срок беременности не превышает 22 недели. С этим утверждением нельзя согласиться, так как ребенок еще не родился. В соответствии с ч. 1 ст. 111 УК подобные действия признаются причинением тяжкого вреда здоровью матери. И только в случае рождения ребенка в результате преждевременных или искусственных родов и последующего умышленного его умерщвления можно говорить об убийстве.

<1> См.: Попов А.Н. Преступления против личности при смягчающих обстоятельствах. СПб., 2001. С. 32.

В соответствии с Инструкцией Минздравсоцразвития <1> смерть человека наступает в результате гибели организма как целого. В процессе умирания выделяют следующие стадии: агонию, клиническую смерть, смерть мозга и биологическую смерть. Агония характеризуется прогрессивным угасанием внешних признаков жизнедеятельности организма (сознания, кровообращения, дыхания, двигательной активности).

<1> См.: Приказ Минздрава России от 4 марта 2003 г. N 73 "Об утверждении Инструкции по определению критериев и порядка определения момента смерти человека, прекращения реанимационных мероприятий" // Российская газета. 2003. 15 апр.

После остановки дыхания и кровообращения наступает стадия клинической смерти продолжительностью 5 - 6 минут. В случае охлаждения этот период может увеличиться до 10 минут и более. При клинической смерти патологические изменения во всех органах и системах носят полностью обратимый характер. Смерть мозга проявляется развитием необратимых изменений в головном мозге, а в других органах и системах - частично или полностью обратимых.

Биологическая смерть выражается посмертными изменениями во всех органах и системах, которые носят постоянный, необратимый, трупный характер. Посмертные изменения имеют функциональные, биологические и трупные признаки: отсутствие сознания, дыхания, пульса, артериального давления, рефлекторных ответов на все виды раздражителей.

Констатация смерти человека происходит при наступлении биологической смерти.

Объективная сторона убийства выражается в лишении жизни другого человека. Для наличия оконченного преступления необходимо установить деяние, направленное на лишение жизни, последствие - смерть другого человека и причинную связь между ними.

Деяние при убийстве имеет прежде всего форму действия. Так совершается подавляющее число убийств. Человек лишается жизни путем применения виновным огнестрельного и холодного оружия, иных предметов, путем отравления, взрыва и другими способами. Убийство возможно и в форме психического воздействия на потерпевшего. В литературе в качестве примера обычно приводят лишение жизни путем причинения психической травмы лицу, страдающему заболеванием сердечно-сосудистой системы <1>. В последнее время в результате расширения форм и методов воздействия на человеческую психику причинение смерти путем психического воздействия приобретает еще более широкие возможности.

<1> См.: Курс советского уголовного права. Т. 3. Л., 1973. С. 484.

Убийство возможно также и в форме бездействия. Как правило, это может быть, когда виновный с целью лишения жизни сам создает опасность наступления смерти и не предотвращает ее наступление, хотя мог и обязан был это сделать.

Обязанность виновного совершить действия по предотвращению смерти может вытекать из требований закона (родители не кормят своих новорожденных или малолетних детей, не принимают иных мер для сохранения их жизни с целью причинения им смерти; то же самое делают взрослые дети с целью избавиться от своих престарелых родителей, когда последние не способны передвигаться и обеспечивать свои естественные потребности).

Вторым признаком объективной стороны убийства является последствие в виде смерти потерпевшего. Убийство - преступление с материальным составом. Отсутствие последствия при наличии прямого умысла на лишение жизни означает, что деяние виновного является покушением на убийство. Смерть при убийстве может наступить немедленно после совершенного деяния или по истечении определенного времени. Основанием для вменения в вину последствия является наличие причинной связи между наступившей смертью и действием или бездействием лица. Это значит, что при отсутствии причинной связи между деянием и последствием лицо несет ответственность только за совершенное деяние. При установлении прямого умысла на причинение смерти имеет место покушение на убийство, а при наличии косвенного умысла лицо отвечает за фактически причиненный вред (например, за причинение вреда здоровью).

Субъективная сторона убийства в соответствии со ст. 105 УК характеризуется только умышленной виной. Умысел при убийстве может быть как прямым, так и косвенным. При прямом умысле виновный осознает, что он посягает на жизнь другого человека,

предвидит, что его деяние содержит реальную возможность или неизбежность наступления смерти, и желает ее наступления.

Так, С. с прямым умыслом совершил убийство. Обстоятельства дела таковы. С. и П. ехали вместе в такси. По пути между ними возникла ссора. С. достал складной нож и, высказывая угрозы убить П., попросил знакомого ему водителя остановить машину. Выйдя из такси, С. ударил ножом П. В результате ранения сердца П. тут же скончался <1>.

<1> БВС РФ. 1992. N 4. С. 6.

При косвенном умысле на убийство виновный осознает, что своим деянием ставит в опасность жизнь человека, предвидит, что от этого деяния может наступить его смерть, не желает ее наступления, но сознательно допускает либо безразлично относится к этому. В последнее время широкое распространение получили случаи убийства путем взрывов. При этом нередко вместе с намеченной жертвой погибают и другие лица. В этих случаях виновный в отношении убийства намеченной жертвы действует с прямым умыслом, а в отношении убийства других лиц - обычно с косвенным. Но если он предвидит неизбежность гибели других лиц, то и здесь налицо прямой умысел.

Установление различия между прямым и косвенным умыслом имеет большое практическое значение. Как неоднократно подчеркивал Пленум Верховного Суда РФ, покушение на убийство возможно только с прямым умыслом, т.е. тогда, когда деяние субъекта свидетельствовало, что он предвидел наступление смерти, желал ее наступления, но этого не произошло по причинам, не зависящим от его воли <1>.

<1> См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)" // БВС РФ. 1999. N 3. С. 2.

Решая вопрос о виде умысла виновного, суды должны исходить из совокупности всех обстоятельств совершенного преступления и учитывать, в частности, способ и орудие преступления, количество, характер и локализацию телесных повреждений (например, ранение жизненно важных органов человека), причины прекращения виновным преступных действий и т.д., а также предшествующее преступлению и последующее поведение виновного, его взаимоотношения с потерпевшим.

Нанесение ножевых ранений в жизненно важные органы, которые заведомо для виновного могут повлечь смерть потерпевшего, свидетельствует, как правило, о наличии прямого умысла на лишение жизни. Применение огнестрельного оружия является показателем серьезности намерений лица и наряду с другими обстоятельствами является важным доказательством наличия у виновного умысла на убийство. А выстрелы с близкого расстояния обычно совершаются с целью убийства.

При прямом умысле лицо желает наступления смерти, однако надо иметь в виду, что виновный не обязательно желает наступления только смерти. Его умысел может быть альтернативным, когда он предвидит возможность как наступления смерти, так и причинения тяжкого вреда здоровью и одинаково желает их наступления. Если преступный результат не наступает по независящим от него обстоятельствам, он должен привлекаться за покушение на убийство, ибо в противном случае будет необоснованное освобождение от уголовной ответственности за более тяжкое посягательство <1>.

<1> В литературе по этому вопросу имеется и иное мнение (см.: Рапог А.И. Квалификация преступлений по субъективным признакам. СПб., 2003. С. 162).

Так, М. во время работы подъехал на тракторе к киоску и беспричинно стал приставать к гражданам. Когда те предложили ему уехать, пригрозив сообщить о нем в милицию, М., высказывая угрозу передавить их, сел на трактор и стал гоняться за людьми,

сбивая встречавшиеся на пути препятствия. Ч. спрятался за столб. М. направил трактор в его сторону и с ходу ударил в столб, переломив его. При падении столба Ч. получил перелом бедра. Другим удалось убежать. Судом М. правильно был осужден за покушение на убийство.

Предварительная угроза убийством часто наряду с другими обстоятельствами является важным доказательством наличия умысла на убийство. Однако по делу необходимо выяснить серьезность намерений лица, высказавшего такую угрозу. Не всегда слова о намерении совершить убийство отражают действительное желание виновного, даже если они сопровождаются и некоторыми действиями, внешне похожими на реализацию угрозы.

В этом плане показателен такой пример. Ш., будучи в нетрезвом состоянии, подошел к гражданам, сидевшим во дворе и игравшим в карты, и стал нецензурно выражаться. Граждане сделали ему замечание, а его жена предложила пойти домой. В ответ на это Ш. пошел в сарай, взял там топор и подошел к играющим в карты. Затем он поднял топор над одним из игроков П. и стал держать его в таком положении. Граждане закричали. П. обернулся, увидел топор и отбежал в сторону. После этого граждане отобрали у Ш. топор. Суд не усмотрел в действиях Ш. покушения на убийство.

Практика показывает, что угроза убийством нередко связана с хулиганскими действиями, которые совершаются с применением или попыткой применения огнестрельного, холодного или иного оружия, а также предметов, используемых в качестве оружия. Покушение на убийство необходимо отграничивать от подобных действий.

Суд не признал покушением на убийство действия Г. Он, будучи в нетрезвом состоянии, учинил в коридоре дома ссору с соседями, нанес супругам П. и их малолетнему сыну несколько ударов, а затем взял столовый нож и угрожал им расправой. Когда М. потребовала от него прекратить хулиганские действия, Г. схватил ее, угрожая зарезать, и приставил нож к животу. Затем Г. с ножом бегал за Л., в квартире П. набросился на К., приставил к его груди нож, угрожая выколоть глаза вмешавшемуся П., поднимал нож на уровень его глаз. Суд вполне обоснованно осудил его за хулиганство с применением предметов, используемых в качестве оружия.

При косвенном умысле на убийство виновный предвидит реальную возможность наступления смерти в результате своих действий. В случаях, когда он предвидит неизбежность последствия, речь может идти только о прямом умысле (ч. 2 ст. 25 УК). Наиболее существенное различие между этими видами умысла проходит, как указано в законе, по волевому элементу. Если при прямом умысле на убийство виновный желает наступления смерти, то при косвенном - не желает, но сознательно допускает либо безразлично относится к ее наступлению. Термин "не желает" надо понимать не в смысле "не хочет", а в смысле "не имеет прямого желания" <1>. "Сознательно допускает" - означает, что виновный готов принять смерть как результат своего деяния" <2>.

<1> Рарог А.И. Вина в советском уголовном праве. Саратов, 1987. С. 28.

<2> См. Там же. С. 27.

Суды не всегда четко проводят различия между прямым и косвенным умыслом. Так, Кировским районным судом г. Омска К. был признан виновным в покушении на убийство. Осужденный заранее приготовленным ножом ударил в грудь Т., причинив ему повреждения, опасные для жизни в момент нанесения. Смерть потерпевшего не наступила благодаря своевременно оказанной медицинской помощи.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ приговор изменила и переквалифицировала содеянное на умышленное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего. При этом она указала, что покушение на убийство возможно лишь с прямым умыслом, а районный суд фактически не признал наличие такого умысла у К.,

поскольку указал в приговоре, что он, нанеся удар ножом потерпевшему в жизненно важную часть тела и не оказав помощь потерпевшему, должен был осознавать последствия такого удара, желая и допуская эти последствия.

В данном случае суд не провел разделения прямого и косвенного умысла по волевому моменту <1>.

<1> БВС РФ. 1997. N 11. С. 18.

Субъектом этих видов убийств является лицо, вменяемое, достигшее возраста 14 лет, за исключением убийств, предусмотренных ст. ст. 106 - 108 УК (субъект этих убийств - лицо, достигшее 16 лет).

Убийство (ст. 105 УК). В УК основной состав убийства и убийство при квалифицирующих обстоятельствах объединены в одной статье (ст. 105). Основной состав - это состав без квалифицирующих, отягчающих обстоятельств, указанных в ч. 2 ст. 105 УК, и без понижающих опасность обстоятельств, предусмотренных ст. ст. 106, 107, 108 УК. По части 1 ст. 105 УК, т.е. как убийство без названных обстоятельств, квалифицируются убийство из ревности, в драке или ссоре (при отсутствии хулиганских побуждений), в связи с неправомерными действиями потерпевшего, из мести, возникшей на почве личных взаимоотношений, из сострадания по просьбе потерпевшего или без таковой и подобные случаи убийства, когда в действиях виновного отсутствуют указанные отягчающие и смягчающие обстоятельства.

Старорусским городским судом Новгородской области И. была осуждена за убийство своего сожителя Р. по ч. 1 ст. 105 УК. В течение совместной жизни Р. неоднократно избивал И., часто угрожал ей убийством, демонстрируя нож, нередко выгонял ее из дома зимой без верхней одежды. Она ночевала в сарае или у соседок и очень его боялась. Р. продавал ее вещи и продукты для покупки спиртного.

Р. был неоднократно судим за причинение телесных повреждений. Он был выселен из квартиры за невозможность совместного проживания, не раз привлекался к административной ответственности, состоял на учете у нарколога и психиатра.

В последнее время И. дома не жила. Когда же она все-таки пришла домой, Р. стал оскорблять ее нецензурными словами, угрожая убить. В порыве гнева в связи с постоянными издевательствами И. схватила со стола нож и нанесла им Р. два удара в шею. От полученных ранений Р. скончался.

Заместитель Председателя Верховного Суда РФ принес протест на приговор. Протест был удовлетворен. Президиум Новгородского суда переквалифицировал деяние, совершенное И., с ч. 1 ст. 105 на ч. 1 ст. 107 УК <1>.

<1> БВС РФ. 2003. N 6. С. 15.

Убийство при квалифицирующих обстоятельствах предусмотрено ч. 2 ст. 105 УК. В юридической литературе принято делить их на группы. Критерии деления при этом различны. Нередко используют элементы состава преступления <1>. Другие авторы рассматривают отягчающие обстоятельства в том порядке, в каком они расположены в статье Уголовного кодекса <2> независимо от принадлежности к тому или иному элементу состава преступления. В УК 1996 г. отягчающие обстоятельства расположены в определенном порядке, а именно вначале перечисляются обстоятельства, относящиеся к объекту и объективной стороне, а затем - к субъекту и субъективной стороне. Хотя этот порядок не всегда соблюдается, данный критерий в основном выдерживается. Поэтому квалифицирующие обстоятельства убийства рассматриваются так, как они расположены в ст. 105 УК. Подобный порядок представляется вполне логичным:

<1> См.: Бородин С.В. Ответственность за убийство: квалификация и наказание по российскому праву. С. 56, 57.

<2> См.: Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева и А.В. Наумова. М., 1997. С. 34 - 47.

а) убийство двух или более лиц (п. "а" ч. 2 ст. 105 УК).

Подобный вид убийства имеет место, когда виновный лишает жизни двух или более человек. Единого умысла при этом не требуется. Мотивы убийства в отношении разных лиц могут быть неодинаковыми. Одного, например, он убивает из ревности или мести, а другого - с целью сокрытия первого убийства. Причем намерение убить второго человека у виновного возникло не после совершения первого убийства, а до этого.

Осужденный А. изготовил из ранее приобретенного взрывчатого вещества и детонатора взрывное устройство и установил его у входа на свой земельный участок. Когда группа подростков пыталась проникнуть на его участок, взрывное устройство сработало и взрывом были убиты три человека. В данном случае виновный осознавал, что, устанавливая взрывное устройство, он посягает на жизнь других людей, предвидел, что от его действий могут погибнуть несколько человек, и сознательно допускал наступление этих последствий <1>.

<1> БВС РФ. 1993. N 5. С. 7.

Если при умысле на убийство двух или более человек имели место убийство одного человека и покушение на жизнь другого, то действия виновного следует квалифицировать по ч. 3 ст. 30 и по п. "а" ч. 2 ст. 105 УК, поскольку здесь не было окончено убийство двух или более лиц, и по ч. 1 ст. 105 УК <1>;

<1> БВС РФ. 1999. N 3. С. 3.

б) убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга (п. "б" ч. 2 ст. 105 УК).

Подобное убийство имеет место, когда оно происходит с целью помешать потерпевшему выполнять служебный или общественный долг, а также по мотивам мести за такие действия. Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что под осуществлением служебной деятельности следует понимать действия любого лица, входящие в круг его служебных обязанностей, вытекающих из трудового договора с государственными, кооперативными и иными зарегистрированными в установленном порядке предприятиями и организациями, деятельность которых не противоречит законодательству, а под выполнением общественного долга - осуществление гражданами как специально возложенных на них общественных обязанностей, так и иных действий в интересах общества или отдельных лиц (пресечение правонарушений, сообщение органам власти о совершенных или готовящихся преступлениях и т.п.) <1>.

<1> См. Там же. С. 3 - 5.

Для квалификации не имеет значения время, прошедшее с момента совершения указанных деяний. Главное, чтобы убийство было совершено в связи с их выполнением.

Потерпевшими по данному виду убийства могут быть как сами исполнители служебных или общественных функций, так и их близкие. Под близкими следует понимать родственников, лиц, состоящих в свойстве с потерпевшим, а также иных лиц, жизнь, здоровье и благополучие которых в силу сложившихся жизненных обстоятельств дороги потерпевшему (п. 3 ст. 5 УПК РФ).

В случаях, когда имеет место убийство, совершенное в связи с выполнением убитым своего служебного или общественного долга, выделенное в самостоятельный состав, содеянное должно квалифицироваться по специальной норме (ст. ст. 277, 295, 317 УК);

в) убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека либо захватом заложника (п. "в" ч. 2 ст. 105 УК).

Под беспомощным состоянием человека следует понимать те случаи, когда он вследствие своего физического или психического состояния, вызванного малолетним или престарелым возрастом, физическими недостатками, болезнью, в том числе и душевной, временной потерей или ослаблением сознания, не мог оказать сопротивление виновному или не понимал характера совершаемых им действий по лишению жизни. Подобное состояние может быть вызвано и опьянением, как алкогольным, так и наркотическим, и приемом лекарственных препаратов, сильнодействующих или ядовитых веществ.

Следует отметить, что по вопросу о признании сна и сильной степени опьянения как обстоятельств, свидетельствующих при убийстве о беспомощном состоянии потерпевшего, в юридической литературе и судебной практике существуют противоположные мнения.

Так, в Обзоре Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ за 2001 г. указано, что нахождение потерпевшего в состоянии сна к числу обстоятельств, предусмотренных п. "в" ч. 2 ст. 105 УК РФ, не относится, поскольку сон является необходимым физиологическим состоянием человеческого организма, а в соответствии с п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. неспособность защитить себя вызывается физическим или психическим состоянием. Подобная позиция по меньшей мере вызывает удивление. Разве болезнь лица, делающая его беспомощным, не является также его физиологическим состоянием? Но здесь Судебная коллегия допускает возможность беспомощного состояния. Где логика? И наоборот, физическое состояние лица, когда он не может себя защитить, поскольку подвергается нападению из засады, из-за угла, неожиданно сзади, вполне, на наш взгляд, обоснованно не признается беспомощным. Кроме того, Пленум Верховного Суда РФ допускает явную непоследовательность: сон и состояние сильного опьянения признает беспомощным состоянием <1>.

<1> См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации" // БВС РФ. 2004. N 8.

Противоположную и весьма непоследовательную позицию занял в этом вопросе А.И. Коробеев <1>. С одной стороны, он признает, что лицо является беспомощным в состоянии сна или глубокого физиологического опьянения, так как лишено способности правильно воспринимать происходящее. С другой стороны, он присоединяется к мнению тех криминалистов, которые рекомендуют квалифицировать убийство человека по п. "в" ч. 2 ст. 105 УК лишь при условии, что сама жертва понимает свое бессилие, неспособность противиться каким-то образом убийце. А поскольку в состоянии сна этого обстоятельства нет, значит, и п. "в" ч. 2 ст. 105 УК в этих случаях не может быть применен. А.И. Коробеев полагает, что повышенная степень общественной опасности данного убийства, позволившая законодателю перевести его в разряд квалифицированных, состоит главным образом в том, что потерпевший перед смертью испытывает дополнительные страдания, понимая, что расстается с жизнью и ощущая свою беспомощность. Подобное утверждение нам кажется весьма спорным. Скорее всего, подобное обстоятельство свидетельствует об особой жестокости убийства (п. "д" ч. 2 ст. 105 УК). И во-вторых, как же тогда быть с психически больными потерпевшими, которые не понимают характера совершенного с ними деяния? Ведь их никак нельзя исключить из числа лиц, находящихся в беспомощном состоянии. Поэтому полагаем, что убийство лица, находящегося в состоянии сна или сильного алкогольного опьянения, когда

потерпевший не мог оказать сопротивления виновному или уклониться от посягательства на его жизнь, должно квалифицироваться по п. "в" ч. 2 ст. 105 УК <2>.

<1> См.: Коробеев А.И. Убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии // Уголовное право в XXI веке. М., 2002. С. 160 - 162.

<2> Подобную позицию занимают, в частности, и другие авторы (см., например, Володин Д., Попов А. Сон и сильная степень опьянения как обстоятельство, свидетельствующее о беспомощном состоянии потерпевшего при убийстве // Уголовное право. 2002. N 3. С. 43 - 46).

Беспомощное состояние потерпевшего возникает до убийства, помимо воли виновного, который только использует его для причинения смерти. Если же виновный сам приводит его в беспомощное состояние, чтобы облегчить достижение преступного результата, то квалификация убийства по п. "в" ч. 2 ст. 105 УК не проводится. Например, виновный предварительно связывает потерпевшего или насыпает ему в чай снотворное. По приговору Тихоокеанского флотского военного суда М. признан виновным в убийстве, совершенном с особой жестокостью, с целью скрыть другое преступление, лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии. Указанное преступление совершено при следующих обстоятельствах. М., находясь в состоянии алкогольного опьянения, пришел в котельную воинской части, где нанес удар своему сослуживцу, старшему матросу П., удар в лицо, от чего последний упал на пол и потерял сознание. Желая скрыть данное преступление, М. решил убить находившегося в бессознательном состоянии потерпевшего, для чего вылил ему на голову и грудь около 5 л бензина и поджег его. В результате П. были причинены несовместимые с жизнью термические ожоги, от чего он, не приходя в сознание, скончался. Военная коллегия посчитала необоснованной квалификацию его действий по п. "в" ч. 2 ст. 105 УК и исключила ее из приговора. Как установлено по делу, М., ударив П. по голове, сам привел его в бессознательное состояние, после чего облил бензином и сжег. Поэтому квалификация убийства как совершенного с использованием беспомощного состояния потерпевшего является ошибочной <1>.

<1> БВС РФ. 2007. N 6. С. 28.

Убийство, сопряженное с похищением человека либо захватом заложника, имеет место тогда, когда в процессе похищения либо захвата заложника его лишают жизни.

Термин "сопряженный" является синонимом слова "сопровожденный". Это означает, что деяние происходит одновременно с чем-нибудь или является его непосредственным продолжением <1>. Важно установить, что в данном случае совершается одно единичное преступление со сложным составом, что здесь нет множественности, иначе это будет совокупность преступлений. Подобное разграничение представляет определенную трудность. В юридической литературе по этому вопросу имеются различные мнения <2>.

<1> См.: Ожегов С.И. Словарь русского языка / Под ред. И.Ю. Шведовой. М.: Русский язык, 1990. С. 747.

<2> См.: Уголовное право России. Часть особенная / Под ред. Л.Л. Кругликова. М., 2004. С. 30, 31. Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. А.И. Рагога. М.: Изд-во "ЭКСМО", 2007. С. 35 - 38.

Представляется, что этот вопрос должен решаться следующим образом. Квалификация убийства, сопряженного с другим убийством, возможна в тех случаях, когда убийство является средством для достижения поставленной цели. Оно устраняет препятствия для совершения преступления. Умысел возникает, как правило, одновременно. Хотя это, на наш взгляд, не исключает единого преступления и тогда,

когда умысел на убийство возникает в процессе совершения первого преступления, например при оказании жертвой сопротивления. Утверждение о том, что в таких случаях убийство совершается "по своему собственному субъективному основанию, отдельному мотиву и новой цели (несмотря на тождественность их содержания)", поэтому наличие совокупности преступлений, представляется неубедительным и противоречивым. И мотив, и цель совершения преступления те же. Просто одно преступление перерастает в другое. Как, например, кража перерастает в грабеж или разбой. Мы же не говорим, что здесь совершается два преступления. В тех же случаях, когда убийство совершается в целях мести за оказанное сопротивление или для того, чтобы скрыть другое преступление, оно совершается по новым мотиву и цели и образует второе, самостоятельное преступление. Иными словами, наличие совокупности преступлений. Если же совокупности преступлений отсутствует, то квалификация убийства, сопряженного с другим убийством, происходит только по соответствующим пунктам ч. 2 ст. 105 УК. Это прямо предусмотрено новой редакцией ч. 1 ст. 17 УК. В противном случае нарушается принцип справедливости. В соответствии с ч. 2 ст. 6 УК "никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление". Поэтому представляются сомнительными утверждения о том, что усиление наказуемости за убийство, сопряженное с другими преступлениями при наличии их совокупности, связано "с социальной необходимостью выделить самостоятельное, особо негативное социальное значение внешних обстоятельств, сопутствующих в совершении убийства, - их политическую актуальность" <1>.

<1> См.: Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. А.И. Рарога. М.: Изд-во "ЭКСМО", 2007. С. 38.

Если убийство совершено после похищения человека или захвата заложника либо убийство является способом сокрытия этих преступлений, то нужна квалификация преступлений по совокупности (п. "в" ч. 2 ст. 105 и ст. 126 или 206 УК). В иных случаях квалификация подобного убийства происходит только по п. "в" ч. 2 ст. 105 УК;

г) убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. "г" ч. 2 ст. 105 УК).

Этот вид убийства характеризуется повышенной общественной опасностью вследствие особого состояния потерпевшей. Для его наличия необходимо установить, помимо других, два обязательных признака. Потерпевшая должна быть в состоянии беременности любой продолжительности и виновный должен знать об этом. Термин "заведомо" означает, что виновный осведомлен о наличии беременности потерпевшей. При этом не имеет значения, возникали ли у него сомнения в существовании этого обстоятельства; главное состоит в том, что у него была информация о беременности потерпевшей, т.е. она сообщила виновному об этом лично или ему стало известно об этом из других источников. Сложная ситуация возникает, когда виновный ошибается, в действительности женщина не была беременной. По этому варианту в литературе высказаны различные суждения <1>.

<1> См.: Бородин С.В. Указ. соч. С. 107, 108.

Следует согласиться с утверждением А.И. Рарога: "При квалификации преступлений, совершенных с ошибочным представлением о наличии квалифицирующих обстоятельств, которые фактически отсутствуют, допускается юридическая фикция: фактически оконченное преступление квалифицируется как неоконченное" <1>.

<1> См.: Рарог А.И. Указ. соч. С. 183.

Некоторые авторы предлагают квалифицировать такое деяние по правилам об ошибке в личности потерпевшего, а именно как оконченное преступление. Они предлагают содеянное квалифицировать по п. "г" ч. 2 ст. 105 УК как оконченное преступление <1>. Да, действительно, ошибка в личности потерпевшего, как правило, не влияет на квалификацию содеянного. И если, например, вместо одного соседа на почве ревности по ошибке убивают другого, квалификация не меняется. Но это возможно лишь при одинаковом типе личности и при одинаковом объеме ответственности. Здесь же виновный посягает не просто на жизнь человека, а на жизнь беременной женщины, т.е. еще ставит под угрозу рождение нового человека. И объем ответственности увеличивается по сравнению с посягательством на жизнь женщины, которая не является беременной.

<1> См.: Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. А.И. Рарога. М.: Проспект, 2007. С. 38.

Видимо, правильнее всего квалифицировать содеянное по ч. 3 ст. 30, по п. "г" ч. 2 ст. 105 и по ч. 1 или по ч. 2 (при наличии других квалифицирующих обстоятельств) ст. 105 УК.

При ошибке иного рода, когда виновный убивает беременную женщину, полагая ошибочно, что она не находится в таком состоянии, его действия не могут быть квалифицированы по п. "г" ч. 2 ст. 105 УК, так как в этом пункте содержится обязательный признак "заведомости", и подобное убийство должно влечь ответственность по ч. 1 ст. 105 УК;

д) убийство, совершенное с особой жестокостью (п. "д" ч. 2 ст. 105 УК).

Убийство само по себе жестокое деяние. Для квалификации по этому пункту требуется особая жестокость. Об этом, прежде всего, свидетельствует способ убийства. Лишение жизни происходит способом, который связан с причинением потерпевшему особых мучений и страданий: нанесение большого количества ран, сожжение заживо, постепенное отсечение органов тела, использование мучительно действующего яда, длительное лишение воды, тепла и др.

Подобное убийство совершил, например, В. Мать стала ругать сына за пьянство. В ответ на это пьяный В. с целью убийства нанес поленом лежащей на печи матери несколько ударов по голове, затем сбросил ее на пол, принес из коридора веревку, сделал из нее петлю. После этого В. накинул петлю на шею матери, свободный конец веревки перекинул через балку, закрепил на ручке двери, затем несколько раз открывал и закрывал дверь, вследствие чего веревка то ослабевала, то сильно натягивалась. Убедившись, что мать мертва (смерть наступила от механической асфиксии), В. ушел из дома <1>.

<1> БВС РФ. 1993. N 3. С. 14.

Особая жестокость убийства может выражаться также в лишении жизни в присутствии близких потерпевшему лиц: детей, родителей, невесты и др., когда виновный осознает, что своими действиями причиняет им особые страдания. Кассационная палата Верховного Суда РФ не согласилась с доводами осужденного К., что Б. не была супругой убитого им Д., поэтому его убийство в ее присутствии нельзя признать убийством с особой жестокостью. Д. и Б. проживали вместе более двух лет и намеревались заключить брак. Лишение жизни Д. на глазах Б. причинило последней особые душевные страдания, что осознавал К., зная о характере отношений и совместном проживании Б. и Д., и проявил тем самым особую жестокость <1>.

<1> БВС РФ. 1999. N 10. С. 7.

Для квалификации деяния как убийства, совершенного с особой жестокостью, необходимо установить, что виновный осознавал наличие подобного способа лишения жизни. Здесь не требуется, чтобы субъект желал именно такого способа убийства, хотя и это может иметь место; необходимо понимание виновным, что он лишает жизни человека с особой жестокостью. Для лица должно быть очевидным, что он при убийстве причиняет особые мучения, особые страдания потерпевшему (его близким). Если этого сознания нет, то нет и квалифицирующего признака "особая жестокость".

Например, не имелось этого признака в деянии К., который был осужден Ставропольским краевым судом за убийство с особой жестокостью. К. длительное время находился в близких отношениях с С. и неоднократно предлагал ей выйти за него замуж. Однако С. отвечала отказом, мотивируя это тем, что не может оставить бывшего мужа, с которым продолжала проживать совместно. После очередного отказа К. решил убить мужа С. С этой целью К. пришел на квартиру С. и потребовал от него оставить бывшую жену. Получив отрицательный ответ, К. с целью убийства нанес С. металлическим стержнем 15 ударов по голове. Суд, сделав из этого вывод, что потерпевшему во время убийства были причинены особые страдания, квалифицировал деяние К. как убийство, совершенное с особой жестокостью. Однако подобная квалификация вряд ли обоснованна. К. показал, что, придя к С., сообщил ему о своих взаимоотношениях с его бывшей женой, просил оставить ее. В ответ на это С. пытался нанести ему удар металлическим стержнем. К. вырвал у него стержень, а затем нанес ему несколько ударов стержнем по голове, сколько, не помнит, так как был сильно взволнован и все произошло очень быстро. Из заключения судебно-медицинской экспертизы следует, что каждый из ударов, нанесенных С. в область головы, мог привести к смерти, а нанесены они были в очень короткий промежуток времени. Поэтому считать, что К., причиняя смерть С., осознавал, что при этом он причиняет потерпевшему особые страдания, оснований не имеется. В связи с изложенным Пленум Верховного Суда СССР приговор Ставропольского краевого суда изменил: переqualificировал его действия на ст. 103 УК РСФСР (убийство безотягчающих обстоятельств) <1>.

<1> БВС СССР. 1988. N 4. С. 29, 30.

Убийство с особой жестокостью совершается как с прямым, так и с косвенным умыслом. Обычно, учитывая способ такого деяния, налицо прямой умысел, и виновный желает наступления смерти. Что же касается способа убийства, то, как уже отмечалось, виновный может желать именно таким образом причинить смерть или сознательно допускать подобную особую жестокость. Поэтому нельзя согласиться с утверждением, что для квалификации деяния как убийства, совершенного с особой жестокостью, необходимо установить, что виновный желал причинения смерти данным способом <1>. Ссылки автора данной позиции на закон неосновательны, поскольку в законе такого ограничения не содержится. Пленум Верховного Суда РФ также подчеркивал, что виновный должен осознавать, что своими действиями он причиняет потерпевшему особые страдания, и ничего не говорит, что для подобной квалификации необходимо установить наличие только желания такого способа убийства <2>.

<1> См.: Уголовное право. Особенная часть. М., 1995. С. 102.

<2> БВС РФ. 1999. N 3. С. 3.

Уничтожение или расчленение трупа в целях сокрытия преступления не может быть основанием для квалификации убийства как совершенного с особой жестокостью <1>;

<1> См. Там же.

е) убийство, совершенное общеопасным способом (п. "е" ч. 2 ст. 105).

При совершении рассматриваемого вида убийства применяется такой способ причинения смерти, который опасен для жизни не только одного человека. Обычно это бывает, когда человек лишается жизни путем совершения взрыва, стрельбы из огнестрельного оружия в многолюдном месте, отравления источников воды, которыми пользуются и другие лица, и т.д. Если при этом кроме намеченной жертвы погибают и другие лица, при квалификации дополнительно применяется п. "а" ч. 2 ст. 105 УК. В случаях причинения вреда здоровью других лиц действия виновного кроме п. "е" ч. 2 ст. 105 УК надлежит квалифицировать также по статьям УК, предусматривающим ответственность за умышленное причинение вреда здоровью <1>.

<1> БВС РФ. 1999. N 3. С. 5.

Если при совершении убийства общепасным способом кроме смерти намеченной жертвы наступает смерть других лиц, причем отношение к их смерти имеет форму неосторожной вины, то деяние следует квалифицировать помимо п. "е" ч. 2 ст. 105 и по ст. 109 УК (причинение смерти по неосторожности). Точно так же по совокупности преступлений должна происходить квалификация при неосторожном причинении тяжкого вреда здоровью других лиц (дополнительно по ст. 118 УК). В качестве обоснования подобной позиции можно привести довод о том, что законодатель как отягчающее обстоятельство предусматривает здесь не смерть или причинение телесных повреждений другим лицам, а реальную опасность их причинения при обязательном осознании виновным этой опасности. Если виновный, осознавая эту опасность, сознательно допускает, а в ряде случаев даже желает таких последствий, налицо умысел по отношению к ним, прямой или косвенный. Если же виновный, осознавая опасность своих действий, понимая, что они, помимо жертвы намеченной, могут привести к смерти (или причинению вреда здоровью) других лиц, рассчитывает на какие-то реальные, по его мнению, обстоятельства, которые, как он считает, позволят избежать наступления этих дополнительных последствий, то он и должен отвечать по совокупности - как за умышленное, так и за неосторожное преступление.

Следует, однако, заметить, что такая позиция разделяется не всеми авторами <1>.

<1> См.: Бородин С.В. Указ. соч. С. 104 - 106.

В тех случаях, когда убийство путем взрыва, поджога или иным общепасным способом сопряжено с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с уничтожением или повреждением лесных насаждений, содеянное наряду с п. "е" ч. 2 ст. 105 УК следует квалифицировать также по ч. 2 ст. 167 или ч. 2 ст. 261 УК <1>;

<1> БВС РФ. 1999. N 3. С. 4.

е.1) убийство по мотиву кровной мести (п. "е.1" ч. 2 ст. 105 УК).

Кровная месть является древним обычаем, сохранившимся, в частности, у некоторых народов Кавказа. По адату, т.е. обычному праву, за оскорбление, а тем более за причиненную смерть или увечье надо мстить. Иначе будет опозорена семья или род. Повышенная опасность этого вида убийства объясняется тем, что убийством обидчика дело не кончается. Его родственники, в свою очередь, начинают мстить убийце. И так может продолжаться долго, до примирения. При этом жертвами кровной мести могут стать как сам обидчик или убийца, так и его родственники, иные лица, кому эта кровная месть объявлена. Субъектом этого преступления может быть только лицо, принадлежащее к этнической группе, где кровная месть является обычаем. Место совершения преступления на квалификацию не влияет;

ж) убийство, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. "ж" ч. 2 ст. 105 УК).

Для уяснения понятий группы лиц, группы лиц по предварительному сговору и организованной группы лиц необходимо обратиться к ст. 35 УК.

Убийство признается совершенным группой лиц, если в его совершении совместно участвовали два или более исполнителя <1>. Таковыми следует признавать лиц, которые действовали совместно, с умыслом, направленным на совершение убийства, и непосредственно участвовали в процессе лишения потерпевшего жизни. При этом для признания лица исполнителем убийства не имеет значения, наступила смерть от ранений, причиненных всеми лицами в совокупности, или непосредственно от ранения, причиненного одним из них. Главное, необходимо установить, что все лица действовали сообща, взаимно дополняемыми усилиями с умыслом, направленным на причинение смерти.

<1> БВС РФ. 2007. N 7. С. 24.

В судебной практике эти обстоятельства не всегда учитываются.

Так, Т. и Х. были признаны соисполнителями убийства совместно с П. По просьбе П. они привезли к песчаному карьеру в багажнике автомашины связанного Ч. Затем П. сказал, что с Ч. надо разобраться, дал Ч. лопату и предложил копать яму. Далее П. ножом нанес удар потерпевшему, после чего Т. и Х. столкнули труп в яму и закопали.

Суд первой инстанции признал П., Т. и Х. соисполнителями убийства, совершенного по предварительному сговору группой лиц. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ указала, что подобная квалификация является ошибочной, так как помещение связанного потерпевшего в багажник автомашины, перевозка его к месту убийства, сокрытие следов убийства является пособничеством, а не соисполнительством убийства <1>.

<1> БВС РФ. 1997. N 4. С. 11.

Предварительный сговор на убийство означает выраженную в особой форме договоренность двух или более лиц на причинение смерти, состоявшуюся до начала совершения действия, непосредственно направленного на лишение жизни потерпевшего <1>.

<1> БВС РФ. 1999. N 3. С. 4. Следует, однако, отметить, что Верховный Суд РФ слова "до начала" понимает как "заранее", что далеко не одно и то же. По нашему мнению, такое ограничение понятия "до начала" соответствует положениям ч. 2 ст. 35 УК.

В случаях, когда исполнители убийства не только договорились о совместном совершении убийства, но и представляли собой устойчивую группу лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений, имеет место совершение убийства организованной группой. Такая группа, как правило, тщательно планирует преступление, заранее подготавливает орудие убийства, распределяет между участниками группы роли, которые каждый из них будет исполнять в процессе совершения убийства. Поэтому действия всех участников организованной группы квалифицируются как соисполнительство <1>.

<1> БВС РФ. 2007. N 6. С. 6.

Так, Д. наряду с другими лицами был признан соисполнителем убийства. Совместно и одновременно с другими лицами Д. стрелял по автомобилю, в котором находились потерпевшие. Каждый из соисполнителей имел огнестрельное оружие. И хотя пистолет Д. дал осечку, он наряду с другими был признан соисполнителем <1>;

<1> БВС РФ. 1999. N 3. С. 11.

з) убийство из корыстных побуждений или по найму, а равно сопряженное с разбоем, вымогательством или бандитизмом (п. "з" ч. 2 ст. 105 УК).

По п. "з" ч. 2 ст. 105 УК следует квалифицировать такое умышленное убийство, которое совершено в целях получения материальной выгоды для виновного или других лиц либо в целях избавления от материальных затрат. Получение материальной выгоды может выражаться в получении денег, имущества или прав на имущество, жилплощадь, вознаграждении от третьих лиц. Избавление от материальных затрат означает освобождение от уплаты долга, возврата имущества, оплаты услуг, уплаты алиментов и др. <1>.

<1> БВС РФ. 1999. N 3. С. 4.

По п. "з" ч. 2 ст. 105 УК квалифицируется убийство в тех случаях, когда оно сопряжено с разбоем, вымогательством или бандитизмом <1>.

<1> Верховный Суд РФ считает, что по смыслу закона как сопряженное с разбоем следует квалифицировать убийство в процессе совершения указанных преступлений. Содеянное в таких случаях квалифицируется по п. "з" ч. 2 ст. 105 УК в совокупности со ст. 162 УК, предусматривающей ответственность за разбой (БВС РФ. 2007. N 3. С. 9).

В указанных случаях потерпевший лишается жизни во время совершения этих преступлений. Если же убийство совершается после этого в целях мести за оказанное сопротивление или для сокрытия содеянного, то возможна квалификация по совокупности с указанными преступлениями, однако п. "з" ч. 2 ст. 105 УК применяться не должен.

Для квалификации убийства как совершенного из корыстных побуждений необходимо установить, что подобный мотив возник у виновного до убийства. Если же это обстоятельство отсутствует, то завладение имуществом убитого после лишения его жизни образует состав убийства без корыстных побуждений и состав кражи. Лишение жизни потерпевшего после совершения разбойного нападения, вымогательства или бандитизма может происходить с целью сокрытия указанных преступлений. В этих случаях убийство квалифицируется по п. "к" ч. 2 ст. 105 УК.

При убийстве из корыстных побуждений необходимо установить, что виновный преследовал цель получить материальную выгоду или избавиться от материальных затрат. Если этого признака не установлено, то и квалификация убийства из корыстных побуждений отсутствует.

Как пример можно привести дело по обвинению З. по п. "а" ст. 102 УК и ч. 2 ст. 144 УК 1960 г. Ростовским областным судом З. признан виновным в том, что 8 июля 1991 г. из корыстных побуждений с целью уклонения от уплаты долга совершил убийство Д., после чего совершил кражу ювелирных изделий. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ 9 марта 1992 г. приговор изменила по следующим основаниям. Вывод суда о том, что убийство было совершено из корыстных побуждений, нельзя признать убедительным. Корыстные побуждения при убийстве определяются стремлением виновного извлечь из преступления материальную выгоду, в том числе освободиться от материальных затрат. Как видно из материалов дела, о наличии долга было известно и мужу потерпевшей, чьей совместной собственностью являлось невозвращенное осужденным имущество, и другим лицам. Из этого следует, что убийство Д. не освобождало осужденного от необходимости возратить долг, о чем пояснял и обвиняемый. Сам по себе факт наличия у осужденного долга при отсутствии доказательств, позволяющих сделать вывод о корыстных мотивах убийства, не свидетельствует о том, что это преступление было совершено с целью уклонения от уплаты долга. Убийство было совершено в ссоре, а не из желания освободиться от уплаты

долга, в связи с чем действия З. подлежат переквалификации с п. "а" ст. 102 на ст. 103 УК РСФСР (как убийство без корыстных побуждений) <1>.

<1> БВС РФ. 1992. N 12. С. 6, 7.

Убийство по найму представляет, как правило, разновидность убийства из корысти, поскольку его совершает лицо, специально приглашенное ("нанятое") тем, кто желает "убить" потерпевшего за определенную плату. Однако возможен и иной мотив: убийство за иное вознаграждение <1>;

<1> БВС РФ. 1999. N 3. С. 4.

и) убийство из хулиганских побуждений (п. "и" ч. 2 ст. 105 УК).

Убийство из хулиганских побуждений совершается на почве явного неуважения к обществу и общепринятым моральным нормам, когда поведение виновного является открытым вызовом общественному порядку и обусловлено желанием противопоставить себя окружающим, продемонстрировать пренебрежительное к ним отношение. Нередко это преступление совершается без повода или с использованием незначительного повода как предлога для убийства <1>.

<1> См. Там же.

В качестве примера подобного вида убийства можно привести дело по обвинению Ш. Обстоятельства дела таковы. Ш. в нетрезвом состоянии пришел в свою квартиру, повесил на ручку двери сумку с документами и сразу же ушел на улицу. Через некоторое время Ш. решил возвратиться домой и обнаружил, что в его руках нет сумки. Во дворе дома он подошел к группе подростков и, необоснованно подозревая, что кто-то из них спрятал сумку, потребовал ее вернуть. Подростки, среди которых был и С., заявили, что сумку они не видели, и предложили поискать ее там, где он выпивал. В ответ на это Ш. пошел домой, взял самодельный нож, вернулся к подросткам и, используя незначительный повод для расправы, нанес удар ножом в область сердца ближе других стоявшему к нему С. От полученного ранения сердца потерпевший скончался. В данном случае Ш. действовал из хулиганских побуждений, демонстрируя открытый вызов общественному порядку, пренебрежение к окружающим, нормам закона и морали. Ш., ища потерянную сумку, неоднократно и необоснованно приставал к подросткам, пока те не предложили поискать ее там, где он выпивал. Ш. использовал этот незначительный повод как предлог для убийства <1>.

<1> БВС РФ. 1993. N 5. С. 6, 7.

Хулиганские побуждения - довольно сложное понятие. Они включают в себя различные низменные мотивы, под влиянием которых у лица возникает намерение проявить явное неуважение к обществу, пренебрежение к общественному порядку, путем бесчинства, буйства выразить свой эгоизм, надругаться над людьми, продемонстрировать свое бесстыдство, жестокость. В основе формирования хулиганских побуждений лежит, как правило, низменная психологическая установка личности, злоба, ненависть, пренебрежение к людям <1>. Начало их формирования может происходить и из справедливого, по мнению виновного, чувства ревности, обиды. Под влиянием этих чувств при наличии определенного, порой незначительного повода у виновного возникают эмоции гнева, злобы, желание мести, которые, сопровождая первоначально возникшие ревность, обиду, являются уже определяющими поведение субъекта. Они трансформируются в намерения лица своими действиями продемонстрировать вызов общественному мнению, пренебрежение к элементарным нормам морали, к человеческой

личности. И эти хулиганские побуждения в конечном счете приводят к убийству человека. Если же побуждения не установлены, а преступное поведение человека определяется только его личными взаимоотношениями с потерпевшим, то причинение смерти в этих случаях не может быть квалифицировано как убийство из хулиганских побуждений, независимо от места его совершения <2>.

<1> О содержании хулиганских побуждений подробно см.: Ткаченко В.И. Квалификация преступлений против общественного порядка. М., 1982. С. 15 - 18; Даньшин И.Н. Уголовно-правовая охрана общественного порядка. М., 1973. С. 160, 161.

<2> БВС РФ. 1993. N 5. С. 4.

Нередко убийство из хулиганских побуждений совершается в результате ссоры, в драке. Но это не означает, что любое убийство в ссоре или драке автоматически должно быть квалифицировано как убийство из хулиганских побуждений.

Так, К. был осужден Самарским областным судом за убийство из хулиганских побуждений. Из материалов дела следует, что К. и потерпевший М. длительное время распивали спиртные напитки и постоянно ссорились. Затем между ними возникла драка. Оба лица вели себя неправомерно. Во время драки К. ножом убил М.

Коллегия Верховного Суда РФ исключила из квалификации убийства пункт о хулиганских побуждениях <1>.

<1> БВС РФ. 1994. N 11. С. 19.

Следует отметить: если помимо убийства совершены и хулиганские действия, то необходима дополнительная квалификация по ст. 213 УК. Квалификация по совокупности исключается лишь тогда, когда хулиганский мотив был выражен только в убийстве <1>;

<1> Подобную позицию высказывает и А.И. Рарог (см.: Квалификация преступлений по субъективным признакам. СПб., 2003. С. 192).

к) убийство с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера (п. "к" ч. 2 ст. 105 УК).

В этом пункте предусмотрены два самостоятельных квалифицирующих убийство обстоятельства (изнасилование и действия сексуального характера можно в силу их близости объединить в одно).

Соккрытие или облегчение совершения другого преступления хотя и отличаются друг от друга по содержанию, но нередко переплетаются между собой. Как правило, виновный совершает убийство для сокрытия уже совершенного преступления или чтобы облегчить его совершение (до или в процессе его совершения).

Пленум Верховного Суда РФ отметил, что по смыслу закона квалификация убийства по п. "к" ч. 2 ст. 105 УК 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, предусматривающему иную цель или мотив убийства. Поэтому, если установлено, что убийство потерпевшего совершено, например, из корыстных или хулиганских побуждений, оно не может одновременно квалифицироваться по п. "к" ч. 2 ст. 105 УК <1>.

<1> Следует согласиться с позицией тех авторов, которые утверждают, что возможность квалификации преступления одновременно по двум мотивам, каждый из которых выполняет роль квалифицирующего признака, является необоснованной. (См.: Рарог А.И. Квалификация преступлений по субъективным признакам. С. 203, 204.)

Под убийством, сопряженным с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера, необходимо понимать убийство в процессе совершения указанных преступлений или с целью их сокрытия, а также совершенное по мотивам мести за оказанное сопротивление при совершении этих преступлений;

л) убийство по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы (п. "л" ч. 2 ст. 105 УК).

Федеральным законом от 24 июля 2007 г. N 211-ФЗ изменена редакция п. "л" ч. 2 ст. 105 УК. Убийство по мотиву кровной мести было перенесено в п. "е.1" ч. 2 ст. 105 УК. В то же время в п. "л" ч. 2 ст. 105 УК дополнительно было внесено убийство по мотивам политической, идеологической ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы. На наш взгляд, это значительно усложнило применение квалификации по п. "л" ч. 2 ст. 105 УК. Если понятие расовой, национальной, религиозной ненависти или вражды, как правило, не вызывало определенных трудностей ибо понятие расы, национальности или религии давно уже устоялись, понятия же политических, идеологических мотивов, понятие социальных групп весьма широки, поскольку включают много составляющих.

Подобный вид убийства все более распространяется; особенно это касается убийства по мотивам национальной ненависти или вражды.

В последние годы большое развитие получают идеи национального самоутверждения. Сами по себе они - естественное явление и не могут породить национальную вражду или рознь (при условии, конечно, если они не перерастают в шовинизм или экстремизм). Но, к сожалению, имеются силы, заинтересованные в разжигании национальной ненависти или розни. Если подобные побуждения лежат в основе умысла на лишение жизни, то убийство в этих случаях квалифицируется по п. "л" ч. 2 ст. 105 УК. Предлоги же для убийства здесь могут быть самыми различными: неправомерное действие потерпевшего или иных лиц (хотя эти действия могут быть и правомерными), негодные для виновного решения или поведение властей, когда потерпевший своей национальной принадлежностью отождествляется с ними, и другие, порой самые незначительные поводы. Те же самые положения лежат в основе совершения убийства по расовым признакам, из-за религиозной ненависти или вражды.

Для квалификации по данному пункту необходимо установить, что потерпевший убит за то, что он принадлежит к другой национальности, расе, конфессии. Если же потерпевший совершил какие-либо противоправные действия, например обманул при продаже товара, и именно это, а не его национальность, вызвало гнев виновного и убийство им потерпевшего, то квалификация по п. "л" ч. 2 ст. 105 УК проводиться не может. Поэтому надо тщательно устанавливать, воспользовался ли виновный действиями потерпевшего как предлогом для его убийства по мотивам, предусмотренными п. "л" ч. 2 ст. 105 УК, или эти действия были определяющими, решающими в возникновении умысла на убийство. Тогда подобная квалификация отсутствует;

м) убийство в целях использования органов или тканей потерпевшего (п. "м" ч. 2 ст. 105 УК).

Квалифицирующий признак "убийство в целях использования органов или тканей потерпевшего" впервые предусмотрен в уголовном законодательстве. Это вызвано реалиями современной жизни. На территории России появились коммерческие организации, занимающиеся приобретением и сбытом человеческих органов и тканей. Источниками их приобретения могут быть неправомерные действия, в том числе убийства. Если умышленное лишение жизни человека совершается с целью использования его органов или тканей, то оно квалифицируется по п. "м" ч. 2 ст. 105 УК.

В случаях, когда при этом присутствует корыстный мотив, необходима дополнительная квалификация и по п. "з" ч. 2 ст. 105 УК.

Убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 106 УК).

Необходимо выделить три вида детоубийства:

- а) во время родов или сразу же после родов;
- б) в условиях психотравмирующей ситуации;
- в) в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемости.

Что касается убийства сразу же после родов, то речь идет о первых часах после рождения ребенка. Психотравмирующая ситуация может быть вызвана рядом обстоятельств: отказом отца ребенка от отцовства, недовольством родителей, насмешками окружающих и др. Психическое расстройство не лишает мать ребенка возможности осознавать окружающую действительность или руководить своими действиями, однако эта способность в определенной мере ослаблена.

Судя по санкции, можно утверждать, что законодатель это убийство считает совершенным при смягчающих обстоятельствах, учитывая особое психическое состояние женщины во время или после родов. Однако возможны такие случаи, когда женщина заранее имела умысел на убийство новорожденного ребенка. Вряд ли это можно считать смягчающим обстоятельством при совершении убийства. Тем не менее законодатель и подобные случаи считает убийством, предусмотренным ст. 106 УК. При этом квалификация убийства по п. "в" ч. 2 ст. 105 УК, т.е. убийства с использованием беспомощного состояния, не производится, а применяется ст. 106 УК <1>.

<1> В юридической литературе имеются как сторонники подобной позиции (см., например: Попов А.Н. Преступления против личности при смягчающих обстоятельствах. СПб., 2001. С. 69), так и противники (см.: Красиков А.Н. Преступления против права человека на жизнь. Саратов, 1999. С. 124).

Что касается убийства матерью новорожденного ребенка в условиях психотравмирующей ситуации или в состоянии психического расстройства, то подобное убийство имеет место спустя некоторое время после родов, однако только в течение того периода, когда ребенок считается новорожденным. Наличие психотравмирующей ситуации или психического расстройства устанавливается психиатром, который дает заключение по этому поводу.

Уяснение понятия потерпевшего - новорожденного ребенка вызывает определенные трудности. В юридической литературе оно раскрывается неодинаково. При этом указываются разные сроки: одни сутки, одна неделя и один месяц. Некоторые авторы предлагают использовать разные сроки в зависимости от обстоятельств <1>. Мы полагаем такой подход ошибочным. Период новорожденности зависит не от обстоятельств совершения убийства, а от развития самого ребенка. Под периодом новорожденности понимается первый этап жизни ребенка после рождения, в течение которого происходит приспособление его организма к условиям внешней среды. Для этого периода характерна неустойчивость функций внутренних органов. Длительность периода новорожденного индивидуальна и колеблется чаще всего в пределах трех-четырёх недель. У доношенных младенцев этот период короче, чем у недоношенных <2>.

<1> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева. М., 1996. С. 16, 17.

<2> См.: Педиатрия. Кн. 2. М., 1991. С. 298; Большая медицинская энциклопедия. Т. 6. М., 1967. С. 635; Акушерство. М., 1987. С. 80.

Для квалификации убийства по ст. 106 УК во время или сразу же после родов психическое состояние матери решающего значения не имеет. Главное, это указанное время убийства. Однако следует иметь в виду, что убийство - это умышленное противоправное лишение жизни уже родившегося человека. Роды - длительный процесс; у первородящих он может составлять 15 - 20, у повторно родящих - 10 - 12 часов <1>. Если

имеет место лишение жизнедеятельности не родившегося ребенка, а плода, то в этом случае нет убийства <2>.

<1> См.: Малая медицинская энциклопедия. Т. 9. М., 1968. С. 155.

<2> Поэтому утверждение, что убийством надо считать и нанесение смертельной раны еще не родившемуся ребенку, до момента начала его дыхания, нами не может быть признано правильным. (См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.И. Радченко и А.С. Михлина. М.: Спарк, 2000. С. 223.)

Субъективная сторона этого преступления, как и всякого другого убийства, характеризуется только умышленной виной.

Субъект преступления - специальный. Исполнителем может быть только мать новорожденного ребенка, достигшая 16-летнего возраста. Если при этом имело место соучастие в виде соисполнительства, то другие лица несут ответственность по п. "в" ч. 2 ст. 105 УК, т.е. смягчающие обстоятельства, указанные в ст. 106 УК, на них не распространяются. Сложнее обстоит дело с квалификацией, если иные соучастники не являются соисполнителями, а выступают в роли организаторов, подстрекателей или пособников. Мы полагаем, что и в этих случаях положения, предусмотренные ч. 4 ст. 34 УК, неприменимы, так как обстоятельства, смягчающие ответственность и указанные в ст. 106 УК, носят строго личный характер и относятся только к матери новорожденного ребенка. Поэтому остальные виновные несут ответственность по соответствующей части ст. 33 и п. "в" ч. 2 ст. 105 УК <1>.

<1> Подобную позицию занимают и некоторые другие авторы (см., например: Попов А.Н. Преступления против личности при смягчающих обстоятельствах. СПб., 2001. С. 72).

Убийство, совершенное в состоянии аффекта (ст. 107 УК). Подобное убийство совершается в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения. Психическое состояние виновного определяется кратковременной, интенсивной эмоцией, связанной с инстинктивной и безусловно-рефлекторной деятельностью. Чаще всего для подобного вида убийства характерны эмоции гнева, ненависти и отчаяния. Состояние аффекта продолжается, как правило, небольшой промежуток времени, обычно несколько минут. Сильное душевное волнение возникает внезапно как реакция на непосредственный раздражитель.

В качестве примера подобного преступления можно привести дело по обвинению Г. Обстоятельства дела таковы. Г., проживая в зарегистрированном браке с Ф., пригласил к себе в семью на постоянное жительство своего племянника Х. Осужденный злоупотреблял спиртными напитками и на этой почве устраивал скандалы с женой. Однажды после очередного скандала, забрав вещи, он ушел из дома, а Х. остался жить в квартире. Через некоторое время Г., зная о том, что Х. и Ф. находятся и квартире одни, и подозревая свою жену в неверности, взял веревку, поднялся на крышу дома, откуда при помощи веревки спустился к окну спальни комнаты, расположенной на втором этаже дома. Через открытую форточку он проник в комнату. Увидев спящих на одной кровати Ф. и Х., он на почве ревности ударом ножа в грудь убил Х. Затем Г. нанес жене несколько ударов, в том числе и бутылкой по голове, причинив легкий вред здоровью. При этом он находился в состоянии сильного душевного волнения, которое было вызвано тем, что он увидел в одной постели жену и племянника. Как выразился виновный, "его как холодной водой окатило" <1>.

<1> БВС РСФСР. 1990. N 11. С. 4, 5.

Убийство в состоянии аффекта совершается непосредственно сразу после воздействия раздражающего фактора. Разрыв во времени здесь отсутствует или он незначительный (например, когда виновный не сразу осознал смысл происшедшего).

В качестве основания для аффекта в ст. 107 УК предусмотрены: насилие, издевательство или тяжкое оскорбление со стороны потерпевшего либо иные противоправные или аморальные действия (бездействие) потерпевшего, а равно длительная психотравмирующая ситуация, возникшая в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего. Насилие может быть как физическим (например, нанесение побоев), так и психическим (угрозы причинить вред здоровью, уничтожить имущество и т.д.). Издевательство может выражаться в унижении человеческого достоинства, глумлении над личностью. Тяжкое оскорбление - в грубом унижении чести и достоинства личности, выраженном, как правило, в неприличной форме. Что касается критерия оценки степени унижения чести и достоинства, то здесь надо учитывать как объективные, так и субъективные факторы. Например, слово "фашист" может вызвать разную реакцию у ветерана войны или у представителя молодого поколения, который является членом нацистской организации.

В УК 1996 г. расширен круг обстоятельств, могущих быть основанием для аффекта. Если в УК 1960 г. к ним, помимо насилия и тяжкого оскорбления, относились и иные противозаконные действия потерпевшего, когда эти действия повлекли или могли повлечь тяжкие последствия для виновного или его близких, то по УК РФ для аффекта достаточно просто противоправных и даже аморальных действий (бездействия). Что касается понятия аморальных деяний, то в связи с переживаемой нашей страной переоценкой ряда моральных ценностей в их понимании могут возникнуть определенные трудности. Тем более что наше общество подверглось сильному расслоению и многие явления представителями различных социальных групп воспринимаются по-разному. Однако во все времена существовали непреходящие моральные ценности, понятия добра и зла, совести, чести и бесчестия, верности и предательства, стыда и бесстыдства, которые у большинства членов общества были одинаковыми. Они и должны лежать в основе оценки того или иного деяния.

Аффект, в состоянии которого совершается убийство, может быть вызван не только неожиданным обстоятельством, предусмотренным законом, но и длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего. В этом случае любое, на первый взгляд не столь значительное обстоятельство может послужить той последней каплей, которая переполнит чашу терпения и явится детонатором взрыва эмоций, что приведет к убийству.

В качестве примера подобной ситуации можно привести дело по обвинению Г. Муж Г. в течение многих лет злоупотреблял спиртными напитками, в семье устраивал скандалы, избивал жену, пропивал ее зарплату и пенсию престарелой матери. Г. была вынуждена содержать на свою зарплату не только мужа, но и проживающую вместе с ними его мать, а также троих детей. Однажды вечером она пришла с работы и узнала, что мужа, сильно пьяного, подобрала на улице дочь и с помощью соседей принесла на одеяле домой, уложила спать. Увидев его в постели оправившегося, Г. стала таскать его за волосы, бить руками, душить, причинив переломы хрящей гортани и подъязычной кости, отчего потерпевший вскоре скончался <1>.

<1> БВС РСФСР. 1990. N 11. С. 2, 3.

Убийство в состоянии аффекта может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом <1>.

<1> В литературе высказано и иное мнение на этот счет (см., например: Ткаченко Б.И. Указ. соч. С. 29). В качестве довода автор указывает, что последствия виновным осознаются не в полной мере, а поэтому нельзя желать того, что в сознании имеет

слишком неясные черты. Отсюда, по мнению автора, умысел при аффекте может быть только косвенным. Вряд ли можно с этим согласиться хотя бы потому, что умысел прямой бывает как определенным, так и неопределенным. Виновный может желать одинаково и определенного, и неопределенного последствия. Тем более не исключено, что виновный при аффекте желает и конкретно наступления смерти. Подобная позиция в юридической литературе получила наибольшее распространение (см.: Попов А.Н. Указ. соч. С. 163).

Так, Л., возвратившись домой, увидел в квартире обнаженную жену, а в своей постели - неизвестного мужчину. Это привело его в состояние аффекта и он зубилом начал наносить удары обоим. Жена на месте преступления скончалась, а мужчине удалось убежать. Действия Л. были квалифицированы Судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда РФ по ч. 3 ст. 30 УК и ч. 1 ст. 107, т.е. суд пришел к выводу, что виновный действовал с прямым умыслом на убийство. С этим выводом можно согласиться, однако следует отметить, что суд не отразил в квалификации то обстоятельство, что умысел виновного был направлен на убийство двух человек, поэтому его действия должны быть квалифицированы по ч. 1 ст. 107 УК, ч. 3 ст. 30 и ч. 2 ст. 107 УК <1>.

<1> БВС РФ. 1997. N 6. С. 12.

В части 2 ст. 107 УК предусмотрено убийство в состоянии аффекта двух или более лиц. Понятие убийства двух или более лиц раскрыто выше (применительно к характеристике п. "а" ч. 2 ст. 105 УК).

Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 108 УК). В этой статье предусматриваются два состава убийства.

Убийство при превышении пределов необходимой обороны имеет место, когда лишение жизни потерпевшего не вызывалось необходимостью. Действия виновного явно не соответствовали характеру и степени общественной опасности посягательства.

В судебной практике нередко допускаются ошибки при квалификации такого убийства. В ряде случаев превышение пределов необходимой обороны усматривается там, где этого нет.

В качестве примера убийства при превышении пределов необходимой обороны можно привести дело по обвинению Т. Обстоятельства дела таковы. Т. и П. употребляли спиртное, затем подрались, после чего разошлись по домам. Спустя непродолжительное время П. с топором в руках пришел во двор Т., а когда последний вышел из дома, замахнулся на него топором, пытаясь ударить. В ответ на это Т. нанес П. удар ножом в живот, они сцепились и упали на землю. Удерживая П., у которого топор из рук выпал, Т. стал наносить ему удары ножом в грудь, пока тот не вырвался и не ушел за ограду, где от полученных ранений умер. Т. был осужден за причинение тяжкого вреда, повлекшего смерть по неосторожности, при превышении пределов необходимой обороны, по ч. 1 ст. 114 УК. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ не нашла в действиях Т. убийства, совершенного при превышении пределов необходимой обороны <1>. Вряд ли можно согласиться с подобной позицией. Нанесение одного удара в брюшную полость с повреждением печени, а затем двух проникающих - в грудную клетку с повреждением плевры, тканей правого и левого бронхов, вряд ли позволяет утверждать, что смерть потерпевшего наступила по неосторожности. И если первый удар в живот был нанесен в состоянии необходимой обороны, то два последующих удара, когда миновала опасность для его жизни, так как топор у нападавшего выпал, являлись превышением пределов необходимой обороны. А поскольку характер двух проникающих ножевых ударов в грудную клетку свидетельствует, по нашему мнению, об умысле виновного на

причинение смерти, его действия должны быть квалифицированы не по ч. 1 ст. 114 УК, а по ч. 1 ст. 108 УК.

<1> БВС РФ. 2006. N 10. С. 30.

Убийство при превышении пределов необходимой обороны возможно как с прямым, так и с косвенным умыслом. Лишение жизни по неосторожности не образует превышения пределов необходимой обороны.

Убийство при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, предусмотрено ч. 2 ст. 108 УК. Превышением мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, признается их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности преступления, совершенного задерживаемым лицом, и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред (ст. 38 УК). В отличие от убийства при превышении пределов необходимой обороны потерпевший, когда его убивают, не совершает общественно опасного посягательства. Лицу причиняется вред после совершения им преступления. При этом объем допустимого вреда зависит от тяжести содеянного. Что касается обстоятельств задержания, то нельзя, например, причинять смерть или тяжкий вред здоровью лица, совершившего преступление небольшой или средней тяжести.

По поводу причинения смерти при задержании лица, совершившего тяжкое или особо тяжкое преступление, в юридической литературе высказаны различные мнения. Одни авторы считают, что в этих случаях возможно причинение смерти как средство пресечения деятельности, опасной для общества <1>. Однако авторам этой позиции следует возразить, что такой деятельности в момент задержания нет. Что же касается ее опасности, то она является лишь предполагаемой, она еще не выразилась в каком-либо деянии, предусмотренном нормами УК. Поэтому причинение смерти в этих случаях, по нашему мнению, неправомерно.

<1> См.: Бородин С.В. Указ. соч. С. 148.

В соответствии со ст. ст. 12 - 16 Закона РФ от 18 апреля 1991 г. N 1026-1 "О милиции" сотрудники милиции имеют право применять огнестрельное оружие, в частности, для задержания лица, застигнутого при совершении тяжкого преступления против жизни, здоровья или собственности и пытающегося скрыться, а также лица, оказывающего вооруженное сопротивление (в последнем случае может возникнуть уже новое состояние - необходимой обороны). Запрещается применять огнестрельное оружие в отношении женщин, лиц с явными признаками инвалидности и несовершеннолетних, когда возраст очевиден или известен сотрудникам милиции, кроме случаев оказания ими вооруженного сопротивления, совершения вооруженного либо группового нападения, угрожающего жизни людей, а также при значительном скоплении людей, когда от этого могут пострадать посторонние лица.

Попытки лица, задерживаемого сотрудниками милиции с огнестрельным оружием, приблизиться к нему, сократив указанное им расстояние, или прикоснуться к его оружию предоставляют сотруднику милиции право применить огнестрельное оружие.

Причинение смерти по неосторожности (ст. 109 УК). Это деяние не относится к видам убийства, а является отдельным самостоятельным преступлением. Основное отличие от убийства заключается в иной форме вины по отношению к наступлению смерти. Причинение смерти по неосторожности может быть совершено по легкомыслию или по небрежности. Легкомыслие будет тогда, когда виновный предвидел возможность наступления смерти от своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на предотвращение смерти. Причинение смерти признается совершенным по небрежности, если лицо не предвидело возможности

наступления смерти от своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло это предвидеть.

Между Л. и П. возникла ссора, во время которой Л. ударил П. пустой бутылкой по голове, причинив ему легкие телесные повреждения, повлекшие кратковременное расстройство здоровья. В ответ П. нанес кулаком в лицо три удара большой силы, от которых Л. падал на пол и поднимался вновь. В результате этих действий П. также причинил Л. легкие телесные повреждения, повлекшие кратковременное расстройство здоровья. От последнего удара П. кулаком в лицо Л. при падении ударился головой о печь, получив при этом тяжкое телесное повреждение, от которого скончался на следующий день в больнице. П., нанося удары Л. кулаком в лицо, отчего тот падал, хотя и не предвидел возможность наступления смерти, но по обстоятельствам дела должен был и мог это предвидеть <1>.

<1> БВС РСФСР. 1990. N 9. С. 11, 12.

Субъектом причинения смерти по неосторожности может быть лицо, достигшее 16 лет.

Часть 2 ст. 109 УК предусматривает ответственность за более опасный вид этого преступления: причинение смерти по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей. Часть 3 ст. 109 УК предусматривает уголовную ответственность за причинение смерти по неосторожности двум или более лицам.

Доведение до самоубийства (ст. 110 УК). Объективная сторона преступления характеризуется доведением другого лица до самоубийства (или покушения на самоубийство) путем угроз, жестокого обращения или систематического унижения человеческого достоинства потерпевшего. Закон не раскрывает содержания угрозы, не ограничивает его какими-либо рамками. Поэтому характер угрозы может быть самым различным: применением физического насилия, ограничением или лишением свободы, лишением средств к существованию и т.д.

Жестокое обращение с потерпевшим выражается в нанесении ему побоев, истязании, причинении телесных повреждений, лишении его пищи, тепла, жилья, ограничения свободы и т.п.

Систематическое унижение человеческого достоинства имеет место, когда виновный цинично обращается с потерпевшим, унижает его, зло насмехается над его недостатками, издевается над ним, распространяет позорящие его сведения и т.д. Причем эти факты должны быть не единичными, а систематическими, т.е. более двух раз.

Указанные выше деяния могут быть совершены путем как действия, так и бездействия.

Обязательным признаком объективной стороны этого преступления является самоубийство потерпевшего или покушение на самоубийство. Между поведением виновного и указанным последствием должна быть установлена причинная связь.

Если при этом совершены иные преступления (клевета, причинение вреда здоровью, понуждение к совершению действий сексуального характера и др.), квалификация производится по совокупности.

Субъективная сторона преступления может быть выражена в форме умышленной или неосторожной вины, хотя в литературе высказаны и иные мнения <1>. Утверждения о том, что при прямом умысле в отношении последствия содеянного надо квалифицировать как убийство, на наш взгляд, является спорным. Здесь нет умышленного причинения смерти другому человеку. Потерпевший сам лишает себя жизни. Как правильно замечает А.И. Рарог, "здесь отсутствует объективная сторона убийства" <2>.

<1> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева. М., 1997. С. 28, 29; Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. М.: Изд-во "Спарк", 2000. С. 232.

<2> См.: Рарог А.И. Квалификация преступлений по субъективным признакам. С. 161, 162.

Субъектом преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

§ 3. Преступления против здоровья

В российском уголовном законодательстве издавна преступления против здоровья связывались с причинением телесных повреждений (ранами, членовредительством). С распространением в обществе христианства взгляд на здоровье человека меняется. Во внимание уже берется не только физическая, но и психическая сфера человека, его душа. Охране стало подлежать соматическое и психическое здоровье. Поэтому вполне обоснованно в УК РФ законодатель понятие "телесные повреждения" заменил "причинением вреда здоровью" <1>.

<1> Подробнее об этом см.: Красилов А.Н. Преступления против личности. Саратов, 1999. С. 52, 53.

Под вредом здоровью понимают "нарушение анатомической целостности и физиологической функции органов и тканей человека в результате воздействия физических, химических, биологических и психических факторов внешней среды" <1>.

<1> См. п. 2 Правил определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека. Утверждены Постановлением Правительства РФ от 17 августа 2007 г. N 522 // СЗ РФ. 2007. N 35. Ст. 4308. На основе этих Правил Министерство здравоохранения и социального развития РФ должно разработать и утвердить медицинские критерии определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека. На сегодняшний день они еще не приняты.

В свою очередь, преступления против здоровья - это предусмотренные гл. 16 УК общественно опасные деяния, причиняющие вред здоровью как определенному физиологическому состоянию, обеспечивающему нормальное биологическое функционирование организма и участие человека в общественных отношениях.

Непосредственным объектом этих преступлений выступает здоровье человека.

Все преступления против здоровья можно разделить на две группы:

деяния, реально причиняющие вред здоровью (ст. ст. 111 - 115, 117, 118, 121, 124 УК);

преступления, ставящие в опасность жизнь и здоровье (ст. ст. 116, 119, 120, 122, 123, 125 УК).

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК). Объективная сторона этого преступления выражается в деянии, причинившем тяжкий вред здоровью (общественно опасное последствие), и причинной связи между причиненным вредом здоровью и действием или бездействием виновного.

Медицинские характеристики тяжкого вреда здоровью закреплены в УК и включают:

а) опасный для жизни вред здоровью, который определяется способом причинения;

б) причинение конкретно обозначенного в законе последствия;

в) значительную стойкую утрату общей трудоспособности не менее чем на одну треть;

г) заведомую для виновного полную утрату профессиональной трудоспособности.

А. Под опасным для жизни понимается вред здоровью, вызывающий состояние, которое угрожает жизни и может закончиться смертью. Предотвращение смертельного исхода в результате оказания медицинской помощи не изменяет оценку вреда здоровью как опасного для жизни.

Опасным для жизни вредом здоровью могут быть как телесные повреждения, так и заболевания и патологические состояния.

Опасными для жизни повреждениями являются: проникающие ранения черепа, в том числе без повреждения головного мозга; проникающие ранения позвоночника, в том числе без повреждения спинного мозга; закрытые повреждения шейного отдела спинного мозга; ранения живота, проникающие в полость брюшины; повреждения крупного кровеносного сосуда; термические ожоги III - IV степени с площадью поражения, превышающей 15% поверхности тела; ожоги III степени более 20% поверхности тела; ожоги II степени, превышающие 30% поверхности тела, и т.д.

К опасным для жизни относятся повреждения, если они повлекли за собой угрожающее жизни состояние: шок тяжелой степени (III - IV) различной этиологии; кома различной этиологии; острая сердечная или сосудистая недостаточность; коллапс, тяжелая степень нарушения мозгового кровообращения и т.д.

Б. К неопасному для жизни в момент его причинения, но относящемуся к тяжкому вреду здоровью, определенному по тяжести последствий, относятся:

потеря зрения, т.е. полная стойкая слепота на оба глаза или такое состояние, когда имеется понижение зрения до остроты зрения 0,04 и ниже (счет пальцев на расстоянии 2 м и до светоощущения). Потеря зрения на один глаз представляет собой утрату органом его функций и относится к тяжкому вреду здоровья;

потеря речи, т.е. потеря способности выражать свои мысли членораздельными звуками, понятными окружающим, либо в результате потери голоса;

потеря слуха, т.е. полная глухота или такое необратимое состояние, когда потерпевший не слышит разговорной речи на расстоянии 3 - 5 см от ушной раковины. Потеря слуха на одно ухо представляет собой утрату органом его функций и по этому признаку относится к тяжкому вреду здоровья;

потеря какого-либо органа или органом его функций, т.е. потеря руки, ноги (отделение их от туловища) или утрата ими функций (паралич или иное состояние, исключающее их деятельность); потеря производительной способности (способности к совокуплению либо к оплодотворению, зачатию, вынашиванию и деторождению). Потеря одного яичка оценивается как потеря органа. Потерю наиболее важной в функциональном отношении части конечности (кисти, стопы) приравнивают к потере руки или ноги;

прерывание беременности, независимо от ее срока, является тяжким вредом здоровью, если оно находится в причинной связи с посягательством, а не обусловлено индивидуальными особенностями организма или заболеваниями потерпевшей <1>;

<1> От незаконного производства аборта этот вид тяжкого вреда здоровью отличается тем, что совершается виновным вопреки воле и желанию потерпевшей.

психическое расстройство, т.е. любое психическое заболевание независимо от тяжести, излечимости или неизлечимости. Диагностика такого заболевания производится судебно-психиатрической экспертизой;

заболевание наркоманией или токсикоманией, возникшее под влиянием противоправных действий виновного, характеризуется постоянным желанием потерпевшего употреблять наркотические средства, психотропные или токсические вещества. Факт заболевания диагностируется врачом-наркологом;

неизгладимое обезображение лица является в первую очередь понятием юридическим, поскольку установление этого факта относится к компетенции суда и

производится с учетом общепринятых эстетических представлений. Судебно-медицинский эксперт определяет лишь тяжесть повреждений и решает, являются ли они изгладимыми. Под изгладимостью следует понимать возможность исчезновения видимых последствий повреждения или значительного уменьшения их выраженности (т.е. выраженности рубцов, деформаций, нарушений мимики и пр.) с течением времени или под влиянием нехирургических средств. Если же для устранения этих последствий требуется косметическая операция, то повреждение считается неизгладимым.

В. Расстройство здоровья, соединенное со значительной стойкой утратой общей трудоспособности <1> не менее чем на одну треть. Если исход повреждения здоровья неясен, то стойкой утратой трудоспособности признается длительность расстройства здоровья свыше 120 дней.

<1> Под утратой общей трудоспособности понимается неспособность к выполнению любой неквалифицированной работы.

У детей утрата трудоспособности определяется исходя из общих положений.

Г. Заведомо для виновного полную утрату профессиональной трудоспособности следует понимать как осознание виновным того, что он лишает потерпевшего возможности выполнять специфические виды профессиональной деятельности, требующие таланта, особых природных качеств или редких профессиональных навыков (например, работать дегустатором, быть художником).

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины. Лицо осознает, что своими действиями (бездействием) посягает на здоровье другого человека, предвидит возможность или неизбежность причинения тяжкого вреда здоровью и желает их (прямой умысел) либо не желает, а лишь сознательно допускает эти последствия или относится к ним безразлично (косвенный умысел).

Умышленный тяжкий вред здоровью следует отличать от покушения на убийство. Это означает, что если в результате действий, направленных на лишение жизни потерпевшего, был причинен тяжкий вред его здоровью, то содеянное следует квалифицировать как покушение на убийство.

Субъект преступления - физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Содержание квалифицирующих признаков, содержащихся в ч. 2 и ч. 3 ст. 111 УК, совпадает с аналогичными квалифицирующими признаками, предусмотренными ч. 2 ст. 105 УК, которые были рассмотрены ранее.

Исключение представляет такой квалифицирующий признак, как причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное с издевательством или мучениями для потерпевшего (п. "б" ч. 2 ст. 111 УК).

Под издевательством и мучениями следует понимать действия, причиняющие потерпевшему дополнительные страдания (например, длительное причинение боли щипанием или лишением пищи, питья).

Так, К., находясь в нетрезвом состоянии, в ходе ссоры нанес бывшей жене Л. шесть ножевых ранений: два - в поясницу, два - в область лопаток; одно - в грудь и одно - в ягодицу. По заключению судмедэксперта, телесные повреждения относятся к категории тяжких, опасных для жизни в момент причинения. Суд первой инстанции признал К. виновным в причинении тяжкого вреда здоровью и указал, что эти действия носили характер истязаний и мучений. Председатель вышестоящего суда в протесте поставил вопрос об изменении квалификации, отметив, что удары наносились тогда, когда потерпевшая пыталась убежать. Сама потерпевшая пояснила, что события развивались очень быстро: К. ударил ее чем-то в спину, она сначала даже ничего не поняла, затем он нанес удар уже в грудь; поскольку потекла кровь, она догадалась, что он ударил ножом. В ходе предварительного следствия и в судебном заседании Л. заявила о том, что от первого удара ножом ощутила острую боль, остальных ударов уже не чувствовала, так как все

болело. До случившегося потерпевшая употребляла спиртные напитки. Материалы дела не свидетельствуют, что причинение тяжкого вреда здоровью сопровождалось физическими или моральным страданием либо особой болью, поэтому из обвинения К. был исключен квалифицирующий признак "с особой жестокостью, издевательством или мучениями для потерпевшего" <1>.

<1> БВС РФ. 1995. N 11;.

Судебно-медицинский эксперт не устанавливает факта издеательства или мучений, но констатирует, имело ли место причинение тяжкого вреда здоровью именно таким способом.

Часть 4 ст. 111 УК предусматривает ответственность за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего.

Это преступление с двумя формами вины, т.е. имеет место умышленное отношение к тяжкому вреду здоровью и неосторожное - к смерти потерпевшего.

На практике возникает необходимость отграничивать убийство от умышленного причинения тяжкого вреда здоровью, повлекшего смерть потерпевшего. Верховный Суд РФ рекомендует в этом случае иметь в виду, что "при убийстве умысел виновного направлен на лишение потерпевшего жизни, а при совершении преступления, предусмотренного ч. 4 ст. 111 УК, отношение виновного к смерти потерпевшего выражается в неосторожности" (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)". Решая вопрос о направленности умысла виновного, суды должны исходить из совокупности всех обстоятельств совершенного преступления и учитывать, в частности, способ и орудия преступления, количество, характер и локализацию телесных повреждений (например, ранения жизненно важных органов человека), а также предшествующее преступлению и последующее поведение виновного и потерпевшего, их взаимоотношения.

Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. 112 УК). Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 112 УК, характеризуется действием (бездействием), повлекшим причинение средней тяжести вреда здоровью.

Средней тяжести вред здоровью описывается в законе с помощью двух групп признаков: а) негативных - вред здоровью, не опасный для жизни и не повлекший последствий, указанных в ст. 111 УК; б) позитивных - вред здоровью, вызвавший длительное расстройство здоровья (т.е. непосредственно связанные с повреждением последствия) продолжительностью свыше трех недель (более 21 дня) или значительную стойкую утрату общей трудоспособности менее чем на одну треть (от 10 до 30% включительно).

Состав преступления - материальный.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины.

Субъект - лицо, достигшее возраста 14 лет.

Часть 2 ст. 112 УК содержит квалифицированный вид этого преступления - то же деяние, совершенное: а) в отношении двух или более лиц; б) в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга; в) с особой жестокостью, издевательством или мучениями для потерпевшего, а равно в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии; г) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; д) из хулиганских побуждений <1>; е) по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

<1> На практике очень часто суды неправильно вменяют этот квалифицирующий признак. Так, В. был осужден по п. "д" ч. 2 ст. 112, ч. 1 ст. 117 УК. Он признан виновным

в совершении преступлений при следующих обстоятельствах. 17 августа 1998 г. примерно в 22 часа в состоянии алкогольного опьянения в своей квартире В. из хулиганских побуждений ударил доской для разделки овощей по руке свою мать - Воронину, причинив ей вред здоровью средней тяжести. Он же 5 сентября 1998 г., 7 апреля, 12 ноября 1999 г., 24 февраля и 9 марта 2000 г. в нетрезвом состоянии систематически наносил ей побои (повлекшие легкий вред здоровью), причиняя физические и психические страдания.

Заместитель Председателя Верховного Суда РФ в протесте поставил вопрос об изменении приговора: переквалификации действий В. с п. "д" ч. 2 ст. 112 на ч. 1 ст. 112 УК. Президиум Мосгорсуда протест удовлетворил, указав следующее. Вывод о совершении В. преступления из хулиганских побуждений суд в приговоре мотивировал лишь тем, что никаких причин, кроме алкогольного опьянения, для избияния потерпевшей не было.

Однако, как видно из показаний В. и свидетелей, он и потерпевшая на бытовой почве постоянно ссорились, что свидетельствует о наличии между ними неприязненных отношений.

При таких обстоятельствах вывод суда о причинении В. средней тяжести вреда здоровью матери из хулиганских побуждений нельзя признать обоснованным (БВС РФ. 2002. N 10).

Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта (ст. 113 УК). Объективная сторона преступления состоит из деяния (в форме только действия) <1>, направленного на причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, последствия в виде тяжкого или средней тяжести вреда здоровью и причинной связи.

<1> Некоторые авторы полагают, что это преступление может быть совершено и путем бездействия. Так, А.Н. Попов приводит в этой связи следующий пример. Электромонтер, находящийся возле пульта управления питания электросети, получает от бригадира, работающего на линии, указание отключить сети, высказанное в оскорбительной форме. Вместо выполнения указания он, находясь в состоянии сильного душевного волнения, убегает с рабочего места в подсобное помещение, не обесточив сеть, безразлично относясь к возможным последствиям своих действий. В этот момент бригадир задевает контактную линию, в результате чего причиняется тяжкий вред его здоровью (см.: Попов А.Н. Преступления против личности при смягчающих обстоятельствах. СПб., 2001. С. 79, 80).

Рассматриваемое деяние относится к преступлениям против здоровья, совершенным при смягчающих обстоятельствах. Это обусловлено особым психическим состоянием виновного (у него снижена возможность руководить своими действиями), вызванного поведением самого потерпевшего. В каждом случае необходимо устанавливать, что аффект был внезапным и наступил в результате насилия, издевательства или тяжкого оскорбления со стороны потерпевшего либо иных аморальных или противоправных действий (бездействия), а равно в результате длительной психотравмирующей ситуации, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего. Такое взаимоотношение виновного с потерпевшим характеризует особую обстановку совершения преступления.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет и находящееся в состоянии сильного душевного волнения.

Причинение в состоянии аффекта тяжкого или средней тяжести вреда здоровью двух или более потерпевших также квалифицируется по ст. 113 УК, если такое состояние виновного вызвано неправомерным или аморальным поведением обоих (или большего числа) потерпевших.

Иногда возникает вопрос, как квалифицировать причинение в состоянии аффекта тяжкого вреда здоровью, повлекшего смерть потерпевшего. Существует как минимум четыре варианта решения проблемы <1>. Представляется, что в этом случае правильным будет привлекать виновного только за причинение тяжкого вреда здоровью в состоянии аффекта (ст. 113 УК) <2>, поскольку вряд ли в таком состоянии лицо могло предвидеть, что его действия приведут к смерти потерпевшего. В состоянии сильного душевного волнения "поле" сознания виновного сужается и, как правило, он предвидит только ближайшие последствия своих действий. Кроме того, при квалификации деяния по ст. ст. 113 и 109 УК оно будет наказываться строже, чем, например, в случае убийства в состоянии аффекта.

<1> Подробнее об этом см.: Попов А.Н. Указ. соч. С. 82, 83.

<2> См.: Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рагога. С. 45.

Суды квалифицируют содеянное только по ст. 113 УК <1>.

<1> БВС РФ. 1994. N 8. С. 8; 1998. N 5. С. 20, 21; 2001. N 5. С. 18, 19. См. также: Судебная практика по уголовным делам / Сост. Г.А. Есаков. М., 2005. С. 449 - 452.

Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 114 УК) <1>. Частью 1 ст. 114 УК предусмотрена уголовная ответственность за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны.

<1> Название статьи не соответствует ее содержанию, поскольку причинение средней тяжести вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны не является уголовно наказуемым деянием.

Объективная сторона включает в качестве обязательных признаков: деяние, причинившее тяжкий вред здоровью (общественно опасное последствие), причинную связь и особую обстановку совершения преступления (превышение пределов необходимой обороны). Именно наличие определенной обстановки превращает описываемое посягательство в преступление против здоровья, совершенное при смягчающих обстоятельствах.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины (умысел может быть как прямым, так и косвенным).

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего, при превышении пределов необходимой обороны квалифицируется только по ч. 1 ст. 114 УК <1>.

<1> БВС РФ. 1995. N 2. С. 6. См. также: Судебная практика по уголовным делам / Сост. Г.А. Есаков. С. 452.

Частью 2 ст. 114 УК предусмотрена уголовная ответственность за умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

Объективная сторона преступления выражается в деянии, причинившем тяжкий или средней тяжести вред здоровью (общественно опасное последствие), причинной связи между деянием и наступившим последствием и в обстановке совершения преступления - превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

Характеристика понятия превышения мер, необходимых для задержания, дана при анализе состава преступления, предусмотренного ст. 108 УК.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины (прямой или косвенный умысел).

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115 УК). Факультативным объектом преступления выступает общественный порядок.

Объективная сторона преступления характеризуется деянием, причинившим легкий вред здоровью, признаками которого являются:

кратковременное расстройство здоровья, т.е. временная утрата трудоспособности продолжительностью не свыше трех недель (21 дня);

незначительная стойкая утрата общей трудоспособности, т.е. стойкая утрата общей трудоспособности от 5 до 10%.

Состав преступления - материальный, преступление является оконченным с момента наступления общественно опасных последствий (легкого вреда здоровью).

Субъективная сторона характеризуется виной в форме умысла (прямого или косвенного).

Уголовная ответственность за неосторожное причинение легкого вреда здоровью законом не предусмотрена. В ходе ссоры М. нанес удар Б. по лицу. Падая, она ударила головой о стену. Последней были причинены телесные повреждения в виде гематомы затылочной области, сотрясения головного мозга, повлекшие кратковременное расстройство здоровья продолжительностью не свыше трех недель. Президиум Мосгорсуда протест зампреда Верховного Суда РФ удовлетворил, приговор и кассационное определение изменил: действия М. переквалифицировал на ч. 1 ст. 116 УК, указав следующее. Как видно из материалов дела, телесные повреждения причинены в результате того, что она ударила затылком о стену. При таких обстоятельствах не имеется оснований для признания, что умыслом М. охватывалось причинение таких повреждений. Данные последствия наступили по неосторожности <1>.

<1> БВС РФ. 2001. N 4.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

По пункту "а" ч. 2 ст. 115 УК наступает ответственность за умышленное причинение легкого вреда здоровью из хулиганских побуждений. Ранее причинение легкого вреда здоровью потерпевшему, сопровождающееся очевидным для виновного грубым нарушением общественного порядка и выражающее явное неуважение к обществу, квалифицировалось как хулиганство. На сегодняшний день ст. 213 УК не охватывает подобных действий.

Уголовная ответственность за причинение легкого вреда здоровью человека усиливается, если оно совершено по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы (п. "б" ч. 2 ст. 115 УК).

Истязание (ст. 117 УК). Объективная сторона преступления заключается в деянии, выраженном в форме двух альтернативных действий: в систематическом нанесении побоев (нанесение многократных ударов не менее трех раз) либо в иных насильственных действиях, причиняющих физические или психические страдания (длительное причинение боли щипанием, сечением, причинением множественных, в том числе небольших повреждений тупыми или острыми предметами, термические воздействия, длительное лишение пищи, питья или тепла, помещение (или оставление) потерпевшего во вредных для здоровья условиях, другие сходные действия).

Систематическое нанесение побоев представляет собой цепь взаимосвязанных действий, объединенных общей линией поведения виновного по отношению к

потерпевшему и стремление причинить ему постоянные физические или психические страдания.

Систематичность побоев вызывает у потерпевшего не только физические, но и психические страдания, сопровождаемые чувствами унижения, обиды и т.д. Поэтому нельзя считать истязанием даже неоднократные побои, если они носили разрозненный характер и не объединены в систему <1>.

<1> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации с постановочными материалами и судебной практикой / Под общ. ред. С.И. Никулина. М., 2000. С. 339.

При этом здоровью потерпевшего не должно быть причинено тяжкого или средней тяжести вреда. В противном случае содеянное охватывается ст. 111 или ст. 112 УК и дополнительной квалификации по ст. 117 УК не требует <1>.

<1> Стоит также отметить отсутствие системного подхода при конструировании санкций норм Особенной части Уголовного кодекса. За преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 117 УК, следует наказание в виде лишения свободы на срок до 3 лет, а за умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью - арест на срок от 3 до 6 месяцев или лишение свободы до 3 лет, т.е. санкция ст. 112 УК мягче, что вряд ли справедливо.

Не рассматривается как истязание причинение психических страданий путем систематического унижения человеческого достоинства или путем угроз. В соответствующих случаях указанные действия могут образовывать составы других преступлений против личности (ст. ст. 130, 119 УК) <1>.

<1> См.: Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рагога. С. 47.

Состав преступления - формальный, т.е. преступление считается оконченным с момента совершения общественно опасного деяния.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что причиняет физические или психические страдания путем систематического нанесения побоев либо иными насильственными действиями, и желает их совершения.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В части 2 ст. 117 УК предусмотрены квалифицирующие признаки: а) в отношении двух или более лиц; б) в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга; в) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; г) в отношении заведомо несовершеннолетнего или лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного, а равно лица, похищенного либо захваченного в качестве заложника; д) с применением пытки; е) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; ж) по найму; з) по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

Под материальной или иной зависимостью понимается зависимость виновного от лица, у которого он находится на иждивении, проживает на его жилплощади, не имея собственной, и т.д. К иной относится, например, служебная зависимость, основанная на подчинении виновному по работе потерпевшего (рабочего - начальнику цеха, а того - директору завода и т.д.). Такая зависимость может возникать в самых различных случаях

(например, зависимость ученика или студента от преподавателя, свидетеля или подследственного от следователя).

Под пыткой, согласно примечанию к ст. 117 УК, понимается причинение физических или нравственных страданий в целях понуждения к даче показаний или к иным действиям, противоречащим воле человека, а также в целях наказания либо иных целях.

Применительно к ст. 117 УК это понятие следует толковать ограничительно; если причиняют физические или нравственные страдания в целях принуждения к даче показаний, то уголовная ответственность будет наступать по ст. 302 или ст. 309 УК.

Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности (ст. 118 УК). Понятие тяжкого вреда здоровью рассмотрено при анализе ст. 111 УК. Отличие этих преступлений заключается в субъективной стороне.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины в виде преступного легкомыслия либо преступной небрежности. Как правило, это связано с грубым нарушением правил бытовой предосторожности или предосторожности в сфере профессиональной деятельности. В последнем случае деяние отличается повышенной степенью общественной опасности, в связи с чем в законе предусмотрен квалифицированный состав причинения тяжкого вреда здоровью по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей (ч. 2 ст. 118 УК).

Под ненадлежащим исполнением лицом своих профессиональных обязанностей понимаются нерадивые, небрежные, безответственные или недобросовестные действия лица, обязанного должным образом и имеющего реальную возможность выполнять свои служебные функции должным образом.

Заражение венерической болезнью (ст. 121 УК). Объективная сторона преступления выражена в деянии в форме действия или бездействия, результатом (последствием) которого выступает заражение другого лица венерической болезнью (гонореей, сифилисом, мягким шанкром, паховым лимфогранулематозом и др.). На квалификацию содеянного не влияет вид венерического заболевания, продолжительность лечения, а также способы заражения: оно может состояться как посредством полового сношения, так и бытовым путем в результате, например, нарушения больным правил личной гигиены (использование общей посуды).

Состав преступления - материальный: преступление признается оконченным с момента фактического заражения потерпевшего.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме умысла (прямого или косвенного) либо неосторожности (легкомыслия). Преступная небрежность здесь исключается, поскольку лицо знает о своей болезни.

Субъект преступления специальный - лицо, достигшее 16 лет, страдающее венерическим заболеванием и знающее об этом.

Убежденность лица в том, что оно полностью излечилось, освобождает его от уголовной ответственности.

Согласие потерпевшего на заражение его венерической болезнью не исключает уголовной ответственности лица, который знал о наличии у него венерического заболевания и заразил потерпевшего.

В части 2 ст. 121 УК предусмотрена уголовная ответственность за заражение венерической болезнью двух или более лиц либо заведомо несовершеннолетнего.

Под заражением двух и более лиц понимается как одновременное, так и разновременное их заражение.

При заражении венерической болезнью несовершеннолетнего виновный должен знать, что потерпевший не достиг возраста 18 лет.

Неоказание помощи больному (ст. 124 УК). Объективная сторона преступления характеризуется деянием в форме бездействия <1> (неоказание помощи больному) <2>, особой обстановкой совершения преступления (отсутствием уважительных причин

неоказания помощи), последствием (причинением средней тяжести вреда здоровью больного) и причинной связью между общественно опасным деянием и последствием.

<1> В.П. Новоселов полагает, что неоказание помощи больному может совершаться не только путем бездействия, но и смешанного бездействия: "...наиболее часты другие виды так называемого "неполного" оказания медицинской помощи, а именно: недостаточная, несвоевременная и неправильная медицинская помощь, которая нередко рассматривается как неоказание ее" (Новоселов В.П. Ответственность работников здравоохранения за профессиональные правонарушения. Новосибирск, 1998. С. 55).

<2> В науке уголовного права высказано мнение, что речь идет о первичной медицинской помощи (см., например: Павлова Н.В. Неоказание помощи больному: история и современность // История развития уголовного права и ее значение для современности. М., 2006. С. 423 - 427).

Состав преступления - материальный: преступление признается оконченным с момента причинения средней тяжести вреда здоровью больного.

Под уважительными причинами, препятствующими оказанию помощи больному, принято понимать непреодолимую силу (обвалы, наводнения, эпидемии и прочие стихийные бедствия), крайнюю необходимость, болезнь самого врача, физическое или психическое принуждение. Уважительность причины устанавливается в каждом конкретном случае.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины по отношению к вреду средней тяжести, причиненному здоровью потерпевшего. Причем неосторожная форма вины в виде небрежности встречается крайне редко, поскольку медицинские работники, как правило, предвидят, к каким последствиям может привести неоказание помощи больному.

Субъект специальный - лицо, достигшее возраста 16 лет, обязанное оказать помощь в соответствии с законом, договором или специальным правилом и имеющее возможность это сделать.

В статье 39 Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 г. N 5487-1 предусмотрено, что скорая медицинская помощь оказывается гражданам при состояниях, требующих срочного медицинского вмешательства (при несчастных случаях, травмах, отравлениях и других состояниях и заболеваниях), осуществляется безотлагательно лечебно-профилактическими учреждениями независимо от территориальной, ведомственной подчиненности и формы собственности, медицинскими работниками, а также лицами, обязанными ее оказывать в виде первой помощи по закону или по специальному правилу. При угрозе жизни гражданина медицинские работники имеют право использовать бесплатно любой имеющийся вид транспорта для перевозки гражданина в ближайшее лечебно-профилактическое учреждение. В случае отказа должностного лица или владельца транспортного средства выполнить законное требование медицинского работника о предоставлении транспорта для перевозки пострадавшего они несут ответственность, установленную законодательством РФ.

К субъектам преступления помимо врачей можно отнести руководителей туристических групп, сиделок, людей, специально выделенных для оказания медицинской помощи во время турпоездов, зимовок, и т.д.

В части 2 ст. 124 УК предусмотрена ответственность за совершение того же деяния, но повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего или тяжкий вред его здоровью.

§ 4. Преступления, ставящие в опасность здоровье человека и его жизнь

Побои (ст. 116 УК). Основным непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 116 УК, выступает телесная неприкосновенность личности, факультативным - общественный порядок.

Объективная сторона преступления выражена в действии, которое в законе описано с помощью двух признаков:

негативного - отсутствие последствий, предусмотренных ст. 115 УК;

позитивного - деяние в форме побоев либо иных насильственных действий, причиняющих физическую боль.

Побои не составляют особого вида повреждений. Они являются действиями, состоящими в многократном нанесении ударов. В результате побоев могут возникнуть, например, ссадины, кровоподтеки, небольшие раны. Однако они могут и не оставить после себя никаких объективно выявляемых повреждений. В этом случае судебно-медицинский эксперт в заключении отмечает жалобы освидетельствуемого, в том числе на болезненность при пальпации тех или иных областей тела, отсутствие объективных признаков повреждений, но не определяет тяжесть вреда здоровью. При этом факт побоев устанавливают органы дознания, предварительного следствия, прокуратуры или суд на основании немедицинских данных.

Иные насильственные действия, причинившие физическую боль, - сечение, щипание, вырывание волос и др. Для причинения физической боли могут использоваться животные и насекомые.

Состав преступления - формальный: преступление считается оконченным с момента совершения самого деяния.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Частью 2 ст. 116 УК предусмотрена уголовная ответственность за нанесение побоев из хулиганских побуждений (п. "а" ч. 2 ст. 116 УК).

Другим квалифицирующим признаком этого преступления выступает мотив - политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо мотив ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы (п. "б" ч. 2 ст. 116 УК).

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст. 119 УК). Непосредственным объектом преступления выступает психический комфорт (равновесие) личности.

Объективная сторона преступления состоит в действиях, представляющих собой психическое насилие и выражающихся в высказывании намерения убить другое лицо или причинить тяжкий вред его здоровью.

Угроза может быть выражена устно, письменно, жестами, в средствах массовой информации, высказана непосредственно или передана через третьих лиц.

В некоторых случаях угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью является способом совершения другого более тяжкого преступления и квалифицируется по соответствующей статье УК (например, ст. ст. 120, 131, 132, 296).

При угрозе отсутствует умысел на причинение смерти или тяжкого вреда здоровью, но есть основания опасаться реализации этой угрозы.

Таким образом, обязательным условием уголовной ответственности за такую угрозу является ее реальность. Это означает, что потерпевший должен воспринимать угрозу как намерение виновного через какое-то время реализовать ее.

Состав преступления - формальный: преступление считается оконченным с момента высказывания или совершения действий (жестов), которые воспринимаются другим лицом как опасные для жизни или здоровья.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что угрожает потерпевшему убийством или причинением тяжкого вреда

здоровью, которые воспринимаются им как реальные, и желает подобного психического воздействия на потерпевшего.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Уголовная ответственность усиливается, если деяние совершено по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы (ч. 2 ст. 119 УК).

Принуждение к изъятию органов или тканей для трансплантации (ст. 120 УК). Под трансплантацией понимается пересадка органов и (или) тканей человека, являющаяся средством спасения жизни и восстановления здоровья граждан, которая должна осуществляться на основе соблюдения законодательства РФ и прав человека в соответствии с гуманными принципами, провозглашенными международным сообществом; при этом интересы человека должны превалировать над интересами общества или науки.

Согласно ст. 1 Закона РФ от 22 декабря 1992 г. N 4180-1 "О трансплантации органов и (или) тканей человека" трансплантация органов и (или) тканей от живого донора или трупа может быть применена только в случае, если другие медицинские средства не могут гарантировать сохранения жизни больного (реципиента) либо восстановления его здоровья.

Изъятие органов и (или) тканей у живого донора допустимо только в случае, если его здоровью по заключению консилиума врачей-специалистов не будет причинен значительный вред.

Трансплантация органов и (или) тканей допускается исключительно с согласия живого донора и, как правило, с согласия реципиента". Донор должен свободно и сознательно в письменной форме выразить согласие на изъятие своих органов и (или) тканей.

В статье 2 вышеуказанного Закона, а также в совместном Приказе <1> Минздравсоцразвития России N 357 с РАМН N 40 от 25 мая 2007 г. содержится перечень органов (сердце, почка, селезенка, эндокринные железы, поджелудочная железа с 12-перстной кишкой) <2> и тканей (костный мозг, глазное яблоко, нижняя челюсть, подкожно-жировая клетчатка подошвенной области стопы) человека - объектов трансплантации и перечень учреждений здравоохранения, которым разрешено осуществлять трансплантацию органов.

<1> Приказ Минздравсоцразвития России и РАМН от 25 мая 2007 г. N 357/40 "Об утверждении Перечня органов и (или) тканей человека - объектов трансплантации, Перечня учреждений здравоохранения, осуществляющих трансплантацию органов и (или) тканей человека, и Перечня учреждений здравоохранения, осуществляющих забор и заготовку органов и (или) тканей человека". Зарегистрирован в Минюсте России 19 июня 2007 г. N 9672.

<2> Закон РФ "О трансплантации органов и (или) тканей человека" не распространяет свое действие на кровь и ее компоненты.

Принуждение донора к согласию на изъятие у него органов и (или) тканей влечет уголовную ответственность по ст. 120 УК.

Непосредственный объект преступления - здоровье человека и его право на невмешательство в целостность организма.

Объективная сторона включает деяние в форме только действия, выраженного в принуждении к изъятию органов или тканей человека для трансплантации, и способы такого принуждения:

насилие, под которым понимается физическое воздействие на потерпевшего, нанесение ему побоев, истязание (ч. 1 ст. 117 УК), причинение средней тяжести вреда здоровью (ч. 1 ст. 112 УК);

угроза применения такого насилия, т.е. психическое воздействие на потерпевшего, заключающееся в угрозе, например, убийством или причинением тяжкого вреда здоровью.

Угроза, как и насилие, может быть применена не только к потенциальному донору, но и к его близким.

Состав преступления - формальный: преступление считается оконченным с момента совершения действий, направленных на принуждение лица дать согласие на трансплантацию.

Если в результате насилия или угрозы его применения удалось изъять орган и (или) ткань, то уголовная ответственность наступает по совокупности ст. 120 УК и статьи, предусматривающей ответственность за причинение вреда здоровью, - в зависимости от степени причиненного вреда.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что насилием или угрозой его применения принуждает другое лицо к изъятию органов и (или) тканей для трансплантации <1>, и желает совершить эти действия.

<1> Принуждение к изъятию органов и (или) тканей для других целей, например для научных исследований, не образует состава преступления, предусмотренного ст. 120 УК.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 120 УК содержит квалифицирующие признаки рассматриваемого преступления: совершенное в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного.

Понятие беспомощного состояния ранее было рассмотрено. Отметим лишь, что для квалификации по ч. 2 ст. 120 УК неважно, сам ли виновный поставил предполагаемого донора в беспомощное состояние или воспользовался существующей ситуацией.

Заражение ВИЧ-инфекцией (ст. 122 УК). Объективная сторона преступления выражена в деянии (действии или бездействии), которым создается реальная угроза заражения другого лица ВИЧ-инфекцией.

Способ совершения преступления не влияет на квалификацию и определяется способом распространения вируса иммунодефицита: путем полового сношения, через кровь в процессе, например, ее переливания и т.д.

Состав конкретной опасности, преступление считается оконченным с момента поставления другого лица в опасность заражения ВИЧ-инфекцией.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла: виновный заведомо знает, что своими действиями (бездействием) создает реальную возможность заражения другого лица ВИЧ-инфекцией, и желает их совершения.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Опасность заражения этим заболеванием могут создать не только больные и инфицированные ВИЧ-инфекцией, но и, например, медицинские работники.

В части 2 ст. 122 УК предусмотрено заражение другого лица ВИЧ-инфекцией лицом, знавшим о наличии у него этой болезни.

Состав преступления - материальный, деяние считается оконченным с момента наступления последствий в виде заражения другого лица ВИЧ-инфекцией.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме умысла (прямого или косвенного) или неосторожности (как правило, легкомыслием).

Субъект преступления специальный - лицо, достигшее возраста 16 лет и знающее о наличии у него ВИЧ-инфекции.

В части 3 ст. 122 УК предусмотрена уголовная ответственность за заражение ВИЧ-инфекцией двух или более лиц либо заведомо несовершеннолетнего.

По части 4 ст. 122 УК наступает ответственность за заражение другого лица ВИЧ-инфекцией вследствие ненадлежащего исполнения виновным своих профессиональных обязанностей.

Следовательно, субъектом этого преступления может быть только лицо, которое профессионально, по работе, связано с инфицированными или больными ВИЧ-инфекцией.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины.

В соответствии с примечанием к ст. 122 УК "лицо, совершившее деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, освобождается от уголовной ответственности в случае, если другое лицо, поставленное в опасность заражения либо зараженное ВИЧ-инфекцией, было своевременно предупреждено о наличии у первого этой болезни и добровольно согласилось совершить действия, создавшие опасность заражения". Законодательная конструкция примечания к ст. 122 УК видится не вполне удачной. На первый взгляд оно представляет собой специальный вид освобождения от уголовной ответственности. Однако согласно ч. 2 ст. 75 УК такие виды освобождения от уголовной ответственности связываются уголовным законом с позитивным постпреступным поведением лица, вследствие которого совершенное им деяние перестает быть общественно опасным. Согласно же примечанию, для освобождения лица от уголовной ответственности требуется определенная система допустимых действий лица, а именно:

своевременное предупреждение потерпевшего о наличии у виновного ВИЧ-инфекции и

добровольное согласие потерпевшего на совершение действий, создающих опасность заражения его ВИЧ-инфекцией.

Незаконное производство аборта (ст. 123 УК). Каждая женщина имеет право самостоятельно решать вопрос о материнстве. Искусственное прерывание беременности (аборт) проводится по желанию женщины при сроке беременности до 12 недель, по социальным показаниям - при сроке беременности до 22 недель, а при наличии медицинских показаний и согласия женщины - независимо от срока беременности.

Искусственное прерывание беременности осуществляется в рамках программы обязательного медицинского страхования в учреждениях, получивших лицензию на медицинскую деятельность, врачами, имеющими специальную подготовку (ст. 36 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан).

Непосредственный объект преступления - здоровье беременной женщины, потерпевшая - беременная женщина.

Объективная сторона характеризуется незаконным производством аборта.

Уголовный кодекс РФ незаконным признает аборт только в случае, если он проведен лицом, не имеющим соответствующего медицинского образования (хирурга-гинеколога, акушера). Таким образом, толкование ч. 1 ст. 123 УК приводит к выводу, что закон связывает основание уголовной ответственности не со способом проведения этой операции, а со специальностью виновного.

Проведение искусственного прерывания беременности врачом-гинекологом вне специального медицинского учреждения или в иные сроки, чем предусмотрено законодательством, не является уголовно наказуемым деянием.

Состав преступления - формальный: преступление считается оконченным с момента искусственного прерывания беременности.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет и не имеющее специального медицинского образования соответствующего профиля.

В части 3 ст. 123 УК закреплена уголовная ответственность за совершение того же деяния, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшей либо причинение тяжкого вреда ее здоровью.

Субъективная сторона характеризуется двумя формами вины: умыслом по отношению к производству аборта и неосторожностью по отношению к последствиям (смерти или тяжкому вреду здоровью).

Прерывание беременности без согласия женщины квалифицируется по ст. 111 УК как причинение тяжкого вреда здоровью.

Оставление в опасности (ст. 125 УК). Непосредственным объектом преступления выступает жизнь и здоровье человека.

Потерпевший - лицо, находящееся в опасном для жизни или здоровья состоянии и лишенное возможности принять меры к самосохранению по малолетству, старости, болезни или вследствие своей беспомощности (например, опьянения или сна).

Под опасным для жизни или здоровья состоянием следует понимать наличие реальной угрозы жизни или причинения вреда здоровью (тяжкого или средней тяжести). Такая ситуация может создаться как сама по себе (например, обморочное состояние), так и в результате предшествующих действий виновного, поставившего потерпевшего в состояние, опасное для жизни или здоровья.

Объективная сторона преступления характеризуется бездействием - заведомым оставлением без помощи лица <1>.

<1> Я.А. Мыц полагает, что толкование нормы, закрепленной в ст. 125 УК, должно быть ограничительным. К лицам, ответственным по данной статье, следует относить только тех, кто не предоставил помощи потерпевшему. Возложение уголовно-правовой обязанности по оказанию помощи потерпевшему на лицо, поставившее его в опасное для жизни или здоровья состояние, неоправданно, так как поставление в опасность является самостоятельным преступлением (см.: Мыц Я.А. Оставление в опасности в уголовном праве России. Автореф. ... дис. канд. юрид. наук. М., 2007. С. 26).

Состав преступления - формальный: преступление считается оконченным с момента оставления потерпевшего в опасном для жизни или здоровья состоянии.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что оставляет без помощи лицо, находящееся в опасном для жизни или здоровья состоянии и лишенное возможности принять меры к самосохранению, которому он должен был и мог оказать помощь, и желает оставить его без помощи.

Субъект специальный - лицо, достигшее 16 лет и:

а) обязанное заботиться о потерпевшем, находящемся в опасном состоянии, в силу закона, профессии, рода деятельности или родственных отношений либо в силу того, что своим предшествующим поведением сам поставил его в опасное состояние;

б) имевшее возможность без серьезной опасности для себя или других лиц оказать этому лицу помощь.

Лицо, умышленно причинившее тяжкий вред здоровью потерпевшего, не может нести ответственность за оставление его в опасности. Б. в ходе ссоры избил потерпевшего К., вследствие чего тот был лишен возможности совершить самостоятельные действия. Затем он вытащил К. на улицу и в 40-градусный мороз оставил лежать на снегу без верхней одежды. В результате потерпевший скончался от острой кровопотери. Действия Б. квалифицированы судом по ч. 4 ст. 111 и ст. 125 УК.

Президиум Верховного Суда РФ, рассмотрев дело по надзорному представлению прокурора, изменил приговор, исключив указание о его осуждении по ст. 125 УК, мотивировав это тем, что Б. поставил другое лицо в опасное для жизни и здоровья состояние в результате умышленного причинения тяжкого вреда здоровью, опасного для жизни человека. Эти умышленные действия не могут дополнительно квалифицироваться по ст. 125 УК, поскольку они полностью охватываются составом преступления, предусмотренного ч. 4 ст. 111 УК <1>.

<1> БВС РФ. 2007. N 6; 2004. N 1.

Глава III. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СВОБОДЫ, ЧЕСТИ И ДОСТОИНСТВА ЛИЧНОСТИ

§ 1. Общая характеристика преступлений против свободы, чести и достоинства личности

Конституция РФ гарантирует право каждого на свободу и личную неприкосновенность, охрану чести и достоинства, которые являются естественными и неотъемлемыми. Содержание конституционных установлений соответствует Всеобщей декларации прав человека 1948 г., Международному пакту о гражданских и политических правах 1966 г., в которых провозглашается, что все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах, никто не может содержаться в рабстве или подневольном состоянии, подвергаться принудительному задержанию.

Родовым объектом преступлений против свободы, чести и достоинства личности являются общественные отношения, обеспечивающие существование человека как личности в его социальном и биологическом понимании, как физического существа, наделенного правом на жизнь, здоровье, личную свободу и неприкосновенность, честь, достоинство, обладающего иными личными, социальными и политическими правами.

Видовой объект - общественные отношения, обеспечивающие реализацию права человека на личную свободу, честь и достоинство.

В зависимости от непосредственного объекта все преступления можно классифицировать на две группы:

1) посягающие на физическую свободу человека - ст. 126 УК (похищение человека), ст. 127 УК (незаконное лишение человека свободы), ст. 127.1 УК (торговля людьми), ст. 127.2 УК (использование рабского труда), ст. 128 (незаконное помещение в психиатрический стационар);

2) посягающие на честь и достоинство личности - ст. 129 УК (клевета), ст. 130 УК (оскорбление).

§ 2. Преступления против личной свободы

Похищение человека (ст. 126 УК). Непосредственным основным объектом этого преступления является личная (физическая) свобода человека, понимаемая как возможность индивида самому определять место своего нахождения, передвигаться в любых направлениях, что исключает какое бы то ни было внешнее принудительное воздействие на него. В качестве дополнительного объекта могут выступать жизнь и здоровье человека.

Потерпевшим от преступления является любой человек, независимо от пола, возраста, национальной принадлежности, физического и психического состояния здоровья. В отдельных случаях законодатель признает те или иные характерные особенности человека в качестве обстоятельств, отягчающих ответственность виновного, например беременность или несовершеннолетие, о чем подробно будет сказано ниже.

Объективная сторона преступления характеризуется действиями, заключающимися в противоправном, как правило, насильственном завладении (захвате) человеком, тайном или открытым, и перемещении его из того места, где он находился в момент завладения (квартира, учреждение, улица и т.п.), в другое место с последующим удержанием вопреки воле похищенного. В отдельных случаях как такового захвата может и не происходить, когда человек в результате обмана, злоупотребления его доверием добровольно отправляется с похитителем в назначенное место, где его будут впоследствии насильственно удерживать или переправят в иное место содержания.

Основной состав преступления (ч. 1 ст. 126 УК) в качестве насилия предполагает нанесение побоев, ударов, высказывание угрозы совершить перечисленные действия, а также поступки оскорбительного характера.

Состав преступления - формальный: оно считается оконченным с момента изъятия человека и водворения его в помещение, предназначенное для дальнейшего нахождения.

Попытка захвата человека, не увенчавшаяся успехом по причинам, не зависящим от воли похитителя, и не приведшая к перемещению потерпевшего в иное место для последующего удержания в нем, образует покушение и подлежит квалификации по ч. 3 ст. 30 и ст. 126 УК. В литературе имеются и иные точки зрения, в соответствии с которыми уже сам факт завладения человеком образует оконченный состав преступления. Такое суждение представляется спорным. Судебная практика исходит из того, что похищение как преступное деяние образуется единством трех действий: тайный или открытый захват (завладение) живого человека, перемещение в другое место с последующим удержанием его в неволе <1>. Инсценировка похищения, когда потерпевший дает на него свое согласие, например для получения выкупа, который распределяется между "жертвой" и похитителем, не образует состав анализируемого преступления. Не образует состав похищения и насильственное завладение ребенком одним из родителей (или другим близким родственником) вопреки воле другого родителя, если такое деяние совершается в интересах ребенка.

<1> БВС РФ. 2007. N 9. С. 30.

В то же время как похищение нельзя рассматривать действия даже постороннего для ребенка человека, если они ограждают ребенка от возможной опасности, а также если он остался без присмотра.

В тех случаях, когда насильственное завладение человеком является способом совершения иного преступления, содеянное нельзя рассматривать как похищение, так как виновный руководствуется иными мотивами. Например, человека насильственно усаживают в автомобиль, чтобы похитить находящиеся при нем материальные ценности, или перевозят в иное место для совершения убийства. Если же умысел лица был направлен на похищение человека, а впоследствии преступник, воспользовавшись зависимым положением жертвы, совершает с ней насильственный половой акт, содеянное образует совокупность преступлений, предусмотренных ст. ст. 126 и 131 УК.

Похищение человека следует отграничивать от захвата заложника (ст. 206 УК), при совершении которого лицо преследует цель создания беспокойной обстановки в обществе, паники, страха, с тем чтобы вынудить соответствующие государственные органы или иные организации, а также их представителей выполнить открыто выраженные требования, выдвигаемые преступниками, как условие освобождения заложника, личность которого не имеет для преступника значения. При совершении преступления, предусмотренного ст. 126 УК, факт похищения не афишируется, посторонние лица не посвящаются в суть излагаемых требований.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что незаконно завладевает другим человеком, перемещает против его воли в иное место, ограничивая тем самым свободу передвижения последнего, и желает совершения перечисленных действий.

Субъект рассматриваемого преступления - вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

В части 2 ст. 126 УК предусмотрены следующие квалифицирующие признаки, наличие которых повышает степень общественной опасности содеянного и влечет более строгое наказание.

Похищение человека группой лиц по предварительному сговору (п. "а" ч. 2 ст. 126 УК) понимается так же, как и совершение убийства такой группой.

Применение насилия, опасного для жизни и здоровья (п. "в" ч. 2 ст. 126 УК) подразумевает либо непосредственное причинение любой тяжести вреда здоровью человека (от легкого до тяжкого) в процессе похищения, либо совершение насильственных действий, которые создают реальную возможность его причинения (например, сдавливание горла потерпевшего). Угроза применения насилия, опасного для жизни и здоровья, заключается в таких высказываниях в адрес потерпевшего, которые содержат в себе намерение причинить похищаемому смерть или любой вред здоровью.

Применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия (п. "г" ч. 2 ст. 126 УК), означает не только реальное причинение с их помощью того или иного вреда здоровью, но и их демонстрацию с целью уstrasить человека в процессе похищения, как средство сломить его сопротивление. К оружию в соответствии с Федеральным законом от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии" относится любое огнестрельное, газовое или холодное оружие. Под иными предметами следует понимать как хозяйственно-бытовую утварь (столовые ножи, топоры и т.п.), так и любые иные предметы, которые можно использовать для нанесения ударов, повреждений, например обрезок трубы или камень, найденные преступником в месте, где произошел захват человека или его удержание.

Демонстрация неисправного оружия или имитирующих его предметов не может квалифицироваться по указанному пункту. В то же время такие предметы оказывают психическое воздействие на потерпевшего и расцениваются им как угроза для жизни и здоровья, особенно в случаях, когда преступник с их помощью подкрепляет свои намерения причинить вред здоровью потерпевшему, если тот не будет ему повиноваться. При наличии таких обстоятельств содеянное подпадает под признаки преступления, предусмотренного п. "в" ч. 2 ст. 126 УК.

Похищение заведомо несовершеннолетнего (п. "д" ч. 2 ст. 126 УК) означает, что лицо осознавало факт недостижения потерпевшим 18 лет и желало его похитить.

Похищение женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. "е" ч. 2 ст. 126 УК), требует установления достоверного знания об этом обстоятельстве со стороны субъекта преступления.

Похищение двух или более лиц (п. "ж" ч. 2 ст. 126 УК) как квалифицирующий признак охватывает не только те случаи, когда умысел виновного был направлен на одновременный захват и удержание нескольких лиц, но и похищения людей, совершенные в разное время с самостоятельным умыслом, если при этом не истекли сроки давности за совершенные ранее деяния. В последнем случае следует руководствоваться положением ч. 1 ст. 17 УК, в соответствии с которым совокупность преступлений отсутствует, если норма уголовного закона в качестве отягчающего обстоятельства предусматривает совершение двух или более преступлений.

Похищение из корыстных побуждений (п. "з" ч. 2 ст. 126 УК) имеет место в том случае, когда в результате совершенного преступления субъект намеревается получить материальную выгоду для себя или третьих лиц, например потребовать выкуп от самого похищенного человека или спрятать его в укромном месте, чтобы таким образом отсрочить уплату долга. В случаях, когда требование о передаче имущества или денежных средств адресуется родственникам или знакомым похищенного как условие его освобождения, содеянное образует совокупность с вымогательством (ст. 163 УК), так как преступник посягает на иной объект - собственность других лиц.

Среди квалифицирующих признаков похищения отсутствует такой признак, содержащийся в иных составах преступлений против личности, как совершение преступления по найму. Наличие такого мотива у похитителя следует рассматривать как корыстные побуждения и в связи с этим квалифицировать содеянное по п. "з" ч. 2 ст. 126 УК. Лицо, склонившее субъекта к осуществлению такого преступления, подлежит ответственности в зависимости от характера совершенных им действий - как организатор или подстрекатель похищения со ссылкой на соответствующую часть ст. 33 УК.

В части 3 ст. 126 УК установлена ответственность за особо квалифицированные составы похищения человека, совершенные организованной группой и повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия.

Понятие организованной группы дается в ч. 3 ст. 35 УК.

Состав похищения человека, содержащийся в п. "в" ч. 3 ст. 126 УК, является материальным, так как в качестве последствия законодатель указал на причинение смерти потерпевшему по неосторожности или наступление иных тяжких последствий. Обязательным условием ответственности является установление причинной связи между совершенным деянием и наступившими последствиями. С субъективной стороны это преступление характеризуется двумя формами вины: лицо умышленно относится непосредственно к похищению человека и по неосторожности - к наступлению его смерти. Например, заталкивая похищенного в багажник автомобиля или удерживая его в холодном подвале в зимнее время, лицо предвидит, что в результате такого обращения может наступить смерть потерпевшего или тяжелое заболевание (острая форма пневмонии), но без достаточных на то оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение подобных последствий либо не предвидит, но, исходя из обстановки, при необходимой внимательности и предусмотрительности должно и могло было их предвидеть. В целом такое преступление в соответствии со ст. 25 УК признается совершенным умышленно. К иным тяжким последствиям относятся самоубийство, психическое расстройство или заболевание наркоманией, если потерпевшему вводились наркотические вещества, и т.п. Умышленное причинение смерти потерпевшему, например, в том случае, когда субъект понял, что не получит за него выкуп, а также с целью скрыть совершенное преступление, дополнительно квалифицируется по п. "в" ч. 2 ст. 105 УК по признаку "сопряженное с похищением человека". В соответствии с разъяснением, данным в п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)" (с изм., внесенными Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 6 февраля 2007 г. N 7), по указанному пункту наступает ответственность не только за умышленное причинение смерти самому похищенному, но и за убийство других лиц, совершенное виновным в связи с похищением человека, например убийство лица, пытавшегося освободить потерпевшего <1>.

<1> БВС РФ. 1999. N 3.

В примечании к ст. 126 УК содержатся условия освобождения виновного от уголовной ответственности: добровольное освобождение похищенного человека и отсутствие в действиях лица состава иного преступления.

В решении по делу Ф. и Ш. суд указал: поскольку с их стороны имело место добровольное освобождение похищенного ими Т., они подлежат уголовной ответственности лишь за причинение вреда его здоровью <1>. Мотивы освобождения могут быть самыми разными: страх перед наказанием, раскаяние и т.п., за исключением тех случаев, когда не выполняются условия, выдвинутые похитителем, или дальнейшее удерживание потерпевшего становится невозможным, поскольку ему удалось сообщить о своем заточении иным лицам, и правоохранительные органы готовят его освобождение.

<1> БВС РФ. 1999. N 2.

Незаконное лишение человека свободы (ст. 127 УК). В качестве дополнительного объекта могут выступать жизнь и здоровье человека.

Объективная сторона преступления заключается в совершении противоправных действий, направленных на удержание потерпевшего помимо его воли в помещении или ином месте, где лицо оказалось в силу тех или иных причин: прибыло самостоятельно, по приглашению виновного или под влиянием обмана. В диспозиции ст. 127 УК особо подчеркивается, что незаконное лишение человека свободы не связано с его похищением,

т.е. завладением, перемещением и удержанием в каком-либо месте. Место пребывания человека при этом не ограничивается рамками помещения; это может быть остров, парк, если лицо привязали к дереву, лишив его возможности самостоятельно покинуть такую территорию.

Удержание человека может быть открытым, а может быть и тайным для него, когда злоумышленник запирает на ключ дверь комнаты, в которой находится потерпевший. При открытом удержании человека в объективную сторону основного состава преступления (ч. 1 ст. 127 УК) могут входить такие действия, как побои, отдельные удары, связывание рук, заклеивание рта, чтобы потерпевший не мог позвать на помощь, позвонить по телефону. В объективную сторону могут входить и угроза причинить вред, не опасный для жизни и здоровья, лишить человека материальной помощи, работы, если он находится в материальной или иной зависимости от преступника.

Если незаконное лишение свободы является способом совершить другое преступление, посягающее на иной объект, то оно охватывается конструктивными признаками его состава и дополнительной квалификации по ст. 127 УК <1> не требует. Например, запирание лица в кладовке в процессе грабежа или разбоя, так как умысел лица при этом направлен на хищение чужого имущества, для чего виновный и нейтрализует собственника имущества, не давая ему возможность сообщить о совершенном преступлении.

<1> БВС РФ. 2007. N 7.

Состав преступления - формальный: оно окончено с момента фактического лишения человека возможности самостоятельно покинуть место его удержания независимо от продолжительности лишения свободы.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие (ч. 2 ст. 127 УК) и особо квалифицирующие признаки (ч. 3 ст. 127 УК) аналогичны соответствующим признакам, образующим квалифицированные и особо квалифицированные составы похищения человека, и имеют идентичное содержание, за следующими исключениями. В части 2 ст. 127 УК отсутствует признак "из корыстных побуждений", а при уяснении такого признака, как применение насилия, опасного для жизни и здоровья (п. "в" ч. 2 ст. 127 УК), следует исходить из того, что он охватывает физическое насилие, повлекшее причинение лишь легкого и средней тяжести вреда здоровью. Причинение тяжкого вреда здоровью подлежит самостоятельной квалификации по ст. 111 УК. Угроза применения насилия, а также психическое воздействие на человека охватывается основным составом преступления (ч. 1 ст. 127 УК).

Лишение свободы человека с его согласия, при необходимой обороне, крайней необходимости не образуют состава данного преступления. Уголовная ответственность исключается и в том случае, когда родители несовершеннолетних детей, осуществляя воспитательные функции, не разрешают им покидать пределы жилища в определенное время суток, препятствуют посещению нежелательных мероприятий.

Анализируемое деяние следует отграничивать от незаконного задержания, заключения под стражу или содержания под стражей (ст. 301 УК), субъект которых специальный - работник органов дознания или следственных органов, а также судья. Иные должностные лица, использующие свое служебное положение для незаконного лишения свободы человека, подлежат уголовной ответственности по ст. 286 УК (превышение должностных полномочий).

Торговля людьми (ст. 127.1 УК). Уголовная ответственность за совершение указанного преступления была введена Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ и во многом определяется положениями, зафиксированными в ряде международных правовых документов, направленных на пресечение рабства и работорговли. В их числе -

Конвенция относительно рабства 1926 г. с изменениями, внесенными Протоколом 1953 г.; Конвенция ООН о борьбе с торговлей людьми и эксплуатацией проституции третьими лицами 1949 г. и Заключительным протоколом к ней; Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности и дополняющий ее Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее 2000 г.

Основным непосредственным объектом преступления является свобода человека, которую следует понимать как естественное состояние, при котором он беспрепятственно, по своему усмотрению может передвигаться в пространстве, избирать место своего нахождения, а также сферу приложения трудовых, творческих и прочих устремлений (интересов), что исключает эксплуатацию и любое подневольное состояние. В качестве дополнительного объекта могут выступать жизнь и здоровье человека, нормальное развитие и воспитание несовершеннолетнего; установленный порядок пересечения государственной границы, документооборота; регламентированный порядок и нормальная деятельность должностных и иных лиц, использующих свое служебное положение для осуществления торговли людьми.

Потерпевшим может быть любое лицо. Согласие человека на передачу (продажу) его другим лицам не исключает квалификацию содеянного по ст. 127.1 УК.

Объективная сторона преступления заключается в совершении одного или нескольких альтернативных деяний, перечисленных в диспозиции уголовно-правовой нормы.

Купля предполагает приобретение человека за деньги или иные материальные ценности (движимое и недвижимое имущество, продукты питания, спиртные напитки и т.п.). Средством платежа следует считать и предоставление услуг имущественного характера, так как в основе купли-продажи лежит возмездность совершаемых действий.

При квалификации содеянного в указанной выше форме по ст. 127.1 УК уголовной ответственности всегда подлежат два лица: первое - за продажу и второе - за куплю.

Если субъект обещал продать человека и передать его после получения денег, но изначально его умысел был направлен на завладение материальными ценностями и он не собирался выполнять условий заключенного соглашения, его действия подлежат квалификации по ст. 159 УК как мошенничество, а действия покупателя - как покушение на торговлю людьми в форме купли (ч. 3 ст. 30 и ч. 1 ст. 127.1 УК).

Вербовка включает деятельность по поиску, найму, набору, привлечению лиц для занятия какими-либо видами деятельности (в том числе и незаконными) с целью их эксплуатации. Вербовка может выражаться в уговорах, шантаже, обмане, с помощью которых лицо получает согласие потерпевшего на его эксплуатацию. Обычно людей вербуют под предлогом учебы, трудоустройства и т.п. Если в процессе вербовки к потерпевшему применялось любое физическое или психическое насилие, содеянное образует квалифицированный состав преступления (п. "е" ч. 2 ст. 127.1 УК). Вербовку необходимо отличать от пособнических действий, когда лицо лишь подыскивает для вербовщика, по его просьбе, потенциальную жертву и знакомит их.

Перевозка человека заключается в транспортировке, доставке из места его нахождения в пункт, где должна непосредственно состояться сделка купли-продажи или передача его другими лицами, либо в ту местность, где предполагается использовать потерпевшего в целях эксплуатации. Территориальных ограничений при этом нет, перевозка может осуществляться как в пределах одного города (населенного пункта), так и с выездом за пределы Российской Федерации.

Передача человека, так же как и его перевозка, в определенных ситуациях представляет посреднические действия, благодаря которым продавец производит отчуждение продаваемого человека, а покупатель приобретает его. Передаче человека может предшествовать его перевозка или доставка в обусловленное место пешком; наконец, одно лицо может привезти человека в пункт назначения, а непосредственно

передает его другое лицо. В последнем случае каждый причастный к торговле людьми должен отвечать только за свое деяние.

Как самостоятельное преступление передача человека заключается в предоставлении потерпевшего другому лицу безвозмездно, во временное пользование на каких-либо условиях, в обмен на иного человека, предполагаемые услуги или как способ расчета за уже полученные.

Получение человека означает его приобретение на условиях, характерных для передачи: дарение, для временного использования безвозмездно или в счет долга и т.п. В то же время получить человека можно от продавца для дальнейшей передачи покупателю, для его перевозки или укрывательства.

Укрывательство представляет действия, направленные на сокрытие потерпевшего в любом месте или помещении, как предназначенном для проживания людей, так и нет (землянка в лесу, подпол в доме и т.п.), чтобы его не могли увидеть посторонние граждане, обнаружить заинтересованные в его поиске лица и правоохранительные органы. Укрывательство может быть как тайным, так и явным, когда субъект выдает потерпевшего за своего родственника или знакомого, при этом применяя к нему угрозу.

Укрывательство следует отграничивать от сокрытия человека, которое имеет место после завершения сделки купли-продажи или передачи, когда осуществляется его непосредственная эксплуатация. В этом случае сокрытие совершается для того, чтобы посторонним лицам не стало известно, что человека используют для занятия проституцией, иных форм сексуальной эксплуатации либо рабского труда или иного подневольного состояния. В приведенном случае сокрытие охватывается составом использования рабского труда (ст. 127.2 УК).

Состав - формальный: преступление считается оконченным с момента завершения сделки купли-продажи, передачи или получения лица либо совершения иного деяния, предусмотренного уголовным законом.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и специальной целью - эксплуатация человека, которая в соответствии с примечанием 2 к ст. 127.1 УК включает использование занятия проституцией другими лицами, иные формы сексуальной эксплуатации (участие в представлениях порнографического характера, в изготовлении порнографической продукции и т.п.), рабский труд (услуги) и подневольное состояние.

Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, либо лицо, использующее свое служебное положение (п. "в" ч. 2 ст. 127.1 УК).

В части 2 ст. 127.1 УК предусмотрены следующие квалифицирующие признаки.

Торговля людьми в отношении двух и более лиц (п. "а" ч. 2 ст. 127.1 УК) и в отношении заведомо несовершеннолетнего (п. "б" ч. 2 ст. 127.1 УК) по своему содержанию аналогичны подобным признакам, содержащимся в ч. 2 ст. 127 УК.

Торговля людьми лицом с использованием своего служебного положения (п. "в" ч. 2 ст. 127.1 УК) подразумевает совершение указанного преступления должностным лицом, лицом, осуществляющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, либо иным лицом, использующим свои служебные функции с целью облегчить совершение любого из деяний, перечисленных в уголовном законе.

Торговля людьми с перемещением потерпевшего через Государственную границу РФ или с незаконным удержанием его за границей (п. "г" ч. 2 ст. 127.1 УК) означает, что субъект вопреки установленным правилам пересечения Государственной границы перевозит либо иным образом транспортирует человека, приобретенного посредством сделки купли-продажи, за пределы Российской Федерации, а также на ее территорию либо вопреки желаниям лица удерживает его на территории иностранного государства.

Торговля людьми с использованием поддельных документов, а равно с изъятием, сокрытием либо уничтожением документов, удостоверяющих личность потерпевшего (п. "д" ч. 2 ст. 127.1 УК). Подделка (изготовление) фальшивых документов самим субъектом

торговли людьми охватывается составом указанного преступления и дополнительной квалификации по ст. 327 УК не требует.

Применение насилия или угроза его применения (п. "е" ч. 2 ст. 127.1 УК) раскрывается аналогично этому признаку в ст. 126 УК.

Торговля людьми в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей (п. "ж" ч. 2 ст. 127.1 УК) считается оконченной при установлении самой цели и совершении для этого любого из деяний, перечисленных в диспозиции уголовно-правовой нормы. Фактическое отторжение органов или тканей требует дополнительной квалификации по статьям о преступлениях против здоровья или жизни, если оно закончилось смертельным исходом. Принуждение приобретенного человека к изъятию органов или тканей дополнительно квалифицируется по ст. 120 УК.

Особо квалифицирующие признаки, предусмотренные в п. п. "а" и "в" ч. 3 ст. 127.1 УК, по своему содержанию не отличаются от аналогичных признаков, указанных в ч. 3 ст. 127 УК. Но п. "а" ч. 3 ст. 127.1 УК включает еще и причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью.

Торговля людьми, совершенная способом, опасным для жизни и здоровья многих людей (п. "б" ч. 3 ст. 127.1 УК), т.е. двух и более лиц, охватывает такие случаи, когда потерпевших, например, перевозят в тесных контейнерах, содержат без пищи, воды, в ограниченном помещении, применяют наркотические вещества.

В примечании 1 к ст. 127.1 УК предусмотрено освобождение от уголовной ответственности. Оно возможно только в том случае, если лицо: 1) совершило впервые деяние, квалифицируемое по ч. 1 или п. "а" ч. 2 ст. 127.1 УК; 2) добровольно освободило потерпевшего; 3) способствовало раскрытию преступления; 4) в его действиях не содержится иного состава преступления.

Использование рабского труда (ст. 127.2 УК) - преступление международного характера, запрет на совершение которого содержится в таких документах, как Конвенция ООН относительно рабства 1926 г., Всеобщая декларация прав человека, Дополнительная конвенция об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством, 1956 г.

Основной непосредственный объект преступления - личная свобода человека как право самостоятельно избирать сферу трудовой деятельности, что исключает принудительный труд (ч. 2 ст. 37 Конституции РФ), физическая свобода. Дополнительный объект - жизнь или здоровье человека.

Потерпевший - лицо, в отношении которого осуществляются правомочия собственника, присущие обладанию вещью, а также человек, находящийся в подневольном состоянии, сходном с рабством, когда он по независящим от него причинам не может отказаться от выполнения работ (услуг). Это означает, что формальное, но вынужденное согласие человека на эксплуатацию его в качестве раба под давлением тех или иных обстоятельств, многие из которых выступают в качестве признаков квалифицированных составов, не исключает уголовную ответственность лица, использующего такой рабский труд.

Объективная сторона преступления выражается в безвозмездном принудительном использовании труда другого человека, находящегося в рабской зависимости. Следует согласиться с теми авторами, которые в объективную сторону этого преступления включают и такое использование чужого труда, когда лицо попадает в долговую кабалу, крепостную зависимость или вынуждено выполнять работу или оказывать услуги, находясь в ином зависимом состоянии <1>. Это основывается на толковании дефиниции "иное подневольное состояние", даваемом в международных правовых документах, которое, в свою очередь, охватывается более широким понятием "эксплуатация человека".

<1> См.: Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. А.И. Рарога. М.: Эксмо, 2007. С. 92, 93.

Состав - формальный: преступление считается юридически оконченным с момента начала использования рабского труда, но в силу того, что оно является длящимся, момент фактического окончания связан с прекращением эксплуатации человека в результате его побега, смерти, пресечения правоохранительными органами, освобождения потерпевшего самим виновным.

Приобретение человека (купля, получение) для последующего использования его рабского состояния дополнительно квалифицируется по ст. 127.1 УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие признаки, предусмотренные ч. 2 ст. 127.2 УК: совершение преступления в отношении двух и более лиц (п. "а"), в отношении заведомо несовершеннолетнего (п. "б"), лицом с использованием своего служебного положения (п. "в"), с изъятием, сокрытием либо уничтожением документов, удостоверяющих личность потерпевшего (п. "д"), по своему содержанию аналогичны ранее рассмотренным составам торговли людьми. В пункте "г" ч. 2 ст. 127.2 УК помимо насилия или угрозы его применения делается ссылка на "применение шантажа", психического насилия, заключающегося в намерении лица распространить о потерпевшем либо о его родственниках и близких сведения, которые он хотел бы сохранить в тайне, совершить неправомерные действия в отношении его имущества или имущества указанных лиц и т.п. Из опасения, что субъект совершит перечисленные деяния, потерпевший отдает себя полностью во власть преступника и выполняет все его распоряжения.

Особо квалифицирующие признаки совпадают с признаками, предусмотренными в ч. 3 ст. 127.1 УК.

Незаконное помещение в психиатрический стационар (ст. 128 УК). Дополнительным объектом могут выступать жизнь или здоровье человека (ч. 2 ст. 128 УК).

Объективная сторона преступления характеризуется действиями, заключающимися в незаконном помещении лица в психиатрический стационар. Диспозиция анализируемой нормы является бланкетной, поэтому для понимания признаков приведенного состава преступления необходимо обратиться к нормативному правовому акту, регламентирующему порядок оказания психиатрической помощи. Так, в соответствии со ст. 4 и 28 Закона РФ от 2 июля 1992 г. N 3185-1 "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" <1> госпитализация лиц, нуждающихся в оказании психиатрической помощи, производится добровольно, с согласия больного или его представителей. Исключение представляют случаи, когда лечение больного возможно лишь в условиях стационара, а психическое расстройство является тяжелым и больной опасен не только для самого себя, но и для окружающих (ст. 29 Закона), либо он сам не может обслуживать себя и, оставшись без медицинского обслуживания, заболевание будет прогрессировать. Лечение применяется, как правило, по решению комиссии врачей-психиатров, кроме случаев, не терпящих отлагательства. В течение 48 часов лицо, помещенное в стационар, должно быть освидетельствовано комиссией врачей-специалистов, которая подтверждает обоснованность госпитализации. В случае необоснованного помещения в стационар человек подлежит выписке; в противном случае заключение комиссии в пределах 24 часов направляется в суд по месту нахождения психиатрического учреждения для решения вопроса о пребывании в нем больного (ст. 32 Закона).

<1> ВВС РФ. 1992. N 33. Ст. 1913.

Незаконным помещением в психиатрический стационар будет в том случае, когда оно касается заведомо здорового человека или страдающего психическим расстройством, лечение которого может осуществляться амбулаторно. При совершении указанного

преступления возможно применение насилия к потерпевшему, выразившегося в побоях, причинении легкого вреда здоровью или угрозе совершить подобные действия, когда он против своей воли водворяется в лечебное учреждение; может быть представлено ложное врачебное заключение, на основании которого лицо якобы добровольно следует в лечебное учреждение; не исключается обман, когда под видом помещения в обычную больницу человека привозят в психиатрический стационар.

Применение к потерпевшему насилия, сопряженного с причинением вреда средней тяжести или тяжкого вреда здоровью, должно квалифицироваться по совокупности с преступлениями, предусмотренными ст. ст. 112 или 111 УК.

Если водворению в психиатрический стационар предшествовало похищение человека, содеянное также образует совокупность преступлений, предусмотренных ст. ст. 126 и 128 УК.

Следует поддержать точку зрения авторов, полагающих, что как незаконное помещение в психиатрический стационар надлежит рассматривать и такие случаи, когда в нем удерживается излечившийся человек, подлежащий выписке <1>. В этом случае заключение о необходимости продолжить лечение является формальным основанием для последующего содержания лица в лечебном учреждении, но фактически означает его незаконное помещение (с этого момента) в стационар.

<1> См.: Уголовное право России. Т. 2. Особенная часть / Под ред. А.Н. Игнатова и Ю.А. Красикова. М., 2005. С. 122.

Состав - формальный: преступление считается оконченным с момента помещения потерпевшего в психиатрический стационар либо с момента удержания в нем излечившегося человека.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - врач-психиатр, поставивший ложный диагноз (как в отношении здорового человека, так и подлежащего выписке) и выдавший направление (принявший решение) на госпитализацию либо непосредственно ее осуществивший. Иные лица, оказавшие содействие незаконному помещению в психиатрический стационар, подлежат ответственности в качестве пособников, организаторов или подстрекателей при склонении врача-психиатра к совершению указанного преступления.

Если незаконное помещение в психиатрический стационар производилось по заведомо неправильному судебному постановлению, вынесенному судьей, то содеянное подпадает под признаки преступления, предусмотренного ст. 305 УК (вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта).

К числу квалифицирующих признаков законодатель в ч. 2 ст. 128 УК относит использование лицом своего служебного положения. Такими лицами являются заведующие психиатрическими отделениями, главные врачи одноименного стационара, должностные лица органа здравоохранения, которые могут принимать решения, обязательные для исполнения подчиненными им сотрудниками.

По части 2 ст. 128 УК была осуждена Д., заведующая психиатрическим стационаром, принявшая решение о госпитализации Л. Для того чтобы скрыть его местонахождение от знакомых и близких, он был помещен в лечебное учреждение под вымышленной фамилией <1>.

<1> БВС РФ. 2007. N 3.

Если незаконное помещение в психиатрический стационар повлекло по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия (самоубийство, тяжкий вред здоровью, развод, лишение имущества и т.п.), деяние также образует квалифицированный состав (ч. 2 ст. 128 УК).

§ 3. Преступления против чести и достоинства личности

Право человека на защиту своей чести и доброго имени гарантировано Конституцией РФ (ст. ст. 21, 23) и вытекает из основных международных документов в этой сфере - Международного пакта о гражданских и политических правах и Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод.

Клевета. Понятие чести связано с оценкой нравственных и иных качеств личности со стороны общества, которая обусловлена поведением человека, его отношением к социальным и моральным ценностям. Достоинство - это внутренняя, личная оценка человеком своих качеств, способностей, той значимости, которую он имеет для окружающих людей. Репутация представляет общественную оценку компетентности человека, его профессиональных и деловых качеств, способностей.

Предметом преступления являются заведомо ложные сведения о якобы совершенных человеком поступках, которые с точки зрения морали и нравственности считаются непозволительными и заслуживают порицания, либо о фактах или событиях, имевших место в его жизни. Это могут быть сообщения о противоправных деяниях, ненадлежащем отношении к своим близким родственникам, о наличии заболеваний, которые считаются в обществе неприличными или особо опасными, о неисполнении своих деловых обязательств, срыве заключенных договоров и т.п.

Потерпевшим от клеветы может быть любое лицо, включая малолетних и душевно больных, а также умерший человек, которого, к примеру, обвиняют в плагиате.

Объективная сторона имеет словесную форму и выражается в распространении, доведении хотя бы до одного лица заведомо ложных сведений, порочащих, т.е. подрывающих честь, достоинство и репутацию человека, которые касаются поступков, событий, не имевших место в действительности. Поэтому сообщение о каких-либо вымышленных фактах из жизни человека, не влияющих отрицательно на его оценку в глазах общества, не умаляющих его честь и достоинство, не может рассматриваться в качестве анализируемого преступления. Необходимо подчеркнуть, что речь идет не о характеристике человека, которая дается субъектом ("плохой работник", "необразованный"), а именно о совершенных им поступках. Нельзя относить к числу клеветнических порочащие сведения, составляющие личную тайну, но свидетельствующие о реальных поступках человека. При наличии необходимых условий такие деяния могут расцениваться как нарушение неприкосновенности частной жизни (ст. 138 УК). Ложное измышление о предполагаемых поступках человека в будущем также не образует состава клеветы.

Порочащие сведения могут распространяться устно, в письменной форме, по телефону, с использованием иных средств связи и общения, как заочно, так и в присутствии потерпевшего.

Состав преступления - формальный. Оно считается оконченным в момент сообщения ложных порочащих сведений хотя бы одному человеку. Возможно и покушение на клевету, когда указанные сведения сообщаются глухому человеку или излагаются в отправленном письме, еще не дошедшем до адресата.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и заведомостью. Заведомость означает, что лицо достоверно знает о том, что распространяет вымышленные сведения о поступках человека, фактах его биографии, и желает совершения подобных действий. Добросовестное заблуждение исключает состав клеветы. В качестве примера можно привести следующий казус. Щ., будучи допрошенной в качестве потерпевшей по делу о поджоге неустановленными лицами ее дома, заявила, что она подозревает в этом преступлении своих соседей К. О своих подозрениях Щ. рассказала знакомым. Семья К. посчитала, что Щ. виновна в распространении клеветнических измышлений, и обратилась в правоохранительные органы. Щ. была осуждена по ч. 1 ст. 129 УК. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ

отменила приговор, мотивировав свое решение тем, что материалами дела не установлено, что Щ. заведомо понимала ложность сообщаемых ею сведений, что они порочат честь и достоинство другого лица, и сознательно желала именно этого. Показаниями свидетелей было установлено, что действительно члены семьи К. неоднократно высказывали в ее адрес угрозы о том, что она останется без жилья, а ее дом будет "гореть синим пламенем" <1>.

<1> БВС РФ. 2007. N 7.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав (ч. 2 ст. 129 УК) - распространение клеветнических сведений в публичном выступлении (на собрании, заседании трудового коллектива, в стенгазете), публично демонстрирующемся произведении (кино, спектакль) или средствах массовой информации (газеты, журналы, телевидение).

Особо квалифицированный состав - клевета, соединенная с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (указаны в ч. 4 и 5 ст. 15 УК). Данное преступление следует отграничивать от заведомо ложного доноса, соединенного с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (ч. 2 ст. 306 УК), посягающего на интересы правосудия и направленного на привлечение заведомо невиновного человека к уголовной ответственности. В отличие от клеветы заведомо ложные сведения при доносе сообщаются не родственникам, знакомым и иным лицам, которые знают человека, а адресуются государственным органам, в чьи обязанности входит уголовное преследование.

Оскорбление (ст. 130 УК). Непосредственный объект преступления - достоинство личности как осознание человеком своей значимости, состоятельности в социальной среде, деловой, профессиональной, политической и прочей деятельности. Достоинством, т.е. способностью к самооценке личности, определению своего места в социуме и общественных отношениях, не обладают малолетние, душевнобольные, а также умершие люди. Поэтому они не могут быть потерпевшими от данного преступления, их нельзя оскорбить (но можно унижить, опорочить их честь в результате клеветы).

Объективная сторона оскорбления характеризуется словесным унижением достоинства другого человека путем высказывания унижительных, издевательских оценок физических, моральных, умственных и иных качеств человека, облеченных в неприличную форму, в результате чего подрывается его престиж не только в собственных глазах, но и в глазах других людей. Отрицательная оценка производственной деятельности человека в целом, подкрепленная конкретными фактами о нарушении трудовой дисциплины, не может расцениваться как оскорбление. Так, по ч. 2 ст. 130 УК была оправдана П., директор предприятия. На собрании трудового коллектива она выразила недоверие заведующей производством К., которая, по ее словам, злоупотребляла своим должностным положением "через калькуляцию, по отчетам, нарушала технологию", добавив при этом, что К. "использует предприятие в личных целях, как сутенер проститутку". В своем решении суд пришел к выводу, что "высказанная П. фраза-сравнение, не относилась именно к личности К., а представляла собой оценку ее производственной деятельности". Суд согласился с доводами П., что словари русского языка не относят приведенные слова к бранным, и поэтому они не могут быть признаны неприличными <1>.

<1> БВС РФ. 2003. N 4.

Оскорбить можно и действием, циничным жестом, ударив человека по лицу, плюнув в него, вылив на него нечистоты. Уголовно-правовой запрет установлен только в отношении особо злостных, грубых форм оскорбительного отношения к личности, что законодатель и попытался отразить в словосочетании "неприличная форма", которая

заключает в себе циничный, непристойный, не соответствующий принятым в обществе правилам способ оценки личности, противоречащий моральным и нравственным устоям. Нередко такое поведение сопровождается ненормативной лексикой. Характеристика, данная человеку пусть и в резкой, обидной форме, с применением сравнений и эпитетов, заключающих в себе наиболее неприглядные и отрицательные черты человеческой натуры, но не переходящая грани общепринятой и литературной речи, не может рассматриваться как высказанная в неприличной форме (лоботряс, дармоед, подлец, глупый, грязный как свинья и т.п.). Подобные высказывания не образуют состава оскорбления. В этих случаях субъект может защищать свое достоинство в порядке гражданского судопроизводства.

Оскорбление может быть высказано в присутствии посторонних лиц, лично человеку и даже в его отсутствие, если виновный понимает, что высказанная им оценка будет доведена до потерпевшего. Для квалификации оскорбления важно, насколько обоснованны и соответствуют действительности суждения о человеке; главное, чтобы они были облечены в неприличную форму.

Оскорбление путем физического воздействия следует отграничивать от побоев (ст. 116 УК), при нанесении которых лицо не преследует цель унижения человеческого достоинства, а желает причинить потерпевшему боль и поэтому посягает на его телесную неприкосновенность. Оскорбительные выражения в адрес потерпевшего при грабеже и разбое являются средством воздействия на потерпевшего, чтобы сломить его волю, внушить чувство страха и заставить подчиниться преступнику. Дополнительной квалификации по ст. 130 УК в подобных ситуациях не требуется.

Оскорбление, предусмотренное ст. 130 УК, следует отграничивать от мелкого хулиганства, при совершении которого виновный допускает оскорбительные выражения в адрес потерпевшего. Однако они произносятся не по мотиву личной неприязни к конкретному человеку и желанию на этой почве унижить его достоинство, а выражают неуважение к обществу в целом, к моральным и нравственным ценностям, и потерпевший при хулиганстве не персонифицирован. Поэтому важно правильно установить мотив.

Состав преступления - формальный: оно считается оконченным в момент произнесения соответствующих слов в неприличной форме, совершения непристойных жестов и оскорбительных действий, посягающих на телесную неприкосновенность человека, например пощечина.

Субъективная сторона оскорбления характеризуется прямым умыслом.

Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав рассматриваемого преступления включает оскорбление, содержащееся в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации.

Глава IV. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ И ПОЛОВОЙ СВОБОДЫ ЛИЧНОСТИ

§ 1. Общая характеристика преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности

Половые преступления представляют собой умышленные действия, посягающие на охраняемые уголовным законом половую неприкосновенность, нравственное и физическое развитие несовершеннолетних и малолетних, а также на половую свободу взрослых лиц.

Видовым (групповым) объектом этих преступлений является совокупность общественных отношений, обеспечивающих половую неприкосновенность и половую свободу личности. Половая свобода и половая неприкосновенность составляет часть гарантированных Конституцией РФ прав и свобод личности. Статья 22 Конституции РФ

провозглашает: "Каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность". Половая неприкосновенность - составляющая половой свободы, поэтому ее нарушение всегда нарушает и половую свободу.

По объективным признакам все преступления, входящие в эту группу, совершаются путем действия. По законодательной конструкции (за исключением квалифицированных и особо квалифицированных видов изнасилования и насильственных действий сексуального характера, предусматривающих наступление последствий) все преступления имеют формальный состав.

Субъективная сторона этих посягательств характеризуется умышленной виной, причем умысел может быть только прямым. Квалифицирующие признаки, закрепленные в п. п. "а" и "б" ч. 3 ст. ст. 131 и 132 УК, предусматривают неосторожное отношение к последствиям, что позволяет отнести эти деяния к преступлениям с двумя формами вины.

Субъект - любые вменяемые лица, достигшие в зависимости от конкретного состава 14, 16 или 18 лет. Субъектом изнасилования может быть только лицо мужского пола.

Половые преступления можно подразделить в зависимости от непосредственного объекта на две группы.

1. Посягательства на половую свободу личности: изнасилование (ст. 131 УК), насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК), понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК).

2. Посягательства на половую неприкосновенность, нравственное и физическое здоровье несовершеннолетних и малолетних: изнасилование и насильственные действия сексуального характера в отношении несовершеннолетних и малолетних (п. "д" ч. 2 ст. ст. 131 и 132 и п. "в" ч. 3 ст. ст. 131 и 132 УК), половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16 лет (ст. 134 УК), развратные действия (ст. 135 УК).

§ 2. Посягательства на половую свободу и неприкосновенность личности

Изнасилование (ст. 131 УК). Основным объектом изнасилования является половая свобода взрослой женщины. Под половой свободой понимается право лица самостоятельно решать, с кем и как удовлетворять свои сексуальные желания. Критерии и границы допустимости половой свободы устанавливаются лицом, в отношении которого совершаются сексуальные действия. При этом женщина самостоятельно оценивает, пострадала ли ее половая свобода. В случае изнасилования несовершеннолетней или малолетней девочки объектом является половая неприкосновенность, которая предполагает запрет на совершение любых сексуальных действий против личности. Если посягательство на половую свободу и неприкосновенность сопровождается применением насилия, вред причиняется дополнительному объекту - здоровью потерпевшей. Для наличия состава этого преступления потерпевшей может быть только лицо женского пола, независимо от ее отношений с виновным (муж, сожитель и т.д.).

Объективная сторона изнасилования состоит в половом сношении с применением насилия или угрозы его применения к потерпевшей или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей. Таким образом, закон устанавливает две формы изнасилования: 1) половое сношение с применением насилия или с угрозой его применения; 2) половое сношение с использованием беспомощного состояния потерпевшей.

Объективная сторона изнасилования, совершаемого с применением насилия или с угрозой применения насилия, имеет сложную структуру, так как преступление в такой ситуации состоит из двух обязательных действий (насилия и полового сношения).

Под изнасилованием следует понимать лишь половое сношение с женщиной вопреки ее воле и согласию. Способы совершения этих действий четко очерчены в законе.

Поэтому не могут рассматриваться в качестве изнасилования действия лица, склонившего женщину к половому акту путем обмана или злоупотребления доверием, например заведомо ложного обещания вступить в брак.

Под изнасилованием, по смыслу ст. 131 УК, следует понимать совершаемое вопреки воле и согласию потерпевшей (с применением насилия или угрозы его применения либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей) естественное половое сношение, т.е. совершаемое путем введения полового члена мужчины во влагалище женщины; при этом виновным является мужчина, а потерпевшей - женщина. Все иные насильственные действия сексуального характера, в том числе и естественное половое сношение, когда виновной является женщина, а потерпевшим - мужчина, не могут расцениваться как изнасилование. Их следует квалифицировать по ст. 132 УК.

Под насилием, по смыслу закона, следует понимать физическое насилие. Оно применяется виновным как средство подавления действительного, а не мнимого или ожидаемого сопротивления потерпевшей.

Физическое насилие может состоять в удержании, связывании, причинении побоев, легкого или средней тяжести вреда здоровью. Такое насилие согласно п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации" охватывается ст. 131 УК.

Если при изнасиловании либо покушении на него умышленно причиняется тяжкий вред здоровью потерпевшей, действия виновного квалифицируются по соответствующей части ст. 131 УК и по совокупности с преступлением, предусмотренным ст. 111 УК. Действия лица, умышленно причинившего в процессе изнасилования тяжкий вред здоровью потерпевшей, что повлекло по неосторожности ее смерть, при отсутствии других квалифицирующих признаков следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 131 и ч. 4 ст. 111 УК. При совершении убийства в процессе изнасилования, после его окончания либо покушения на него в целях сокрытия совершенного преступления либо по мотивам мести за оказанное сопротивление содеянное виновным подлежит квалификации по п. "к" ч. 2 ст. 105 УК. Совокупность преступлений, предусмотренных п. "к" ч. 2 ст. 105 и ст. 131 УК, по действующей редакции ст. 17 УК не образуется.

Под угрозой применения насилия понимается запугивание потерпевшей, совершение таких действий, которые свидетельствовали бы о намерении немедленно применить физическое насилие - вплоть до причинения вреда здоровью средней тяжести. Таким образом, в ч. 1 ст. 131 УК речь идет об угрозе причинения побоев, легкого и средней тяжести вреда здоровью, поскольку угроза убийством и причинением тяжкого вреда здоровью охватывается п. "в" ч. 2 ст. 131 УК. Угроза должна восприниматься потерпевшей как реальная вне зависимости от того, имел ли виновный намерение ее осуществить. Угроза применить насилие в будущем не может рассматриваться в качестве средства подавления сопротивления потерпевшей, поскольку она имеет возможность обратиться за помощью в правоохранительные органы или к другим гражданам.

Угроза иного характера, например разгласить позорящие сведения о потерпевшей или ее близких, уничтожить имущество, не позволяет квалифицировать содеянное по ст. 131 УК.

Как физическое насилие, так и угроза его применения могут применяться и к потерпевшей, и к другим лицам. К таким лицам могут быть отнесены не только дети или другие родственники потерпевшей, но и другие лица, в судьбе которых потерпевшая заинтересована, например ее воспитанники, ученики.

Таким образом, для наличия состава изнасилования насилие должно быть реальным и иметь отношение к моменту совершения деяния, а не к будущему. Насилие является средством подавления воли потерпевшей и применяется для подавления ее возможного или действительного сопротивления.

Понятие изнасилования с использованием беспомощного состояния потерпевшей раскрыто в п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. N 11. Это могут быть случаи, когда:

1) потерпевшая в силу своего физического или психического состояния (малолетний возраст, физические недостатки, расстройство душевной деятельности или иное болезненное или бессознательное состояние) не могла понимать характер и значение совершаемых с нею действий;

2) потерпевшая понимала характер и значение совершаемых с нею действий, но не могла оказать сопротивления.

В обоих случаях виновный должен осознавать, что потерпевшая находится в таком состоянии. При решении вопроса о том, является ли состояние потерпевшей беспомощным, суды исходят из имеющихся доказательств по делу, включая заключение эксперта, когда для установления психического или физического состояния потерпевшей проведение судебной экспертизы является необходимым.

Изнасилование потерпевшей, находящейся в состоянии алкогольного опьянения, можно признать совершенным с использованием беспомощного состояния не во всех случаях, а лишь при наличии такой степени опьянения, которая лишала потерпевшую возможности оказать сопротивление виновному (п. 3 указанного Постановления Пленума).

Для квалификации изнасилования, совершенного с использованием беспомощного состояния потерпевшей, не имеет значения, привел ли сам виновный ее в такое состояние (например, напоил спиртными напитками, предоставил наркотики) или воспользовался им.

Как изнасилование с использованием беспомощного состояния потерпевшей следует квалифицировать, как правило, и случаи вступления в половое сношение без применения физического или психического насилия с малолетними девочками (см. п. 4 указанного Постановления). Если потерпевшая из-за своего возраста или умственной отсталости не осознает характера и значения совершаемых с ней сексуальных действий, что выясняется в каждом случае индивидуально, следует считать, что она в силу этого находится в беспомощном состоянии.

Так, Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ в кассационном определении приговор по делу М., осужденного по п. "в" ч. 3 ст. 131 УК, изменила, переквалифицировав его действия на ст. 134 УК и указав, что само по себе малолетство потерпевшей не является единственным условием для признания ее беспомощного состояния. Для этого необходимо не только установить действительный возраст потерпевшей, но и определить, понимала ли она фактическую сторону отношений между мужчиной и женщиной, уровень ее развития, осведомленность о сексуальных отношениях и их социальном значении. Существенную роль играет и наличие факта сексуального опыта у малолетней потерпевшей.

Суд первой инстанции, формально отметив возраст потерпевших А. и Д. как малолетний, без учета изложенных выше обстоятельств оценил их состояние как "беспомощное" при совершении половых актов с осужденным М.

Вместе с тем из материалов дела и предъявленного М. обвинения нельзя сделать бесспорного вывода о том, что для обеих потерпевших, несмотря на их малолетний возраст, совершение половых актов с осужденным было первым и единственным сексуальным опытом.

Потерпевшие воспитываются в неблагополучной социальной среде, а образ жизни их матери и ее поведение в семье делает обоснованными утверждения защиты об определенной осведомленности девочек о сексуальных отношениях между мужчиной и женщиной <1>.

<1> Определение Верховного Суда РФ от 30 октября 2006 г. N 69-о06-25.

Преступление сформулировано в законе как имеющее формальный состав. Изнасилование признается оконченным с момента проникновения полового члена мужчины в женские гениталии, независимо от дефлорации <1>. Термин "сексуальное проникновение" используют и европейские законодатели, расшифровывая содержание сексуального действия (УК Франции, УК Испании).

<1> См.: Дьяченко А.П. Уголовно-правовая охрана прав граждан в сфере сексуальных отношений. М., 1995. С. 24, 25.

Как отмечалось, при совершении изнасилования в первой форме имеют место двоякого рода действия: насилие и половое сношение. Поэтому применение физического или психического насилия с целью совершения полового сношения, когда насилие является средством к достижению именно этой цели, но при этом сам половой акт не был начат по независящим от виновного причинам, следует рассматривать как покушение на изнасилование (п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. N 11). В связи с этим необходимо отличать покушение на изнасилование от других преступных посягательств, затрагивающих честь, достоинство и неприкосновенность личности женщин (развратные действия, причинение вреда здоровью, оскорбление и др.).

От покушения на изнасилование следует отличать добровольный отказ. В каждом случае необходимо выяснять причины, по которым преступление не было доведено до конца. Не может быть признан добровольным отказ, который вызван невозможностью дальнейшего продолжения преступных действий вследствие причин, возникших помимо воли виновного.

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает насильственный половой акт помимо воли и желания потерпевшей или с использованием ее беспомощного состояния, и желает действовать подобным образом. Мотивы преступления могут быть различными: удовлетворение половой страсти, месть, желание заставить потерпевшую выйти замуж и др.

Субъектом преступления по ст. 131 УК может быть только лицо мужского пола, достигшее 14 лет.

Часть 2 ст. 131 УК предусматривает квалифицирующие признаки изнасилования:

1) изнасилование, совершенное группой лиц. Под ним следует понимать случаи, когда лица, принимавшие участие в изнасиловании, действовали в отношении потерпевшей согласованно. Изнасилование с применением насилия является сложным по структуре преступлением, поэтому как групповое изнасилование должны квалифицироваться действия лиц, не только совершивших насильственный половой акт, но и содействовавших этому путем применения физического или психического насилия к потерпевшей. При этом действия лиц, лично не совершавших насильственного полового акта, но путем применения насилия к потерпевшей содействовавших другим в ее изнасиловании, подлежат квалификации как соисполнительство в групповом изнасиловании. Следовательно, соисполнителями группового изнасилования могут являться женщины и мужчины, не обладающие половой функцией <1>, поскольку соисполнителем является лицо, выполнившее хотя бы часть объективной стороны преступления.

<1> По данному вопросу высказана и иная позиция: лица, не совершавшие непосредственно насильственного полового акта, а лишь содействовавшие этому, не могут считаться соисполнителями и должны отвечать за соучастие в изнасиловании (см.: Дьяченко А.П. Указ. соч. С. 27, 28; Вопросы уголовного права в практике Верховного Суда БССР. Минск, 1976. С. 72, 73).

Лица, содействовавшие виновному другими способами, например, предоставили квартиру или оружие для устрашения, не подлежат ответственности за изнасилование группой лиц, а привлекаются лишь за соучастие в изнасиловании по ст. 33 и соответствующей части ст. 131 УК.

Под изнасилованием, совершенным группой лиц, следует понимать также случаи, когда виновные, действуя согласованно и применяя физическое насилие или угрозу в отношении нескольких женщин, затем совершают половой акт каждый с одной из них.

При совершении изнасилования группой лиц, лишь один из которых подлежит уголовной ответственности, а остальные - не подлежат в силу недостижения 14-летнего возраста или невменяемости, содеянное нельзя квалифицировать по п. "б" ч. 2 ст. 131 УК. Это согласуется с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. N 7 "О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних", в п. 9 которого подчеркивается, что совершение преступления с использованием лица, не подлежащего уголовной ответственности в силу возраста (ст. 20 УК) или невменяемости (ст. 21 УК), не образует соучастия <1>. Подобная ситуация рассматривается и в п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое", где говорится: лицо, организовавшее преступление либо склонившее к совершению кражи, грабежа или разбоя заведомо не подлежащего уголовной ответственности участника преступления, в соответствии с ч. 2 ст. 33 УК несет уголовную ответственность как исполнитель содеянного. Таким образом, действия участника группового изнасилования, если другие его участники не могли быть привлечены к уголовной ответственности в силу возраста или невменяемости, следует квалифицировать по ч. 1 ст. 131 УК.

<1> В литературе высказано мнение, что анализируемое проявление группы в изнасиловании не охватывается правилами соучастия в преступлении, а имеет самостоятельное правовое значение, выступая в качестве одного из способов совершения преступления (см.: Галиакбаров Р. Как квалифицировать убийства и изнасилования, совершенные групповым способом // Российская юстиция. 2000. N 10. С. 40).

Квалифицирующими признаками по п. "б" ч. 2 ст. 131 УК также является совершение этого преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. также ч. ч. 2 и 3 ст. 35 УК);

2) изнасилование, соединенное с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (п. "в" ч. 2 ст. 131 УК), имеет место, когда налицо реальная возможность осуществления угрозы, когда угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью является средством воздействия на сознание и волю потерпевшей с целью добиться ее подчинения. Следует подчеркнуть, что в п. "в" ч. 2 ст. 131 УК речь идет именно об угрозе причинением тяжкого вреда здоровью, а не о реальном его причинении. Как отмечалось, в случае умышленного причинения тяжкого вреда здоровью требуется квалификация по совокупности со ст. 111 УК, а если тяжкий вред здоровью потерпевшей причинен по неосторожности - квалификация по п. "б" ч. 3 ст. 131 УК.

Под угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью следует понимать не только прямые высказывания, которые выражали намерение немедленно применить физическое насилие к самой потерпевшей, ее детям, близким родственникам или другим лицам, но и такие угрожающие действия виновного, как демонстрация оружия или предметов, которые могут быть использованы в качестве оружия (нож, бритва, топор и т.п.). При этом нет необходимости доказывать, имел ли виновный намерение осуществить угрозу. Подобные действия охватываются п. "в" ч. 2 ст. 131 и дополнительной квалификации по ст. 119 УК не требуют (п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. N 11).

В случае если угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью была выражена виновным после совершения изнасилования, с той целью, чтобы потерпевшая никому не сообщила о случившемся, и у нее были основания опасаться такой угрозы, действия виновного при отсутствии других квалифицирующих обстоятельств необходимо квалифицировать по ч. 1 ст. 131 и по ст. 119 УК по совокупности.

Пункт "в" ч. 2 ст. 131 УК в качестве квалифицирующего признака предусматривает также совершение изнасилования с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или к другим лицам. Под этим следует понимать причинение физических или нравственных мучений и страданий. Особая жестокость может выражаться в издевательствах и глумлении над потерпевшей, истязании в процессе изнасилования, в причинении телесных повреждений, изнасиловании в присутствии родных или близких потерпевшей, а также в способе подавления сопротивления, вызывающем тяжелые физические либо нравственные мучения и страдания самой потерпевшей или других лиц. При квалификации таких действий по признаку особой жестокости необходимо устанавливать умысел виновного лица на причинение потерпевшим лицам особых мучений и страданий (п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. N 11);

3) изнасилование, повлекшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием (п. "г" ч. 2 ст. 131 УК), может иметь место в случае, когда: а) виновный знал о наличии у него венерического заболевания, б) потерпевшая реально заболела; в) заражение произошло путем насильственного полового акта.

Последствием является заражение потерпевшей венерическим заболеванием (например, сифилисом, гонореей, мягким шанкром, паховым лимфогранулематозом). Отношение к последствию может быть как умышленным, так и неосторожным. Неосторожность возможна лишь в виде легкомыслия, поскольку лицо осознает, что больно венерической болезнью. Содеянное полностью охватывается п. "г" ч. 2 ст. 131 УК и не требует дополнительной квалификации по ст. 121 УК;

4) изнасилование заведомо несовершеннолетней (п. "д" ч. 2 ст. 131 УК) - это изнасилование потерпевшей в возрасте от 14 до 18 лет в том случае, когда виновный достоверно знал о несовершеннолетии потерпевшей. Заведомость означает, что виновному известен возраст потерпевшей (например, он является родственником, знакомым, соседом) или он осознает это обстоятельство, исходя из таких признаков, как поведение, внешний вид, вещи, одежда. В тех случаях, когда виновный добросовестно заблуждался относительно возраста потерпевшей, так как он приближается к 18-летию или потерпевшая выглядит взрослее, это обстоятельство не может быть вменено. Таким образом, УК 1996 г. (в отличие от УК 1960 г.) в качестве квалифицирующего признака предусматривает не просто изнасилование несовершеннолетней или малолетней, а вводит в него указание на заведомость этих обстоятельств, т.е. переносит акцент в их определении из плоскости объективной в субъективную, с уровня судебного толкования - на уровень законодательного решения вопроса. В настоящее время вменение данного квалифицирующего признака возможно лишь при основанном на объективных обстоятельствах убеждении виновного о несовершеннолетии потерпевшей.

Часть 3 ст. 131 УК предусматривает состав с особо отягчающими обстоятельствами:
повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей;
повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей;
повлекшее заражение ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия;
совершенное в отношении лица, заведомо не достигшего 14-летнего возраста.

Причинение смерти или тяжкого вреда здоровью потерпевшей может быть вызвано действиями как самого виновного (например, сдавливанием шеи при преодолении сопротивления), так и явиться следствием поведения самой потерпевшей, стремящейся избежать насилия. Так, Ф. был осужден по ч. 3 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 131 УК за покушение на групповое изнасилование совместно с не установленными следствием лицами,

повлекшее причинение по неосторожности смерти потерпевшей, которая, пытаясь спастись от неотвратимого группового изнасилования, влезла на окно декоративной решетки балкона, но упала на асфальт и разбилась насмерть <1>. Указанные последствия могут быть вменены виновному лишь в том случае, если имеется причинная связь между его действиями и наступившими последствиями. Содеянное охватывается ч. 3 ст. 131 УК и не требует квалификации по совокупности, если отношение к последствиям в виде смерти или тяжкого вреда здоровью является неосторожным.

<1> БВС РФ. 1998. N 8. С. 5, 6.

Изнасилование, повлекшее заражение потерпевшей ВИЧ-инфекцией, предполагает установление факта заражения этой болезнью. Отношение к последствию - заражению ВИЧ-инфекцией - может быть и преступным легкомыслием, и умыслом, так как их общественная опасность оценена законодателем одинаково, что отражено в установлении ответственности как за умышленное, так и за неосторожное заражение ВИЧ-инфекцией в одной и той же статье УК (п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. N 11). Содеянное охватывается п. "б" ч. 3 ст. 131 и не требует дополнительной квалификации по ст. 122 УК <1>. Указание на неосторожность в п. "б" ч. 3 ст. 131 УК относится лишь к последствию в виде тяжкого вреда здоровью.

<1> См., например: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева. М., 1996. С. 77; Уголовный кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий / Под ред. Н.Ф. Кузнецовой, Г.М. Миньковского. М., 1997. С. 280; Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова. М., 1997. С. 99. В литературе высказано и мнение о необходимости квалификации подобных случаев по совокупности со ст. 122 УК при умышленном отношении к последствиям (см., например: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. В 2 т. Т. 1 / Под ред. О.Ф. Шишова. М., 1998. С. 360; Уголовное право России. В 2 т. Т. 2. Особенная часть / Под ред. А.Н. Игнатова, Ю.А. Красикова, Т.А. Костаревой. М., 1998. С. 141.

Заведомое поставление потерпевшей в опасность заражения ВИЧ-инфекцией, произошедшее в результате изнасилования, не является квалифицирующим признаком изнасилования и требует квалификации по совокупности ч. 1 ст. 131 УК и ч. 1 ст. 122 УК.

Под иными тяжкими последствиями следует понимать, например, самоубийство потерпевшей <1>.

<1> Спорным в литературе является вопрос о признании последовавшей в результате изнасилования беременности тяжким последствием (см.: Курс уголовного права. Особенная часть. В 5 т. Т. 3. М., 2002. С. 273).

Ответственность за изнасилование потерпевшей, заведомо не достигшей 14 лет (п. "в" ч. 3 ст. 131 УК), возможна в случае достоверного знания виновным возраста потерпевшей (см. анализ п. "д" ч. 2 ст. 131 УК).

Насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК). Объективная сторона преступления заключается в мужеложстве, лесбиянстве или иных действиях сексуального характера с применением насилия или угрозой его применения к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей). Закон устанавливает ответственность за насильственное мужеложство или лесбиянство или иные действия сексуального характера, т.е. реализацию полового влечения к лицам своего пола, а также за совершение иных действий сексуального характера, если они совершены с применением насилия или с угрозой его применения либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего

(потерпевшей). То есть уголовная ответственность связывается с насильственным способом удовлетворения половой страсти или с использованием беспомощного состояния потерпевшего, а не с извращенностью или аморальностью способа ее удовлетворения. В случае добровольного согласия партнеров состав анализируемого преступления не образуется.

Введение в УК данной нормы способствовало равной защите половой свободы и половой неприкосновенности мужчин и женщин, поскольку потерпевшими при совершении этого преступления могут быть лица обоих полов. Состав насильственных действий сексуального характера является общей нормой по отношению к составу изнасилования. К этому выводу приводит сопоставительный анализ этих норм, а также ст. 133 УК, в которой устанавливается ответственность за понуждение к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или совершению иных действий сексуального характера. Следовательно, половое сношение является видом действий сексуального характера, а изнасилование - видом насильственных действий сексуального характера.

Под мужеложством (мужским гомосексуализмом) понимают удовлетворение полового влечения между мужчинами путем введения полового члена активного партнера в анальное (заднепроходное) отверстие пассивного партнера. Другие формы гомосексуальных действий между мужчинами мужеложством не являются, а относятся к иным действиям сексуального характера. Потерпевшими при мужеложстве могут быть только мужчины.

Лесбиянство (женский гомосексуализм) представляет собой форму удовлетворения полового желания женщиной в отношении другой женщины посредством различных действий сексуального характера (имитирование полового акта, соприкосновение половых органов и других частей тела и т.п.). Потерпевшей при лесбиянстве может быть только женщина.

Иными действиями сексуального характера являются любые способы удовлетворения полового влечения между мужчинами или между мужчиной и женщиной, за исключением естественного полового сношения, мужеложства и лесбиянства <1>. Это может быть, например, оральный секс ("coitus per os"), анальный секс ("coitus per anum"), совокупление между мужчиной и женщиной в естественной форме, если принуждение исходит со стороны женщины. Иные действия сексуального характера должны иметь характер сексуального проникновения, под которым следует понимать введение как полового члена, так и иных предметов в естественные полости другого лица с целью получить сексуальное удовлетворение <2>. Потерпевшими могут быть как мужчины, так и женщины (в зависимости от характера деяния).

<1> См.: Половые извращения и их профилактика. М., 1990.

<2> См.: Кибальник А., Соломоненко И. Насильственные действия сексуального характера // РЮ. 2001. N 8. С. 65.

Если виновный совершает (в любой последовательности) изнасилование и насильственные действия сексуального характера в отношении одной и той же потерпевшей, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 131 и 132 УК. При этом не имеет значения, имел ли место разрыв во времени в ходе изнасилования и насильственных действий сексуального характера (п. 9 Постановления от 15 июня 2004 г. N 11) <1>.

<1> См., например, Кассационное определение Военной коллегии Верховного Суда РФ от 9 апреля 2004 г. Дело N 4-09/04.

При совершении этого преступления применяется насилие или угроза его применения либо используется беспомощное состояние потерпевшего (потерпевшей). Содержание этих понятий раскрывалось при анализе состава изнасилования.

Преступление имеет формальный состав. Моментом его окончания является начало совершения действий сексуального характера с использованием насилия, угрозы или беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный (виновная) осознает, что совершает мужеложство или лесбиянство либо иные действия сексуального характера с применением насилия, угроз или использования беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей), и желает совершить эти действия.

Части 2 и 3 ст. 132 УК предусматривают квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки данного преступления. И суть рассматривалась при анализе изнасилования; по перечню и содержанию они полностью совпадают.

Субъектом преступления может быть лицо как мужского, так и женского пола с 14 лет.

Понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК). Объективная сторона преступления состоит в понуждении лица к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или совершению иных действий сексуального характера путем шантажа, угрозы уничтожением, повреждением или изъятием имущества либо с использованием материальной или иной зависимости потерпевшего (потерпевшей).

Понудить - означает заставить совершить какие-либо действия. Однако не всякое понуждение образует состав данного преступления, а лишь совершенное с использованием указанных в законе способов: 1) шантажа; 2) угрозы уничтожением, повреждением или изъятием имущества; 3) материальной или иной зависимости потерпевшего.

Характер угрозы отличает это преступление от изнасилования. При изнасиловании виновный угрожает физическим насилием, а в рассматриваемом преступлении - разглашением позорящих сведений, уничтожением, повреждением или изъятием имущества или ущемлением материальных или иных интересов потерпевшего (потерпевшей). При изнасиловании угроза является непосредственной, а здесь ее осуществление возможно в будущем. При понуждении лицо вступает в половую связь вынужденно, под давлением, которое затрудняло, но не лишало потерпевшего избирательности поведения, не ставило его в безвыходное положение, не создавало состояние беспомощности, как при изнасиловании.

Под шантажом понимают угрозу разгласить сведения, позорящие потерпевшего (потерпевшую) или его близких. Сведения могут быть как истинными, так и ложными. В случае реального разглашения заведомо ложных сведений, порочащих другое лицо, содеянное следует квалифицировать по совокупности со ст. 129 УК.

Под уничтожением имущества понимают приведение его в полную негодность, препятствующую его дальнейшему использованию. Повреждение имущества - это такое изменение его функциональных свойств, когда для приведения его в первоначальное состояние необходимо произвести ремонт. При изъятии имущества потерпевший лишается возможности им пользоваться и распоряжаться. Понуждение путем угрозы изъятием имущества будет налицо и в том случае, когда собственником имущества, находящегося в правомерном пользовании у потерпевшего, является виновный.

Понуждение к действиям сексуального характера, совершаемое путем угрозы уничтожением, повреждением или изъятием имущества, не охватывает реализацию угрозы. В случае реального осуществления указанных действий необходима квалификация по совокупности ст. 133 УК и соответствующих статей о преступлениях против собственности.

Под зависимостью в теории уголовного права понимают осознанное руководство мотивацией поведения другого лица при выборе последним вариантов поведения, которое противоречит его нравственным и ценностным ориентациям. Состояние зависимости не лишает, а лишь ограничивает свободу воли потерпевшего <1>.

<1> См.: Сухарев Е., Арямов А. Влияние уголовно-правовой категории "зависимость" на квалификацию преступлений // СЮ. 1992. N 2. С. 4.

Материальная зависимость означает, что потерпевший полностью или частично находится на иждивении виновного или, например, проживает на его жилой площади. Иная зависимость может быть служебной или может возникнуть в процессе обучения между преподавателем и учеником или между потерпевшим и должностным лицом, уполномоченным действовать в интересах потерпевшего (работник МСЭК).

Использование материальной или иной зависимости с целью совершения полового сношения, мужеложства, лесбиянства или совершения иных действий сексуального характера образует понуждение лишь в тех случаях, когда виновный угрожает ущемлением законных интересов потерпевшего, например увольнением с работы, понижением зарплаты, лишением жилища, отказом поставить положительную оценку при наличии необходимых знаний.

От понуждения следует отличать соблазнение, разновидностью которого является обещание за это различных льгот и преимуществ. При этом согласие на вступление в половую связь основывается на личном выборе лица, которое ожидает обещанных благ. При таких обстоятельствах лицо не может считаться потерпевшим.

Одно лишь предложение совершить указанные в ст. 133 УК действия при наличии материальной и иной зависимости не образует состава данного преступления.

Преступление имеет формальный состав и является оконченным с момента понуждения к действиям сексуального характера. Понуждение может осуществляться как в собственных интересах, так и в интересах третьего лица. Действия третьего лица, совершившего сексуальный акт с потерпевшим, если это лицо не является организатором, подстрекателем или пособником, не образуют состава преступления. Согласие или отказ потерпевшего совершить указанные действия, а также реальное их осуществление с лицом, достигшим 16 лет, не влияют на квалификацию содеянного.

Понуждение и последующее половое сношение с лицом, заведомо не достигшим 16 лет, следует квалифицировать по совокупности ст. ст. 133 и 134 УК, а при понуждении, а также совершении развратных действий в отношении лица, заведомо не достигшего 16 лет, - по ст. ст. 133 и 135 УК.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный (виновная) осознает, что понуждает другое лицо к совершению действий сексуального характера, используя шантаж, угрозу уничтожить, повредить или изъять имущество либо материальную или иную зависимость, и желает понудить (склонить) потерпевшего (потерпевшую) к этим действиям.

Субъектом может являться лицо как женского, так и мужского пола, достигшее 16 лет.

§ 3. Посягательства на половую свободу, неприкосновенность, нравственное и физическое здоровье несовершеннолетних

Половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16 лет (ст. 134 УК). Объектом преступления является половая неприкосновенность, нравственное и физическое здоровье несовершеннолетних. Общественная опасность данного преступления объясняется тем, что раннее начало половой жизни наносит вред физическому и нравственному развитию несовершеннолетнего.

Объективная сторона состоит в ненасильственном совершении полового сношения, мужеложства или лесбиянства лицом, достигшим 18-летнего возраста, с лицом, заведомо не достигшим 16 лет. При этом потерпевшие должны понимать характер и значение совершаемых с ними действий. О понятиях полового сношения, мужеложства и

лесбиянства говорилось при анализе ст. ст. 131 и 132 УК. Моментом окончания преступления является начало полового сношения, акта мужеложства или лесбиянства.

Следует обратить внимание, что название рассматриваемой статьи говорит о половом сношении и иных действиях сексуального характера, а диспозиция - о половом сношении, мужеложстве или лесбиянстве. Как отмечалось при анализе ст. 132 УК, понятие действий сексуального характера шире, чем совокупность понятий "половое сношение", "мужеложство" и "лесбиянство". Таким образом, диспозиция ст. 134 УК уже, чем ее название; следовательно, иные действия сексуального характера, не являющиеся половым сношением, мужеложством или лесбиянством, не подпадают под действие ст. 134 УК, что является пробелом закона, наличие которого едва ли можно признать оправданным.

Разграничивая половое сношение с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст. 134 УК), и изнасилование потерпевшей, заведомо не достигшей 14 лет (п. "в" ч. 3 ст. 131 УК) или заведомо несовершеннолетней (п. "д" ч. 2 ст. 131 УК), необходимо установить, могла ли потерпевшая в силу своего возраста и развития понимать характер и значение совершаемых с нею действий. Если потерпевшая в силу малолетнего возраста или, например, умственной отсталости не могла этого понимать, содеянное следует рассматривать как изнасилование, совершенное с использованием беспомощного состояния потерпевшей (п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. N 11).

Случаи, когда изнасилование потерпевшей, заведомо для виновного не достигшей 16 лет, сопровождалось последующими половыми актами, совершаемыми с ее согласия, образуют совокупность ст. ст. 131 и 134 УК. Аналогично следует решать вопрос и при разграничении мужеложства и лесбиянства, подпадающих под действие ст. 134 и п. "д" ч. 2 и п. "в" ч. 3 ст. 132 УК.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает половое сношение, мужеложство или лесбиянство с лицом, заведомо не достигшим 16 лет, и желает этого.

Субъектом преступления может быть лицо любого пола, достигшее 18 лет.

Развратные действия (ст. 135 УК). Объектом преступления является половая неприкосновенность, нравственное и физическое развитие несовершеннолетних.

Объективная сторона состоит в совершении развратных действий без применения насилия к лицу, заведомо не достигшему 16 лет. Потерпевшим может быть лицо любого пола.

Под развратными понимаются такие действия, которые направлены на удовлетворение или возбуждение половой страсти виновного или половой страсти несовершеннолетнего, но не связаны с совершением полового акта, мужеложства, лесбиянства или иных действий сексуального характера. Это могут быть действия взрослого в отношении малолетнего, выразившиеся в склонении или принуждении малолетнего к совершению сексуальных действий в отношении виновного или иного взрослого лица, в совершении взрослыми сексуальных действий в присутствии малолетнего, в склонении или принуждении малолетних к совершению сексуальных действий между собой.

Развратные действия могут носить как физический, так и интеллектуальный характер.

Развратные действия физического характера состоят, например, в обнажении как своих половых органов в присутствии ребенка, так и половых органов потерпевшего, совершении полового акта в его присутствии, принятии непристойных поз, склонении к мастурбации.

К развратным действиям интеллектуального характера относятся циничные беседы, демонстрация порнографических изображений или фильмов, предоставление для чтения порнографической литературы.

Преступление имеет формальный состав и является оконченным с момента совершения развратных действий. В случае перерастания этих действий в половое сношение или иное ненасильственное действие сексуального характера содеянное следует квалифицировать по ст. 134, а не по ст. 135 УК.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает развратные действия без применения насилия в отношении лица, заведомо не достигшего 16 лет, и желает этого.

Субъектом является лицо любого пола, достигшее возраста 18 лет.

Глава V. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА

§ 1. Общая характеристика преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина

Статья 2 УК устанавливает в качестве одной из задач уголовного закона охрану прав и свобод человека и гражданина. Конституционные права и свободы охраняются целым рядом норм Особенной части УК, в том числе нормами, содержащимися в гл. 16 - 18, 21 и других УК. Нормы в этих главах УК охраняют традиционные ценности человеческой жизни и общежития, посягательства на которые признаются преступными с самых истоков уголовного права. В отличие от этих норм появление составов преступлений, предусмотренных гл. 19 УК, стало возможным лишь на современном этапе развития общества, когда задача защиты гражданских (личных), политических и социально-экономических прав и свобод получает признание со стороны государства.

Видовым объектом преступлений, предусмотренных гл. 19 УК, являются конституционные права и свободы, за изъятием охраняемых иными нормами Особенной части УК.

В зависимости от природы соответствующего конституционного права или свободы составы преступлений, предусмотренные гл. V, можно разделить на три группы:

- 1) преступления против гражданских (личных) прав и свобод (ст. ст. 136 - 139, 148 УК);
- 2) преступления против политических прав и свобод (ст. ст. 140 - 142.1, 144, 149 УК);
- 3) преступления против социально-экономических прав и свобод (ст. ст. 143, 145 - 147 УК).

§ 2. Преступления против гражданских (личных) прав и свобод

Нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина (ст. 136 УК). Непосредственным объектом преступления является гарантированный ст. 19 Конституции РФ принцип равноправия перед законом и судом, в общественной жизни независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям или каким-либо социальным группам, а также запрет любых форм ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. В части 2 анализируемой статьи наличествует дополнительный объект, в качестве которого выступают интересы законной управленческой деятельности.

Объективная сторона преступления характеризуется именуемым "дискриминация" действием (бездействием), нарушающим равноправие по одной (или нескольким) из указанных в статье характеристик личности. Конкретные проявления дискриминации могут быть различными, однако все они должны влечь юридически значимые последствия для потерпевшего; при отсутствии таких последствий содеянное не образует состава

преступления. Например, отказ в выдаче или уклонение от выдачи водительского удостоверения женщине по причине ее половой принадлежности подпадает под признаки состава преступления, предусмотренного ст. 136 УК; однако уничтожение по той же причине водительского удостоверения женщины преступным не является.

Преступление окончено с момента совершения дискриминационных действий (бездействия), т.е. состав - формальный.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом; мотив преступления обусловлен неприязнью к другому человеку вследствие наличия одного из обстоятельств, указанных в статье.

Ответственность наступает с 16 лет.

В части 2 содержится квалифицированный состав преступления, предполагающий ответственность за то же деяние, совершенное лицом с использованием служебного положения.

Нарушение неприкосновенности частной жизни (ст. 137 УК). Непосредственный объект преступления можно определить как гарантированное ч. 1 ст. 23 Конституции РФ право человека на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну.

Предметом преступления являются сведения о частной жизни лица, составляющие его личную или семейную тайну. Содержание таких сведений может касаться духовной жизни, межличностного и семейного общения, имущественного и профессионального положения и т.п. Носителями сведений могут выступать документы, вещи, информация на магнитных носителях, а также сам человек. Обязательное требование, предъявляемое законом к этим носителям, заключается в том, что они должны содержать информацию, образующую личную или семейную тайну лица, т.е. это субъективно относимые человеком к скрытым от посторонних лиц данные, которые касаются индивида и его связей в обществе, ранее не разглашались на публике и носят как порочащий характер, так и нет. При этом не имеет значения, что ранее эти сведения становились известными ограниченному кругу лиц в порядке, установленном законодательством (например, на основании Федерального закона от 8 июля 2006 г. N 152-ФЗ "О персональных данных" <1>); принципиальный момент заключается в отсутствии к ним свободного доступа.

<1> СЗ РФ. 2006. N 31 (ч. 1). Ст. 3451.

Личная или семейная тайна появляется у человека с рождения, и именно с этого момента времени она начинает охраняться уголовным законом. После смерти человека уголовно-правовая охрана прекращается, хотя в определенных ситуациях защита частной жизни лица может иметь место и после его смерти в гражданско-правовом порядке (ст. ст. 150, 152 ГК РФ).

Объективная сторона преступления характеризуется альтернативно предусмотренными действиями: 1) незаконным собиранием сведений без согласия лица; 2) их незаконным распространением без согласия лица; 3) их распространением в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или в средствах массовой информации.

Под собиранием следует понимать целенаправленное отыскание сведений о частной жизни лица независимо от способа отыскания (наблюдение, подслушивание, расспросы, выкрадывание документов или иных носителей и т.п.). При собирании возможна идеальная совокупность преступлений, предусмотренных ст. ст. 137 - 139 либо ст. 272 УК.

Распространение представляет собой доведение сведений о частной жизни человека до третьего лица любым способом (устно, письменно либо с использованием информационных технологий). При распространении лицом, о котором сообщаются те или иные сведения, должно быть индивидуально конкретизировано до степени его узнаваемости третьим лицом.

Собирание и распространение сведений о частной жизни лица должно быть незаконным, т.е. совершаться в нарушение установленного законодательством порядка постороннего собирания и раскрытия на публике указанных сведений. Такой порядок, например, предусмотрен ст. ст. 9, 10, п. 2 ст. 13 Федерального закона от 24 февраля 1995 г. N 38-ФЗ "О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)" <1>, ст. 61 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 г. N 5487-1 <2>. Согласие лица на собирание и распространение сведений исключает признак незаконности (ч. 1 ст. 24 Конституции РФ).

<1> СЗ РФ. 1995. N 14. Ст. 1212.

<2> ВВС РФ. 1993. N 33. Ст. 1318.

Распространение сведений о частной жизни лица в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации предполагает доведение указанных сведений до неограниченного числа лиц.

Состав преступления - формальный, преступление признается оконченным с момента совершения указанных действий независимо от того, получил ли виновный искомую информацию и дошла ли она до третьего лица.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. По смыслу закона виновным в преступлении может быть и человек, которому ранее потерпевший доверил личную или семейную тайну и который впоследствии разгласил ее без согласия последнего (например, супруг).

В части 2 содержится квалифицированный состав преступления, предусматривающий ответственность за совершение рассмотренных действий лицом с использованием служебного положения (врач, педагог, адвокат и т.д.).

Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений (ст. 138 УК). В статье 138 УК содержится два самостоятельных состава преступления, предусмотренных ч. ч. 1 - 2 и ч. 3 статьи соответственно.

Непосредственный объект преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 138 УК, можно определить как гарантированное ч. 2 ст. 23 Конституции РФ право человека на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений.

Предметом преступления являются, во-первых, сведения, содержащиеся в переписке, телефонных переговорах, почтовых, телеграфных и иных (к примеру, факсовых) сообщениях, и во-вторых, общие сведения о совершившихся лицом телефонных переговорах, сделанных почтовых, телеграфных и иных сообщениях (например, записи учета мобильных звонков).

Объективная сторона преступления характеризуется нарушением тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений, т.е. совершенными в нарушение установленного законодательством порядка доступом и ознакомлением со сведениями, содержащимися в переписке, телефонных переговорах, почтовых, телеграфных и иных сообщениях, либо со сведениями о переписке и сообщениях лица. Не охраняется законом нелегальная переписка, например сообщения, передаваемые друг другу или за пределы соответствующего учреждения лицами, находящимися в условиях ограничения свободы (в следственных изоляторах, исправительных учреждениях и т.п.). Объем полученных сведений и их последующее распространение на квалификацию не влияют. Нарушение тайны переписки по электронной почте квалифицируется по совокупности со ст. 272 УК.

Состав преступления - формальный.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

В части 2 содержится квалифицированный по двум признакам - по субъекту и по способу совершения - состав преступления:

во-первых, предусматривается ответственность за совершение рассматриваемого деяния лицом с использованием служебного положения (такими лицами могут быть признаны, например, должностные лица органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность <1>, работники операторов связи <2> и т.д.);

<1> См. Федеральный закон от 5 июля 1995 г. N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" // СЗ РФ. 1995. N 33. Ст. 3349.

<2> См. Федеральный закон от 18 июня 2003 г. N 126-ФЗ "О связи" // СЗ РФ. 2003. N 28. Ст. 2895.

во-вторых, предусматривается ответственность за совершение рассматриваемого деяния с использованием специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации (о понятии последних см. анализ ч. 3 ст. 138 УК).

Непосредственный объект состава преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 138 УК, можно определить как установленный законодательством порядок производства и оборота специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации. Общие правила производства и оборота таких средств установлены ст. 6 Федерального закона от 5 июля 1995 г. N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности", Федеральным законом от 13 июля 2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" <1>, Указом Президента РФ от 9 января 1996 г. N 21 <2> и Постановлениями Правительства РФ от 1 июля 1996 г. N 770 <3> и от 15 июля 2002 г. N 526 <4>.

<1> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. I). Ст. 3430.

<2> СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 153.

<3> СЗ РФ. 1996. N 28. Ст. 3382.

<4> СЗ РФ. 2002. N 29. Ст. 2965.

Предметом преступления являются специальные технические средства, предназначенные для негласного получения информации. Перечень таких средств утвержден Постановлением Правительства РФ от 1 июля 1996 г. N 770.

Объективная сторона преступления характеризуется альтернативно предусмотренными действиями: 1) производством специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации; 2) их сбытом; 3) их приобретением.

Под производством следует понимать как промышленное, так и кустарное изготовление указанных средств; под сбытом - их безвозвратное отчуждение иным лицам в результате совершения каких-либо противоправных сделок (возмездных либо безвозмездных); под приобретением - их покупку, получение в дар или в уплату долга, в обмен на товары и вещи, присвоение найденного и т.п., а также незаконное временное завладение ими в любых целях, когда в действиях виновного не установлено признаков хищения (хищение квалифицируется по соответствующим статьям гл. 21 УК).

Указанные действия должны быть незаконными, т.е. совершаться в нарушение установленного законодательством лицензионного порядка производства и оборота специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации <1>.

<1> См. Федеральные законы от 5 июля 1995 г. N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности"; от 13 июля 2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности".

Состав преступления - формальный.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом, а применительно к производству и приобретению указанных средств - также целью их сбыта.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Нарушение неприкосновенности жилища (ст. 139 УК). Непосредственный объект преступления - гарантированное ст. 25 Конституции РФ право человека на неприкосновенность жилища. Дополнительным непосредственным объектом (в ч. 2 ст. 139 УК) является здоровье и свобода человека.

Объективная сторона преступления характеризуется незаконным проникновением в жилище, совершенным против воли проживающего в нем лица, т.е. совершенным в нарушение установленного законодательством порядка физическим (личным) либо техническим (с использованием специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации) вторжением в пределы жилища, как с открытым игнорированием воли проживающего в нем лица, так и обманным образом или же тайно. Понятие "жилище" раскрывается в примечании к ст. 139 УК.

Кража, грабеж или разбой, совершенные с незаконным проникновением в жилище (п. "а" ч. 3 ст. 158, п. "в" ч. 2 ст. 161, ч. 3 ст. 162 УК), охватываются соответствующими статьями гл. 21 УК и квалификации по совокупности со ст. 139 УК не требуют <1>. Однако незаконное проникновение в жилище, связанное с совершением иных преступлений (например, убийства, изнасилования), квалифицируется по совокупности с такими преступлениями.

<1> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ по делу Доцяка и др. (п. 8 Обзора) // БВС РФ. 2000. N 1. С. 9.

Проникновение в жилище должно быть незаконным, т.е. совершаться против воли проживающего в нем лица либо в нарушение установленного федеральным законом или судебным решением, вынесенным на основании федерального закона (ст. 25 Конституции РФ), порядка проникновения в жилище с игнорированием воли проживающего в нем лица. Такие случаи, в частности, предусмотрены ст. ст. 182 - 183 УПК РФ, ст. ст. 6 - 9 Федерального закона от 5 июля 1995 г. N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности", ст. 22 Федерального закона от 18 ноября 1994 г. N 69-ФЗ "О пожарной безопасности" <1>. Согласие проживающего на проникновение в жилище исключает преступность действий; заблуждение относительно согласия расценивается по правилам фактической ошибки.

<1> СЗ РФ. 1994. N 35. Ст. 3649.

Состав преступления - формальный, и оно признается оконченным с момента получения доступа или фактического доступа в пределы жилища независимо от продолжительности такого доступа.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

В части 2 содержится квалифицированный по способу совершения преступления состав, предусматривающий ответственность за то же деяние, совершенное с применением насилия или угрозой его применения. Охватывается рассматриваемой статьей угроза применения насилия любой степени тяжести (ст. 119 УК), а также насилие, заключавшееся в побоях (ст. 116 УК) либо повлекшее умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115 УК).

В части 3 содержится особо квалифицированный по субъекту состав преступления, предусматривающий ответственность за совершение рассматриваемого деяния лицом с использованием служебного положения.

Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий (ст. 148 УК). Непосредственный объект преступления можно определить как гарантированное ст. 28 Конституции РФ право человека на исповедание индивидуально или совместно с другими религии, а также право на свободный выбор, обладание, распространение религиозных убеждений и действия в соответствии с ними. При этом уголовным законом не защищается такая составляющая свободы совести, гарантированной ст. 28 Конституции РФ, как право человека не исповедовать никакой религии, а также право на свободный выбор, обладание и распространение иных (нерелигиозных) убеждений и действия в соответствии с ними.

Объективная сторона преступления характеризуется альтернативно предусмотренными действиями: 1) незаконным воспрепятствованием деятельности религиозных организаций; 2) незаконным воспрепятствованием совершению религиозных обрядов.

Под воспрепятствованием деятельности религиозных организаций следует понимать ограничение их деятельности в какой бы то ни было форме (например, отказ в регистрации религиозной организации, закрытие мест и объектов, предназначенных для богослужений); под воспрепятствованием совершению религиозных обрядов - лишение граждан возможности отправлять диктуемые их верой обряды в какой бы то ни было форме. Применение насилия либо угроза его применения, уничтожение или повреждение имущества и т.п. преступные действия в ходе совершения рассматриваемого преступления квалифицируются по совокупности со ст. 148 УК.

Указанные действия должны быть незаконными, т.е. совершаться в нарушение установленного законодательством (Федеральным законом от 19 сентября 1997 г. N 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях" <1>) порядка государственного регулирования деятельности религиозных объединений. Как следствие, воспрепятствование совершению религиозных обрядов, противоречащих законодательству либо моральным устоям общества, не образует рассматриваемого состава преступления. Так, не может квалифицироваться по ст. 148 УК воспрепятствование жестокому убийству животного, отличаемому в данной ситуации от простого жертвоприношения, совершаемому, например, в рамках религиозных обрядов ислама.

<1> СЗ РФ. 1997. N 39. Ст. 4465.

Состав преступления - формальный.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

§ 3. Преступления против политических прав и свобод

Отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 140 УК). Непосредственным объектом преступления выступают гарантированное ч. 4 ст. 29 Конституции РФ право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию (не составляющую государственной тайны) любым законным способом и корреспондирующая с этим правом обязанность органов государственной власти, органов местного самоуправления и должностных лиц обеспечить каждому возможность знакомиться с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, если иное не предусмотрено законом (ч. 2 ст. 24 Конституции РФ).

Предметом преступления являются находящиеся в органах государственной власти или органах местного самоуправления и собранные в установленном (т.е. законном) порядке документы и материалы, непосредственно затрагивающие права и свободы

гражданина (например, материалы служебных расследований, прокурорских проверок), а также неполная или заведомо ложная информация в таких документах и материалах.

Объективная сторона характеризуется альтернативно предусмотренными бездействием (неправомерный отказ в предоставлении собранных в установленном порядке документов и материалов, непосредственно затрагивающих права и свободы гражданина, в любой форме) либо действием (предоставление в таких документах и материалах неполной или заведомо ложной информации), наступающим последствием (вред правам и законным интересам граждан) и причинной связью между деянием и последствием. Способы совершения преступления могут быть различными (к примеру, прямой отказ предоставить информацию или уклонение от ее предоставления) и на квалификацию не влияют.

Отказ будет неправомерным во всех тех случаях, когда, во-первых, информация затрагивает права и свободы человека и гражданина и, во-вторых, законодательство не содержит прямого запрета на ее раскрытие. Иными словами, для наличия состава преступления необязательно прямое указание закона на допустимость раскрытия информации <1>.

<1> Примером указания законодательства на необходимость раскрытия соответствующей информации может служить ст. 14 Федерального закона от 8 июля 2006 г. N 152-ФЗ "О персональных данных" // СЗ РФ. 2006. N 31 (ч. 1). Ст. 3451.

Состав преступления - материальный; преступление является оконченным с момента наступления последствия в виде вреда правам и законным интересам граждан (вред в законе не конкретизирован, однако его неотъемлемой характеристикой должна считаться существенность).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления специальный - должностное лицо (примечание 1 к ст. 285 УК).

Воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий (ст. 141 УК). Непосредственным объектом данного преступления, а также составов, предусмотренных ст. ст. 141.1 - 142.1 УК, является гарантированное ч. ч. 1, 2 ст. 32 Конституции РФ право участвовать в управлении делами государства и право избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления, а также участвовать в референдуме. Иными словами, совершая преступления, предусмотренные ст. ст. 141 - 142.1 УК, виновный посягает на различные общественные отношения, возникающие в связи и в процессе реализации активного и пассивного избирательного права граждан.

В квалифицированном составе преступления (п. "а" ч. 2 ст. 141) дополнительным непосредственным объектом является здоровье человека.

В статье 141 УК предусмотрена ответственность за два самостоятельных состава преступления.

Первый из них с точки зрения объективной стороны характеризуется альтернативно предусмотренными действиями: 1) воспрепятствование свободному осуществлению гражданином своих избирательных прав или права на участие в референдуме; 2) нарушение тайны голосования; 3) воспрепятствование работе избирательных комиссий, комиссий референдума либо деятельности члена избирательной комиссии, комиссии референдума, связанной с исполнением им своих обязанностей.

Первый вид действий может выражаться в незаконном воспрепятствовании осуществлению как активного (например, отказ включить гражданина в избирательные списки, списки референдума, отказ выдать открепительное удостоверение), так и пассивного избирательного права или права на участие в референдуме (отказ в принятии документов для выдвижения кандидата, отмена регистрации кандидата и т.д.). Все

указанные действия должны быть незаконными и влечь для гражданина юридически значимые последствия. Иными словами, не будут уголовно наказуемыми хотя и незаконные действия, но в итоге не помешавшие гражданину осуществить свои избирательные права или права на участие в референдуме (например, задержка совершения соответствующим субъектом избирательного процесса тех или иных действий).

Тайной голосования являются такие условия, при которых исключается возможность какого-либо контроля за волеизъявлением гражданина (ст. 7 Федерального закона от 22 мая 2002 г. N 67-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации" <1>). Соответственно, под нарушением тайны голосования следует понимать контроль или возможность такого контроля (например, отсутствие кабинок для голосования, нумерация бюллетеней).

<1> СЗ РФ. 2002. N 24. Ст. 2253.

Воспрепятствование деятельности члена избирательной комиссии, комиссии референдума, связанной с исполнением им своих обязанностей, может иметь место в отношении члена соответствующей комиссии как с решающим, так и с совещательным голосом.

Преступление является оконченным с момента совершения соответствующих действий, т.е. состав преступления - формальный.

Квалифицированный состав (ч. 2) предполагает ответственность за те же действия, соединенные с подкупом, обманом, принуждением, применением насилия либо с угрозой его применения (п. "а"), совершенные лицом с использованием служебного положения (п. "б") и совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. "в").

Подкуп в п. "а" ч. 2 предполагает как реальное предоставление имущественных выгод, так и обещание их предоставить; подкуп может выражаться также в безвозмездном (или с занижением стоимости) выполнении работ или оказании услуг, в иной ситуации подлежащих оплате.

Статья 5.16 КоАП РФ, предусматривающая ответственность за подкуп, не содержащий признаков уголовно наказуемого деяния, применяется в случае подкупа только избирателей или участников референдума, не носящего массовый характер, т.е. не способного повлиять на результаты голосования.

Обман может быть как в форме сообщения заведомо ложной информации, так и в форме умолчания о значимых обстоятельствах. Разновидностью обмана является "обман действием", т.е. совершение мнимых действий, не соответствующих избирательному законодательству и законодательству о референдуме (например, мнимая регистрация поступивших документов, мнимое предоставление права голосовать в виде выдачи подложного бюллетеня или якобы имеющего место выезда соответствующей комиссии на дом).

Принуждение (не связанное с насилием или угрозой его применения) оказывает воздействие на потерпевшего за счет поставления в опасность его личных, трудовых, имущественных прав и свобод (например, угроза разглашения позорящей информации, угроза увольнения).

Насилие или угроза его применения в законе не конкретизированы; не конкретизирован в законе и объект применения насилия, так что им могут выступать и соответствующий субъект избирательного процесса, и его близкие. Насилие может быть как опасным, так и неопасным для жизни или здоровья; при этом насилие, повлекшее причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, следует квалифицировать по совокупности преступлений.

Второй состав преступления, предусмотренный ст. 141 УК, характеризуется альтернативно предусмотренными действиями: 1) вмешательством с использованием должностного или служебного положения в осуществление избирательной комиссией или комиссией референдума ее полномочий, установленных законодательством о выборах и референдумах. Исчерпывающий перечень действий, признаваемых таким вмешательством, указан в статье; 2) неправомерным вмешательством в работу Государственной автоматизированной системы "Выборы" <1>.

<1> См. Федеральный закон от 20 декабря 2002 г. N 20-ФЗ "О Государственной автоматизированной системе Российской Федерации "Выборы" // СЗ РФ. 2003. N 2. Ст. 172.

Преступление является оконченным с момента совершения соответствующих действий.

Субъективная сторона обоих составов преступления характеризуется прямым умыслом, а при вмешательстве в осуществление полномочий избирательной комиссией или комиссией референдума - также целью повлиять на решения соответствующей комиссии.

Субъект преступления - специальный в случае его совершения лицом с использованием служебного положения (п. "б" ч. 2) либо должностным лицом при вмешательстве в осуществление избирательной комиссией или комиссией референдума ее полномочий (ч. 3); применительно к остальным действиям, образующим объективную сторону, субъект преступления общий.

Нарушение порядка финансирования избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума (ст. 141.1 УК). В ст. 141.1 УК содержатся два состава преступления.

Объективная сторона первого (ч. 1) характеризуется альтернативно предусмотренными действиями: 1) оказание финансовой (материальной) поддержки в крупном размере (определенном в примечании к данной статье) в нарушение установленного законодательством о выборах и референдумах порядка оказания такой поддержки. Исчерпывающий перечень способов совершения преступления, придающих незаконно оказываемой поддержке уголовно наказуемый характер, указан в статье; 2) внесение пожертвования в крупном размере (определенном в примечании к данной статье) в избирательный фонд, фонд референдума через подставных лиц. Преступление является оконченным с момента совершения соответствующих действий.

Второй состав преступления по объективной стороне (ч. 2) в определенной мере корреспондирует с первым и характеризуется альтернативно предусмотренными действиями: 1) использование в крупном размере (определенном в примечании к данной статье) финансовой (материальной) поддержки в нарушение установленного законодательством о выборах и референдумах порядка; 2) расходование в крупном размере пожертвований, запрещенных законодательством о выборах и референдумах и перечисленных на специальный избирательный счет, специальный счет референдума. Преступление является оконченным с момента совершения соответствующих действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления применительно к ч. 1 - общий, а применительно к ч. 2 - специальный, указанный в статье.

Фальсификация избирательных документов, документов референдума (ст. 142 УК). Предметом преступления являются избирательные документы либо документы референдума, т.е. надлежащим образом оформленные документы, влекущие возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей в ходе избирательного процесса либо устанавливающие итоги голосования на выборах или референдуме.

В ст. 142 УК содержится три состава преступления.

Объективная сторона первого преступления (ч. 1) характеризуется действием в виде фальсификации (т.е. полной подделки, искажения или подлога) избирательных документов, документов референдума. Преступление является оконченным с момента совершения действия.

Второй состав преступления (ч. 2) характеризуется альтернативно предусмотренными действиями: 1) подделкой подписей избирателей, участников референдума в подписных листах; 2) заверением заведомо подделанных подписей (подписных листов). Уголовно наказуемый характер этим действиям придает либо особая характеристика субъектного состава (группа лиц по предварительному сговору или организованная группа), либо способ совершения преступления (подкуп, принуждение, применение насилия или угроза его применения, уничтожение имущества или угроза его уничтожения), либо наступление общественно опасных последствий (существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства). Преступление является оконченным либо с момента совершения соответствующих действий, либо с момента наступления последствий.

Третий состав преступления (ч. 3) также характеризуется альтернативно предусмотренными действиями: 1) незаконным изготовлением избирательных бюллетеней, бюллетеней для голосования на референдуме; 2) хранением либо 3) перевозкой незаконно изготовленных избирательных бюллетеней, бюллетеней для голосования на референдуме. Преступление является оконченным с момента совершения соответствующих действий.

Субъективная сторона всех трех составов характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления специальный применительно к ч. 1 (указан в статье) и к ч. 2 - при заверении заведомо подделанных подписей, подписных листов (указан в законодательстве о выборах и референдумах); применительно к остальным действиям, образующим объективную сторону, субъект преступления общий.

Фальсификация итогов голосования (ст. 142.1 УК). Объективная сторона характеризуется действием в виде фальсификации итогов голосования. Исчерпывающий перечень действий, признаваемых фальсификацией, указан в статье: 1) включение неучтенных бюллетеней в число бюллетеней, использованных при голосовании; 2) представление заведомо неверных сведений об избирателях, участниках референдума; 3) заведомо неправильное составление списков избирателей, участников референдума, выражающееся во включении в них лиц, не обладающих активным избирательным правом, правом на участие в референдуме, или вымышленных лиц; 4) фальсификация подписей избирателей, участников референдума в списках избирателей, участников референдума; 5) замена действительных бюллетеней с отметками избирателей, участников референдума; 6) порча бюллетеней, приводящая к невозможности определить волеизъявление избирателей, участников референдума; 7) незаконное уничтожение бюллетеней; 8) заведомо неправильный подсчет голосов избирателей, участников референдума; 9) подписание членами избирательной комиссии, комиссии референдума протокола об итогах голосования до подсчета голосов или установления итогов голосования; 10) заведомо неверное (не соответствующее действительным итогам голосования) составление протокола об итогах голосования; 11) незаконное внесение в протокол об итогах голосования изменений после его заполнения; 12) заведомо неправильное установление итогов голосования, определение результатов выборов, референдума. Преступление является оконченным с момента совершения любого из этих действий.

Состав преступления также характеризуется указанными в статье средствами совершения преступления, в качестве которых могут выступать бюллетени, списки избирателей, участников референдума, протоколы об итогах голосования.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления специальный: член избирательной комиссии, комиссии референдума, а при представлении заведомо неверных сведений об избирателях, участниках референдума либо заведомо неправильном составлении списков избирателей, участников референдума - соответствующие служащие органов государственной власти, органов местного самоуправления и Вооруженных Сил РФ, определенные законодательством о выборах и референдуме.

Воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов (ст. 144 УК). Непосредственным объектом преступления выступает свобода массовой информации, мысли и слова (ст. 29 Конституции РФ) и вытекающие из этого права журналиста свободно искать, запрашивать, получать и распространять информацию, излагать свои личные суждения и оценки в сообщениях и материалах, предназначенных для распространения за его подписью, отказаться от подготовки за своей подписью сообщения или материала, противоречащего его убеждениям, снять свою подпись под сообщением или материалом, содержание которого, по его мнению, было искажено в процессе редакционной подготовки, либо запретить или иным образом оговорить условия и характер использования данного сообщения или материала, распространять подготовленные им сообщения и материалы за своей подписью, под псевдонимом или без подписи (ст. 47 Закона РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации" <1>). Статья 144 УК, как следствие, охраняет деятельность только профессиональных журналистов, т.е. лиц, для которых журналистика является либо работой, либо деятельностью, осуществляемой хотя и в дополнение к основной работе, но на сравнительно постоянной основе.

<1> ВВС РФ. 1992. N 7. Ст. 300.

При этом ст. 144 УК охраняет лишь законную деятельность журналистов по поиску, запрашиванию, получению и распространению массовой информации; пределы такой деятельности определены ст. 4 Закона РФ "О средствах массовой информации".

Объективная сторона преступления характеризуется воспрепятствованием законной профессиональной деятельности журналиста одним из двух указанных в законе способов: 1) путем незаконного принуждения (в любой форме физического или психического воздействия, включая угрозу насилием, уничтожением или повреждением имущества, шантаж) к распространению информации либо 2) путем незаконного принуждения (в любой форме физического или психического воздействия, включая угрозу насилием, уничтожением или повреждением имущества, шантаж) к отказу от распространения информации. Объектом воздействия при этом может выступать как сам журналист, так и его близкие.

Специфическим способом совершения преступления являются незаконные управленческие действия в отношении журналиста или представляемого им средства массовой информации, если они нацелены на воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналиста: например, ущемление его трудовых прав, принятие предусмотренных законодательством мер к приостановлению или прекращению деятельности средства массовой информации.

Преступление является оконченным с момента совершения действий по воспрепятствованию законной профессиональной деятельности журналиста независимо от их фактической успешности. Реально примененное к журналисту насилие следует квалифицировать по совокупности со ст. ст. 111, 112, 115, 116 УК.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Ответственность наступает с 16 лет.

В части 2 содержится квалифицированный состав преступления, предполагающий ответственность за то же деяние, совершенное лицом с использованием служебного положения.

Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них (ст. 149 УК). Непосредственным объектом выступает гарантированное ст. 31 Конституции РФ право собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирования. Возможен здесь и дополнительный непосредственный объект - здоровье человека (при воспрепятствовании с применением насилия или с угрозой его применения).

В соответствии с Федеральным законом от 4 июня 2004 г. N 54-ФЗ "О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях" <1>:

<1> СЗ РФ. 2004. N 25. Ст. 2485.

собрание - совместное присутствие граждан в специально отведенном или приспособленном для этого месте для коллективного обсуждения каких-либо общественно значимых вопросов;

митинг - массовое присутствие граждан в определенном месте для публичного выражения общественного мнения по поводу актуальных проблем преимущественно общественно-политического характера;

демонстрация - организованное публичное выражение общественных настроений группой граждан с использованием во время передвижения плакатов, транспарантов и иных средств наглядной агитации;

шествие - массовое прохождение граждан по заранее определенному маршруту в целях привлечения внимания к каким-либо проблемам;

пикетирование - форма публичного выражения мнений, осуществляемого без передвижения и использования звукоусиливающих технических средств путем размещения у пикетируемого объекта одного или более граждан, использующих плакаты, транспаранты и иные средства наглядной агитации.

Объективная сторона характеризуется альтернативно предусмотренными действиями в отношении законно проводимого мероприятия: 1) незаконным воспрепятствованием в любой форме проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования (например, выдвижение формально правомерных, однако содержательно необоснованных требований к организаторам публичного мероприятия, неправомерное приостановление или прекращение публичного мероприятия); 2) незаконным воспрепятствованием в любой форме участию в них; 3) незаконным принуждением в любой форме к участию в них. Уголовно наказуемый характер этим действиям придает либо специальный субъект, их совершающий (должностное лицо, использующее при этом свое служебное положение), либо особый способ совершения преступления (с применением насилия или с угрозой его применения).

Преступление является оконченным с момента совершения соответствующих действий. Насилие, повлекшее причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, квалифицируется дополнительно по ст. ст. 111, 112 УК.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления либо специальный - должностное лицо (примечание 1 к ст. 285 УК), либо общий (при воспрепятствовании с применением насилия или с угрозой его применения).

§ 4. Преступления против социально-экономических прав и свобод

Нарушение правил охраны труда (ст. 143 УК). Непосредственным объектом преступления является гарантированное ч. 3 ст. 37 Конституции РФ право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены. В качестве дополнительного непосредственного объекта состав преступления предполагает здоровье (ч. 1) либо жизнь человека (ч. 2). Потерпевшим может быть только наемный работник, состоящий в трудовых отношениях с работодателем (юридическим или физическим лицом), где были нарушены правила охраны труда <1> (при этом в силу ч. 3 ст. 16, ч. 2 ст. 67 ТК РФ не имеет значения документальное оформление трудовых отношений; потерпевшим может стать и лицо, находящееся в фактических трудовых отношениях с работодателем). Причинение вреда здоровью лицам, находящимся в гражданско-правовых отношениях с работодателем, не исключает ответственности по ст. 143 УК при условии, что такой гражданско-правовой договор прикрывает фактические трудовые отношения, при которых лицо фактически подчиняется правилам внутреннего трудового распорядка, находится на постоянной службе в соответствующем структурном подразделении. Причинение вреда здоровью иным лицам вследствие нарушения правил охраны труда должно квалифицироваться по ст. ст. 109, 118 или 293 УК.

<1> Потерпевшим в данном составе преступления может быть также работник, состоящий в трудовых отношениях с иным работодателем, если он командирован к работодателю, где имело место нарушение правил охраны труда.

Объективная сторона характеризуется деянием (в форме действия или бездействия), образующим нарушение правил техники безопасности либо иных правил охраны труда (правил промышленной санитарии и гигиены, специальных правил безопасности относительно несовершеннолетних, беременных и т.д.). Диспозиция является бланкетной: в соответствии с действующим трудовым законодательством под этими правилами следует понимать государственные нормативные требования охраны труда (ст. 211 ТК РФ) в той их части, которая касается межотраслевых и отраслевых правил и типовых инструкций по охране труда, правил и инструкций по безопасности, правил устройства и безопасной эксплуатации, гигиенических нормативов и государственных стандартов безопасности труда <1>. Правила техники безопасности, иные правила охраны труда могут содержаться и в локальных нормативных актах (ст. 8 ТК РФ).

<1> См. Постановление Правительства РФ от 23 мая 2000 г. N 399 "О нормативных правовых актах, содержащих государственные нормативные требования охраны труда" // СЗ РФ. 2000. N 22. Ст. 2314.

Ответственность по ст. 143 УК наступает также в случае бездействия руководителя организации, работодателя - индивидуального предпринимателя по созданию в установленных законом случаях службы охраны труда, штатного специалиста по охране труда, назначению уполномоченного в области охраны труда работника, а также по разработке соответствующих инструкций или обеспечению надлежащего контроля за исполнением правил техники безопасности, иных правил охраны труда.

Состав преступления - материальный, и оно признается оконченным с момента наступления последствия в виде тяжкого вреда здоровью потерпевшего. Между деянием и наступившим последствием должна быть установлена причинная связь. В соответствии с п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. N 1 "О судебной практике по делам о нарушениях правил охраны труда и безопасности при ведении горных, строительных или иных работ" "суду следует выяснять также роль потерпевшего в происшествии. Если при этом будет установлено, что несчастный случай на производстве произошел вследствие небрежности потерпевшего, суд должен, при наличии к тому оснований, решить вопрос о вынесении оправдательного приговора в отношении

подсудимого, а в случае признания его виновным - учитывать при назначении наказания факт небрежности, допущенной самим потерпевшим"

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины. Умышленное нарушение соответствующих правил следует квалифицировать по статьям гл. 16 УК об ответственности за умышленные преступления против жизни и здоровья.

Субъект преступления специальный: работник, состоящий в трудовых отношениях с работодателем (юридическим лицом (организацией) или физическим лицом), на которого в установленном порядке были возложены обязанности по соблюдению соответствующих правил, руководитель организации либо работодатель - физическое лицо (ч. 5 ст. 20 ТК РФ). В соответствии со ст. 217 ТК РФ в целях обеспечения требований охраны труда, контроля за их выполнением у каждого работодателя, осуществляющего производственную деятельность, численность работников которого превышает 50 человек, создается служба охраны труда или вводится должность специалиста по охране труда, имеющего соответствующую подготовку или опыт работы в этой области. Работодатель, численность работников которого не превышает 50 человек, принимает решение о создании службы охраны труда или введении должности специалиста по охране труда с учетом специфики своей производственной деятельности. При отсутствии у работодателя службы охраны труда, штатного специалиста по охране труда их функции осуществляют работодатель - индивидуальный предприниматель (лично), руководитель организации, другой уполномоченный работодателем работник. Как ориентир в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. N 1 также указывается: "...ответственность по ст. 143 УК РФ могут нести лица, на которых в силу их служебного положения или по специальному распоряжению непосредственно возложена обязанность обеспечивать соблюдение правил и норм охраны труда на определенном участке работ, а также руководители предприятий и организаций, их заместители, главные инженеры, главные специалисты предприятий, если они не приняли мер к устранению заведомо известного им нарушения правил охраны труда либо дали указания, противоречащие этим правилам, или, взяв на себя непосредственное руководство отдельными видами работ, не обеспечили соблюдение тех же правил".

Действия иных лиц, нарушивших соответствующие правила, при наступлении последствий в виде тяжкого вреда здоровью либо гибели потерпевшего следует квалифицировать по ст. ст. 109, 118 УК.

В части 2 содержится квалифицированный состав преступления, предполагающий ответственность за причинение по неосторожности смерти человеку.

По отношению к рассматриваемому преступлению составы преступлений, предусмотренные ст. ст. 216, 217 УК, относятся как специальные нормы, отличающиеся в целом особым местом совершения преступления.

Необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет (ст. 145 УК). Непосредственным объектом преступления выступает гарантированное ч. 1 ст. 37 Конституции РФ право на свободу труда и гарантированная ч. 1 ст. 38 Конституции РФ защита государством материнства и детства. Согласно ч. 3 ст. 64 ТК РФ запрещается отказывать в заключении трудового договора женщинам по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей. Потерпевшей является беременная женщина либо женщина, имеющая хотя бы одного ребенка в возрасте до трех лет.

Объективная сторона характеризуется необоснованным отказом в заключении трудового договора с потерпевшей (гл. 11 ТК РФ) или необоснованным прекращением такого договора (гл. 13 ТК РФ). Отказ в заключении и прекращение трудового договора с потерпевшей становятся необоснованными, когда они вызваны мотивами, связанными с беременностью или наличием ребенка в возрасте до трех лет, а не иными соображениями работодателя.

Доказывание мотива преступления представляет в данном случае известные сложности, поскольку судебная практика достаточно широко понимает основание отказа в приеме на работу, связанное с деловыми качествами работника ("Под деловыми качествами работника следует... понимать способности физического лица выполнять определенную трудовую <1> функцию с учетом имеющихся у него профессионально-квалификационных качеств... личностных качеств работника (например, состояние здоровья, наличие определенного уровня образования, опыт работы по данной специальности, в данной отрасли)... Работодатель вправе предъявить к лицу, претендующему на вакантную должность или работу, и иные требования, обязательные для заключения трудового договора в силу прямого предписания федерального закона либо которые необходимы в дополнение к типовым или типичным профессионально-квалификационным требованиям в силу специфики той или иной работы (например, владение одним или несколькими иностранными языками, способность работать на компьютере)" <2>), что сравнительно легко может быть использовано для прикрытия истинного мотива действий лица.

<1> Слово напечатано по оригиналу Постановления. - Прим. ред.

<2> Пункт 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. N 2 "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации" // БВС РФ. 2004. N 6; 2007. N 3.

Увольнение беременной женщины не допускается, за исключением случаев ликвидации юридического лица либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем; увольнение женщины, имеющей ребенка в возрасте до трех лет, допускается в строго определенных случаях (ст. 261 ТК РФ). В последних ситуациях следует доказать, что действительным поводом увольнения стало наличие малолетнего ребенка.

Необходимо также отметить, что уголовная ответственность по ст. 145 УК не исключается и в том случае, когда увольнение женщины (расторжение трудового договора) происходит не по инициативе работодателя, а по соглашению сторон, инициативе работника или по иным известным трудовому праву обстоятельствам, если эти обстоятельства искусственно созданы лицом, не желающим иметь в качестве работника беременную женщину или женщину с ребенком в возрасте до трех лет.

Состав преступления - формальный; преступление является оконченным с момента совершения соответствующих действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и мотивом - нежеланием иметь в качестве работника беременную женщину или женщину, имеющую ребенка в возрасте до трех лет.

Субъект преступления специальный: физическое лицо, являющееся работодателем, либо физическое лицо, наделенное от имени юридического лица правом заключать и расторгать трудовой договор (ст. 20 ТК РФ). Не является субъектом рассматриваемого преступления лицо, лишь фактически оформляющее заключение или прекращение трудового договора (сотрудник отдела кадров и т.п.); оно может действовать только в соучастии с соответствующим субъектом (ч. 4 ст. 34 УК).

Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат (ст. 145.1 УК). Непосредственным объектом преступления выступает гарантированное ч. 3 ст. 37 Конституции РФ право на вознаграждение за труд и гарантированное ст. 39 Конституции РФ право на социальное обеспечение.

Объективная сторона характеризуется бездействием - невыплатой заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат. Под "иными установленными законами выплатами" следует понимать те суммы, выплата которых предусмотрена законодательно; за невыплату сумм, предусмотренных подзаконными

либо локальными правовыми актами, уголовной ответственности не предусмотрено. Для квалификации действий как преступных не имеет значения, была ли выплачена вся сумма или только ее часть. При этом должна быть установлена реальная возможность лица совершить соответствующие действия; ее наличие, как правило, является доказательством преступного мотива, образующего необходимый признак рассматриваемого состава преступления. Преступление признается оконченным по истечении двух месяцев подряд, начиная со дня, установленного законодательством либо локальными нормативными актами для производства соответствующих выплат; преступление является длящимся.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и альтернативно предусмотренными мотивами - корыстной либо иной личной заинтересованностью.

Субъект преступления специальный: руководитель юридического лица или работодатель - физическое лицо. Иные работники юридического лица не являются субъектами рассматриваемого состава преступления, хотя, напомним, могут действовать в соучастии с соответствующим субъектом (ч. 4 ст. 34 УК).

В части 2 содержится квалифицированный состав преступления, характеризующийся наступлением тяжких последствий; тяжкие последствия здесь являются оценочным понятием (например, прекращение обучения близких из-за невозможности продолжать оплачивать обучение). С субъективной стороны квалифицированный состав следует считать преступлением с двумя формами вины.

Нарушение авторских и смежных прав (ст. 146 УК). Непосредственным объектом преступления выступают авторские и смежные права, охраняемые и гарантируемые ч. 1 ст. 44 Конституции РФ.

Предметом преступления являются объекты авторского права или объекты смежных прав (только в ч. ч. 2 и 3). При этом помимо автора произведения (физического лица, творческим трудом которого создано произведение) или обладателей смежных прав (исполнителей, производителей фонограмм, организаций эфирного и кабельного вещания) потерпевшими в данном случае могут быть иные лица (как физические, так и юридические), которым авторское право или смежные права принадлежат на основании закона, переходят по наследству либо по договору (п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. N 14 "О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака" <1>).

<1> БВС РФ. 2007. N 7.

В соответствии со ст. 1259 ГК РФ объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения. К объектам авторских прав относятся программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения, а также: 1) производные произведения, т.е. произведения, представляющие собой переработку другого произведения; 2) составные произведения, т.е. произведения,

представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Авторские права распространяются на часть произведения, на его название, на персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора. Авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, в том числе в письменной, устной форме (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме), в форме изображения, в форме звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме. Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей.

Авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования. Не являются объектами авторских прав: 1) официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы; 2) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований; 3) произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов; 4) сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).

В статье 1304 ГК РФ перечислены объекты смежных прав: 1) исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров - постановщиков спектаклей (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств; 2) фонограммы, т.е. любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение; 3) сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания, в том числе передач, созданных самой организацией эфирного или кабельного вещания либо по ее заказу за счет ее средств другой организацией; 4) базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов; 5) произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений. Для возникновения, осуществления и защиты смежных прав не требуется регистрация их объекта или соблюдение каких-либо иных формальностей.

В частях 2 и 3 ст. 146 УК предметом преступления также являются контрафактные экземпляры произведений или фонограмм, т.е. материальные носители, в которых находят отражение объекты авторского права или смежных прав (п. 4 ст. 1252 ГК РФ). Контрафактными такие носители становятся вследствие того, что их изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение нарушают исключительные права на объекты авторского права или смежных прав. Под экземпляром произведения следует понимать копию произведения, изготовленную в любой материальной форме, в том числе в виде информации, зафиксированной на машиночитаемом носителе (CD- и DVD-диске, MP3-носителе и др.). Экземпляр фонограммы представляет собой копию на любом материальном носителе, изготовленную непосредственно или косвенно с фонограммы и включающую все звуки или часть звуков, зафиксированных в этой фонограмме (звуковой записи исполнений или иных звуков). Решение вопроса о наличии состава преступления, связанного с незаконным оборотом

контрафактных экземпляров, не требует предварительного судебного акта, вынесенного в гражданском порядке, о контрафактности соответствующих экземпляров; суд может установить этот факт при непосредственном рассмотрении уголовного дела. Разрешая вопрос о том, является ли экземпляр произведения контрафактным, суд должен оценить фактические обстоятельства дела, в частности обстоятельства и источник приобретения лицом указанного экземпляра, правовые основания его изготовления или импорта, наличие договора о передаче (предоставлении) права пользования (например, авторского или лицензионного договора), соответствие обстоятельств использования произведения условиям этого договора (выплата вознаграждения, тираж и т.д.), заключение экспертизы изъятого экземпляра произведения (п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. N 14).

В статье 146 УК устанавливается ответственность за два самостоятельных преступных деяния.

Объективная сторона первого из них (ч. 1) характеризуется:

1) действием в виде присвоения авторства. Плагиат заключается в разнообразных действиях по неправомерному изменению (применительно к предмету преступления) указания на физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение. Деяние может состоять, в частности, в объявлении себя автором чужого произведения, выпуске чужого произведения (в полном объеме или частично) под своим именем, издании под своим именем произведения, созданного в соавторстве с другими лицами, без указания их имен (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. N 14). Присвоением авторства является также использование в собственном произведении фрагмента произведения другого автора без указания на источник заимствования. Принуждение к соавторству также может рассматриваться как присвоение авторства, если в результате принуждения в качестве соавтора произведения указывается лжеавтор;

2) последствием в виде крупного ущерба. Данное понятие предполагает исключительно имущественный (материальный) ущерб <1> и является оценочным; суды при его установлении должны исходить из обстоятельств конкретного дела (например, из наличия и размера реального ущерба, размера упущенной выгоды, размера доходов, полученных лицом в результате нарушения им прав на результаты интеллектуальной деятельности); в качестве ориентира может использоваться сумма крупного размера, указанная в примечании к ст. 146 УК;

<1> Об этом прямо говорится в п. 28 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. N 14.

3) причинной связью между действием и наступившим последствием. Состав преступления - материальный; преступление является оконченным с момента наступления последствия.

Второй состав преступления (ч. 2) характеризуется альтернативно предусмотренными действиями: 1) незаконным использованием объектов авторского права или смежных прав, а также 2) приобретением, 3) хранением, 4) перевозкой контрафактных экземпляров произведений или фонограмм.

Приобретение контрафактных экземпляров состоит в их получении в результате любой сделки по передаче права собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления (например, в результате купли-продажи, мены либо при получении указанных предметов в качестве вознаграждения за проделанную работу, оказанную услугу или как средства исполнения долговых обязательств). Под хранением контрафактных экземпляров следует понимать любые умышленные действия, связанные с фактическим их владением (на складе, в местах торговли, изготовления или проката, в жилище, тайнике и т.п.), а под перевозкой - умышленное их перемещение любым видом транспорта из одного места нахождения в другое, в том числе в пределах одного и того же

населенного пункта. Сбыт контрафактных экземпляров произведений или фонограмм заключается в их умышленном возмездном или безвозмездном предоставлении другим лицам любым способом (например, путем продажи, проката, бесплатного распространения в рекламных целях, дарения, размещения произведений в сети Интернет). Наличие у лица цели сбыта может подтверждаться, в частности, нахождением изъятых контрафактных экземпляров в торговых местах, пунктах проката, на складах и т.п., количеством указанных предметов.

Незаконным следует считать умышленное использование объектов авторских и смежных прав, осуществляемое в нарушение законодательства, которым регулируются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания. Устанавливая факт незаконного использования объектов авторских и смежных прав, следует выяснить, какими именно действиями были нарушены права авторов произведений, их наследников, исполнителей, производителей фонограмм, организаций кабельного и эфирного вещания, а также иных обладателей этих прав. Это могут быть совершаемые без согласия автора или обладателя смежных прав воспроизведение (изготовление одного или нескольких экземпляров произведения либо его части в любой материальной форме, в том числе запись произведения или фонограммы в память ЭВМ, на жесткий диск компьютера), продажа, сдача в прокат экземпляров произведений или фонограмм, публичный показ или публичное исполнение произведения, обнародование произведений, фонограмм, исполнений, постановок для всеобщего сведения посредством их передачи по радио или телевидению (передача в эфир), распространение в сети Интернет, перевод произведения, его переработка, переработка фонограммы, модификация программы для ЭВМ или базы данных, а также иные действия, совершенные без оформления в соответствии с законом договора либо соглашения.

При этом необходимо иметь в виду, что законодательством установлена возможность использовать произведение или объекты смежных прав без согласия автора либо иного правообладателя и (или) без выплаты вознаграждения (например, дальнейшее распространение экземпляров правомерно опубликованного произведения, если они введены в гражданский оборот посредством их продажи, воспроизведение гражданином исключительно в личных целях или цитирование в научных, полемических, критических или информационных целях правомерно обнародованных чужих произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати).

Обязательным признаком объективной стороны в отношении объектов авторского права или смежных прав либо контрафактных экземпляров произведений или фонограмм является крупный размер (примечание к статье). При установлении крупного размера следует исходить из розничной стоимости оригинальных (лицензионных) экземпляров произведений или фонограмм на момент совершения преступления, учитывая при этом их количество, включая копии произведений или фонограмм, принадлежащих различным правообладателям. При необходимости стоимость контрафактных экземпляров произведений или фонограмм, а также стоимость прав на использование объектов интеллектуальной собственности может быть установлена путем экспертизы (например, в случаях, когда их стоимость еще не определена правообладателем).

Преступление является оконченным с момента совершения соответствующих действий в крупном (особо крупном) размере независимо от наступления преступных последствий в виде фактического причинения ущерба правообладателю (п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. N 14).

Квалифицированный состав (ч. 3) предполагает ответственность за те же преступления, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. "б"), в особо крупном размере (примечание к статье; п. "в"),

лицом с использованием его служебного положения (п. "г"). Уголовная ответственность по п. "б" наступает и в тех случаях, когда согласно предварительной договоренности каждый из соучастников совершает часть действий, входящих в объективную сторону указанных составов преступлений (например, по заранее состоявшейся договоренности одни соучастники приобретают контрафактные экземпляры произведений или фонограмм в целях сбыта, другие хранят, перевозят либо непосредственно сбывают их). Лицом, использующим свое служебное положение, может быть должностное лицо, государственный или муниципальный служащий, не являющийся должностным лицом, а также иное лицо, отвечающее требованиям, предусмотренным примечанием 1 к ст. 201 УК (например, руководитель предприятия любой формы собственности, поручающий своим подчиненным незаконно использовать авторские или смежные права).

Субъективная сторона обоих составов преступлений характеризуется прямым умыслом, а действия в отношении контрафактных экземпляров произведений или фонограмм - также целью их сбыта.

Ответственность наступает с 16 лет.

Нарушение изобретательских и патентных прав (ст. 147 УК). Непосредственный объект преступления - интеллектуальная собственность, охраняемая ч. 1 ст. 44 Конституции РФ.

Предметом преступления являются изобретение, полезная модель, промышленный образец.

В соответствии со ст. 1350 ГК РФ в качестве изобретения охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств). Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Не являются изобретениями: 1) открытия; 2) научные теории и математические методы; 3) решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей; 4) правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности; 5) программы для ЭВМ; 6) решения, заключающиеся только в представлении информации. Не предоставляется правовая охрана в качестве изобретения: 1) сортам растений, породам животных и биологическим способам их получения, за исключением микробиологических способов и продуктов, полученных такими способами; 2) топологиям интегральных микросхем.

В соответствии со ст. 1351 ГК РФ в качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству. Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является новой и промышленно применимой. Не предоставляется правовая охрана в качестве полезной модели: 1) решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение эстетических потребностей; 2) топологиям интегральных микросхем.

В соответствии со ст. 1352 ГК РФ в качестве промышленного образца охраняется художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид. Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если по своим существенным признакам он является новым и оригинальным. К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов. Не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца: 1) решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия; 2) объектам архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям; 3) объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

Объективная сторона преступления характеризуется альтернативно предусмотренными действиями: а) незаконным использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца; б) разглашением без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них; в) присвоением авторства; г) принуждением к соавторству.

Под незаконным использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца следует понимать, в частности, использование указанных объектов без согласия патентообладателя (за исключением случаев, когда законом такое использование допускается без согласия патентообладателя), выраженного в авторском или лицензионном договоре, зарегистрированном в установленном порядке, а также при наличии такого договора, но вопреки его условиям либо в целях, которые не определены федеральными законами, иными нормативными актами. К использованию указанных объектов может относиться, например, их ввоз на территорию России, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы запатентованное изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец, а также совершение указанных действий в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом; совершение таких же действий в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ; осуществление способа, в котором используется запатентованное изобретение (п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. N 14).

При решении вопроса о том, имело ли место незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, необходимо учитывать, что порядок использования указанных объектов может определяться договором между обладателями патента, если он принадлежит нескольким лицам. Исходя из этого незаконным следует считать также использование изобретения, полезной модели или промышленного образца без согласия хотя бы одного из патентообладателей.

Законодательством предусмотрены некоторые действия, совершение которых не нарушает исключительного права патентообладателя на использование изобретения, полезной модели или промышленного образца (например, использование запатентованных изобретения, полезной модели или промышленного образца для удовлетворения личных, семейных, бытовых или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд, если целью такого использования не является получение прибыли). Кроме того, любое физическое или юридическое лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели, промышленного образца добросовестно использовало на территории России созданное независимо от его автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования (право преждепользования). Исходя из этого использование лицом объектов изобретательских и патентных прав без согласия автора или заявителя не является незаконным и, следовательно, не влечет уголовной ответственности по ст. 147 УК, если такое использование осуществляется этим лицом при условиях, установленных законодательством.

Разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них является второй формой преступных действий в данном составе преступления. Официальной публикацией сведений считается их обнародование в порядке, установленном федеральным законом. Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности публикует в своем официальном бюллетене сведения о выдаче патента, включающие имена автора (авторов), если он не отказался быть упомянутым в качестве такового, и патентообладателя, название и формулу изобретения

или полезной модели либо перечень существенных признаков промышленного образца и его изображение. Полный состав публикуемых сведений определяет федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Разглашение сущности изобретения, полезной модели, промышленного образца предполагает любой способ огласки сведений об указанных объектах интеллектуальной собственности (например, путем публикации основных конструктивных положений изобретения в средствах массовой информации, передачи другому лицу формулы полезной модели посредством телефонной связи).

Присвоение авторства как способ нарушения изобретательских и патентных прав применительно к ст. 147 УК означает объявление себя автором чужих изобретения, полезной модели или промышленного образца, получение патента лицом, не внесшим личного творческого вклада в создание указанных объектов интеллектуальной собственности, в том числе лицом, которое оказало автору только техническую, организационную или материальную помощь либо только способствовало оформлению прав на них и их использование. При этом автором в ст. 147 УК признается физическое лицо, творческим трудом которого созданы изобретение, полезная модель, промышленный образец. Если в создании объекта участвовали несколько граждан, все они считаются авторами. Порядок пользования правами автора определяется соглашением между ними. Право авторства, т.е. право признаваться автором изобретения, полезной модели или промышленного образца, неотчуждаемо и непередаваемо, в том числе при передаче другому лицу или при переходе к нему исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец и при предоставлении другому лицу права его использования (п. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. N 14).

Нарушение изобретательских или патентных прав путем принуждения к соавторству может заключаться в оказании любого воздействия (в том числе посредством насилия, угроз наступления неблагоприятных для потерпевшего последствий) с целью получить его согласие на включение других лиц (не внесших личного творческого вклада в создание указанных в ст. 147 УК объектов интеллектуальной собственности) в соавторы готовых либо разрабатываемых изобретения, полезной модели или промышленного образца, т.е. заключить договор, позволяющий этим лицам получить авторские права. В случаях, когда принуждение к соавторству сопровождается насилием, состоящим в совершении действий, направленных против жизни, здоровья или свободы потерпевшего, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений.

Состав преступления - материальный; преступление признается оконченным с момента причинения автору или заявителю сущности изобретения, полезной модели, промышленного образца крупного ущерба. Данное понятие предполагает исключительно имущественный (материальный) ущерб <1> и является оценочным; при его установлении суды должны исходить из обстоятельств конкретного дела (например, из наличия и размера реального ущерба, размера упущенной выгоды, размера доходов, полученных лицом в результате нарушения им прав на результаты интеллектуальной деятельности); в качестве ориентира может использоваться сумма крупного размера, указанная в примечании к ст. 146 УК. Между действием и наступившим последствием должна быть установлена причинная связь.

<1> Об этом прямо говорится в п. 28 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. N 14.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Ответственность наступает с 16 лет.

Квалифицированный состав (ч. 2) предполагает ответственность за совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Глава VI. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СЕМЬИ И НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

§ 1. Общая характеристика преступлений против семьи и несовершеннолетних

Теоретической основой обособления любой совокупности норм в самостоятельный раздел или в отдельную главу Особенной части УК служит учение об объекте преступления <1>. Это учение позволяет определенным образом выделить группу общественных отношений, одним из участников которых является несовершеннолетний - представитель подрастающего поколения, который требует особой заботы со стороны общества и государства. Принцип 2 Декларации прав ребенка 1959 г. гласит, что ребенку законом и другими средствами должна быть обеспечена специальная защита и предоставлены возможности и благоприятные условия, которые позволяли бы ему развиваться физически, умственно, нравственно, духовно и в социальном отношении здоровым и нормальным путем в условиях свободы и достоинства. Эти цели конкретизированы в ст. ст. 6 и 7 Федерального закона от 24 июля 1998 г. N 124-ФЗ "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" <2>.

<1> При анализе составов преступлений данной группы изложена авторская концепция относительно объекта и классификации преступлений.

<2> СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3802.

Условия формирования личности ребенка в решающей степени зависят от прочности брака и благополучия семьи. Поэтому вопрос об охране его личности органически связан с вопросом об охране семейных отношений, в том числе и уголовно-правовыми средствами. В силу этого обстоятельства в гл. 20 УК сосредоточены нормы, устанавливающие уголовную ответственность за преступления против семьи и несовершеннолетних. Эта глава расположена в разд. VII УК, названном "Преступления против личности", и включает нормы об уголовной ответственности за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150); вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий (ст. 151); подмену ребенка (ст. 153); незаконное усыновление (удочерение) (ст. 154); разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст. 155); неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 156); злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157).

Заметим, что название гл. 20 УК страдает некоторой неточностью. Дело в том, что семья в социологическом аспекте - это союз лиц, основанный на браке, родстве (или только родстве), принятии детей на воспитание, а в юридическом - круг лиц, связанных взаимными правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание <1>. Очевидно, что понятие личности, которое является главным и определяющим в названии разд. VII Особенной части УК, куда входит и упомянутая гл. 20, и понятие семьи - совершенно различны по своему содержанию, и поэтому преступления против семьи не могут быть составной частью массива норм о преступлениях против личности. Словом, в гл. 20 речь идет не о преступлениях против семьи, а о преступлениях против личности, но личности особенной. Эта особенность выражается в том, что потерпевший от общественно опасных посягательств находится в урегулированных семейным законодательством (СК РФ) отношениях родства. Значит, точнее было бы говорить о преступлениях против личности несовершеннолетних, совершаемых в сфере семейно-правовых отношений.

<1> См.: Рясенцев В.А. Семейное право. М., 1971. С. 43, 45.

Видовым (или групповым) объектом преступлений, предусмотренных гл. 20 УК, выступают общественные отношения, обеспечивающие как материальные, так и нематериальные условия для нормального физического, интеллектуального и нравственного формирования личности несовершеннолетнего, а также нормальное существование, но нетрудоспособных детей и нетрудоспособных родителей.

Непосредственным объектом могут быть конкретные общественные отношения, складывающиеся по поводу формирования личности несовершеннолетних либо нормального материального и нематериального существования нетрудоспособных родителей или взрослых детей.

Объективная сторона в подавляющем большинстве преступлений данной главы предполагает совершение действий; неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 156 УК) представляет собой бездействие. Причем как действие, так и бездействие в этих составах не предполагают наступления конкретных общественно опасных последствий. Преступления против несовершеннолетних имеют формальные составы.

В некоторых преступлениях обязательным признаком является способ совершения преступления. Примером может служить ст. 150 УК, в которой перечисляются наиболее типичные способы вовлечения несовершеннолетних в совершение преступлений - обман, угрозы или иные способы. Для ответственности за вовлечение несовершеннолетнего в антиобщественные действия требуется систематичность преступного поведения (ст. 151 УК).

Субъективная сторона в преступлениях против несовершеннолетних характеризуется виной в форме умысла. Сознанием виновного охватывается характер противоправных действий или бездействия (вовлечение несовершеннолетних в совершение преступления, подмена ребенка и т.д.), волевой элемент умысла характеризуется желанием совершения действия (бездействия). При этом в большинстве случаев действия целенаправленны, т.е. эти преступления совершаются с прямым умыслом.

Нормы об ответственности за некоторые преступления сконструированы таким образом, что для наличия состава преступления обязательно установление мотивов, целей. Так, подмена ребенка и разглашение тайны усыновления (удочерения) уголовно наказуемы при наличии корыстных или иных низменных побуждений (ст. ст. 153, 155 УК).

Субъектом анализируемых преступлений по общему правилу является любое вменяемое лицо, достигшее 16 лет. Только в двух составах - вовлечение несовершеннолетних в совершение преступления или антиобщественных действий (ст. ст. 150 и 151 УК) - виновным может быть лицо, достигшее 18-летнего возраста. Разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст. 155 УК) может быть совершено как специальным субъектом - лицом, обязанным хранить в тайне факт усыновления (удочерения), так и любым иным лицом.

В некоторых преступлениях специальный субъект выступает в качестве квалифицирующего признака (ч. 2 ст. 150 УК; ч. 2 ст. 151 УК). За преступление, предусмотренное ст. 157 УК, ответственность несут только родители или совершеннолетние трудоспособные дети.

По непосредственному объекту посягательства все преступления, предусмотренные нормами гл. 20 УК, можно разделить на две группы: к первой относятся совершенные в сфере семейно-правовых отношений преступления против личности несовершеннолетних (ч. 2 ст. 150 и ч. 2 ст. 151 УК <1>, ст. ст. 153, 154, 155, 156 и 157 УК), а ко второй - преступления против личности несовершеннолетнего, совершенные вне сферы семейно-правового регулирования (ч. 1 ст. 150 УК, ч. 1 ст. 151 УК).

<1> Анализ норм, предусмотренных ст. ст. 150, 151 УК, дается в соответствии с существующей структурой УК в § 3.

§ 2. Преступления против личности, совершаемые в сфере семейных правоотношений

Подмена ребенка (ст. 153 УК). Статья 153 УК устанавливает уголовную ответственность за подмену ребенка, совершенную из корыстных или иных низменных побуждений.

Это - типичное преступление, совершаемое в сфере общественных отношений, урегулированных нормами семейного права. Его сущность заключается в том, что подменой ребенка насильственно разрываются кровные узы родства, нарушаются наполненные глубоким нравственным общечеловеческим содержанием отношения между родителями и детьми, происхождение человека фальсифицируется, и при сговоре обе родительские пары или по крайней мере одна из них и сам ребенок (а при обмене младенцев - оба ребенка) вводятся в заблуждение относительно происхождения; реальное положение семьи (или обеих семей) искажается. Это настолько противоречит извечным нормам общечеловеческих отношений, что разоблачение обмана способно причинить глубокие и длительные душевные страдания, т.е. моральный вред всем, кто введен в такое заблуждение, в том числе и взрослым. Но особую, общественно значимую опасность обнаружившаяся подмена представляет для психического здоровья и нормального общего развития ребенка.

Таким образом, объектом рассматриваемого преступления является нормальное (психическое и духовное) развитие ребенка - субъекта семейного права.

С объективной стороны подмена ребенка выражается в том, что один ребенок заменяется другим, что возможно, как правило, в отношении новорожденного младенца, когда местом преступления является родильный дом. Однако возможна подмена и вне родильного дома. Например, подмена ребенка, который находился в коляске на улице, в случае временного отсутствия около него взрослых.

Подмена ребенка имеет формальный состав. Преступление считается оконченным с момента подмены одного ребенка другим. Обнаружение и пресечение преступного посягательства в момент его совершения, например, задержание виновного с ребенком на месте преступления или в непосредственной близости от него квалифицируется как покушение на подмену.

С субъективной стороны преступление, предусмотренное ст. 153 УК, предполагает только прямой умысел: виновный осознает, что совершает подмену ребенка, и желает ее совершить. Обязательным признаком субъективной стороны преступления, предусмотренного ст. 153 УК, являются корыстные (за вознаграждение от заинтересованных лиц) либо иные низменные побуждения (хулиганские, порожденные расовой враждой, месть и т.д.). При отсутствии указанных мотивов, а равно прямого умысла (например, подмена ребенка, совершенная вследствие небрежного, недобросовестного отношения к своим обязанностям со стороны медицинского персонала родильного дома) состава преступления не образует и квалифицируется как проступок по работе.

Субъектом преступления в данном случае является вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, по отношению к которому подменяемый ребенок является чужим. В отдельных случаях субъектом может быть родитель, стремящийся избавиться от больного ребенка и подменяющий его здоровым.

Незаконное усыновление (удочерение) (ст. 154 УК). В данной статье УК установлена ответственность за незаконные действия по усыновлению <1> детей, передаче их под опеку (попечительство), на воспитание в приемные семьи граждан, совершенные из корыстных побуждений. Ее содержание тесно связано с установленными законодательством о семье институтами усыновления, опеки и попечительства, передачи детей на воспитание. Согласно законодательству усыновление, опека и попечительство

допускаются только в интересах несовершеннолетних (ст. ст. 124 - 127 СК РФ). Усыновитель, опекун и попечитель должны отвечать требованиям, которые также диктуются интересами несовершеннолетнего (ст. ст. 127 и 146 СК РФ). Усыновление производится судом по просьбе лица (лиц), желающего усыновить ребенка (ст. 125 СК РФ). Это решение является юридическим актом, вследствие которого между ребенком и его родителями семейные отношения прекращаются и аналогичные правоотношения возникают между усыновителем и усыновленным, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению (ч. 1 ст. 137 СК РФ). Усыновление имеет целью создать условия для нормального воспитания в семье приемных (усыновленных) детей. Эти положения максимально детализированы в подзаконных нормативных правовых актах <2> и разъяснены Пленумом Верховного Суда РФ <3>. Статья 154 УК устанавливает ответственность за действия, которые совершаются с нарушением или в обход вышеприведенных норм законодательства о семье.

<1> Везде, где речь идет об усыновлении, имеется в виду и удочерение.

<2> См.: Положение о приемной семье. Утверждено Постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. N 829 // СЗ РФ. 1996. N 31. Ст. 3721; Правила передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации. Утверждены Постановлением Правительства РФ от 29 марта 2000 г. N 275 // СЗ РФ. 2000. N 15. Ст. 1590.

<3> См.: Положение о приемной семье. Утверждено Постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. N 829 // СЗ РФ. 1996. N 31. Ст. 3721; Правила передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации. Утверждены Постановлением Правительства РФ от 29 марта 2000 г. N 275 // СЗ РФ. 2000. N 15. Ст. 1590.

Объектом преступления является нормальное развитие и воспитание несовершеннолетнего лица - субъекта семейного права.

С объективной стороны преступление выражается в действиях, совершаемых вопреки требованию законодательства о семье и направленных на то, чтобы добиться противоправного усыновления определенного лица, установления над ним опеки, попечительства или передачи его на воспитание определенному лицу. Эти действия, как правило, связаны с фальсификацией документов, на основании которых совершается усыновление, учреждается опека или попечительство, внесением в них ложных сведений. В подобных случаях ответственность наступает по совокупности двух преступлений за незаконное усыновление (удочерение) и за подделку официальных документов, если они предоставляют права или освобождают от обязанностей (ст. 327 УК). Преступление имеет формальный состав; оно признается оконченным с момента усыновления (удочерения). Если незаконное усыновление (удочерение) является скрытой формой торговли несовершеннолетним, ответственность наступает по совокупности п. "б" ч. 2 ст. 127.1 и ст. 154 УК.

С субъективной стороны незаконное усыновление характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что противозаконно совершает действия по усыновлению или передаче под опеку (попечительство) либо в приемные семьи, и желает совершить эти действия. Обязательным признаком субъективной стороны являются корыстные побуждения, т.е. стремление получить материальную выгоду от незаконного усыновления, установления опеки или попечительства. Типичным примером может

служить стремление пользоваться жилой площадью или имуществом усыновленного или подопечного.

Субъектом преступления может быть любое совершеннолетнее лицо, как то, которое незаконно приобрело право усыновителя, опекуна или попечителя, так и то, которое содействовало такому приобретению, независимо от того, состоит ли данное лицо в каких-либо родственных отношениях с несовершеннолетним.

Разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст. 155 УК). Уголовный кодекс устанавливает ответственность за разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя, совершенное лицом, обязанным хранить факт усыновления как служебную или профессиональную тайну, либо иным лицом из корыстных или иных низменных побуждений.

Разглашение тайны усыновления, которое справедливо называют трагедией разоблачения, опасно тем, что создает угрозу серьезных моральных переживаний, способно причинить незаживающую психическую травму. Поэтому законодательством о семье установлен ряд правил, призванных обеспечить тайну усыновления. Так, ст. 135 СК РФ предусмотрена возможность изменить в соответствующих документах место и дату рождения усыновленного ребенка, запрет без согласия усыновителей (а в случае их смерти - без согласия органов опеки и попечительства) сообщать какие-либо сведения об усыновлении, выдавать выписки из книг регистрации актов гражданского состояния, из которых можно заключить, что ребенок усыновлен. По просьбе усыновителя ребенку присваивается фамилия усыновителя, а также указанное им имя (п. 2 ст. 134 СК РФ).

Согласно ст. 273 ГПК РФ дела об усыновлении ребенка суд рассматривает в закрытом судебном заседании. Пленум Верховного Суда РФ разъясняет, что и само итоговое решение по такому делу объявляется в отсутствие публики. При этом участвующие в рассмотрении дела лица должны быть предупреждены о необходимости сохранять в тайне ставшие им известными сведения об усыновлении, а также о возможности привлечения к уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя, что отражается в протоколе судебного заседания (п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. N 8 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей").

Нарушение тайны усыновления способно причинить существенный вред личности и, таким образом, поставить под угрозу его здоровье и нормальное развитие.

Объектом преступления являются условия нормального развития и формирования личности несовершеннолетнего - субъекта семейного права.

С объективной стороны разглашение тайны усыновления представляет собой сообщение усыновленному, а также любому другому лицу сведений о его происхождении, т.е. о том, кто является его кровными родителями, а равно других обстоятельств и подробностей, связанных с этим. Форма такого сообщения (устная, письменная, анонимная) не имеет юридического значения. Разглашение сведений о юридически оформленном в надлежащем порядке усыновлении (фактическом усыновлении) состава преступления не содержит. Согласие на оглашение факта усыновления безотносительно к мотивам этого согласия (например, из-за желания подготовить почву для отмены усыновления) исключает наличие состава преступления, потому что разглашение тайны закон связывает с условием "против воли усыновителя". Отношение же усыновленного к факту разглашения тайны усыновления на уголовную ответственность не влияет. Преступление является оконченным независимо от наступления каких-либо общественно опасных последствий.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что вопреки воле усыновителя предаст огласке тайну усыновления, и желает, чтобы эти сведения стали достоянием посторонних (хотя бы одного лица). При этом лица, которым факт усыновления стал известен в связи со служебной или

профессиональной деятельностью, могут руководствоваться любыми мотивами, а если факт усыновления разглашен иными лицами, состав преступления будет лишь в том случае, если они действовали из корыстных или иных низменных побуждений. Речь идет, в частности, о "продаже" тайны усыновления, использовании ее в качестве средства шантажа при вымогательстве, а также о разглашении тайны из хулиганских побуждений, мести, зависти и т.п.

Разглашение тайны усыновления, сопряженное с вымогательством, квалифицируется по совокупности ст. ст. 155 и 163 УК.

Субъекты предусмотренного ст. 155 УК преступления делятся на две группы. К первой относятся специальные субъекты - лица, которым факт усыновления стал известен в связи со служебной или профессиональной деятельностью. Это прежде всего работники органов местного самоуправления, которые так или иначе соприкасались с делом об усыновлении по работе, а также адвокат, консультировавший заинтересованных участников процесса усыновления и др. Ко второй группе относятся все иные лица (субъект общий), достигшие 16 лет, осведомленные о факте усыновления, в том числе любой из супругов, в семье которых находится усыновленный, если он действовал вопреки воле другого супруга.

Неисполнение обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 156 УК). В УК сущность преступления раскрывается как невыполнение или ненадлежащее выполнение обязанности по воспитанию родителем или иным лицом, на которого возложена эта обязанность, а равно педагогом либо другим работником учебного или воспитательного учреждения, если это деяние соединено с жестоким обращением.

Статья 156 УК направлена на обеспечение выполнения родителями конституционной обязанности воспитывать своих детей и заботиться о них (ст. 38 Конституции РФ).

Это положение закреплено и в Семейном кодексе РФ. Статья 63 СК РФ устанавливает правило, согласно которому родители обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей, обеспечить получение детьми основного общего образования.

Объектом рассматриваемого преступления является нормальное развитие несовершеннолетнего; дополнительным объектом - здоровье несовершеннолетнего. Под воспитанием понимается процесс целенаправленного, систематического формирования личности в целях подготовки ее к активному участию в общественной, производственной и культурной жизни.

С объективной стороны преступление, предусмотренное ст. 156 УК, выражается прежде всего в бездействии либо в недобросовестных действиях, которые заключаются в том, что виновный или вовсе не занимается воспитанием несовершеннолетнего, или занимается, однако заведомо недостаточно, небрежно и бессистемно. Для наличия состава преступления необходимо, чтобы невыполнение обязанности по воспитанию несовершеннолетнего сопровождалось жестоким обращением с ним (постоянной руганью, унижительными наказаниями, побоями, издевательскими действиями, ограничениями в пище, одежде, развлечениях и т.д.). Для окончательного состава наступления каких-либо последствий не требуется (формальный состав). Умышленное причинение побоев, легкого вреда здоровью несовершеннолетнего охватывается составом преступления, предусмотренного ст. 156 УК. Умышленное причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью, а также истязание ребенка квалифицируется по совокупности двух преступлений - по ст. 156 УК и соответственно по ст. ст. 111, 112, 117 УК. Причинение по неосторожности любой тяжести вреда здоровью в результате жестокого обращения с несовершеннолетним дополнительной квалификации не требует.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что нарушает правовую обязанность по воспитанию несовершеннолетнего, обращается с ним жестоко, и желает совершать такие действия.

Невыполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего - преступление, совершаемое специальным субъектом. Уголовную ответственность по ст. 156 УК несут: 1) родители несовершеннолетнего (его мать и отец); 2) иные лица, на которых семейным законодательством возложена правовая обязанность по воспитанию данного несовершеннолетнего - усыновители, опекуны и попечители; 3) работники учебных или воспитательных учреждений (дошкольных детских учреждений, образовательных школ, профессионально-технических училищ, школ-интернатов и воспитательных учреждений для трудных детей и подростков).

Злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157 УК). Уголовный кодекс признает преступлением:

1) злостное уклонение родителя от уплаты по решению суда средств на содержание несовершеннолетних детей, а равно нетрудоспособных детей, достигших 18-летнего возраста (ч. 1 ст. 157);

2) злостное уклонение совершеннолетних трудоспособных детей от уплаты по решению суда средств на содержание нетрудоспособных родителей (ч. 2 ст. 157).

Под содержанием (это понятие является общим для обеих частей диспозиции ст. 157 УК) понимается материальное обеспечение одним лицом другого за счет собственных средств. Содержание родителем своих детей, а равно детьми своих родителей осуществляется, во-первых, в форме ведения с ним общего хозяйства и общего семейного бюджета; во-вторых, в форме регулярного предоставления определенных, необходимых для жизни материальных благ (денежных средств, продуктов питания, одежды и т.д.). Регулярные платежи денежных средств называются алиментированием, а сами средства - алиментами, которые уплачиваются в добровольном порядке либо взыскиваются через администрацию по месту его работы или получения пенсии, стипендии. Добровольная уплата алиментов не исключает права взыскателя в любое время обратиться в суд с иском о взыскании алиментов и тем самым закрепить в судебном порядке эту обязанность по содержанию. Судебное решение о взыскании алиментов выносится по результатам гражданского судопроизводства и является способом принудительной реализации права получать содержание с трудоспособного члена семьи в пользу нетрудоспособного.

Ответственность по ч. ч. 1 и 2 ст. 157 УК наступает за уклонение родителя от уплаты алиментов детям или за уклонение детей от уплаты средств на содержание нетрудоспособных родителей, присужденных по решению суда, т.е. когда установленные законодательством права на получение алиментов уже закреплены во вступившем в законную силу судебном решении по гражданскому делу, но это решение злостно не выполняется.

Объектом преступления являются материальные условия нормального физического, интеллектуального и нравственного формирования личности несовершеннолетнего, материальные условия нормального существования совершеннолетних, но нетрудоспособных детей и нетрудоспособных родителей.

Объективная сторона преступлений, предусмотренных ч. ч. 1 и 2 ст. 157 УК, выражена как в действии, так и бездействии. Под уклонением родителей от уплаты по решению суда средств на содержание детей и уклонением детей от уплаты средств на содержание родителей следует понимать: 1) прямой отказ от такой уплаты; 2) сокрытие виновным своего действительного заработка; 3) смена работы или места жительства с целью избежать удержаний по исполнительному листу; 4) уклонение с той же целью от устройства на работу; 5) иные действия, свидетельствующие об уклонении от уплаты, в качестве которых судебной практике известны: изменение своей фамилии и иных анкетных данных, подделка документов, удостоверяющих личность, сговор с должностным лицом бухгалтерии, от которого зависит удержание алиментов из заработка, предъявление фиктивного иска о взыскании алиментов на детей от другого брака в целях уменьшить взыскания по первому исполнительному листу и т.д.

Уголовная ответственность по ч. ч. 1 и 2 ст. 157 УК наступает, если уклонение было злостным. Слово "злостный" означает: 1) исполненный зла, злых умыслов; 2) сознательно недобросовестный; 3) закоренелый в чем-нибудь дурном <1>. Это же понятие можно определить и через термин "упорный". Из словарных определений анализируемого понятия явствует, что оно относится к субъективной сфере, характеризует психическое отношение субъекта к своим действиям. Злостные действия (поведение) всегда сознательны и целенаправленны на какой-то отрицательный (дурной, предосудительный, достойный порицания) результат.

<1> См.: Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 1998. С. 230.

Внешними признаками, по которым можно сделать вывод о наличии признака злостности, являются: 1) продолжительность деяния; 2) уклонение от уплаты после официального предупреждения об уголовной ответственности; 3) повторное совершение того же преступления и 4) способ совершения преступления. Длительность уклонения от уплаты алиментов и уклонение, несмотря на соответствующее предупреждение, означает, что эти алименты или средства не выплачиваются без уважительных причин в течение свыше трех месяцев, несмотря на предупреждение органов суда и милиции об уголовной ответственности по ст. 157 УК. Следует считать злостным и уклонение от уплаты алиментов родителя или детей, ранее судимых по ст. 157 УК. В данном случае также налицо упорство, которое в преступном поведении проявляется в том, что даже уголовное наказание не изменило отношения виновного к обязанностям, возложенным на него законом и судебным решением, что свидетельствует о повышенной общественной опасности и требует применения более строгого наказания, нежели в первый раз.

О злостном характере уклонения могут свидетельствовать и способы совершения преступления, к которым относятся ранее названные: подделка документов, удостоверяющих личность, тайное изменение фамилии или места жительства и др.

Преступление признается оконченным с момента совершения направленных на уклонение действий (бездействия), которые изложены выше. Состав преступления по законодательной конструкции является формальным.

С субъективной стороны злостное уклонение родителя от уплаты алиментов (детей от содержания нетрудоспособных родителей) характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что нарушает правовую обязанность, возложенную на него судебным решением, а также то, что уклонение от этой обязанности вызывает неполучение определенным лицом (ребенком, родителем) необходимых ему материальных средств, и желает уклониться от их уплаты.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 157 УК, - родитель (отец, мать) несовершеннолетнего или нетрудоспособного лица, в чью пользу решением суда подлежат взысканию средства, независимо от того, обладает это лицо в настоящий момент родительскими правами или лишено их, а также усыновитель указанных лиц независимо от того, отменено ли усыновление в настоящий момент (субъект специальный). Субъект преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 157 УК, - трудоспособный сын или дочь лица, в пользу которого решением суда взысканы средства.

На основании и в порядке, предусмотренных семейным законодательством, родитель может быть лишен родительских прав или у него может быть отобран ребенок без лишения таких прав с передачей его на попечение органов опеки и попечительства. Ни та, ни другая мера не освобождают родителей от обязанностей по содержанию детей. Следовательно, родитель, лишенный родительских прав, и родитель, у которого ребенок отобран без лишения указанных прав, злостно уклоняющиеся от уплаты алиментов, не лишаются качеств субъекта преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 157 УК. Вопрос об уголовной ответственности указанных лиц должен решаться на общих основаниях. При

отмене усыновления (удочерения) взаимные права и обязанности между усыновленным и усыновителем прекращаются, однако суд вправе обязать бывшего усыновителя выплачивать средства на содержание несовершеннолетнего.

§ 3. Преступления против личности несовершеннолетних, совершаемые вне сферы семейно-правовых отношений

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150 УК). Согласно ч. 1 ст. 150 УК преступлением признается вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления путем обещаний, обмана, угроз или иным способом, совершенное лицом, достигшим 18-летнего возраста.

Непосредственным объектом данного преступления являются общественные отношения, связанные с обеспечением нормального физического развития, нравственного воспитания несовершеннолетнего.

Объективная сторона состава преступления характеризуется действиями, возбуждающими у несовершеннолетнего желание участвовать в совершении одного или нескольких преступлений. Эти действия виновного могут быть совершены путем обещаний, обмана, путем психического воздействия - угроз или иным способом, под которым следует понимать уговоры, уверения в безнаказанности, подкуп, возбуждение чувства мести, зависти и др. Характер преступления, в совершение которого вовлекается несовершеннолетний, а также роль, на которую он готовится взрослым (исполнитель, пособник и т.д.), для квалификации действий виновного по ст. 150 УК значения не имеют.

Согласно п. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. N 7 "О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних" преступление, предусмотренное ст. 150 УК, следует считать оконченным с момента вовлечения лица, не достигшего 18 лет, в совершение преступления либо антиобщественных действий независимо от того, совершил ли он какое-либо из указанных противоправных действий. Иначе говоря, это преступление имеет формальный состав, когда объективная сторона представляет собой, по сути дела, успешное, результативное подстрекательство к преступлению.

В тех случаях, когда несмотря на оказание воздействия у несовершеннолетнего не возникло желание совершить преступление, т.е. взрослому не удалось вовлечь его в совершение преступления, действия виновного должны быть признаны покушением на совершение данного преступления.

Вопрос о моменте окончания рассматриваемого преступления является спорным, поскольку "склоненный" не совершил никаких действий, свидетельствующих о том, что виновный достиг реального результата, поэтому в науке уголовного права получила распространение и такая трактовка, в соответствии с которой преступление, предусмотренное ст. 150 УК, признается оконченным с момента, когда несовершеннолетний совершил преступление, хотя бы на стадии приготовления.

Если несовершеннолетний совершил преступление, в которое оказался вовлечен, виновный должен нести ответственность по совокупности ст. 150 УК и за подстрекательство к соответствующему преступлению, а если он при этом и сам участвовал в совершении этого преступления - как соисполнитель. По совокупности двух преступлений взрослый отвечает и тогда, когда под его воздействием преступление совершил подросток, не достигший возраста уголовной ответственности (взрослый отвечает за преступление как исполнитель и за вовлечение несовершеннолетнего).

С субъективной стороны преступление, предусмотренное ст. 150 УК, характеризуется умыслом: виновный осознает, что вовлекает несовершеннолетнего путем обещаний, обмана, угроз или иным способом в совершение уголовно наказуемого деяния, и желает этого. Не может быть привлечен к уголовной ответственности взрослый, если он не осознавал, что своими действиями вовлекает несовершеннолетнего в совершение

преступления, или же не знал о несовершеннолетии вовлекаемого в преступление лица (п. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. N 7).

Субъект преступления, как об этом прямо говорится в ст. 150 УК, может быть вменяемое лицо, достигшее возраста 18 лет.

Часть 2 ст. 150 УК предусматривает то же деяние, совершенное родителем, педагогом либо иным лицом, обязанным воспитывать несовершеннолетнего, что делает преступление более опасным. Квалифицирующий признак в данном случае относится к субъекту преступления (он специальный): виновный по отношению к вовлекаемому является не посторонним лицом, а человеком, на котором лежит юридическая обязанность по воспитанию подростка (родитель, педагог, усыновитель, опекун, воспитатель и т.д.).

Другим квалифицирующим признаком закон (ч. 3 ст. 150 УК) считает деяния, предусмотренные ч. ч. 1 и 2 статьи, совершенные с применением насилия или с угрозой его применения (физическое воздействие). Из этой формулировки следует, что субъектом данного вида преступления могут быть как лицо, постороннее по отношению к вовлекаемому в преступление подростку, так и его родители или иные воспитатели. Квалифицирующий же признак относится к объективной стороне и налицо тогда, когда вовлечение несовершеннолетнего сопряжено с реальным насилием или угрозой его применения (побои, причинение телесных повреждений и т.д.). При этом причинение тяжкого вреда здоровью следует квалифицировать по совокупности преступлений по ч. 3 ст. 150 УК и ч. 1 ст. 111 УК.

Особо квалифицированный состав рассматриваемого преступления предусмотрен ч. 4 ст. 150 УК, которой установлена ответственность за вовлечение несовершеннолетнего в преступную группу либо в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления. В данном случае подросток вовлекается в группу лиц по предварительному сговору (ч. 2 ст. 35 УК), организованную группу (ч. 3 ст. 35 УК) или преступное сообщество (ч. 4 ст. 35 УК) или же в совершение преступления, которое относится к разряду тяжких или особо тяжких (ч. ч. 4 и 5 ст. 15 УК).

Таким образом, в ст. 150 УК объединены нормы об уголовной ответственности: а) за преступления против личности несовершеннолетнего, которые совершаются родителем, и б) за преступления против личности несовершеннолетнего, которые совершаются лицом, не состоящим в родстве с потерпевшим. Эти подгруппы норм существенно различаются по своему нравственному и юридическому содержанию, что позволяет говорить о наличии недостатков в структуре разд. VII Особенной части УК "Преступления против личности". В порядке оптимизации этой структуры преступления против личности, совершаемые в сфере семейно-правовых отношений, могли бы быть выделены в одну главу Особенной части УК, а преступления против личности несовершеннолетнего, совершаемые вне отношений родства, - в другую.

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий (ст. 151 УК). Согласно ч. 1 ст. 151 УК преступлением признается вовлечение взрослым человеком несовершеннолетнего в:

- а) систематическое употребление спиртных напитков;
- б) систематическое употребление одурманивающих веществ;
- в) занятие бродяжничеством или попрошайничеством.

Общественная опасность данного преступления состоит в том, что в результате приобщения к алкоголю, организм несовершеннолетнего подвергается реальной опасности алкогольной деградации; употребление одурманивающих веществ создает реальную угрозу физическому и психическому здоровью подростка; занятие бродяжничеством и попрошайничеством, которое представляет наиболее острую форму эксплуатации, наносит ущерб моральному, физическому развитию несовершеннолетнего.

Объектом данного преступления также являются общественные отношения, связанные с обеспечением необходимых условий нормального физического и правильного нравственного формирования личности ребенка, подростка.

Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется совершением следующих действий:

1. Вовлечение несовершеннолетнего в систематическое употребление спиртных напитков. Оно представляет собой действия взрослого, направленные на такое вовлечение, независимо от того, совершил ли подросток под влиянием алкоголя преступление или другие антиобщественные действия, наступили для него какие-либо последствия или нет. Преступление следует считать оконченным с момента, когда подросток поддастся вовлекающим действиям, т.е. пристрастился к спиртному; состав преступления является формальным. При оценке единичных случаев распития спиртных напитков вместе с несовершеннолетними необходимо исходить из конкретных обстоятельств, цели, мотива, повода совместного распития, количества спиртного, возраста участников выпивки и пр. Попытки приобщить несовершеннолетнего к систематическому употреблению алкоголя могут рассматриваться как покушение на преступление, предусмотренное ст. 151 УК.

2. Вовлечение несовершеннолетнего в немедицинское систематическое употребление одурманивающих веществ, под которыми имеются в виду лекарственные препараты (димедрол, эфедрин, триоксазин и др.) и химические вещества хозяйственно-бытового назначения, в частности фосфорорганические соединения, растворители, пестициды и токсические веществ. Их употребление пагубно влияет на эмоционально-нервную и психическую сферу человека как наилучший заменитель (суррогат) наркотиков.

3. К третьему действию анализируемого преступления закон относит вовлечение несовершеннолетнего в занятие бродяжничеством или попрошайничеством, которое представляет собой действия взрослого, направленные на приобщение несовершеннолетнего к бродяжничеству, кочевому, бездомному образу жизни или к систематическому выпрашиванию у посторонних лиц денег, продуктов, одежды, спиртного, сигарет и т.д. Эти действия, как показывает практика, совершаются в целях паразитического существования взрослого за счет средств, добываемых несовершеннолетним.

С субъективной стороны преступление, предусмотренное ст. 151 УК, во всех его формах характеризуется прямым умыслом: виновный осознает, что пагубно воздействует на несовершеннолетнего, вовлекая его в ту или иную антиобщественную деятельность, и желает это совершить.

Если лицо объективно способствовало, но не имело намерений вовлечь несовершеннолетнего в антиобщественную деятельность, формы которой перечислены в ст. 151 УК, в его действиях нет состава преступления, предусмотренного этой статьей. Отсутствует состав преступления и в тех случаях, когда лицо не осознавало, что вовлекаемый не достиг совершеннолетия. Мотивы и цели для квалификации значения не имеют, однако установление их позволяет правильно определить степень общественной опасности содеянного. Как правило, мотивы выражаются в корысти, мести, зависти и других низменных побуждениях.

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 151 УК, может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста 18 лет.

Квалифицированным видом данного преступления является вовлечение несовершеннолетнего в антиобщественное поведение, совершенное родителем, педагогом или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (ч. 2 ст. 151 УК).

Особо квалифицированный состав данного преступления характеризуется вовлечением несовершеннолетнего в антиобщественное поведение с применением насилия или угрозой его применения. Причем в понятие насилия и угрозы его применения вкладывается тот же смысл, что и в ч. 3 ст. 150 УК, о чем уже говорилось выше.

Согласно примечанию к ст. 151 УК уголовной ответственности не подлежит родитель, который в занятие бродяжничеством вовлек своего родного ребенка в силу безвыходного положения, которое возникло вследствие тяжелых жизненных обстоятельств, вызванных утратой источника средств существования или отсутствием места жительства, и когда бродяжничество для обоих стало единственным способом поддержания жизни. В действиях такого родителя состав преступления отсутствует.

Таким образом, в ст. 151 УК, так же как и в предыдущей, объединены нормы, устанавливающие уголовную ответственность за преступления против личности несовершеннолетнего: а) совершаемые родителем, т.е. в сфере семейных правоотношений и б) совершаемые вне данной сферы и вне отношений родства. В порядке совершенствования структуры разд. VII Особенной части УК эти подгруппы норм могут быть разъединены по отдельным главам, о чем уже шла речь <1>.

<1> В главу преступлений, совершаемых вне сферы семейно-правовых отношений, т.е. лицами, не состоящими в родстве с потерпевшим, кроме анализируемых, следует включить нормы, предусматривающие уголовную ответственность за половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст. 134 УК), развратные действия в отношении лица, заведомо не достигшего 16-летнего возраста (ст. 135 УК).

Глава VII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ

§ 1. Понятие и виды преступлений против собственности

Под преступлениями против собственности следует понимать предусмотренные гл. 21 УК умышленные или неосторожные деяния, соединенные с нарушением права владения либо с иными способами причинения собственнику имущественного ущерба или с созданием угрозы причинения такого ущерба.

Родовым объектом преступлений против собственности, которые входят в раздел УК о преступлениях в сфере экономики, признается группа общественных отношений, обеспечивающих нормальное функционирование экономики Российской Федерации как целостного народнохозяйственного комплекса.

Видовым объектом являются отношения собственности в целом, включающие права любого собственника по владению, пользованию и распоряжению своим имуществом. Эти же права служат объектом преступления и в случае, когда деяние совершается в отношении имущества не собственника, а иного законного владельца. По мнению некоторых ученых, родовой объект преступлений против собственности совпадает с видовым <1>. Представляется, что для такого вывода нет достаточных оснований.

<1> См.: Кочои С.М. Ответственность за корыстные преступления против собственности по законодательству России: Автореф. дис. ... докт. юрид. наук. М., 1999. С. 21.

Непосредственный объект данной группы преступлений - это конкретная форма собственности, определяемая принадлежностью имущества, т.е. частная, государственная, муниципальная, собственность общественных объединений или иная. Установление непосредственного объекта преступлений против собственности, хотя он и не влияет на квалификацию, необходимо для решения вопросов о признании потерпевшим либо гражданским истцом, о порядке возмещения ущерба и проч.

Предметом хищения и иных преступлений, ответственность за совершение которых предусмотрена нормами гл. 21 УК, является чужое, т.е. не находящееся в собственности или законном владении виновного имущество. Таким образом, предмет преступлений

против собственности не тождествен объекту права собственности, к которому помимо имущества относятся естественные богатства, интеллектуальная собственность и т.д. <1>.

<1> Отождествление объекта права собственности и предмета хищения допускает З.А. Незнамова (см.: Уголовное право. Особенная часть / Отв. ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамова, Г.П. Новоселов. М., 2001. С. 262).

Среди криминалистов устоялось мнение, что под предметом хищений понимается не любой объект права собственности, а лишь такой, который обладает:

- 1) вещным признаком, т.е. имеет определенную физическую форму;
- 2) экономическим признаком, т.е. объективной экономической ценностью;
- 3) юридическим признаком, т.е. является для виновного чужим <1>.

<1> См.: Курс уголовного права. В 7 т. Т. 3. Особенная часть / Под ред. Г.Н. Борзенкова и В.С. Комиссарова. М., 2002. С. 410, 411; Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. В.С. Комиссарова. СПб.: Питер, 2008. С. 188.

Это мнение не учитывает специфику такой формы хищения, как мошенничество, имеющее своим предметом не только имущество, но и право на имущество. Поэтому первый из перечисленных признаков предмета хищения нуждается в уточнении: некоторые разновидности предмета мошенничества могут и не носить вещной формы. Кроме того, преступления против собственности не исчерпываются только хищениями, поэтому и предмет преступлений против собственности шире предмета хищения: он включает помимо имущества еще и право на имущество, а также действия имущественного характера <1>.

<1> Подробнее этот вопрос будет рассмотрен при анализе составов мошенничества и вымогательства.

Объективная сторона преступлений против собственности характеризуется в основном действиями. Лишь некоторые виды неосторожного уничтожения или повреждения имущества могут совершаться путем бездействия.

Большинство преступлений против собственности имеют материальный состав.

Составы разбоя, вымогательства и неправомерного завладения автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения являются формальными; преступления признаются оконченными с момента совершения указанного в законе противоправного деяния независимо от наступления вредных последствий.

Субъективную сторону преобладающего числа преступлений против собственности характеризует вина в виде прямого умысла.

Уничтожение или повреждение чужого имущества может быть совершено с любым видом умысла либо по неосторожности.

Обязательные признаки большинства преступлений против собственности - корыстный мотив и цель извлечения незаконной наживы.

Субъект кражи, грабежа, разбоя, вымогательства, угона транспортного средства и умышленного уничтожения или повреждения чужого имущества при отягчающих обстоятельствах - лицо, достигшее возраста 14 лет. Ответственность за остальные преступления против собственности наступает с 16-летнего возраста.

Виды предусмотренных законодательством преступлений против собственности обычно выделяются по мотиву и способу совершения.

В зависимости от наличия или отсутствия корыстного мотива все преступления, предусмотренные гл. 21 УК, классифицируются на корыстные и некорыстные. В свою очередь, корыстные преступления подразделяются на две группы: хищения и иные корыстные преступления против собственности. Хищения отличаются тем, что механизм

совершения преступления соединен с нарушением права владения имуществом, а иные корыстные преступления не обязательно нарушают это право. Однако особая конструкция состава разбоя, признаваемого одной из форм хищения, вынуждает делать оговорку: разбой - это особая форма хищения, не соединенная с нарушением права владения, а лишь преследующая цель хищения чужого имущества. К хищениям относятся кража, грабеж, разбой, мошенничество, присвоение или растрата, а также хищение предметов, имеющих особую ценность, которое может совершаться в различных формах.

Группу иных корыстных преступлений против собственности образуют вымогательство, причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием, а также неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения. Спорным является вопрос об обоснованности включения в эту группу преступления, предусмотренного ст. 166 УК (завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения), поскольку оно не обязательно совершается из корыстных побуждений. Однако корысть является характерной для этого преступления, что и дает основание отнести его к корыстным.

К некорыстным преступлениям против собственности относятся умышленное и по неосторожности уничтожение или повреждение чужого имущества.

§ 2. Понятие и признаки хищения чужого имущества

"Под хищением в статьях настоящего Кодекса понимаются совершенные с корыстной целью противоправные безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества" (примечание 1 к ст. 158 УК).

Из приведенного определения вытекают основные признаки хищения чужого имущества.

Видовым объектом выступают отношения собственности как родовое понятие по отношению ко всем формам собственности, а непосредственным объектом - та конкретная форма собственности, которая определяется принадлежностью имущества: государственная, частная, муниципальная или собственность общественных объединений.

Предметом хищения может быть только имущество (за исключением мошенничества), т.е. вещи и иные предметы материального мира, в создание которых вложен труд человека и которые обладают объективной материальной или духовной ценностью, а также деньги и ценные бумаги, служащие эквивалентом овеществленного человеческого труда. Имущество является во всех случаях чужим для виновного, который не имеет на него никаких прав. Предметом мошенничества может быть также право на чужое имущество.

В отличие от других преступлений предметом хищения не могут служить предметы, хотя и обладающие объективной ценностью, но не созданные трудом человека. Так, естественные природные богатства могут быть предметом некоторых преступлений в сфере экономической деятельности или экологических преступлений, но не предметом хищения.

Не могут быть предметом хищения различные накладные, квитанции и другие документы, дающие право на получение имущества, так как сами по себе они не представляют материальной ценности. Противоправное завладение такими документами с целью получения по ним чужого имущества должно квалифицироваться как приготовление к хищению. Противозаконное завладение документами, не дающими права на получение имущества, образуют состав самостоятельного преступления, предусмотренного ст. 325 УК.

Предметом хищения в форме мошенничества и присвоения может быть как движимое, так и недвижимое имущество (жилые помещения, предприятия и т.д.).

Объективная сторона хищения характеризуется действиями, выразившимися в противозаконном безвозмездном изъятии и (или) обращении чужого имущества в пользу виновного или других лиц и в причинении имущественного ущерба собственнику или иному владельцу этого имущества.

Изъятие чужого имущества означает перевод этого имущества из владения собственника или иного владельца в фактическое обладание виновного.

Обязательный признак хищения - незаконный характер изъятия чужого имущества, т.е. его перевод в фактическое обладание виновного без каких-либо законных оснований и без согласия собственника или иного владельца.

Существенным признаком хищения служит безвозмездность изъятия чужого имущества. Изъятие считается безвозмездным, если оно производится без соответствующего возмещения, т.е. бесплатно или с символическим либо неадекватным возмещением. Так, является хищением завладение имуществом путем замены его на заведомо менее ценное <1>.

<1> БВС СССР. 1992. N 1. С. 12.

Безвозмездность изъятия чужого имущества неразрывно связана с наступлением в результате этого преступления общественно опасных последствий в виде причинения собственнику или иному владельцу имущественного ущерба, под которым понимаются прямые убытки, измеряемые стоимостью похищенного имущества. Именно с наступлением таких последствий связывается момент окончания хищения. Поэтому хищение чужого имущества должно признаваться окончанным преступлением с момента его фактического изъятия независимо от того, удалось ли виновному распорядиться похищенным имуществом как своим собственным: потребить или использовать иным образом, продать, подарить, передать в долг либо в счет уплаты долга и т.д. Однако для признания хищения окончанным необходимо, чтобы в результате незаконного изъятия чужого имущества виновный получил реальную возможность распорядиться похищенным по своему усмотрению (п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" <1>).

<1> БВС РФ. 2003. N 2; 2008. N 2.

По общему правилу, как это следует из законодательного определения, хищение состоит из двух элементов:

- а) изъятие имущества у собственника или иного владельца;
- б) обращение его в пользу виновного или других лиц.

Однако при таких формах хищения, как присвоение и растрата, хищение имущества происходит без его изъятия, поскольку предмет преступления уже находился во владении виновного и был вверен ему по различным основаниям (для хранения, управления, транспортировки и т.п.). В такой ситуации хищение состоит из одного элемента - из обращения чужого имущества в пользу виновного или других лиц. Именно этим объясняется использование законодателем соединительного союза "и", а в скобках - разделительного союза "или".

Обязательный признак хищения - причинная связь между противоправными действиями виновного и причинением собственнику или иному владельцу реального имущественного ущерба.

Субъективная сторона всякого хищения характеризуется виной в виде прямого умысла.

Законодатель включает в состав хищения корыстную цель как обязательный субъективный признак. Однако этот признак использован некорректно, что не раз отмечалось в литературе <1>. Дело в том, что корысть не может означать конечного результата, она характеризует психологические причины преступления, его побуждения.

И во всех других случаях корысть характеризует в УК именно побуждения (ст. ст. 105, 126, 153 - 155, 206, 245) либо, что означает то же самое, заинтересованность (ст. ст. 145.1, 181, 183, 285, 292, 325). Поэтому и хищение следует определить как деяние, совершенное из корыстных побуждений.

<1> См.: Кочои С.М. Указ. соч. С. 87, 88.

Цель при хищении заключается в стремлении получить фактическую возможность владеть, пользоваться и распоряжаться чужим имуществом как своим собственным. Ее можно сформулировать как цель незаконного извлечения имущественной выгоды, а еще лучше вообще исключить ее из законодательного определения хищения.

При удовлетворении личных материальных потребностей самого похитителя наличие корыстных побуждений не вызывает никаких сомнений. Но они имеются и в тех случаях, когда похищенное имущество передается другим лицам, в обогащении которых виновный заинтересован по различным причинам (при передаче похищенного имущества родным или близким виновного либо лицам, с которыми у него имеются имущественные отношения, например передача в счет погашения долга, или с которыми после передачи похищенного возникают имущественные отношения, например сдача в аренду).

Незаконное изъятие чужого имущества без корыстного мотива не образует хищения. Именно по этому пути идет и судебная практика. В силу отсутствия корыстного мотива не может квалифицироваться как хищение так называемое временное заимствование, когда, например, кассир берет в личное пользование деньги из кассы с намерением впоследствии их возвратить.

Субъект кражи, грабежа и разбоя - лицо, достигшее 14-летнего, а мошенничества, присвоения и растраты - 16-летнего возраста. Присвоение и растрата могут совершаться только специальным субъектом - лицом, которому чужое имущество было вверено для осуществления обусловленных полномочий.

§ 3. Формы хищения

В уголовном законодательстве ответственность за хищение чужого имущества дифференцируется в зависимости от того, каким способом совершается посягательство на отношения собственности. По этому признаку различаются шесть форм хищения: кража, грабеж, разбой, мошенничество, присвоение либо растрата вверенного имущества.

Кража (ст. 158 УК). Кража определяется в законе как тайное хищение чужого имущества. Таким определением охватывается посягательство на любую форму собственности и, кроме того, подчеркивается, что имущество является для похитителя чужим. Как и для любой формы хищения, для кражи видовым объектом служат отношения собственности вообще, а непосредственным объектом - отношения конкретной формы собственности, определяемой принадлежностью похищаемого имущества, которое выступает как предмет кражи <1>.

<1> Во избежание повторений характеристика объекта преступления при анализе других форм хищения даваться не будет.

Объективная сторона кражи заключается в тайном хищении чужого имущества. Под хищением применительно к краже понимается тайное ненасильственное изъятие чужого имущества. Вопрос о том, является ли хищение тайным, должен решаться на основании субъективного критерия, т.е. исходя из восприятия ситуации хищения самим виновным. "Как тайное хищение чужого имущества (кража) следует квалифицировать действия лица, совершившего незаконное изъятие имущества в отсутствие собственника, или иного владельца этого имущества, или посторонних лиц либо хотя и в их присутствии, но незаметно для них. В тех случаях, когда указанные лица видели, что совершается

хищение, однако виновный, исходя из окружающей обстановки, полагал, что действует тайно, содеянное также является тайным хищением чужого имущества" (п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29).

Хищение должно квалифицироваться как кража и в тех случаях, когда собственник или владелец имущества либо другие лица хотя и наблюдают действия похитителя, но по каким-то причинам не обнаруживают своего присутствия, а также в случаях, когда они видят само событие завладения имуществом, но не осознают его преступного характера.

По конструкции состав кражи - материальный, потому что его объективная сторона в качестве обязательного признака включает общественно опасное последствие в виде имущественного ущерба. Кража считается оконченным преступлением с того момента, когда виновный изъяс чужое имущество и получил реальную возможность распорядиться им по своему усмотрению независимо от того, удалось ли ему эту возможность реализовать.

Субъективная сторона кражи характеризуется виной в виде прямого умысла. При этом лицо руководствуется корыстным мотивом и преследует цель незаконного извлечения имущественной выгоды.

Квалифицированные виды кражи (ч. 2 ст. 158 УК) характеризуются ее совершением:

- а) группой лиц по предварительному сговору;
- б) с незаконным проникновением в помещение либо иное хранилище;
- в) с причинением значительного ущерба гражданину;
- г) из одежды, сумки или другой ручной клади, находившихся при потерпевшем.

Совершение кражи по предварительному сговору группой лиц (п. "а" ч. 2 ст. 158 УК) означает, что в ней принимают непосредственное участие два или более лица, обладающие признаками субъекта преступления (соисполнители), которые предварительно, т.е. до начала преступления, договорились о совместном его совершении (п. 12 названного Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29). "Если организатор, подстрекатель или пособник непосредственно не участвовал в совершении хищения чужого имущества, содеянное исполнителем не может квалифицироваться как совершенное группой лиц по предварительному сговору. В этих случаях, в силу части третьей статьи 34 УК РФ действия организатора, подстрекателя или пособника следует квалифицировать со ссылкой на статью 33 УК РФ" (п. 8 того же Постановления).

Кража, совершенная группой лиц без предварительного сговора, квалифицируется по ч. 1 ст. 158 УК, однако групповой способ совершения преступления суд вправе признать обстоятельством, отягчающим наказание (абз. 3 п. 12 названного Постановления в редакции Постановления от 6 февраля 2007 г.).

Кража с незаконным проникновением в помещение либо иное хранилище предусмотрена в п. "б" ч. 2 ст. 158 УК.

В действующем УК, в отличие от предыдущего, этот признак формулируется только как незаконное проникновение в помещение или иное хранилище. Проникновение является незаконным, если осуществляется лицом, не имеющим на это никакого права и вопреки установленному запрету.

Под проникновением следует понимать тайное или открытое вторжение в любое помещение или иное хранилище с целью совершить кражу чужого имущества. В любом случае цель кражи обязательно должна предшествовать вторжению. Если лицо находилось в помещении или ином хранилище правомерно, не имея преступного намерения, но затем совершило кражу, ее нельзя квалифицировать как совершенную с проникновением (п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29).

Проникновение может совершаться с преодолением или разрушением запорных устройств, с преодолением сопротивления людей либо без этих признаков.

Под помещением "понимаются строения и сооружения независимо от форм собственности, предназначенные для временного нахождения людей или размещения материальных ценностей в производственных или иных служебных целях" (абз. 1 примечания 3 к ст. 158 УК).

Хранилищем признаются "хозяйственные помещения, обособленные от жилых построек, участки территории, трубопроводы, иные сооружения независимо от форм собственности, которые предназначены для постоянного или временного хранения материальных ценностей" (абз. 2 примечания 3 к ст. 158 УК).

Проникновением в помещение или иное хранилище должно признаваться не только физическое вторжение виновного, но и извлечение из них имущества с помощью различных приспособлений и орудий.

Так, Л., выставив стекло из окна склада, при помощи металлического крюка достал через окно и похитил 20 бутылок водки. Верховный Суд РСФСР признал правильной квалификацию кражи как совершенной с проникновением в хранилище <1>.

<1> БВС РСФСР. 1984. N 7. С. 14, 15.

Кража, совершенная с причинением значительного ущерба гражданину (п. "в" ч. 2 ст. 158 УК), означает, что значительный ущерб причинен именно гражданину, т.е. частному лицу. Этот квалифицирующий признак "может быть инкриминирован виновному лишь в случае, когда в результате совершенного преступления потерпевшему был реально причинен значительный для него материальный ущерб, который не может составлять менее двух тысяч пятисот рублей" (п. 24 Постановления Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 в редакции Постановления от 6 февраля 2007 г.).

Под кражей из одежды, сумки или другой ручной клади, находившихся при потерпевшем, подразумеваются так называемые карманные кражи и любые ее аналоги, совершаемые обычно ворами-профессионалами.

Особо квалифицированный состав образует кража с проникновением в жилище, из нефтепровода, нефтепродуктопровода, газопровода или в крупном размере (ч. 3 ст. 158 УК).

Под жилищем следует понимать "индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и пригодное для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящие в жилищный фонд, но предназначенные для временного проживания" (примечание к ст. 139 УК).

Проникновение в жилище (п. "а" ч. 3 ст. 158 УК) должно пониматься так же, как и проникновение в помещение или иное хранилище.

Кража из нефтепровода, нефтепродуктопровода или газопровода (п. "б" ч. 3 ст. 158 УК) означает тайное хищение сырой нефти, нефтепродуктов (бензина, дизельного топлива, мазута и т.д.) или газа из любого звена системы транспортировки названных видов топлива от места добычи или переработки к потребителю путем незаконного подключения к магистральным трубопроводам или трубопроводам-отводам.

Размер кражи признается крупным (п. "в" ч. 3 ст. 158 УК) при стоимости похищенного имущества, превышающей 250 тыс. руб. (примечание 4 к ст. 158 УК).

Наиболее опасные виды кражи, предусмотренные ч. 4 ст. 158 УК, характеризуются ее совершением:

- а) организованной группой;
- б) в особо крупном размере.

Признак совершения кражи организованной группой (п. "а" ч. 4 ст. 158 УК) означает, что ее участники объединились в устойчивую группу для совершения нескольких преступлений (не обязательно краж) либо одного, но сложного по исполнению и поэтому требующего серьезной, как правило, длительной организационной подготовки.

"...Организованная группа характеризуется, в частности, устойчивостью, наличием в ее составе организатора (руководителя) и заранее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределением функций между членами группы при подготовке к совершению преступления и осуществлении преступного умысла" (п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29).

При совершении кражи организованной группой действия всех ее участников квалифицируются одинаково - по п. "а" ч. 4 ст. 158 УК. Однако ответственность наступает дифференцированно. Лицо, создавшее организованную группу либо руководившее ею, подлежит уголовной ответственности за все совершенные организованной группой преступления, если они охватывались его умыслом. Другие участники организованной группы несут уголовную ответственность только за те кражи, в подготовке или совершении которых они участвовали.

Особо крупный размер кражи (как и при любой форме хищения), предусмотренный п. "б" ч. 4 ст. 158 УК, в соответствии с примечанием 4 к ст. 158 УК означает, что стоимость похищенного имущества превышает 1 млн. руб. "Как хищение в крупном размере должно квалифицироваться совершение нескольких хищений чужого имущества, общая стоимость которого превышает двести пятьдесят тысяч рублей, а в особо крупном размере - один миллион рублей, если эти хищения совершены одним способом и при обстоятельствах, свидетельствующих об умысле совершить хищение в крупном или особо крупном размере" (п. 25 указанного Постановления).

Следует иметь в виду, что размер кражи определяется исходя из стоимости похищенного имущества на день совершения преступления, а при определении ущерба, подлежащего возмещению, необходимо учитывать стоимость имущества на день принятия решения о возмещении вреда с последующей индексацией на момент исполнения приговора.

Мошенничество (ст. 159 УК). В законе это преступление определяется как хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием.

Предметом мошенничества может быть чужое имущество (как и при других формах хищения), а также право на имущество, что отражает специфику данной формы хищения.

С объективной стороны мошенничество заключается в хищении чужого имущества или приобретении права на чужое имущество одним из двух указанных в законе способов: путем обмана или путем злоупотребления доверием.

Обман как способ хищения чужого имущества может иметь две разновидности.

Активный обман состоит в том, что собственник или иной владелец имущества вводится в заблуждение преднамеренно посредством сообщения заведомо ложных сведений либо совершения действий, направленных на введение владельца имущества или другого лица в заблуждение и склонение к передаче другим лицам имущества либо права на это имущество (например, предоставление фальсифицированного товара или иного предмета сделки, использование обманных приемов при расчете за товары или услуги, игре в азартные игры, имитация кассовых расчетов и т.д. - п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51 "О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате" <1>).

<1> БВС РФ. 2008. N 2.

Пассивный обман заключается в умолчании о юридически значимых фактических обстоятельствах, сообщить которые виновный был обязан, в результате чего лицо, передающее имущество, заблуждается относительно наличия законных оснований для передачи виновному имущества или права на него.

Обман, который не является средством непосредственного завладения чужим имуществом, а служит, например, способом облегчить доступ к нему, не дает оснований

квалифицировать деяние как мошенничество. Так, лицо, выдающее себя за работника домоуправления, якобы прибывшего в квартиру для устранения каких-либо неисправностей, и незаметно от жильца похищающее ценную вещь, совершает не мошенничество, а кражу.

Второй способ мошеннического завладения чужим имуществом - злоупотребление доверием. Он состоит в том, что виновный в целях хищения чужого имущества или незаконного получения права на него использует доверительные отношения, сложившиеся между ним и собственником либо иным владельцем этого имущества. Иллюстрацией такого способа мошенничества является преднамеренное неисполнение принятых виновным на себя обязательств (например, получение кредита, аванса за выполнение работ или оказание услуг, предоплаты за поставку товара и т.п. без действительного намерения возвращать заемные средства или совершать иные действия во исполнение условий соглашения - п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51).

При злоупотреблении доверием, как и при обмане, собственник или иной владелец имущества, будучи введенным в заблуждение, сам передает имущество мошеннику, полагая, что действует в собственных интересах. Не является мошенничеством хищение чужого имущества, которое не было передано виновному, а было доверено ему, например, для временного присмотра.

Например, следует квалифицировать не как мошенничество, а как кражу действия вокзального вора, который, войдя в доверие к ожидающему пассажиру, "соглашается" присмотреть за его вещами, а во время отлучки пассажира похищает оставленные под его присмотром вещи.

В последние годы широко распространились различные проявления мошенничества, не связанного с непосредственным завладением чужим имуществом, а состоящего в обманном приобретении права на него.

Так, мошенники заключают с одинокими престарелыми людьми договоры о пожизненном содержании с переходом к ним права собственности на жилье, принадлежащее этим старикам, без намерения реально выполнять договорные обязательства. Нередко предметом мошенничества выступает право пользования нежилыми помещениями, земельными участками и т.п.

Использование фиктивного документа как разновидность обмана или злоупотребления доверием представляет собой конструктивный элемент мошенничества и не требует дополнительной квалификации по ч. 3 ст. 327 УК. Однако "хищение чужого имущества или приобретение права на него путем обмана или злоупотребления доверием, совершенные с использованием подделанного этим лицом официального документа, предоставляющего права или освобождающего от обязанностей, квалифицируются как совокупность преступлений, предусмотренных частью 1 статьи 327 УК РФ и соответствующей частью статьи 159 УК РФ" (п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51).

Состав мошенничества - материальный. Преступление считается оконченным с момента незаконного перехода имущества во владение виновного и получения им возможности использовать его или распоряжаться им по своему усмотрению, а также с момента незаконного перехода к виновному права на имущество потерпевшего (например, с момента регистрации права собственности на недвижимость или иных прав на имущество; с момента совершения передаточной надписи (индоссамента) на векселе; со дня принятия правоустанавливающего решения уполномоченным органом власти или лицом, введенным в заблуждение относительно наличия у виновного законных оснований для владения, пользования или распоряжения имуществом).

Субъективная сторона мошенничества характеризуется прямым умыслом. При этом виновный руководствуется корыстным мотивом и преследует цель незаконного извлечения наживы за счет чужого имущества.

Субъект мошенничества - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированные составы мошенничества предполагают его совершение группой лиц по предварительному сговору либо с причинением значительного ущерба гражданину (ч. 2 ст. 159 УК). Содержание этих признаков идентично содержанию одноименных признаков квалифицированной кражи (п. п. "а" и "в" ч. 2 ст. 158 УК).

Особо квалифицированные виды мошенничества (ч. 3 ст. 159 УК) характеризуются его совершением лицом с использованием своего служебного положения либо в крупном размере.

Использование своего служебного положения при мошенничестве означает, что должностное лицо либо государственный или муниципальный служащий, не являющийся должностным лицом, либо лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, а равно сотрудник коммерческой или иной организации, не наделенный управленческими функциями (например, водитель-экспедитор, кассир, операционист банка - п. 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51), вопреки интересам службы использует вытекающие из его служебных полномочий возможности незаконного завладения чужим имуществом или для незаконного приобретения права на него.

Данный квалифицирующий признак отсутствует в случае присвоения или растраты принадлежащего физическому лицу (в том числе индивидуальному предпринимателю без образования юридического лица) имущества, которое было передано им другому физическому лицу на основании гражданско-правовых договоров аренды, подряда, комиссии, перевозки, хранения и т.д. или трудового договора (абз. 2 п. 24 названного Постановления).

Действия должностного лица, если они выразились в получении незаконного вознаграждения за совершение по службе определенных действий в интересах дающего, должны квалифицироваться как получение взятки (ст. 290 УК) независимо от ответственности за мошенничество, а аналогичные действия лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, - как коммерческий подкуп по ч. 3 или ч. 4 ст. 204 УК.

Наиболее опасные разновидности мошенничества (ч. 4 ст. 159 УК) характеризуются теми же двумя признаками, что и кража (ч. 4 ст. 158 УК).

Присвоение или растрата (ст. 160 УК) - это преступление, которое определено в законе как хищение чужого имущества, вверенного виновному.

Объективная сторона характеризуется присвоением или растратой чужого имущества, вверенного виновному. По существу, речь идет о двух самостоятельных формах хищения.

Присвоение означает незаконное обращение чужого имущества, вверенного виновному, в его пользу без эквивалентного возмещения. Присвоенное имущество продолжает находиться в распоряжении виновного, оно еще не отчуждено и не потреблено. Хищение в этой форме является окончательным с того момента, когда законное владение вверенным виновному имуществом стало незаконным и виновный начал обращать его в свою пользу (например, с момента, когда лицо путем подлога скрывает наличие у него вверенного имущества, или с момента неисполнения обязанности лица поместить на банковский счет собственника вверенные этому лицу денежные средства). "При этом последующие неправомерные действия (израсходование, потребление и т.д.) с присвоенным имуществом, над которым уже установлено, хотя бы на непродолжительное время, неправомерное владение, лежат за пределами состава преступления и не могут рассматриваться как хищение в форме растраты" (п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51).

Растрата представляет собой незаконное и безвозмездное использование виновным вверенного ему чужого имущества (например, путем личного потребления или иного способа израсходования) либо его отчуждение, т.е. продажа, дарение, передача в долг или

в счет погашения долга и т.д. В отличие от присвоения, которое характеризуется как удержание чужого имущества, растрата представляет собой издержание этого имущества. Она признается оконченной с момента фактического израсходования или отчуждения вверенного виновному имущества. Состав обоих преступлений - материальный.

Общее между присвоением и растратой заключается в том, что хищение совершается без изъятия имущества у собственника: виновный использует фактическую возможность воспользоваться или распорядиться в личных целях чужим имуществом, которое ему вверено для осуществления обусловленных собственником правомочий по распоряжению, управлению, хранению, доставке и проч. и находится в его ведении.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. При этом виновный руководствуется корыстным мотивом и преследует цель извлечения незаконной наживы за счет других.

Субъект присвоения и растраты специальный - лицо, которому похищаемое имущество вверено собственником или иным уполномоченным субъектом для осуществления вытекающих из должностного или иного служебного положения, договора или специального поручения полномочий по распоряжению, управлению, доставке или хранению такого имущества (п. п. 18, 22 указанного Постановления).

Признаки квалифицированного состава - совершение преступления группой лиц по предварительному сговору либо с причинением значительного ущерба гражданину (ч. 2 ст. 160 УК) и особо квалифицированного состава присвоения и растраты - совершение преступления лицом с использованием своего служебного положения либо в крупном размере (ч. 3 ст. 160 УК) полностью совпадают с квалифицирующими и особо квалифицирующими признаками мошенничества. Они имеют то же содержание, что и при краже и мошенничестве.

Наиболее опасный вид рассматриваемого преступления (ч. 4 ст. 160 УК) характеризуется теми же признаками, что кража и мошенничество, т.е. совершением организованной группой либо в особо крупном размере.

Действия лиц, совместно и непосредственно участвовавших в хищении вверенного имущества, могут быть квалифицированы по признакам совершения присвоения или растраты группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, только если два или более лица отвечают указанным признакам специального субъекта данного преступления (например, руководитель организации, в чьем ведении находится похищаемое имущество, и работник, несущий по договору материальную ответственность за данное имущество) (абз. 2 п. 22 Постановления).

Как совершенные в особо крупном размере присвоение и растрата должны квалифицироваться и в случае нескольких хищений, если они совершены одним способом и при обстоятельствах, свидетельствующих об умысле совершить хищение в особо крупном размере. Размер хищения, совершенного группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, должен признаваться особо крупным исходя из общей стоимости имущества, похищенного всеми участниками преступной группы (п. 25 Постановления).

Грабеж (ст. 161 УК) определяется как открытое хищение чужого имущества.

Объективная сторона грабежа характеризуется действиями, состоящими в открытом ненасильственном завладении чужим имуществом.

Вопрос об открытом характере хищения имущества, как и при краже, решается на основании субъективного критерия, т.е. исходя из субъективного восприятия обстановки самим виновным. "Открытым хищением чужого имущества, предусмотренным статьей 161 УК РФ (грабеж), является такое хищение, которое совершается в присутствии собственника или иного владельца имущества либо на виду у посторонних, когда лицо, совершающее это преступление, сознает, что присутствующие при этом лица понимают противоправный характер его действий независимо от того, принимали они меры к пресечению этих действий или нет" (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от

27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое"). Если присутствующее при хищении лицо не осознает противоправности действий либо является близким родственником виновного, который в связи с этим рассчитывает, что в процессе изъятия имущества он не встретит противодействия со стороны указанного лица, содеянное образует состав кражи, а не грабежа. Если же указанные лица пытались воспрепятствовать хищению (например, требовали прекратить противоправные действия), то ответственность виновного наступает по ст. 161 УК (п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29).

Если потерпевший или иные лица не видят действий виновного либо, видя факт изъятия имущества, считают его правомерным, на что и рассчитывает преступник, то хищение не может признаваться открытым. Его нельзя квалифицировать как грабеж и в том случае, когда кто-либо из присутствующих замечает, что совершается незаконное завладение чужим имуществом, однако сам виновный ошибочно полагает, что действует незаметно для других лиц.

Хищение, начатое как тайное, иногда перерастает в открытое. Подобное происходит, когда грабителя в процессе завладения имуществом кто-то замечает, но виновный, игнорируя данное обстоятельство, продолжает свои преступные действия и теперь уже открыто завладевает имуществом. Вопрос о перерастании тайного хищения в открытое возникает лишь в тех случаях, когда действия, начатые как кража, еще не закончены, т.е. виновный еще не завладел имуществом или не получил реальной возможности воспользоваться им либо распорядиться по своему усмотрению.

Состав грабежа - материальный. Данное преступление признается оконченным, "если имущество изъято и виновный имеет реальную возможность им пользоваться или распорядиться по своему усмотрению (например, обратить похищенное имущество в свою пользу или в пользу других лиц, распорядиться им с корыстной целью иным образом)" (п. 6 указанного Постановления).

Обязательным признаком объективной стороны грабежа является причинная связь между противозаконными действиями виновного и наступившими вредными последствиями.

Субъективная сторона грабежа характеризуется прямым умыслом. Руководствуясь корыстным мотивом, виновный преследует цель незаконного извлечения наживы за счет чужого имущества.

Субъект грабежа - лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированный грабеж (ч. 2 ст. 161 УК) характеризуется его совершением: группой лиц по предварительному сговору (п. "а"); с незаконным проникновением в жилище, помещение или иное хранилище (п. "в"); с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (п. "г"); в крупном размере (п. "д").

По своему содержанию первый, второй и четвертый признаки совпадают с одноименными признаками уже рассмотренных форм хищения. Однако необходимо обратить внимание на то, что, во-первых, проникновение в жилище при грабеже, в отличие от кражи, имеет такое же юридическое значение, как и проникновение в помещение или иное хранилище. Во-вторых, исключив из числа квалифицирующих признаков грабежа причинение значительного ущерба гражданину, законодатель включил в их перечень новый признак - совершение грабежа в крупном размере (этот признак при грабеже имеет ту же количественную характеристику, что и при других формах хищения).

Квалифицированный состав грабежа включает и такой специфический для этого преступления признак, как применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угроза применения такого насилия (п. "г" ч. 2 ст. 161 УК). Для правильного понимания этого признака необходимо учитывать следующие обстоятельства.

Во-первых, значение квалифицирующего признака придается не только фактическому применению насилия, но и угрозе реально применить физическое насилие, т.е. психическому насилию.

Во-вторых, при грабеже насилие может быть применено не только к собственнику или иному владельцу имущества, но и к другим лицам, которые реально или по мнению виновного могли воспрепятствовать хищению.

В-третьих, этот вид квалифицированного грабежа характеризуется лишь таким насилием, которое по своему характеру не представляет опасности для жизни или здоровья. Оно означает действия, сопровождавшиеся причинением потерпевшему физической боли, нанесением ему побоев или ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.).

Грабеж считается насильственным только при условии, если применение или угроза применения насилия служили средством завладеть имуществом или средством его удержать непосредственно после завладения. Насилие, которое похититель применяет с целью избежать задержания после оконченной кражи, не означает ее перерастания в грабеж. И напротив, если преступление было начато как ненасильственный грабеж или даже как кража, но после его обнаружения виновный применил насилие для завладения имуществом или для его удержания сразу после тайного или открытого завладения, содеянное перерастает в насильственный грабеж.

Особо квалифицированный состав грабежа (ч. 3 ст. 161 УК) характеризуется его совершением организованной группой (п. "а") или в особо крупном размере (п. "б"). Эти признаки имеют тот же смысл, что и при особо квалифицированных видах кражи, мошенничества, присвоения и растраты.

Разбой (ст. 162 УК) - наиболее опасная форма хищения. Он определяется в законе как нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Опасность разбоя обусловлена не столько фактом посягательства на отношения собственности, сколько способом такого посягательства - нападением, соединенным с реальным применением насилия, опасного для жизни или здоровья лица, подвергшегося нападению, или с угрозой применения такого насилия. Особая опасность рассматриваемой формы хищения определяется его двухобъектным характером.

Непосредственные объекты разбоя: во-первых, конкретная форма собственности, во-вторых, здоровье лица, подвергшегося нападению.

По своей объективной стороне разбой представляет собой нападение, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего, либо с угрозой применения такого насилия.

Нападение означает открытое либо скрытое неожиданное агрессивное насильственное воздействие на собственника, иного владельца имущества либо на другое лицо, например сторожа. Нападение может носить замаскированный характер (удар в спину, из укрытия), а также выражаться в явном или тайном воздействии на потерпевшего нервно-паралитическими, токсическими или одурманивающими средствами, введенными в организм потерпевшего против его воли или путем обмана с целью приведения в беспомощное состояние (абз. 4 п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29). Такие способы воздействия зачастую не осознаются потерпевшим, однако от этого они не лишаются качества нападения. В то же время нельзя признать нападением воздействие на потерпевшего алкоголем, наркотиками или иными одурманивающими веществами, если он принял их добровольно.

Обязательный признак объективной стороны разбоя - применение или угроза применения насилия, опасного для жизни или здоровья. Для квалификации преступления как разбоя достаточно, чтобы насилие создавало опасность хотя бы для здоровья.

Насилие должно считаться опасным для жизни, если способ его применения создавал реальную опасность наступления смерти, даже когда он не причинил никакого

реального вреда здоровью (например, удушение, длительное удерживание головы потерпевшего под водой и т.п.).

Под насилием, опасным для здоровья, подразумеваются такие действия, которые причинили средней тяжести или легкий вред здоровью потерпевшего, а также насилие, которое хотя и не причинило никакого вреда, но в момент применения создавало реальную опасность для здоровья человека. Если насильственными действиями здоровью потерпевшего причинен тяжкий вред, то он не охватывается основным составом разбоя и образует его особо квалифицированный вид (п. "в" ч. 4 ст. 162 УК).

Признаком разбоя может служить и такое насилие, которое применяется не к собственнику или владельцу имущества, а к посторонним лицам, которые, по мнению виновного, могут воспрепятствовать насильственному завладению имуществом.

По законодательному определению разбой может характеризоваться не только физическим, но и психическим насилием. Однако при психическом насилии деяние квалифицируется как разбой, только если виновный угрожал не любым насилием, а именно опасным для жизни или здоровья. О характере угрозы могут свидетельствовать высказывания виновного ("убью", "изувечу" и т.п.), его действия (например, попытка ударить острым предметом в глаз), а также демонстрация оружия или предметов, которыми может быть причинен вред здоровью.

Определяющим моментом для оценки юридической сущности деяния является субъективное восприятие характера выраженной в его адрес угрозы самим потерпевшим. Если обстановка преступления свидетельствовала о том, что для жизни или здоровья потерпевшего существовала реальная опасность, то даже при неопределенном характере такой угрозы деяние должно квалифицироваться как разбой.

По своей объективной стороне разбой представляет специфическую форму хищения, не подпадающую под его общее определение. Если любая иная форма хищения характеризуется как противоправное и безвозмездное изъятие чужого имущества, то разбой определен в законе не как изъятие чужого имущества, а как нападение в целях хищения чужого имущества.

Особенность разбоя состоит в том, что его состав сконструирован в законе как усеченный: факт изъятия имущества и причинение имущественного ущерба потерпевшему находятся за рамками объективной стороны этого преступления, разбой признается оконченным преступлением с момента начала нападения (п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29). Такое своеобразие состава делает невозможной стадию покушения на это преступление.

Субъективная сторона разбоя характеризуется виной в виде прямого умысла. Руководствуясь корыстным мотивом, виновный преследует указанную в законе цель хищения чужого имущества.

Субъектом разбоя может быть лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированный состав разбоя связан с его совершением группой лиц по предварительному сговору либо применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия (ч. 2 ст. 162 УК).

Признак совершения разбоя группой лиц по предварительному сговору имеет то же содержание, что и при других формах хищения.

Специфическим признаком квалифицированного разбоя, выражающим его особенности как формы хищения, является применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия. При совершении разбоя с применением указанных предметов опасность для жизни или здоровья лица, подвергшегося нападению, становится намного более реальной, чем без этого признака.

Орудиями преступления в данном случае могут быть:

- а) оружие в собственном смысле слова;
- б) предметы, которые оружием не являются, но используются в качестве оружия.

Оружие в собственном смысле (огнестрельное, холодное, пневматическое и газовое) специально предназначено для поражения цели и не имеет иного, например хозяйственно-бытового, назначения (см. ст. 1 Федерального закона от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии" <1>).

<1> СЗ РФ. 1996. N 51. Ст. 5681.

Под предметами, используемыми в качестве оружия, понимаются любые предметы, с помощью которых потерпевшему могут быть причинены смерть или телесные повреждения, опасные для жизни или здоровья: топоры, ломы, дубинки, бритвы, ножи и т.д. Для квалификации разбоя не имеет значения, были ли эти предметы заранее приготовлены специально для разбойного нападения или случайно оказались под рукой виновного и были взяты им на месте преступления.

Под применением оружия или иных предметов должно пониматься как фактическое их использование для причинения вреда здоровью человека, так и их демонстрация с угрозой немедленно использовать в процессе нападения.

Угроза заведомо негодным оружием или имитацией оружия (например, макетом пистолета или стартовым пистолетом) без намерения использовать эти предметы для нанесения телесных повреждений, опасных для жизни или здоровья, не может рассматриваться как вооруженный разбой. Однако учитывая, что потерпевший субъективно воспринимает нападение как реально угрожающее его жизни или здоровью, такое нападение должно квалифицироваться как разбой, предусмотренный ч. 1 ст. 162 УК. Если же потерпевший осознавал, что ему угрожают негодным или незаряженным оружием либо имитацией оружия, то деяние должно квалифицироваться как грабеж (абз. 3 п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29).

Применение оружия в собственном смысле при разбойном нападении должно квалифицироваться по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 162 и соответствующей частью ст. 222 УК, если виновный не имел на используемое оружие соответствующего разрешения.

Групповой вооруженный разбой следует отграничивать от бандитизма. Последний характеризуется признаком устойчивости вооруженной группы и наличием специальной цели нападения на граждан или организации. При этом, как правило, ставится задача совершить неопределенное число таких нападений. А разбой совершается обычно однократно, после чего группа распадается.

Особо квалифицированным видом разбоя является его совершение с незаконным проникновением в жилище, помещение либо иное хранилище или в крупном размере (ч. 3 ст. 162 УК). Содержание этих признаков совпадает с их содержанием применительно к грабежу.

Самые опасные виды разбоя предусмотрены в ч. 4 ст. 162 УК, где говорится о его совершении: а) организованной группой; б) в целях завладения имуществом в особо крупном размере; в) с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

Первый из этих признаков имеет то же содержание, что и при других формах хищения. Второй отражает специфику законодательной конструкции разбоя: если при прочих формах хищения размер характеризует количественную сторону причиненного имущественного ущерба (т.е. последствий), то применительно к разбою особо крупный размер хищения составляет цель (субъективный признак) преступления, поскольку последствия выходят за рамки объективной стороны разбоя. Количественная характеристика особо крупного размера при разбое определяется примечанием 4 к ст. 158 УК.

Специфическим признаком особо квалифицированного разбоя является его совершение с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего (п. "в" ч. 4 ст. 162 УК).

Этот вид разбоя означает, что тяжкий вред причиняется здоровью собственника, другого владельца имущества или иных лиц для преодоления их сопротивления либо с целью удержать имущество непосредственно после завладения им. Дополнительной квалификации по ст. 111 УК не требуется <1>. Однако посягательство на жизнь выходит за рамки данного преступления и нуждается в самостоятельной квалификации. Поэтому умышленное причинение смерти в процессе разбойного нападения квалифицируется, помимо п. "в" ч. 4 ст. 162 УК, и как убийство, сопряженное с разбоем (п. "з" ч. 2 ст. 105 УК) <2>. Если же умыслом виновного охватывался только тяжкий вред здоровью, а психическое отношение к наступлению смерти потерпевшего выразилось в неосторожности, деяние должно квалифицироваться по совокупности п. "в" ч. 4 ст. 162 и ч. 4 ст. 111 УК.

<1> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 14 мая 2003 г. // БВС РФ. 2004. N 6. С. 27.

<2> Федеральным законом от 21 июля 2004 г. N 73-ФЗ определение совокупности преступлений было уточнено. В соответствии с новой редакцией ч. 1 ст. 17 УК совокупность не образуется, если совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями Особенной части УК в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание. В пункте "з" ч. 2 ст. 105 УК как раз и предусмотрено усиление наказания за убийство, если оно сопряжено с другим преступлением - разбоем. В соответствии с ч. 1 ст. 17 УК такое убийство не образует совокупности и требует квалификации только по п. "з" ч. 2 ст. 105 УК. Однако Пленум Верховного Суда РФ не внес соответствующих изменений в п. п. 7, 11 и 13 Постановления от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)", поэтому судебная практика по-прежнему идет по пути квалификации убийств, сопряженных с другими преступлениями (в том числе с разбоем), по совокупности.

Хищение, начатое как кража или грабеж, может перерасти в разбой, если виновный с целью завладения имуществом (или его удержания после завладения) применяет насилие, опасное для жизни или здоровья, либо угрожает применением такого насилия.

§ 4. Виды хищения

Уголовное законодательство России не знает понятия мелкого хищения. Однако оно имеется в Кодексе РФ об административных правонарушениях, согласно ст. 7.27 которого мелкое хищение - это хищение чужого имущества путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных ч. ч. 2 - 4 ст. 158 и ч. ч. 2 и 3 ст. 160 УК.

Хищение чужого имущества признается мелким, если стоимость похищенного имущества не превышает 100 руб.

Уголовная ответственность за хищение дифференцируется в зависимости от размера, причем дифференциация определяется принадлежностью похищенного имущества.

Хищение имущества у частных лиц, совершенное путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты, если оно не причинило значительного ущерба потерпевшему, образует основной состав соответствующего преступления. Те же деяния, совершенные с причинением значительного ущерба гражданину, рассматриваются по закону как квалифицированные виды названных преступлений. Третьим видом хищения имущества у частных лиц является хищение в крупном размере, т.е. при стоимости похищенного имущества, превышающей 250 тыс. руб., а четвертым - в особо крупном размере, т.е. при стоимости похищенного свыше 1 млн. руб.

Нужно отметить, что хищение в форме разбоя не подразделяется на виды в зависимости от причинения значительного ущерба гражданину.

Хищение любого другого имущества, кроме имущества физических лиц, не являющихся предпринимателями, образует основной состав, если размер похищенного не является крупным, квалифицированный, если хищение совершается в крупном размере, и особо квалифицированный, если размер является особо крупным.

Таким образом, хищение имущества у частных лиц в зависимости от стоимости похищенного подразделяется на четыре вида: простое, причинившее значительный ущерб, совершенное в крупном и особо крупном размере. Хищение имущества юридических лиц, а также государственного или муниципального имущества по этому же признаку подразделяется на три вида: простое, совершенное в крупном и особо крупном размере.

Крупный или особо крупный размер при хищении может образоваться как в результате одного, так и вследствие нескольких преступных актов.

Хищения, совершенные различными способами и причинившие в совокупности крупный ущерб, не могут объединяться единой квалификацией, так как в пределах не крупного размера квалификация преступления определяется формой хищения. Поэтому, например, кража и растрата, каждая из которых совершена в не крупных размерах, должны квалифицироваться самостоятельно, даже если их общий размер является крупным.

На практике встречаются случаи, когда крупный или особо крупный размер складывается из нескольких хищений, совершенных в одной и той же форме, поэтому возникает вопрос об их квалификации: как совокупности не крупных хищений или как одного крупного. Действия лица, совершившего несколько хищений, причинившие в общей сложности крупный (особо крупный) ущерб, должны квалифицироваться как хищение в крупном (особо крупном) размере только при условии, если они совершены одним способом и при обстоятельствах, свидетельствующих об умысле совершить хищение в крупном (особо крупном) размере, т.е. если имело место единое продолжаемое преступление (п. 27 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51 "О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате"). При отсутствии единого намерения на хищение в крупном (особо крупном) размере деяния следует квалифицировать как совокупность хищений в соответствующей форме, совершенных в не крупных размерах.

Участники группового хищения, совершенного в крупных размерах, подлежат ответственности за хищение в крупных размерах, если оно складывается из ущерба по тем эпизодам, в которых принимал участие конкретный участник преступления. При этом не имеет значения размер наживы, извлеченной каждым участником преступления.

Хищение предметов, имеющих особую ценность (ст. 164 УК). Закон предусматривает особый вид хищения, выделенный в специальный состав преступления с учетом специфики предмета преступления, - хищение предметов, имеющих особую ценность.

Предметом данного вида хищения выступают предметы или документы, имеющие особую историческую, научную, художественную или культурную ценность. Это могут быть старинные рукописи, уникальные музейные экспонаты или произведения искусства и любые другие предметы, а также документы, обладающие не просто значительной, а особой ценностью, причем не по товарной стоимости, а в силу уникальности и важности для развития и преемственности культуры или науки. Хищение предметов, имеющих особую ценность, должно квалифицироваться одинаково независимо от способа хищения.

Хищение особо ценных предметов образует квалифицированный состав, если оно: совершено группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. "а" ч. 2 ст. 164 УК) либо повлекло уничтожение, порчу или разрушение предметов или документов, на которые было направлено посягательство.

Уничтожение предмета или документа означает прекращение его физического существования.

Под разрушением предмета преступления следует понимать причинение ему такого вреда, при котором предмет перестает существовать как единое целое, но сохраняются его отдельные фрагменты.

Порча предмета или документа означает причинение ему такого вреда, который требует серьезных усилий по реставрации или ремонту.

§ 5. Корыстные преступления против собственности, не содержащие признаков хищения

Некоторые корыстные преступления имеют внешнее сходство с отдельными формами хищения и совпадают с ними по субъективным признакам, но не обладают основным признаком хищения. Изъятие чужого имущества либо не входит в их объективную сторону, либо они не связаны с обращением изъятого имущества в пользу виновного или других лиц и не имеют такой цели.

Действующее законодательство знает три вида корыстных преступлений, не являющихся хищением: вымогательство (ст. 163 УК), причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием (ст. 165 УК), неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 166 УК).

Вымогательство (ст. 163 УК). Вымогательство определяется в законе как требование передачи чужого имущества или права на имущество или совершения других действий имущественного характера под угрозой применения насилия либо уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких.

Непосредственными объектами вымогательства, помимо отношений собственности, являются честь и достоинство потерпевшего и его близких, а также их личная неприкосновенность и здоровье.

Потерпевшим при вымогательстве может быть лицо, в собственности, ведении или под охраной которого находится требуемое имущество, а также его близкие.

Предметом вымогательства могут выступать: чужое имущество, право на чужое имущество, а также иные действия имущественного характера, которые потерпевший должен совершить в ответ на незаконное требование вымогателя в его пользу. Отдельные ученые полагают, что понятием имущества охватывается и право на имущество, и предлагают исключить указание на такое право из диспозиции ст. 163 УК <1>. С этой позицией вряд ли можно согласиться, поскольку она основана на смешении понятий "имущественные права", которые действительно входят в состав имущества, и "право на имущество". Поэтому включение права на имущество в предмет вымогательства вполне обоснованно.

<1> См.: Кочои С.М. Уголовная ответственность за вымогательство // Труды Кировского филиала МГЮА. N 4. Киров, 2000. С. 12.

Объективная сторона заключается в действиях вымогателя, направленных на то, чтобы вынудить лицо передать виновному либо представляемым им лицам требуемое имущество или право на него либо совершить в интересах виновного или представляемых им лиц какие-то иные действия имущественного характера. Если при хищении виновный сам, помимо воли собственника или владельца имущества, завладевает им, то при вымогательстве потерпевший угрозами применения насилия, уничтожения или повреждения имущества либо распространения нежелательных для потерпевшего сведений принуждается к тому, чтобы лично передать виновному имущество или право на него либо совершить имущественные действия в пользу вымогателя <1>.

<1> См.: Постановление Пленума Верховного Суда РСФСР от 4 мая 1990 г. N 3 "О судебной практике по делам о вымогательстве" // БВС РСФСР. 1990. N 7; БВС РФ. 1992. N 11.

Состав вымогательства сконструирован как формальный, поэтому факт передачи имущества виновному может иметь место через какое-то время после вымогательства, а может вообще не иметь места: преступление признается оконченным с момента предъявления незаконного требования, подкрепленного соответствующими угрозами.

Требование передать право на имущество означает сопровождаемое соответствующей угрозой предложение наделить вымогателя или представляемых им лиц таким правом, воспользовавшись которым он сможет получить имущество либо иную материальную выгоду (определенную сумму денег, бесплатно или на крайне выгодных условиях пользоваться жилым или нежилым помещением, транспортным средством и т.д.).

Под совершением иных действий имущественного характера понимаются такие юридически значимые поступки потерпевшего, в результате которых вымогатель или представляемые им лица получают имущественную выгоду либо избавляются от материальных затрат (например, уничтожение долговой расписки вымогателя, погашение его долга, выполнение для него какой-то работы и т.п.).

Средством принуждения потерпевшего к передаче имущества, права на него или к совершению иных действий имущественного характера в пользу вымогателя или представляемых им лиц служат: угроза применения насилия к потерпевшему или его близким; угроза уничтожения или повреждения имущества; угроза распространения (т.е. предания огласке) сведений, позорящих самого потерпевшего или его близких, либо иных сведений, оглашение которых может причинить существенный вред правам или законным интересам как самого потерпевшего, так и его близких.

Поскольку характер насилия, которым угрожает вымогатель, в законе не конкретизирован, то оно может быть любым. Угроза убийством охватывается составом вымогательства и не нуждается в дополнительной квалификации по ст. 119 УК.

Реализация угрозы уничтожения или повреждения имущества выходит за рамки состава вымогательства и требует дополнительной квалификации по ст. 167 УК.

Если вымогатель разгласил сведения, которые порочат честь и достоинство потерпевшего или его близких либо подрывают их репутацию и при этом являются заведомо ложными, то деяние помимо вымогательства содержит состав клеветы.

Субъективная сторона вымогательства характеризуется прямым умыслом. При этом виновный руководствуется корыстным мотивом и преследует цель незаконного получения имущественных выгод или уклонения от материальных затрат.

Субъект вымогательства - лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированный состав вымогательства (ч. 2 ст. 163 УК) характеризуется его совершением группой лиц по предварительному сговору (п. "а"), с применением насилия (п. "в") или в крупном размере (п. "г").

Первый и третий квалифицирующие признаки по содержанию совпадают с одноименными признаками при хищении. Второй признак включает насилие, не связанное с причинением вреда здоровью (ограничение свободы, побои, глумление и т.п.), а также насилие, причинившее легкий или средней тяжести вред здоровью.

Особо квалифицированный состав вымогательства (ч. 3 ст. 163 УК) означает его совершение: организованной группой (п. "а"); в целях получения имущества в особо крупном размере (п. "б"); с причинением тяжкого вреда здоровью (п. "в").

Первый признак имеет то же содержание, что и при хищении. Второй означает, что вымогатель требует передать ему имущество, стоимость которого превышает 250 тыс. руб., либо требует передать ему право на имущество в таких же размерах или совершить

иные действия имущественного характера, результатом которых должно стать получение виновным имущественной выгоды в крупном размере (свыше 250 тыс. руб.).

Причинение тяжкого вреда здоровью - это такие последствия, которые причинены потерпевшему в результате принуждения к выполнению незаконных требований вымогателя либо как результат примененного к потерпевшему насилия. Эти последствия полностью охватываются составом особо квалифицированного вымогательства и не требуют дополнительной квалификации по ст. 111 УК. Однако если в результате причинения тяжкого вреда здоровью наступила смерть потерпевшего, которая не охватывалась умыслом виновного, то деяние должно квалифицироваться по совокупности п. "в" ч. 3 ст. 163 и ч. 4 ст. 111 УК.

Вымогательство, соединенное с угрозой применения насилия, необходимо отграничивать от смежных преступлений, в частности грабежа и разбоя.

Угроза насилием при грабеже служит средством завладения имуществом, а при вымогательстве она выступает как средство принуждения потерпевшего к внешне добровольной передаче имущества виновному. При грабеже виновный угрожает применить насилие, не опасное для жизни или здоровья, а при вымогательстве характер насилия, которым угрожает виновный, в законе не конкретизирован. Грабеж состоит в завладении чужим имуществом, поэтому причинение потерпевшему имущественного ущерба - обязательный признак объективной стороны, а при вымогательстве переход имущества к виновному находится за рамками объективной стороны преступления.

От разбоя вымогательство отличается по следующим показателям.

Во-первых, обязательный признак разбоя - нападение, а вымогательство далеко не обязательно включает этот элемент.

Во-вторых, разбой сопряжен с угрозой насилием, опасным для жизни или здоровья, а при вымогательстве возможна угроза любым насилием, включая угрозу убийством; кроме того, она может носить вообще неопределенный характер.

В-третьих, и это наиболее важный разграничительный признак, в сравниваемых преступлениях угроза имеет различное целевое назначение. При разбое угроза преследует цель преодолеть возможное сопротивление незаконному завладению имуществом, т.е. служит способом непосредственного завладения чужим имуществом или его удержания, а при вымогательстве она является средством принуждения потерпевшего к согласию передать требуемое имущество. Вымогатель стремится не захватить чужое имущество, а получить его из рук принуждаемого. В случае отказа передать ему требуемое имущество виновный может привести угрозу в исполнение, а может вообще не осуществить ее.

В-четвертых, при разбое виновный угрожает немедленным применением насилия, а при вымогательстве осуществление угрозы предполагается не в момент ее высказывания, а в будущем, более или менее близком. Если виновный и приводит в исполнение высказанную угрозу, то без завладения имуществом в момент насилия; в противном случае вымогательство перерастает, в зависимости от характера насилия, в насильственный грабеж или в разбой.

Угрозы при вымогательстве могут адресоваться не только потерпевшему, но и его близким. К их числу относятся близкие родственники, муж, жена, а также другие лица, находящиеся с потерпевшим в таких особых отношениях, что угроза применения насилия к ним способна принудить лицо к передаче требуемого имущества.

Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием (ст. 165 УК). Преступление, предусмотренное ст. 165 УК, может посягать на право любого собственника или иного владельца имущества.

С объективной стороны преступление характеризуется действиями, состоящими в обмане или злоупотреблении доверием, которое оказано виновному, в результате чего собственнику причиняется имущественный ущерб. По способам совершения (обман или злоупотребление доверием) оно имеет большое сходство с мошенничеством, но отличается от него другим механизмом извлечения незаконной имущественной выгоды.

Мошенничество, как и другие формы хищения, характеризуется тем, что в результате противоправных действий виновного (незаконное изъятие и обращение в свою пользу) чужое имущество переходит в его владение, т.е. за счет незаконного изъятия из наличных фондов того или иного собственника уменьшается наличная масса этого имущества. Способы совершения рассматриваемого преступления - обман или злоупотребление доверием - имеют то же фактическое содержание, что и при мошенничестве. Однако незаконную выгоду виновный извлекает не за счет имущества, находящегося в наличных фондах собственника, а путем противоправного изъятия имущества, которое еще не поступило, но в соответствии с законом, иным нормативным актом или договором должно поступить в эти фонды. Таким образом, при хищении ущерб заключается в прямых убытках, в уменьшении наличной массы имеющегося имущества, а ущерб, причиненный путем обмана или злоупотребления доверием, означает неполучение должного - упущенную выгоду.

Совершение имущественного преступления путем злоупотребления доверием на практике чаще всего выражается в использовании чужого имущества, доверенного виновному, не в соответствии с его целевым хозяйственным назначением, а для удовлетворения потребностей самого виновного без уплаты собственнику должной компенсации.

Так, по ст. 165 УК следует квалифицировать действия слесаря станции технического обслуживания автомобилей, который, выполнив не указанную в наряде работу, обращает полученную от клиента плату в свою собственность, а также главного инженера типографии, который обращает в свою собственность плату за неучтенный тираж заказанной продукции. При этом необходимо иметь в виду, что использование при выполнении "левого" заказа материалов, принадлежащих собственнику или иному законному владельцу предприятия, не охватывается составом рассматриваемого преступления и требует дополнительной квалификации как хищение чужого имущества в соответствующей форме (растрата или кража).

Причинение имущественного ущерба путем обмана нередко выражается в уклонении виновного от уплаты обязательных платежей и квалифицируется по ст. 165 УК при условии, что деяние не содержит признаков преступлений, предусмотренных ст. ст. 194, 198, 199 и 199.1 УК. В этих случаях особенно важно отграничивать рассматриваемое преступление, в котором, как подчеркнул законодатель, отсутствуют признаки хищения, от мошенничества.

Например, представление в пенсионный орган подложной справки о наличии необходимого стажа работы на вредном производстве и необоснованное получение соответствующей надбавки к пенсии должно квалифицироваться как мошенничество. А представление в бухгалтерию единого расчетного центра по месту жительства поддельной справки о наличии иждивенцев для уменьшения размера коммунальных платежей содержит состав причинения имущественного ущерба путем обмана. В первом случае нажива извлекается за счет незаконных выплат из государственного пенсионного фонда (внебюджетный фонд), а во втором - за счет того, что деньги, подлежащие поступлению в местный бюджет, незаконно удерживались виновным.

Состав преступления - материальный, поэтому оно признается оконченным не с момента обмана или злоупотребления доверием, а с момента фактического причинения имущественного ущерба собственнику. Между противоправными действиями виновного и наступившими последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Руководствуясь корыстным мотивом, виновный преследует цель извлечения незаконной имущественной выгоды.

Субъектом преступления может быть только частное лицо, достигшее возраста 16 лет. При совершении тех же действий должностным лицом с использованием служебных полномочий деяние следует квалифицировать в зависимости от конкретных обстоятельств

его совершения как злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК) либо как получение взятки (ст. 290 УК). Если те же действия совершаются лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, с использованием своих полномочий вопреки законным интересам этой организации, то деяние должно квалифицироваться по ст. 201 УК, а при определенных условиях - по ч. ч. 3 или 4 ст. 204 УК.

Квалифицированный состав преступления (ч. 2 ст. 165 УК) предусматривает его совершение группой лиц по предварительному сговору или в крупном размере. По своему содержанию эти признаки не отличаются от аналогичных признаков при хищении чужого имущества.

Особо квалифицированный состав рассматриваемого преступления имеет место, если деяние:

- а) совершено организованной группой;
- б) причинило особо крупный ущерб (ч. 3 ст. 165 УК).

Первый признак по содержанию совпадает с одноименным признаком особо квалифицированных видов хищения или вымогательства. Во втором признаке отражается специфика рассматриваемого преступления: то, что оно не связано с завладением чужим имуществом. Законодатель связывает усиление ответственности за рассматриваемое преступление не с особо крупным размером (как при хищении), а с причинением особо крупного ущерба. При его установлении следует ориентироваться на тот же количественный критерий, что установлен для особо крупного размера при хищении (примечание 4 к ст. 158 УК).

В судебной практике как причинение имущественного ущерба путем обмана квалифицируются такие деяния, как "кража" тепловой и электрической энергии, и другие подобные деяния, поскольку они характеризуются отсутствием вещного признака предмета хищения.

Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 166 УК). Предметом рассматриваемого преступления могут быть любые транспортные средства, за исключением тех, которые подпадают под понятие судов воздушного или водного транспорта или железнодорожного подвижного состава (ст. 211 УК).

Объективная сторона характеризуется действиями, нарушающими право владения и пользования транспортными средствами, принадлежащими собственнику или иному владельцу. Неправомерное завладение означает установление фактического владения транспортными средствами лицом, не имеющим законных прав на владение ими. Поэтому самовольное использование транспортных средств кем-то из членов семьи собственника или даже близкими знакомыми, которому прежде разрешалось пользоваться ими без получения предварительного согласия собственника, не образует данного состава. Не может квалифицироваться по ст. 166 УК и самовольное завладение транспортным средством, когда лицо использовало его в силу своей должности (например, машиной временно пользовался закрепленный за нею шофер).

Состав неправомерного завладения транспортными средствами формальный; преступление признается оконченным с момента совершения противоправных действий. Завладение транспортным средством должно считаться оконченным с момента начала его использования по назначению, т.е. с начала движения автомобилем или иным способом.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. При этом виновный, как правило, руководствуется корыстным мотивом - стремится использовать чужие транспортные средства в своих интересах. Однако ответственность по ст. 166 УК не исключается и в случаях угона транспортных средств по иным мотивам: из мести, из хулиганских побуждений и т.п.

Как подчеркнуто в законе, завладение транспортными средствами не преследует цели их хищения. Если же завладение ими осуществляется с целью хищения хотя бы их

части (например, для разукомплектования автомобиля и последующего использования отдельных его агрегатов, узлов и деталей), деяние должно квалифицироваться как хищение чужого имущества. Угон чужого автомобиля без цели хищения, но с похищением имущества, находившегося внутри машины, образует совокупность завладения транспортным средством с кражей чужого имущества.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированный состав неправомерного завладения автомобилем или иным транспортным средством (ч. 2 ст. 166 УК) предусматривает совершение этого деяния группой лиц по предварительному сговору (п. "а") или с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (п. "в").

Предварительный сговор группы лиц означает, что два лица (или более) предварительно, т.е. до начала преступления, договорились о совместном неправомерном завладении чужим автомобилем или иным транспортным средством, не преследуя при этом цели его хищения. Преступление считается групповым, если его участники непосредственно выполняли объективную сторону; в иных случаях действия каждого из соучастников квалифицируются по общим правилам о соучастии с учетом роли каждого.

Признак применения насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угрозы применения такого насилия имеет то же содержание, что и при насильственном грабеже. При совершении данного преступления насилие или угроза его применения выступают в качестве средства завладения транспортным средством. Они могут применяться как к владельцу транспортного средства, так и к другим лицам, пытающимся воспрепятствовать угону.

В части 3 ст. 166 УК предусмотрены два особо квалифицирующих признака: 1) совершение преступления организованной группой; 2) причинение особо крупного ущерба. Эти признаки имеют то же содержание, что и в преступлении, предусмотренном ст. 165 УК. Примечательно, что в ч. 2 ст. 166 УК не предусмотрено совершение этого преступления с причинением крупного ущерба, а особо крупному ущербу придается значение особо квалифицирующего признака. Следовательно, угон, причинивший крупный ущерб, при отсутствии других отягчающих обстоятельств надлежит квалифицировать по ч. 1 ст. 166 УК.

Часть 4 ст. 166 УК предусматривает наиболее опасную разновидность данного преступления, выделенную по признаку применения или угрозы применения насилия, опасного для жизни или здоровья. Этот признак имеет такое же содержание, как и при разбое.

§ 6. Некорыстные преступления против собственности

Умышленное уничтожение или повреждение имущества (ст. 167 УК). Объективная сторона характеризуется действиями, состоящими в уничтожении или повреждении чужого имущества.

Уничтожение означает такое внешнее воздействие на материальные предметы, в результате которого они прекращают свое физическое существование либо приводятся в полную непригодность для использования по целевому назначению. Уничтожение может привести к полному истреблению имущества путем сожжения, разрушения, растворения в кислоте и т.п. либо к превращению в такое состояние, когда оно полностью утрачивает свою качественную определенность и полезные свойства. Особенность уничтожения заключается в том, что вещь не может быть восстановлена путем ремонта или реставрации и полностью выводится из хозяйственного оборота.

Повреждением признается такое изменение свойств предмета, при котором существенно ухудшается его полезность и вещь становится частично или полностью непригодной для ее хозяйственного или иного целевого использования. В отличие от

уничтожения, означающего невозстановимую утрату вещи, повреждение может быть устранено путем реставрации, ремонта вещи, лечения животного и т.д.

Состав рассматриваемого преступления - материальный. Обязательный признак его объективной стороны - общественно опасное последствие в виде причинения значительного ущерба собственнику или законному владельцу имущества. Преступление признается оконченным в момент наступления последствий в виде причинения собственнику или иному законному владельцу значительного имущественного ущерба. Между противоправными действиями виновного и наступившими последствиями необходимо установить причинную связь.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины. Цель (при прямом умысле) и мотив преступления лишены корыстной окраски и могут быть любыми, за исключением хулиганских и тех, которые превращают деяние в преступное посягательство иного рода (терроризм, диверсия и др.).

Субъектом преступления, совершенного без отягчающих обстоятельств, может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Если определенные виды имущества поставлены под охрану какой-то другой уголовно-правовой нормы, то его уничтожение или повреждение должно квалифицироваться по этой норме, являющейся специальной по отношению к нормам об умышленном либо неосторожном уничтожении или повреждении чужого имущества. Так, умышленное уничтожение или повреждение транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо другого транспортного оборудования при соответствующих условиях образуют состав преступления, предусмотренного ст. 267 УК. Умышленное повреждение лесных насаждений, а также их незаконная рубка в значительном размере содержат состав преступления, предусмотренного ст. 260 УК.

Наряду с основным составом рассматриваемого преступления закон предусматривает и квалифицированные его виды (ч. 2 ст. 167 УК).

Одним из квалифицирующих признаков данного преступления является его совершение из хулиганских побуждений, содержание которых было рассмотрено при анализе п. "и" ч. 2 ст. 105 УК.

Второй квалифицирующий признак связан с уничтожением или повреждением имущества путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом. Помимо поджога и взрыва, прямо выделенных законодателем, к общеопасным относятся такие способы, как затопление, загрязнение ядовитыми или радиоактивными веществами, а также другие способы, ставящие в опасность жизнь и здоровье людей. При этом преступление становится двухобъектным: жизнь и здоровье выступают в качестве дополнительного объекта посягательства.

Следует иметь в виду, что умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества, совершенное из хулиганских побуждений, а также путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом, влечет уголовную ответственность по ч. 2 ст. 167 УК только в случае реального причинения потерпевшему значительного ущерба. Если такое последствие не наступило по причинам, не зависящим от воли виновного, содеянное при наличии умысла на причинение значительного ущерба нужно квалифицировать по ч. 3 ст. 30 и ч. 2 ст. 167 УК (п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 июня 2002 г. N 14 "О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожении или повреждении имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем" <1>).

<1> БВС РФ. 2002. N 8.

Умышленное уничтожение или повреждение отдельных предметов с применением огня в условиях, исключающих его распространение на другие объекты и возникновение

угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, а также чужому имуществу, надлежит квалифицировать по ч. 1 ст. 167 УК, если причиненный ущерб является значительным.

Третий квалифицирующий признак анализируемого преступления состоит в неосторожном причинении смерти человеку или иных тяжких последствий.

Под иными тяжкими последствиями понимается причинение тяжкого вреда здоровью хотя бы одного человека, массовые отравления или заболевания людей, животных и растений и т.п. Необходимо иметь в виду, что реальное причинение смерти или тяжкого вреда здоровью людей охватывается составом умышленного уничтожения или повреждения имущества только при неосторожном отношении к данному тяжкому последствию. При наличии хотя бы косвенного умысла деяние требует дополнительной квалификации по ст. 105 или ст. 111 УК.

Ответственность за совершение рассматриваемого преступления при отягчающих обстоятельствах наступает с 14 лет.

Уничтожение или повреждение имущества по неосторожности (ст. 168 УК). Объективная сторона преступления складывается из противоправных действий или бездействия, состоящих в нарушении специальных либо общепринятых правил обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности (транспортными средствами, другими машинами и механизмами, линиями электропередач, взрывчатыми и легковоспламеняющимися веществами и т.п.). Специальные правила обращения с огнем регламентируются Федеральным законом от 21 декабря 1994 г. N 69-ФЗ "О пожарной безопасности" и рядом подзаконных нормативных актов, а правила обращения с иными источниками повышенной опасности регламентируются многочисленными нормативными правовыми актами об эксплуатации этих источников.

Состав преступления - материальный, поэтому обязательными признаками объективной его стороны являются общественно опасные последствия в виде гибели (уничтожение) или порчи (повреждение) чужого имущества в крупном размере, а также причинная связь между деянием и общественно опасными последствиями. Крупный размер уничтоженного или поврежденного имущества определяется в соответствии с примечанием 4 к ст. 158 УК. Оконченным преступление признается с момента наступления указанных в законе последствий.

Если в результате неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности не только было уничтожено или повреждено чужое имущество в крупном размере, но по неосторожности причинена смерть человеку, деяние должно квалифицироваться по совокупности ст. ст. 168 и 109 УК (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5 июня 2002 г. N 14).

Субъективная сторона преступления характеризуется только неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Глава VIII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

§ 1. Понятие и виды преступлений в сфере экономической деятельности

Уголовная ответственность за преступления в сфере экономической деятельности предусмотрена нормами главы 22 УК.

Происходящие в России экономические и политические преобразования определили необходимость реформирования всей правовой системы в целом и уголовного законодательства в частности. Слом старой хозяйственной системы, основанной на командно-административном методе регулирования экономических отношений и, следовательно, на жестком контроле со стороны государства, и переход к новым экономическим отношениям, ориентированным на свободное развитие рыночной

экономики, на свободное предпринимательство, честную конкуренцию при равенстве всех форм собственности, создали (как побочный продукт) условия для совершения общественно опасных деяний, ранее не известных уголовному законодательству. В стремлении провести идею "разрешено все, что не запрещено законом" государство предоставило возможность новым хозяйственным структурам действовать самостоятельно, что объективно создавало условия для злоупотреблений, мошеннических операций со стороны недобросовестных хозяйствующих субъектов. Эти общественно опасные деяния (проявления монополизма, недобросовестной конкуренции, обман кредиторов, ложное банкротство и др.) затрагивали интересы всех хозяйствующих субъектов: и государства и частного предпринимателя, мешая поступательному развитию новых экономических отношений.

Основопологающие начала правового регулирования новых экономических отношений были заложены в Конституции РФ, в ст. ст. 8, 34 - 36. Статья 8 гарантирует участникам новых экономических отношений единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу экономической деятельности в условиях равенства всех форм собственности. Статьи 34 - 36 устанавливают гарантии права граждан на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Но признание свободы экономических отношений не означает отказа от их государственного регулирования, поэтому ч. 2 ст. 34 Конституции РФ признала недопустимой деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Эти конституционные принципы явились основой новых законов, регулирующих экономику в сфере гражданских, финансовых, валютных отношений, а также позволили определить круг общественных отношений, которые должны быть защищены при помощи норм уголовного права от преступных посягательств.

Глава 22 УК содержит 35 статей, в которых определяются признаки преступлений, препятствующих становлению и нормальному функционированию системы экономических отношений в рамках рыночной экономики на основе всех форм собственности при государственном регулировании. Ранее использовавшийся термин "хозяйственные преступления" теперь неприемлем, так как не охватывает содержания норм, включенных в гл. 22 УК, поскольку часть из них предусматривает ответственность за налоговые, валютные преступления, а также за преступления, совершаемые в сфере таможенных отношений, которые не относятся к хозяйственной деятельности, но составляют часть экономических отношений <1>.

<1> Некоторые авторы используют явно устаревший термин "хозяйственные преступления" (см., например: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. проф. А.И. Рарога. М., 2002. С. 194; Клепицкий И.А. Система хозяйственных преступлений. М., 2005).

Из 73 составов, включенных в нормы указанных 35 статей, 24 состава относятся к преступлениям небольшой тяжести, 27 - средней тяжести, 19 - тяжким, а 3 - особо тяжким преступлениям (ч. 3 ст. 174.1 и ч. ч. 2, 3 ст. 186 УК). Все нормы (кроме ст. 175 УК) носят бланкетный характер; для их уяснения нужно обратиться к гражданскому, налоговому, валютному законодательству и другим нормативным правовым актам, регулирующим экономическую деятельность, в которых даются понятия, используемые в нормах гл. 22 УК.

В теории уголовного права не содержится единого понятия экономического (ранее хозяйственного) преступления, хотя этой проблеме было посвящено немало научных трудов, относящихся к исследованиям уголовных законов прошлых лет и ныне действующего законодательства <1>. Для выработки данного понятия важно правильно

определить видовой объект, который является основанием объединения норм в единую главу. Относительно понятия видového объекта в науке уголовного права высказаны различные мнения, с некоторыми из них трудно согласиться. Попытки определить видовой объект как интересы государства и отдельных субъектов в сфере экономической деятельности не представляются состоятельными <2>. Интересы разных хозяйствующих субъектов могут быть противоречивыми и не соответствовать закону. Не является достаточно корректным определение понятия объекта как общественных отношений в сфере реализации принципов осуществления экономической деятельности <3>. Как видно, в данном определении не совсем точно расставлены акценты. Объектом отношений является сама экономическая деятельность (то, по поводу чего складываются отношения), а не ее принципы. Принципы - это те основные начала, на которых базируется экономическая деятельность.

<1> См.: Волженкин Б.В. Преступления в сфере экономической деятельности (экономические преступления). СПб., 2002; Гаухман Л.Д. Хозяйственные преступления. М., 1995; Гаухман Л.Д., Максимов С.В. Преступления в сфере экономической деятельности. М., 1998; Горелик А.С., Шишко И.В., Хлупина Г.Н. Преступления в сфере экономической деятельности. Красноярск, 1998; Коржанский Н.И. Квалификация хозяйственных преступлений. Волгоград, 1984; Леонтьев Б.М. Ответственность за хозяйственные преступления. М., 1963; Лопашенко Н.А. Вопросы квалификации преступлений в сфере экономической деятельности. Саратов, 1997; Ляпунов Ю.И. Хозяйственные преступления. М., 1964; Таций В.Я. Ответственность за хозяйственные преступления. Объект и система. Харьков, 1984 и другие работы.

<2> См.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. Г.Н. Борзенкова и В.С. Комиссарова. М., 1997. С. 246.

<3> См.: Лопашенко Н.А. Указ. соч. С. 12; Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. проф. А.И. Рарога. М., 2007. С. 245, 256.

Достаточно обоснованной представляется точка зрения, согласно которой под видовым объектом преступлений в сфере экономической деятельности следует понимать общественные отношения, возникающие в целях осуществления нормальной экономической деятельности по производству, распределению, обмену и потреблению материальных благ и услуг <1>. Термин "нормальная экономическая деятельность" следует понимать как "соответствующая норме права". Другое выражение: "установленный порядок осуществления экономической деятельности", используемое в ином научном источнике, по существу совпадает с данным определением <2>. Известно, что установить порядок в государстве можно только при помощи норм права (тогда порядок будет нормальным) и что порядок реализуется в процессе определенных общественных отношений.

<1> См.: Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под ред. проф. А.И. Рарога. М., 1997. С. 143; Российское уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. М.П. Журавлева, С.И. Никулина. М., 1998. С. 163.

<2> См.: Волженкин Б.В. Экономические преступления. СПб., 1999. С. 53, 54.

Уяснив суть понятия видového объекта, можно определить преступление в сфере экономической деятельности следующим образом: это умышленное общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, посягающее на общественные отношения в сфере производства, распределения, обмена и потребления материальных благ и услуг.

Сохраняя общепризнанный подход к классификации объектов (по вертикали) на родовой, видовой и непосредственный, выделим непосредственные объекты. Ими являются конкретные общественные отношения, складывающиеся в процессе осуществления определенной сферы предпринимательской и иной экономической

деятельности. В некоторых нормах указывается дополнительный объект - права и свободы граждан как участников экономических отношений. В некоторых нормах можно выделить предмет преступления, например: ценные бумаги (ст. 185 УК); российские деньги, иностранная валюта или ценные бумаги (ст. 186 УК); драгоценные металлы и природные драгоценные камни (ст. 191 УК); налоги и сборы (ст. ст. 198, 199 УК) и в некоторых других случаях.

Объективная сторона преступлений в сфере предпринимательской и другой экономической деятельности в основном характеризуется действиями, например: лжепредпринимательство (ст. 173 УК), незаконное получение кредита (ст. 176 УК), принуждение к совершению сделки (ст. 179 УК) и др. Часть преступлений может совершаться только бездействием: невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (ст. 193 УК), уклонение от уплаты таможенных платежей (ст. 194 УК), уклонение от уплаты налогов (ст. ст. 198, 199 УК). Отдельные преступления могут совершаться как действием, так и бездействием. Такими преступлениями, например, являются: воспрепятствование законной предпринимательской деятельности (ст. 169 УК), неправомерные действия при банкротстве (ст. 195 УК).

Обязательным признаком объективной стороны некоторых преступлений являются общественно опасные последствия, указанные в диспозициях уголовно-правовых норм в виде крупного или особо крупного ущерба (ч. 1 ст. 171 и ст. 172, ст. 173, ч. ч. 1 и 2 ст. 176 УК и др.).

Закон определяет признаки крупного и особо крупного размера ущерба в примечании к ст. 169 УК, а также в примечаниях к другим статьям рассматриваемой главы. Составы, в которых объективная сторона характеризуется общественно опасными последствиями в виде крупного и особо крупного ущерба, называются материальными. Преступления с такими составами признаются оконченными с момента фактического наступления этих общественно опасных последствий.

Составы, в которых не содержатся признаки, относящиеся к характеристике общественно опасных последствий, считаются формальными. Нередко объективная сторона преступлений с формальными составами включает дополнительные признаки в виде крупного или особо крупного размера деяния, дохода или задолженности. Данные понятия определяются в примечании к ст. 169 УК (как и размеры ущерба), но в некоторых случаях они раскрываются в примечаниях к конкретным статьям. Преступления с формальными составами признаются оконченными с момента выполнения указанных в законе действий, включая дополнительные (обязательные) признаки в виде крупного или особо крупного размера, дохода или задолженности.

Следует отметить, что некоторые ученые определяют конструкцию составов, содержащих признаки крупного размера, дохода, задолженности, как материальных <1>, что не представляется достаточно обоснованным. Доход или размер финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом не всегда может быть связан с причинением общественно опасных последствий гражданам, обществу или государству. Неуплата таможенных платежей, налогов и (или) сборов действительно имеет своим последствием причинение ущерба различной тяжести государству (в виде упущенной выгоды), но эти общественно опасные последствия находятся вне рамок составов преступлений, закон лишь определяет крупный и особо крупный размер самого деяния, а не его последствий. По существу, указанные признаки определяют условия, при которых данное общественно опасное поведение признается преступным. При отсутствии таких признаков деяние будет административным правонарушением. Так, перемещение товаров или иных предметов через таможенную границу (ч. 1 ст. 188 УК) признается преступлением (контрабандой) при условии крупного размера, т.е. если стоимость перемещенных товаров превысит 250 тыс. руб.; если сумма будет меньше, то данное правонарушение повлечет административную ответственность по ст. 16.1 КоАП РФ.

<1> См., например: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. проф. А.И. Рарога. М., 2002. С. 269; Яни П.С. Длющиеся преступления с материальным составом // РЮ. 1999. N 1. С. 40, 41.

При описании признаков объективной стороны некоторых составов законодатель указывает способ совершения преступления. Статья 188 УК перечисляет несколько способов совершения контрабанды: по ч. ч. 1 и 2 - помимо или с сокрытием от таможенного контроля, с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, с недекларированием или с недостоверным декларированием; по ч. 3 - с использованием должностным лицом своего служебного положения или с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль; а также совершение контрабанды организованной группой (ч. 4). В этой же статье определяется место совершения преступления - таможенная граница Российской Федерации.

Субъективная сторона преступлений в сфере экономической деятельности характеризуется виной в форме умысла. В некоторых составах содержатся дополнительные признаки субъективной стороны - мотив и цель. О корыстной цели или иной личной заинтересованности говорится в ст. ст. 170, 181, ч. 3 ст. 183 УК, специальные цели указаны в ст. ст. 173, 184, 187 УК.

Субъектом преступления в сфере экономической деятельности может быть физическое лицо, вменяемое, достигшее определенного возраста. В уголовно-правовой литературе указывается, что ответственность за все преступления, входящие в данную группу, наступает с 16 лет <1>. Более корректной была бы формулировка: "в возрасте не моложе 16 лет". Определение возрастного признака для субъектов преступлений в сфере экономической деятельности требует дифференцированного подхода, в зависимости от признаков объективной стороны или субъекта того или иного преступления.

<1> См., например: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. проф. Б.В. Здравомыслова. М., 1999. С. 181; Российское уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. М.П. Журавлева, С.И. Никулина. М., 1998. С. 164 и другие издания.

Преступления, входящие в указанную группу, могут совершаться как общим, так и специальным субъектом. Иногда специальный субъект прямо не называется в норме УК, но это вытекает из смысла закона. Среди специальных субъектов особо выделяются субъекты, указанные в ст. ст. 169 и 170 УК. Ими могут быть только должностные лица, уполномоченные осуществлять государственную регистрацию индивидуального предпринимателя или коммерческой организации либо сделок с землей. Возраст таких лиц бесспорно значительно старше 16 (и даже 18) лет. Среди специальных субъектов указаны также руководители или учредители (участники) организаций (ст. ст. 195, 196, 197 УК), возраст которых тоже значительно старше 16 лет. Здесь уместно обратиться к нормам Гражданского кодекса РФ. В соответствии со ст. 21 ГК РФ гражданская дееспособность возникает в полном объеме по достижении 18 лет или 16 лет, когда лицо вступает в брачные отношения в несовершеннолетнем возрасте. В возрасте 16 лет несовершеннолетний вправе работать по трудовому договору, быть членом кооператива или заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, с согласия родителей или попечителя или по решению суда (ст. ст. 26 и 27 ГК РФ). Иными словами, несовершеннолетний в возрасте 16 лет может быть предпринимателем, но не может быть руководителем или учредителем организации <1>. Лицо в возрасте 16 лет практически не может быть спортивным судьей, тренером или руководителем спортивной команды (ч. 4 ст. 184 УК), главным (старшим) бухгалтером (ст. 199.1 УК); не может быть субъектом преступления, предусмотренного ст. 185 УК (злоупотребления при эмиссии ценных бумаг), поскольку таким лицом может быть только должностное лицо,

уполномоченное утверждать проспект ценных бумаг, или лицо, обладающее организационно-распорядительными функциями в коммерческой организации. Возраст таких лиц устанавливается другими федеральными законами.

<1> В связи с этим не убеждает ссылка на ст. 27 ГК об эмансипации возраста субъектов гражданско-правовых отношений, сделанная автором публикации в подтверждение 16-летнего возраста субъекта (см.: Лопашенко Н.А. Преступления в сфере экономической деятельности. Комментарий к гл. 22 УК РФ. М., 1999. С. 66, 67).

Закон устанавливает повышенную ответственность за совершение преступлений при отягчающих и особо отягчающих обстоятельствах, относящихся к характеристике всех элементов составов преступлений. Большая часть этих обстоятельств относится к характеристике объективной стороны преступления: крупный и особо крупный размер, совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; с использованием служебного положения, с применением насилия. В одном случае указывается отягчающее обстоятельство, относящееся к характеристике субъективной стороны, - корысть (ч. 3 ст. 183 УК).

Вопрос о системе преступлений в сфере экономической деятельности, как и понятие видового объекта, не нашел окончательного разрешения в науке уголовного права. Причиной тому являются различные подходы при выборе критерия для классификации. Часть ученых, критикуя ранее сложившуюся систему хозяйственных преступлений, предлагают для построения системы преступлений в сфере экономической деятельности два и более критерия (особенности субъекта, общие принципы экономической деятельности, порядок ее осуществления, интересы отдельных участников экономических отношений, способ совершения преступления), в соответствии с которыми делят все преступления, входящие в гл. 22 УК, на разное количество групп - от четырех до девяти <1>. Представляется более продуктивной, с научной точки зрения, ранее сложившаяся классификация хозяйственных преступлений в зависимости от сфер экономической деятельности. Этот подход разделяется частью ученых и в настоящее время <2>.

<1> См.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 57, 58; Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под ред. проф. Л.Л. Кругликова. М., 1999. С. 240, 241; Российское уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. В.Н. Кудрявцева и А.В. Наумова. М., 1997. С. 175; Уголовное право. Особенная часть: Учебник / Отв. ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамова, Г.Н. Новоселов. М., 1997. Гл. 11.

<2> См.: Российское уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. М.П. Журавлева и С.И. Никулина. М., 1998. С. 164, 165; Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под ред. проф. А.И. Рарога. М., 1997. С. 145; Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. проф. Л.В. Иногамовой-Хегай, проф. А.И. Рарога, проф. А.И. Чучаева. М., 2006. С. 216.

В соответствии с непосредственным объектом посягательства все преступления, входящие в гл. 22 УК, можно подразделить на пять групп и представить, не претендуя на окончательный вариант, в виде следующей системы:

1. Преступления в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности: ст. ст. 169 - 171, 171.1, 172 - 174 и 174.1, 175 УК.
2. Преступления в сфере кредитных отношений: ст. ст. 176, 177, 195 - 197 УК.
3. Преступления в сфере отношений, обеспечивающих свободную и добросовестную конкуренцию: ст. ст. 178 - 180, 183, 184 УК.
4. Преступления в сфере финансовых отношений и отношений, связанных с оборотом драгоценных металлов, драгоценных камней: ст. ст. 181, 185, 185.1, 186, 187, 191, 192, 198, 199, 199.1, 199.2 УК.

5. Преступления в сфере внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля: ст. ст. 188 - 190, 193, 194 УК.

§ 2. Преступления в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности

Экономическая деятельность хозяйствующих субъектов осуществляется в различных сферах: предпринимательства, финансовой, денежно-кредитной, внешнеэкономической, торговли и услуг. Предпринимательство, как и другие формы экономической деятельности, имеет важное значение в системе рыночной экономики. Определяется это понятие Гражданским кодексом РФ.

Под предпринимательством понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое извлечение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (ст. 2 ГК РФ).

Не любая хозяйственная деятельность может считаться предпринимательством, а только та, которая обладает совокупностью признаков, вытекающих из данного определения: 1) эта деятельность связана с использованием имущества, продажей товаров, выполнением работ, оказанием услуг; 2) осуществляется самостоятельно на свой риск; 3) направлена на получение прибыли систематически; 4) осуществляется лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Первые три признака выражают экономическую сущность этого явления, четвертый - его юридическую характеристику. Отсутствие хотя бы одного из перечисленных признаков означает, что осуществляемая экономическая деятельность либо не является предпринимательской, либо осуществляется незаконно (при отсутствии юридического признака).

Участниками отношений в сфере предпринимательства являются граждане и юридические лица. В соответствии со ст. 23 ГК РФ гражданин имеет право заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, но может также заниматься предпринимательской деятельностью совместно с другими гражданами, образуя юридическое лицо (ст. 18 ГК РФ). Юридические лица, преследующие в качестве основной цели извлечение прибыли из своей деятельности, называются коммерческими организациями и могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий (ч. ч. 1 и 2 ст. 50 ГК РФ). Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации (ч. 2 ст. 51 ГК РФ). Индивидуальные предприниматели и юридические лица, зарегистрированные в установленном законом порядке, могут совершать любые, не запрещенные законом сделки и участвовать в обязательствах (ст. 18 ГК РФ).

Гражданский кодекс РФ не содержит понятия иной экономической деятельности, но исходя из смысла и содержания других норм ГК РФ эта деятельность обладает теми же признаками, что и предпринимательство, но осуществляется в других сферах: в сфере финансовых и кредитных отношений или оказания некоторых видов коммерческих услуг (например, в сфере культуры, образования, медицины, бытовых услуг).

Непосредственным объектом преступлений, входящих в первую группу, являются отношения в сфере законной предпринимательской и иной экономической деятельности.

Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности (ст. 169 УК). Законное предпринимательство и иная экономическая деятельность основываются не только на свободе выбора вида такой деятельности, не запрещенной законом, выбора его организационно-правовой формы, реализации продукта своей деятельности, независимости при распоряжении прибылью, но и, самое главное, на обязанности

государственной регистрации и соблюдении нормативно установленного порядка и условий регистрации.

Дополнительным объектом данного преступления является конституционное право граждан на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Объективная сторона характеризуется воспрепятствованием законной предпринимательской и иной экономической деятельности. Воспрепятствование означает создание каких-либо помех или создание таких условий, при которых предпринимательская деятельность становится невозможной или существенно ограничивается. Воспрепятствование может совершаться как действием, так и бездействием и проявляться в шести формах преступной деятельности: 1) неправомерный отказ в регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица; 2) уклонение от их регистрации; 3) неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности; 4) уклонение от его (ее) выдачи; 5) ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно-правовой формы; 6) ограничение самостоятельности или иное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица.

Неправомерный отказ в регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица выражается в открытом нежелании уполномоченного лица провести регистрацию несмотря на то, что все основания для нее имеются.

Регистрация индивидуального предпринимателя или юридического лица осуществляется на основании Федеральных законов от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" <1>; от 9 июля 1999 г. N 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" <2>; от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности" <3>.

<1> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. I). Ст. 3431.

<2> СЗ РФ. 1999. N 28. Ст. 3493.

<3> СЗ РФ. 1996. N 6. Ст. 492.

Государственная регистрация - это акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый путем внесения в единые государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридического лица, о приобретении физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя, о прекращении предпринимательской деятельности, а также изменений в учредительные документы. Государственные реестры являются федеральными информационными ресурсами.

Государственную регистрацию осуществляет федеральный орган исполнительной власти - регистрационные службы, имеющие свои отделения в субъектах РФ и регистраторов при органах власти местного самоуправления в городах, районах, населенных пунктах. Регистрацию кредитных организаций проводит Центральный банк РФ и его отделения. Все виды экономической деятельности, связанные с иностранными инвестициями, подлежат регистрации в Государственной регистрационной палате при Правительстве РФ.

Федеральный закон "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" устанавливает единый порядок регистрации для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Законы определяют исчерпывающий перечень документов, необходимых для регистрации юридического лица и индивидуального предпринимателя. Соискатели подают в регистрирующий орган заявление по форме, установленной Правительством РФ, и квитанцию об уплате регистрационного сбора. Подписи заявителей должны быть

нотариально заверены. Кроме того, для регистрации юридического лица должны быть представлены: документ, подтверждающий оплату (не менее 50%) уставного капитала (уставного фонда, складочного капитала, паевых взносов), решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа, устав организации с указанием организационно-правовой формы этой организации, вида экономической деятельности, руководящего органа и юридического адреса.

Перечень документов, необходимых для регистрации индивидуального предпринимателя, включает: заявление, квитанцию об оплате регистрационного сбора, нотариально заверенную копию основного документа, удостоверяющего личность, с обязательным указанием гражданства, даты и места рождения, адреса места жительства. Несовершеннолетнему заявителю нужно представить нотариально заверенное согласие родителей, усыновителей или попечителей на осуществление предпринимательской деятельности либо копию свидетельства о браке, либо копию решения суда об объявлении физического лица полностью дееспособным. В соответствии с п. 4 ст. 9 Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" регистрирующий орган не вправе требовать представления других документов, кроме установленных названным Законом.

В течение установленных сроков регистрирующий орган обязан принять решение о регистрации, внести соответствующую запись в единый государственный реестр, выдать бессрочное регистрационное свидетельство или вынести решение об отказе в регистрации. Отказ имеет письменную форму и доводится до сведения заявителя с обязательным указанием мотивов.

Отказ в регистрации возможен по основаниям, указанным в Законе: а) в случае представления недостоверных документов; б) если истек срок действия документа, подтверждающего право иностранного гражданина или лица без гражданства проживать на территории России; в) если не утратила силу более ранняя регистрация; г) если не истек срок со дня принятия судом решения о признании предпринимателя несостоятельным (банкротом) в связи с невозможностью удовлетворить требования кредиторов, связанные с ранее осуществлявшейся экономической деятельностью; д) при наличии решения суда о прекращении предпринимательской деятельности в принудительном порядке; е) если не истек срок, на который лицо было лишено права по приговору суда заниматься предпринимательской деятельностью.

Отказ в регистрации по другим основаниям не допускается и образует признаки преступления, предусмотренного ст. 169 УК, в первой форме.

Уклонение от регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица - это скрытая форма воспрепятствования законной предпринимательской деятельности. В отличие от отказа в регистрации, который носит официальный характер, уклонение от регистрации может выражаться под различными предлогами в неоднократном непринятии документов, в сознательном нарушении сроков регистрации. Государственная регистрация должна быть осуществлена в срок не более чем 5 рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. Другие законы тоже устанавливают точные сроки: для регистрации предприятий с иностранными инвестициями - в течение 21 дня, а заявление об учреждении кредитной организации должно быть рассмотрено Банком России в течение 6 месяцев. В пределах этих сроков уполномоченные должностные лица должны выдать регистрационные свидетельства заинтересованным лицам или уведомить их об отказе в регистрации. Умышленное затягивание сроков выдачи регистрационного свидетельства, при отсутствии уважительных причин, образует признаки преступления во второй форме.

Неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности выражается в открытом нежелании выдать лицензию. Статья 49 ГК РФ устанавливает, что отдельными видами экономической деятельности можно заниматься только на основании специального разрешения

(лицензии). В целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации устанавливается единый перечень лицензируемых видов деятельности, единый порядок процесса лицензирования, единые требования и условия для осуществления отдельных видов деятельности. Вопросы лицензирования регулируются Федеральным законом от 8 августа 2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" <1>.

<1> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. I). Ст. 3430.

Лицензирование осуществляют федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов РФ. Правительство РФ уполномочено определить федеральные органы исполнительной власти, утвердить положения о лицензировании конкретных видов деятельности, работ и услуг и выделить виды деятельности, лицензирование которых осуществляют органы исполнительной власти субъектов РФ <1>. Порядок лицензирования отдельных видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг Российской Федерации установлен Федеральным законом от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" <2>, Приказом Федеральной службы по финансовым рынкам от 6 марта 2007 г. N 07-21/пз-н.

<1> См.: Постановление Правительства РФ от 26 января 2006 г. N 45 // СЗ РФ. 2006. N 6. Ст. 700; см. также: Постановление Правительства РФ от 6 июля 2006 г. N 416 "Об утверждении Положения о лицензировании фармацевтической деятельности" // СЗ РФ. 2006. N 29. Ст. 3250; 2007. N 30. Ст. 3945; Постановление Правительства РФ от 4 ноября 2006 г. N 648 "Об утверждении Положений о лицензировании деятельности, связанной с оборотом наркотических средств и психотропных веществ" // СЗ РФ. 2006. N 46. Ст. 4798; Положение о лицензировании медицинской деятельности, утв. Постановлением Правительства РФ от 22 января 2007 г. N 30 // СЗ РФ. 2007. N 5. Ст. 656.

<2> СЗ РФ. 1996. N 17. Ст. 1918.

Закон "О лицензировании отдельных видов деятельности" определяет перечень документов, которые должен представить соискатель лицензии: заявление с указанием наименования и организационно-правовой формы юридического лица, основного государственного регистрационного номера юридического лица, места его нахождения и вида деятельности, которую соискатель намерен осуществлять. Индивидуальный предприниматель указывает в заявлении данные основного документа, удостоверяющего его личность и вид деятельности. К заявлению прилагаются копии учредительных документов юридического лица, свидетельства о регистрации, а также о постановке соискателя лицензии на учет в налоговом органе и квитанция об уплате регистрационного сбора. Нельзя требовать представления документов, не предусмотренных законом.

Лицензирующий орган обязан принять решение о выдаче лицензии и сделать запись в государственном реестре или об отказе в срок, не превышающий 5 дней со дня поступления заявления о предоставлении лицензии с приложением всех необходимых документов (ч. 2 ст. 9 указанного Закона). Закон называет только два основания для отказа: 1) если представлены недостоверные или искаженные сведения; 2) если объекты, принадлежащие или используемые соискателями, не соответствуют лицензионным требованиям (экологического, санитарно-эпидемиологического, гигиенического или противопожарного характера). Отказ в выдаче лицензии по другим основаниям (например, по причине отсутствия средств для проведения экспертизы) является незаконным и может быть основанием привлечения должностного лица к уголовной ответственности по ст. 169 УК (по признакам третьей формы преступной деятельности).

Уклонение от выдачи лицензии выражается в затягивании сроков (свыше 60 дней) ее оформления и является пассивной формой неправомерного отказа (например, выдача

лицензии откладывается на неопределенное время под предлогом временной ненужности конкретного вида деятельности в данной местности).

Ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно-правовой формы. Никакое должностное лицо не имеет права ограничить права и законные интересы индивидуального предпринимателя или юридического лица, если это ограничение не установлено законом (ст. 55 Конституции РФ). Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только федеральным законом и лишь в той мере, в какой это необходимо для защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, а также прав и законных интересов других лиц. Никакие другие ограничения права на предпринимательскую деятельность, в том числе в зависимости от ее организационно-правовой формы, недопустимы. Поэтому предоставление каких-либо льгот или установление преимуществ, например, акционерному обществу (выдача лицензии, предоставление кредитов на льготных условиях) и лишение этих преимуществ муниципального унитарного предприятия образуют признаки данной преступной деятельности.

Ограничение самостоятельности либо иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица является нарушением основных начал предпринимательской деятельности: самостоятельности и независимости. Вмешательство в предпринимательскую деятельность со стороны государственных органов и должностных лиц возможно только в случаях нарушения правил охраны труда, санитарно-эпидемиологических правил, техники безопасности и других правил, обеспечивающих жизнедеятельность общества. Вмешательство возможно также в целях ограничения монополизма и недобросовестной конкуренции. В иных случаях оно признается неправомерным. Поэтому, например, навязывание условий договора, принуждение к соучредительству, расходованию прибыли на государственные нужды (например, на проведение избирательной кампании), установление запретов на вывоз или ввоз конкретных продуктов и товаров - все это будет незаконным вмешательством в предпринимательскую деятельность.

При характеристике объективной стороны указывается дополнительный признак - способ: с использованием служебного положения лица, осуществляющего регистрацию субъектов предпринимательства, выдачу лицензии, или лица, взаимодействующего с предпринимательством в иных формах.

По конструкции состав, предусмотренный ч. 1 ст. 169 УК, является формальным. Преступление признается оконченным с момента выполнения действий (бездействия) хотя бы в одной из перечисленных форм преступной деятельности.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что препятствует законной предпринимательской деятельности, и желает этого. Мотивы могут быть различными: желание продемонстрировать власть, месть, но чаще всего корысть.

Субъект преступления - только должностное лицо. Понятие должностного лица дается в примечание к ст. 285 УК. Но в анализируемой статье имеется в виду специальное должностное лицо, уполномоченное от имени государства регистрировать субъектов предпринимательства или выдавать им лицензии на занятие отдельными видами предпринимательской и иной экономической деятельности. Что касается вмешательства в предпринимательскую деятельность, то здесь субъектами могут быть и другие должностные лица.

Часть 2 ст. 169 УК содержит два отягчающих признака: а) воспрепятствование законной предпринимательской деятельности после вступления в законную силу судебного акта; б) причинение крупного ущерба.

Первое обстоятельство влияет на квалификацию преступления, когда воспрепятствование законной предпринимательской деятельности продолжалось уже

после судебного решения, определившего неправомерность отказа должностного лица в регистрации индивидуального предпринимателя либо юридического лица или других действий, предусмотренных ст. 169 УК. Такое воспрепятствование имеет повышенную степень общественной опасности, поскольку сопряжено с игнорированием акта судебной власти.

Понятие крупного ущерба раскрывается в примечании к ст. 169 УК. В соответствии со ст. 15 ГК РФ ущерб может заключаться в виде реальных материальных потерь (например, в виде затрат на покупку оборудования, аренду помещения) или в виде упущенной выгоды (например, в случае сорвавшейся выгодной сделки в связи с неполучением лицензии на данный вид деятельности). Крупный ущерб определяется суммой, превышающей 250 тыс. руб.

Примечание к ст. 169 УК определяет единые понятия крупного и особо крупного размера, крупного ущерба, дохода или задолженности в крупном размере в отношении и других экономических преступлений, предусмотренных ст. ст. 171, 171.1, 177, 188, 191, 192, 199.2 УК. Крупным размером, крупным ущербом, доходом либо задолженностью признается стоимость, ущерб, доход либо задолженность в сумме, превышающей 250 тыс. руб., особо крупным - 1 млн. руб. Исключение составляют ст. ст. 174, 174.1, 178, 185, 185.1, 193, 194, 198, 199 и 199.1 УК, в примечаниях к которым установлены другие, строго дифференцированные определения крупного и особо крупного размера, крупного ущерба.

Регистрация незаконных сделок с землей (ст. 170 УК). Статья 9 Конституции РФ устанавливает, что земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в Российской Федерации как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории, и могут находиться в частной, государственной, муниципальной или иных формах собственности. Использование земель должно осуществляться способами, обеспечивающими не только сохранение экологических систем, но и для сохранения способности земли быть средством производства в сельском и лесном хозяйстве, основой осуществления хозяйственной и иных видов деятельности (ст. 12 ЗК РФ).

Гражданский кодекс РФ относит земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, участки леса и все, что прочно связано с землей, к недвижимым вещам (ст. 130). Из содержания ст. 131 ГК РФ и других гражданско-правовых норм вытекает, что земля может находиться в хозяйственном обороте в тех пределах, как это установлено в законе <1>. Она может быть предметом купли-продажи, сдаваться в аренду, в залог для получения банковских кредитов, вноситься в качестве доли в уставный капитал коммерческой организации, передаваться в хозяйственное ведение или оперативное управление, а следовательно, быть предметом предпринимательской и иной экономической деятельности. Поэтому точный учет земель в Государственном земельном кадастре, определение их целевого назначения и правового положения, а также их оценка имеют важное значение не только для регулирования земельных отношений, но и для отношений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. В связи с этим ст. 170 УК включена в главу, объединяющую преступления, посягающие на нормальную экономическую деятельность <2>.

<1> См.: Федеральный закон от 24 июля 2002 г. N 101-ФЗ "Об обороте земель сельскохозяйственного назначения" // СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3018.

<2> Вызывает недоумение позиция некоторых авторов, полагающих включение ст. 170 УК в главу об экономических преступлениях случайным (см.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рапога. М., 2000. С. 195).

Важной предпосылкой рационального использования и охраны земли как основы жизни и деятельности людей является государственный учет и порядок гражданского

оборота земель, установленный федеральными законами и подзаконными актами. Поэтому предметом преступления является государственный учет и порядок гражданского оборота земель в Российской Федерации.

При характеристике объективной стороны преступления следует учесть, что наименование ст. 170 УК уже, чем ее содержание. Объективная сторона преступления содержит три формы преступной деятельности: а) регистрация заведомо незаконных сделок с землей; б) искажение учетных данных Государственного земельного кадастра; в) умышленное занижение размеров платежей на землю. Все формы взаимосвязаны между собой.

Регистрация заведомо незаконных сделок с землей существенно нарушает земельные отношения. В соответствии со ст. 164 ГК РФ и ст. ст. 25, 26 ЗК РФ любая сделка с землей подлежит обязательной регистрации в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним с соблюдением требований, установленных в нормах гражданского права. Порядок регистрации различных сделок с землей определяется Федеральным законом от 21 июля 1997 г. N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" <1>. Факт регистрации является единственным основанием для получения свидетельства о праве собственности на землю.

<1> СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3594.

Регистрация сделок с землей с умышленным отступлением от установленных правил является незаконной и может привести к выведению части земель из сельскохозяйственного оборота, к нарушению права собственности других лиц. Поэтому регистрация незаконных сделок с землей является преступлением.

Искажение учетных данных Государственного земельного кадастра выражается в сознательной фальсификации учетных данных при помощи ложных записей или частичных подделок. В соответствии со ст. 1 Федерального закона от 2 января 2000 г. N 28-ФЗ "О государственном земельном кадастре" <1> Государственным земельным кадастром признается систематизированный свод документированных сведений, получаемых в результате проведения государственного учета земельных участков: о местоположении, целевом назначении и правовом положении земель России. Все земельные участки, расположенные на территории России, подлежат кадастровому учету, в результате которого им присваивается кадастровый номер <2>. Искажение учетных данных в отношении категории земельного участка, его размера, целевого назначения или правового положения неизменно влечет другие нарушения в сфере экономики, например занижение или завышение нормативной цены земли, установленной для покупки, для получения банковского кредита под залог земельного участка, для определения размеров налога, арендной платы и т.д. В случае искажения сведений о целевом назначении земли (земельный участок сельскохозяйственного назначения определяется как городская земля) нарушается разрешительная система землепользования, что может повлечь заключение незаконной сделки о купле-продаже земли.

<1> СЗ РФ. 2000. N 2. Ст. 149.

<2> См.: Правила кадастрового деления территории Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 6 сентября 2000 г. N 660 // СЗ РФ. 2000. N 37. Ст. 3726; Приказ Федеральной службы земельного кадастра России от 29 июля 2002 г. N П/301 "О внесении изменений и дополнений в Порядок ведения государственного реестра земель кадастрового районного раздела "Земельные участки" // РГ. 2002. N 161.

Умышленное занижение размеров платежей за землю заключается в занижении всех видов оплаты за пользование землей. В соответствии с Законом РФ от 11 октября 1991 г. N 1738-1 "О плате за землю" <1> использование земель в Российской Федерации является

платным. Формами платы являются: земельный налог, арендная плата, нормативная цена земли. Собственники земли, землевладельцы и землепользователи, кроме арендаторов, облагаются ежегодным земельным налогом. За земли, переданные в аренду, взимается арендная плата. Для покупки и выкупа земельных участков или для получения банковского кредита под залог земли устанавливается нормативная цена земли. При определении размера земельного налога, базовых размеров арендной платы и нормативной цены земли учитывается кадастровая оценка земли <2>.

<1> ВВС РФ. 1991. N 44. Ст. 1424.

<2> См.: Постановление Правительства РФ от 15 марта 1997 г. N 319 "О порядке определения нормативной цены земли" // СЗ РФ. 1997. N 13. Ст. 1539; Инструкция Министерства РФ по налогам и сборам от 21 февраля 2000 г. N 56 // РГ. 2000. N 82, 83.

В соответствии с российским законодательством органам исполнительной власти и органам местного самоуправления предоставляется право, с учетом условий размещения земельных участков, повышать или понижать ставки налога для отдельных категорий плательщиков. Умышленное занижение размеров платежей за землю должностным лицом государственного или муниципального органа путем уменьшения налогооблагаемой базы, занижения категории земли, изменения назначения земельного участка (вместо пашни указано "под выпас скота") или незаконного применения льгот образует признаки данного преступления.

Следует заметить, что все три формы преступной деятельности взаимосвязаны. Искажение учетных данных Государственного земельного кадастра может повлечь умышленное занижение размеров платежей за землю, что, в свою очередь, отразится на законности регистрируемой сделки с землей.

Состав преступления - формальный. Преступление признается оконченным с момента совершения хотя бы одного из трех деяний.

Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Лицо осознает, что регистрирует незаконную сделку с землей, искажает учетные данные Государственного земельного кадастра, занижает размеры платежей за землю, и желает совершить эти действия.

Субъект преступления - должностное лицо, уполномоченное регулировать земельные отношения и исполнять контролирующие функции, которое, используя свое служебное положение, совершает незаконные действия: регистратор прав на недвижимое имущество и сделок с ним, должностное лицо комитета по земельным ресурсам и землеустройству, должностные лица органов исполнительной власти или органов местного самоуправления (местной администрации), земельных комитетов, налоговой службы (см. примечание к ст. 285 УК).

Незаконное предпринимательство (ст. 171 УК). В соответствии с Конституцией РФ каждый гражданин имеет право заниматься предпринимательством и иной не запрещенной законом экономической деятельностью (ст. 34). Поощряя предпринимательство, государство устанавливает определенные формы контроля в целях обеспечения прав и законных интересов других предпринимателей, общества и государства. Порядок организации предпринимательства и основные его принципы урегулированы нормами российского права, законами и подзаконными актами. Предпринимательская деятельность, если она осуществляется индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом в соответствии с положениями гражданского, административного, финансового, таможенного, налогового права, будет считаться законной. Предпринимательство, осуществляемое в обход установленного порядка, считается незаконным и при определенных условиях влечет ответственность по ст. 171 УК.

Объективная сторона преступления характеризуется пятью формами преступной деятельности: а) осуществление предпринимательской деятельности без регистрации; б) осуществление предпринимательской деятельности с нарушением правил регистрации; в) представление в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, документов, содержащих заведомо ложные сведения; г) осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), когда такое разрешение обязательно; д) осуществление предпринимательской деятельности с нарушением лицензионных требований и условий. Содержание всех форм преступной деятельности можно уяснить, обратившись к Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. N 23 "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем" <1>.

<1> БВС РФ. 2005. N 1.

Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации имеет место, когда индивидуальный предприниматель или коммерческая организация уклоняются от регистрации. Статья 171 УК имеет в виду те виды предпринимательства, которые могут быть зарегистрированы и осуществляться на законных основаниях, но виновные уклоняются от этой обязанности. В случаях, когда предприниматель занимается запрещенной законом экономической деятельностью, его ответственность наступает не по ст. 171 УК, а по другим статьям УК. Например, незаконное изготовление оружия, боеприпасов, взрывных устройств, комплектующих деталей, взрывчатых веществ влекут уголовную ответственность по ст. 223 УК; незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов - по ст. 228 УК.

В соответствии с правилами, установленными ст. 23 ГК РФ, гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью только с момента регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Глава крестьянского (фермерского) хозяйства - после регистрации этого хозяйства. Статьи 50, 51 ГК РФ требуют обязательной регистрации юридических лиц в качестве коммерческих организаций. Таким образом, государственная регистрация - это юридическое признание предпринимательства в определенной организационно-правовой форме. Основания и требования, предъявляемые при регистрации Федеральным законом от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей", были рассмотрены при анализе ст. 169 УК.

Возможны три варианта поведения виновных лиц: а) индивидуальный предприниматель или коммерческая организация полностью уклоняются от регистрации, не намереваясь ее осуществить, хотя имеют право на регистрацию; б) хозяйствующий субъект представил заявление и все необходимые документы в орган юстиции и, не дожидаясь получения регистрационного свидетельства, начал экономическую деятельность; в) предпринимательская деятельность осуществляется после получения отказа в регистрации или продолжается после аннулирования регистрационного свидетельства по решению органа, выдавшего его, либо по решению суда.

Осуществление предпринимательской деятельности с нарушением правил регистрации означает, что субъекты предпринимательской деятельности, например, имея регистрационное свидетельство на один вид предпринимательской деятельности, осуществляют другую хозяйственную деятельность или занимаются ею в ином месте либо в иной организационно-правовой форме. В том случае, когда сроки действия регистрационного свидетельства истекли, но хозяйствующий субъект продолжает свою деятельность, будет иметь место первая форма преступной деятельности.

Представление в орган, осуществляющий регистрацию юридических лиц, документов, содержащих заведомо ложные сведения, свидетельствует о том, что регистрация была получена обманным путем. Регистрирующий орган был введен в заблуждение представленными документами, фальсификация которых обнаружена позднее, например, документ об уплате регистрационного сбора оказался поддельным.

Осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) означает, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеют регистрационное свидетельство на право ведения предпринимательской деятельности, но не имеют специального разрешения (лицензии) на тот вид экономической деятельности, который они осуществляют, когда такая лицензия обязательна (ст. 49 ГК РФ). Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" относит к лицензируемым такие виды деятельности, осуществление которых может повлечь нанесение ущерба правам, законным интересам, нравственности и здоровью граждан, обороне страны и безопасности государства. Закон перечисляет эти виды деятельности с указанием конкретных видов, которые лицензируются только на федеральном уровне (торговля оружием, все операции с драгоценными металлами и драгоценными камнями, с наркотическими и психотропными веществами, добыча полезных ископаемых, хранение газа, нефти и продуктов их переработки, работы, связанные с электро- и теплоснабжением, транспортные услуги (кроме пассажирских автомобильных перевозок), платные юридические услуги и т.д.), а также виды деятельности, лицензируемые органами исполнительной власти субъектов РФ (риелторская, медицинская (кроме инфекционных и онкологических заболеваний), ветеринарная деятельность, эксплуатация автозаправочных станций и т.д.). Лицензии должны быть получены на каждый вид деятельности на срок не менее 5 лет, но они могут быть бессрочными в случаях, предусмотренных нормативными правовыми актами.

Порядок лицензирования работ и услуг по космической, ветеринарной, медицинской деятельности устанавливается специальными положениями. Часть 2 ст. 1 Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ перечисляет виды деятельности (всего 20), лицензирование которых осуществляется в соответствии с другими законами и нормативными правовыми актами.

При выполнении преступной деятельности в данной форме тоже возможны три варианта поведения, как и при первой форме.

Осуществление предпринимательской деятельности с нарушением лицензионных требований и условий означает, что у предпринимателя имеются регистрационное свидетельство и лицензия на определенный вид предпринимательства, но он нарушает условия и требования, установленные в лицензии. Закон указывает общие и специальные требования. Общими требованиями являются: а) предпринимательство должно осуществляться только в том виде деятельности, на который получена лицензия; она выдается на один вид деятельности; б) лицензия выдается определенному индивидуальному предпринимателю или руководителю юридического лица; в) нельзя передавать лицензию другим лицам; г) необходимо соблюдать законы РФ и правила противопожарной, технической, экологической, санитарно-эпидемиологической безопасности. Специальные требования установлены в отношении специальных знаний предпринимателя или лиц, которые будут выполнять техническую часть деятельности, наличия помещения, оборудования, технических средств и других особенностей конкретной предпринимательской деятельности. Отступления от этих требований могут быть признаны преступными, но, как представляется, только при нарушении основных условий лицензирования. В иных случаях лицензия может быть отозвана в административном порядке, что и делается на практике.

Деяние, выраженное в любой из пяти форм незаконной предпринимательской деятельности, будет признано преступным при наличии хотя бы одного из двух условий: а) если оно причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству; б) если

оно было сопряжено с извлечением дохода в крупном размере. Понятие крупного ущерба или дохода в крупном размере определяется в примечании к ст. 169 УК - свыше 250 тыс. руб. Совершение тех же действий при отсутствии указанных условий влечет административную ответственность по ст. 14.1 КоАП РФ, а в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, представивших в регистрирующий орган документы, содержащие заведомо ложные сведения, - по ч. 4 ст. 14.25 КоАП РФ. Следует согласиться с точкой зрения, высказанной в литературе, что при этом не образуется совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 171 и 198 или 199 УК <1>.

<1> См.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 97.

По конструкции состав сформулирован двумя способами. Если в характеристику объективной стороны включить причинение крупного ущерба, то такой состав следует считать материальным. Преступление будет считаться оконченным с момента причинения крупного ущерба. В том случае, если объективная сторона преступления будет характеризоваться извлечением дохода в крупном размере, то такой состав следует признать формальным и преступление будет считаться оконченным с момента получения такого дохода <1>.

<1> Такая законодательная формулировка, нередко встречающаяся в определениях экономических преступлений, послужила некоторым авторам основанием для признания формально-материального состава, что не представляется обоснованным с научной точки зрения.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что занимается незаконной предпринимательской деятельностью, и желает этого. Мотивы не указаны в законе, но они всегда являются корыстными.

Субъект преступления - индивидуальный предприниматель, а также руководитель юридического лица.

Часть 2 ст. 171 УК содержит два квалифицирующих обстоятельства: а) преступление совершено организованной группой; б) деяние сопряжено с извлечением дохода в особо крупном размере. Понятие организованной группы дается в ч. 3 ст. 35 УК. Размер особо крупного дохода определен в примечании к ст. 169 УК - свыше 1 млн. руб.

Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции (ст. 171.1 УК). Предметом преступления являются товары и продукция, подлежащие обязательной маркировке.

Объективная сторона преступления характеризуется пятью формами преступной деятельности: а) производство товаров или продукции, которые подлежат обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками и знаками соответствия; б) приобретение немаркированных товаров или продукции; в) хранение таких товаров или продукции; г) перевозка немаркированных товаров или продукции; д) сбыт немаркированных товаров или продукции. При анализе признаков объективной стороны следует учесть, что первые четыре формы преступной деятельности характеризуются дополнительным признаком субъективного характера - целью сбыта немаркированных товаров или продукции. Следовательно, в ст. 171.1 УК идет речь о такой незаконной предпринимательской деятельности (незарегистрированной и нелегализованной), которая ни при каких условиях не может быть признана законной, как это следует из содержания ст. 171 УК.

Обязательным условием привлечения лица к уголовной ответственности является крупный размер стоимости немаркированных товаров. В соответствии с примечанием к ст. 169 УК крупным размером признается стоимость немаркированных товаров и продукции, превышающая 250 тыс. руб. на момент совершения преступления. Выпуск

организацией - производителем товаров и продукции в меньших размерах влечет административную ответственность (ст. 15.12 КоАП РФ).

Производство товаров или продукции, которые подлежат обязательной маркировке, означает, что индивидуальный предприниматель или коммерческая организация (зарегистрированные или незарегистрированные) производят для сбыта товары или продукцию, которые подлежат обязательной маркировке, но уклоняются от этого обязательного требования. Для нормального функционирования экономических отношений в сфере производства, торговли и услуг установлен особый порядок маркировки отдельных видов товаров и продукции. Общий порядок маркировки предусмотрен в нормах гл. 76 ГК РФ <1>. Он включает товарный знак изготовителя и знак обслуживания, наименование места происхождения товара или продукции, номер изделия, дату изготовления или выпуска и срок годности (в тех случаях, когда это требуется, например, при производстве пищевых продуктов и лекарств).

<1> Закон РФ от 23 сентября 1992 г. N 3520-1, ранее регулировавший данные отношения, утратил силу. Однако фирменные наименования юридических лиц, зарегистрированные в соответствии с указанным Законом, сохраняются и подлежат приведению в соответствие с правилами, установленными нормами гл. 76 ГК РФ, при первом после 1 января 2008 г. изменении учредительных документов.

Товарный знак и знак обслуживания - это обозначения (словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинация, выполненные и зарегистрированные в любом цвете или цветовом сочетании федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственном реестре товарных знаков), служащие для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридических или физических лиц (ст. ст. 1477 и 1482 ГК РФ). Наименование места происхождения товара - это обозначение товара, содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, связанное с местом его изготовления. Использование указанных обозначений признается их применение на товаре, этикетках, упаковке, в рекламе, проспектах, счетах, бланках и иной документации, связанной с введением товара в гражданский оборот (ст. 1516 ГК РФ).

Законы и подзаконные акты Российской Федерации предусматривают специальные виды маркировки товаров, продукции, услуг. К ним относятся: марки акцизного сбора, специальные марки и знаки соответствия техническим стандартам, условиям изготовления и образцам.

Акцизы - это косвенные налоги, включаемые в цену товара и оплачиваемые покупателем. облагаются акцизным сбором и маркируются марками акцизного сбора товары повышенного спроса, предметы роскоши, определенные виды минерального сырья. Согласно ст. 181 НК РФ подакцизными товарами признаются: спирт этиловый и спиртосодержащая продукция (содержание спирта более 9%), пиво, табачная продукция, ювелирные изделия, легковые автомобили и мотоциклы, автомобильный бензин, дизельное топливо, моторные масла.

Специальными марками маркируются алкогольная продукция, табак и табачные изделия для подтверждения легальности производства данной продукции на территории Российской Федерации <1>.

<1> См.: Постановление Правительства РФ от 11 апреля 2003 г. N 212 "О маркировке алкогольной продукции федеральными специальными марками нового образца" // СЗ РФ. 2003. N 16. Ст. 1528 и другие нормативные правовые акты.

Знак соответствия - это зарегистрированный в установленном порядке знак (с учетной информацией к нему), защищенный от подделок, который подтверждает

соответствие товара и продукции техническим стандартам, условиям изготовления и образцам. Нормативными актами РФ установлена и введена в действие Номенклатура продукции и услуг (работ), подлежащих обязательной сертификации, и Номенклатура продукции, соответствие которой может быть подтверждено декларацией о соответствии <1>.

<1> См.: Постановления Госстандарта России от 30 июля 2002 г. N 64 и от 27 сентября 2002 г. N 214 // Вестник Госстандарта России. 2002. N 12; 2003. N 7.

Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. N 184-ФЗ "О техническом регулировании" <1>, а также Постановление Госстандарта России от 1 сентября 2003 г. N 99 "Об утверждении Порядка проведения Государственным комитетом Российской Федерации по стандартизации и метрологии государственного контроля и надзора" <2> устанавливают единый порядок правовой регламентации в области установления, применения и исполнения обязательных требований к продукции, процессам производства, эксплуатации, хранению, перевозке, реализации, утилизации, выполнения работ и оказания услуг. Закон предусматривает замену государственных стандартов техническими регламентами, включающими другие требования к продукции и маркировке. В течение 7 лет российские производители должны перейти на систему технических регламентов, в которых будут заданы обязательные нормы безопасности продукции. Каждый технический регламент будет иметь статус закона. Когда продукция пройдет сертификацию, т.е. будет документально подтверждено ее соответствие национальным стандартам, она будет маркироваться специальным знаком - знаком обращения на рынке (ст. 27) <3>.

<1> СЗ РФ. 2002. N 52 (ч. 1). Ст. 5140.

<2> БНА РФ. 2004. N 3.

<3> Описание и изображение знака обращения на рынке утверждено Постановлением Правительства РФ от 19 ноября 2003 г. N 696 // СЗ РФ. 2003. N 47. Ст. 4547.

Технические регламенты должны быть приняты в семилетний срок, но в течение этого времени действуют обязательные требования к продукции, процессам производства, эксплуатации и т.д., установленные нормативными правовыми актами РФ <1>, поэтому упомянутый Закон сохраняет и старый порядок маркирования товаров и продукции знаками соответствия национальному стандарту, прошедших подтверждение соответствия в форме добровольной или обязательной сертификации (ст. ст. 15, 20, 22).

<1> См.: Постановление Правительства РФ от 13 августа 1997 г. N 1013 "Об утверждении Перечня товаров, подлежащих обязательной сертификации, и Перечня работ и услуг, подлежащих обязательной сертификации" // СЗ РФ. 1997. N 33. Ст. 3899; см. также Правила по проведению сертификации в Российской Федерации, утв. Постановлением Госстандарта России от 10 мая 2000 г. N 26 // БНА РФ. 2000. N 28.

Приобретение немаркированных товаров или продукции - это покупка, получение в качестве подарка, взамен на другой товар или за предоставление какой-либо услуги для дальнейшего сбыта. Хранение - временное складирование в каком-либо помещении немаркированных товаров или продукции для дальнейшего сбыта. Перевозка - это перемещение немаркированных товаров или продукции от места их приобретения к месту хранения или от места хранения к месту сбыта. Сбыт немаркированных товаров означает продажу, мену, предоставление в качестве оплаты за услугу, дарение, дачу взаймы.

Состав по конструкции формальный. Преступление признается оконченным с момента выполнения хотя бы одного действия.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что совершает хотя бы одно действие из предусмотренных в ст. 171.1 УК, и желает его совершить. Мотивы и цели не указаны в законе, но, как правило, они корыстные. Виновные не маркируют изготовленные товары или продукцию, чтобы избежать расходов, связанных с регистрацией, лицензированием, приобретением марок и знаков соответствия, а главное - уклониться от уплаты налогов с неучтенной продукции. В отдельных случаях мотивом может быть другая личная заинтересованность, например при перевозке или хранении (из родственных или дружеских чувств).

Субъект преступления - лицо в возрасте 16 лет; индивидуальный предприниматель, а также руководители производственных или торговых организаций.

Часть 2 ст. 171.1 УК содержит два квалифицирующих обстоятельства: а) совершение преступления организованной группой; б) совершение преступления в особо крупном размере. Понятие организованной группы дается в ч. 3 ст. 35 УК. Понятие особо крупного размера - в примечании к ст. 169 УК, он составляет сумму, превышающую 1 млн. руб.

Незаконная банковская деятельность (ст. 172 УК). Уголовно-правовая норма, предусмотренная ст. 172 УК, является специальной по отношению к норме, содержащейся в ст. 171 УК: незаконная банковская деятельность есть частный вид незаконного предпринимательства. По способу описания нормы, по структуре и конструкции составов, по квалифицирующим признакам данные преступления совпадают. Однако имеются существенные различия в порядке организации, лицензирования, в признаках субъектов преступлений.

Согласно положениям Закона РФ от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности" <1> банковская система РФ состоит из Центрального банка РФ, кредитных организаций, их филиалов и представительств иностранных банков. Кредитные организации включают банки и небанковские кредитные организации. Банк - это кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять банковские операции: привлекать вклады физических и юридических лиц, размещать их от своего имени и за счет собственных средств в других организациях на основе платности, срочности и возвратности, а также вести счета физических и юридических лиц (ст. 1 Закона). Банки могут действовать на основе любой формы собственности как хозяйственное общество в целях извлечения прибыли. На основе лицензии Центрального банка РФ банки могут осуществлять и другие банковские операции: вести расчеты по поручению физических и юридических лиц, проводить инкассацию денежных средств, покупать и продавать иностранную валюту в наличной и безналичной форме, принимать вклады в виде драгоценных металлов, производить выпуск, покупку и продажу ценных бумаг, выполняющих функции платежного средства, и другие операции (ст. ст. 5, 6). Небанковские кредитные организации (почтово-сберегательная система, ломбарды, кредитные товарищества, страховые компании, пенсионный фонд и др.) также действуют в целях извлечения прибыли, но вправе осуществлять в соответствии с лицензией лишь отдельные банковские операции; им запрещено заниматься производственной или торговой деятельностью (ч. 3 ст. 1 Федерального закона "О банках и банковской деятельности").

<1> ВВС РСФСР. 1990. N 27. Ст. 357; СЗ РФ. 1996. N 6. Ст. 492.

Государственную регистрацию кредитных организаций и выдачу им лицензий осуществляет Центральный банк РФ (в соответствии со ст. 4 Федерального закона от 10 июля 2002 г. N 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" <1>). Для регистрации кредитных организаций должны быть представлены (кроме документов, необходимых для регистрации предпринимательской деятельности) сведения о наличии капитала, подтвержденные декларациями о доходах, анкеты кандидатов на должности руководителя и главного бухгалтера с документами о наличии высшего

юридического или экономического образования, а в случае отсутствия высшего образования - свидетельства о стаже работы не менее двух лет, связанной с банковскими операциями, а также указаны данные о наличии или отсутствии судимости. Лицензии выдаются одновременно с регистрацией, где указываются виды банковских операций, которые вправе проводить кредитная организация, валюта, в которой они могут осуществляться, а также местность, где эта деятельность будет производиться. Порядок регистрации и лицензирования был рассмотрен при анализе преступлений, предусмотренных ст. ст. 169 и 171 УК.

<1> СЗ РФ. 2002. N 28. Ст. 2790.

Признаки объективной и субъективной стороны анализируемого преступления совпадают с аналогичными признаками незаконной предпринимательской деятельности. Следует выделить особенности субъекта преступления. Субъектом преступления, предусмотренного ст. 172 УК, не может быть индивидуальный предприниматель, так как кредитная организация - это коммерческое общество. Поэтому субъекты незаконной банковской деятельности - специальные: учредители кредитной организации, руководители, бухгалтер. Исходя из анкетных данных этих лиц, которые представляются в Центральный банк РФ для регистрации (наличие высшего юридического или экономического образования и опыта работы с банковскими операциями), возраст субъектов будет значительно старше 18 лет.

Квалифицирующие обстоятельства полностью совпадают с аналогичными признаками, предусмотренными ч. 2 ст. 171 УК.

Лжепредпринимательство (ст. 173 УК). Под лжепредпринимательством следует понимать создание коммерческой организации без намерения осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность, преследующей корыстные цели и причинившей своей фактической деятельностью крупный ущерб гражданам, организациям или государству (ст. 173 УК).

Дополнительный объект преступления - права и законные интересы граждан, организаций или государства.

Объективная сторона преступления характеризуется действием - созданием коммерческой организации без намерения осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность и общественно опасными последствиями в виде крупного ущерба гражданам, организациям или государству. Следует обратить внимание на некоторую не совсем удачную законодательную формулировку объективной стороны преступления. Вряд ли сам факт создания лжепредприятия (коммерческой организации) может объективно причинить не только крупный, но какой-либо имущественный ущерб гражданам, организациям или государству. Для этого должны быть совершены другие действия, промежуточные между фактом создания коммерческой организации и причинением имущественного ущерба. Поэтому, как представляется, будет более правильным характеризовать объективную сторону данного преступления системой действий, функционально связанных между собой: а) созданием лжекоммерческой организации, б) невыполнением деятельности, указанной в регистрационном свидетельстве и лицензии (если она имеется), в) получением кредитов или льгот по налогам, г) использованием вырученных средств не по назначению. Именно два последних действия - получение кредитов или льгот по налогам и использование их не по назначению - могут объективно причинить крупный ущерб гражданам, организациям или государству.

Создание коммерческой организации означает ее официальную регистрацию, иногда даже лицензирование конкретного вида деятельности. Этому предшествуют другие действия: сбор пакета документов, проведение собрания учредителей, подготовка устава или текста учредительного договора, открытие расчетного и текущего счета в банке.

Организационно-правовые формы таких организаций могут быть различными: производственный кооператив, хозяйственное товарищество, закрытое акционерное общество и др. Невыполнение деятельности, указанной в регистрационном свидетельстве или в лицензии, означает, что коммерческая организация не приступала к этой деятельности или для прикрытия частично ее выполняла. Получение кредитов или освобождение от налогов свидетельствуют о создании условий для другой деятельности, более выгодной, для совершения других коммерческих операций с целью извлечения большей прибыли и более легким способом. Например, учредители создают банк, но не проводят банковских операций, а используют вклады граждан для торгово-посреднической деятельности или, получив кредиты для производства каких-либо товаров, хозяйственное товарищество "прокручивает" их в банках. Нередко лжепредприятие используется для прикрытия запрещенной деятельности, например для торговли оружием или наркотиками. Такие действия квалифицируются по совокупности преступлений - по ст. 173 и ст. ст. 222 или 228 УК.

Обязательным признаком объективной стороны является причинение крупного ущерба гражданам, организациям, государству. Размер крупного ущерба определен в примечании к ст. 169 УК - свыше 250 тыс. руб. В размер крупного ущерба должны войти: сумма невозвращенного кредита, общая сумма вкладов граждан, сумма налога, не уплаченная в связи с примененной льготой, и другие убытки, причиненные преступными действиями.

Состав по конструкции материальный. Преступление признается оконченным с момента причинения крупного ущерба при наличии причинной связи между действиями лица и крупным ущербом.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что создает лжепредприятие, получает кредиты и другие материальные выгоды и использует их не по назначению, предвидит, что причинит своими действиями крупный ущерб, и желает причинить этот ущерб, преследуя цель обогащения, корыстную цель. Закон также предусматривает специальные цели: получение кредитов, освобождение от налогов, извлечение иной имущественной выгоды или прикрытия запрещенной деятельности, которые должны возникнуть у виновных до создания коммерческой организации. В литературе встречаются утверждения о том, что данное преступление может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом, а некоторые авторы полагают, что возможен только косвенный умысел, что не представляется обоснованным <1>. Такие позиции совсем не согласуются с характером данного преступления, его целями, а также с нормой Общей части УК, характеризующей косвенный умысел.

<1> См.: Комментарий к УК РФ. Изд. 2 / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева. М., 1998. С. 391.

Субъект преступления - специальный: учредитель коммерческой организации, руководитель.

Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем (ст. 174 УК). Статьи 174 и 174.1 УК предусматривают уголовную ответственность за действия, направленные на легализацию (отмывание) преступно нажитых средств или имущества путем введения их в хозяйственный оборот.

Данная проблема напрямую связана с организованной преступностью и является актуальной для многих стран. Успех этой борьбы в значительной мере зависит от международного сотрудничества и координации действий между разными государствами. В декабре 1988 г. принята Конвенция ООН о борьбе с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ, в которой впервые была затронута проблема отмывания незаконно нажитых средств. На европейском уровне координация усилий в борьбе с отмыванием незаконных средств нашла отражение в принятой Советом

Европы в ноябре 1991 г. Конвенции по отмыванию денег, выявлению, аресту и конфискации обнаруженных средств, добытых преступным путем <1>. С августа 1996 г. Российская Федерация стала членом Совета Европы, в связи с чем присоединилась к Конвенции, и в УК РФ была включена новая норма - ст. 174.

<1> См.: "Грязные" деньги и Закон. Сборник материалов / Под ред. Е.А. Абрамова. М., 1995.

Федеральный закон от 7 августа 2001 г. N 115-ФЗ "О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем" <1> установил правовой механизм такого противодействия; в соответствии с этим была изменена редакция ст. 174 УК и введена новая ст. 174.1. Организации, осуществляющие операции с денежными средствами или иным имуществом, обязаны проводить внутренний контроль (идентифицировать личность, документально фиксировать всю информацию, полученную от клиента) и передавать эту информацию уполномоченному органу исполнительной власти - Федеральной службе по финансовому мониторингу (Росфинмониторинг) <2> для обязательного контроля, если сумма операции с денежными средствами или иным имуществом равна или превышает 600 тыс. руб. Результаты двойного контроля могут быть основанием для возбуждения уголовных дел по признакам ст. 174 и ст. 174.1 УК.

<1> СЗ РФ. 2001. N 33. (ч. I). Ст. 3418.

<2> СЗ РФ. 2004. N 26. Ст. 2676.

Непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 174 УК, являются общественные отношения в сфере законной предпринимательской и иной экономической деятельности. В литературе встречаются и другие определения непосредственного объекта. Некоторые ученые таким объектом считают кредитно-денежные отношения, что явно ошибочно <1>, другие необоснованно расширяют понятие непосредственного объекта, включая в него экономическую безопасность государства, стабильность финансовой системы и интересы правосудия <2>. Предмет анализируемого преступления - деньги и иное имущество, приобретенные заведомо преступным путем. Денежные средства (наличные и безналичные) могут быть выражены в любой валюте. Имущество включает ценные бумаги, вещи, движимое и недвижимое имущество: земельные участки, транспортные средства, здания и сооружения и другие объекты имущественных прав граждан. Перечисленные объекты могут быть предметом данного преступления только в том случае, если они получены в виде дохода, залога или вклада от заведомо преступной деятельности. Незаконность выражается в том, что они (предметы) приобретены в результате совершения различных преступлений. Закон ограничивает круг преступлений, которые являются источником перечисленных предметов, исключив преступления, предусмотренные ст. ст. 193, 194, 198, 199, 199.1, 199.2 УК. Заведомость означает, что субъекту достоверно известно, что он использует средства или иное имущество, которые были получены другим лицом в виде дохода от преступной деятельности.

<1> См.: Уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. проф. Б.В. Здравомыслова. М., 1999. С. 197.

<2> См.: Комментарий к УК РФ. Кн. 2 / Под ред. проф. О.Ф. Шишова. М., 1998. С. 84.

Объективная сторона преступления выражается в действиях, характеризующих понятие легализации (отмывание) доходов, полученных преступным путем, как придание правомерного вида владению, пользованию и распоряжению денежными средствами или иным имуществом, приобретенными иными лицами преступным путем. Закон указывает

способ, при помощи которого это можно сделать, - совершение финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом <1>.

<1> Некоторые авторы считают это не способом, а формами преступной деятельности, разделив понятие на две части: совершение финансовых операций и совершение иных сделок, что вполне приемлемо (см.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 108; Уголовное право России. Часть Особенная: Учебник / Под ред. проф. Л.Л. Кругликова. М., 1998. С. 266).

Совершение финансовых операций является наиболее распространенным способом легализации средств, нажитых преступным путем. Согласно п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. N 23 "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем" под финансовыми операциями и другими сделками следует понимать действия с денежными средствами, ценными бумагами и иным имуществом, направленные на установление, изменение или прекращение связанных с ними гражданских прав или обязанностей <1>. Преступление трудно раскрываемо. Например, чтобы пустить незаконно нажитые средства в экономический оборот без риска быть разоблаченным требуется легальное прикрытие, которое достигается путем вложения этих средств в банковские вклады. Манипулируя различными видами вкладов в разных банках, клиент запутывает следы, в результате чего теряется первоначальный источник вклада. Например, сначала деньги вносятся на номерной счет в одном банке, затем он переводится на депозит в другой банк. После этого в третьем банке предъявляется выписка из депозитного счета, находящегося во втором банке, и запрашивается кредит, который позднее погашается за счет "грязных" денег, находящихся на вкладе во втором банке. Другие сделки с денежными средствами или имуществом включают все виды гражданско-правовых сделок, предусмотренных в ГК РФ: купля-продажа, мена, дарение, аренда, заем, кредит, подряд и т.д. Например, покупка акций и облигаций, приобретение квартир, загородных домов, земельных участков, ресторанов, казино и другого движимого и недвижимого имущества и перепродажа их.

<1> БВС РФ. 2005. N 1.

Состав преступления по конструкции формальный. Преступление признается оконченным с момента выполнения указанных действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что совершает финансовые операции и другие сделки с доходами, полученными преступным путем другими лицами, и желает совершить эти действия. Цель - придать правомерный вид владению, пользованию и распоряжению указанными денежными средствами или имуществом (п. 20 Постановления). Мотив чаще всего корыстный, но может быть и иная личная заинтересованность. В этом случае, если виновному достоверно известно, что деньги или имущество получены иным лицом в результате совершения особо тяжкого преступления, то возможна уголовная ответственность по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 174 и 316 УК (укрывательство преступления).

Субъект преступления либо специальный - руководитель или иное лицо коммерческой организации, уполномоченное осуществлять операции с денежными средствами или иным имуществом, либо частное лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 174 УК включает квалифицирующее обстоятельство: совершение преступления в крупном размере. Согласно примечанию к ст. 174 УК финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом признаются совершенными в крупном размере, если их сумма превышает 1 млн. руб.

Часть 3 ст. 174 УК предусматривает ответственность за деяние, предусмотренное ч. 2 настоящей статьи, если оно совершено: а) группой лиц по предварительному сговору или б) лицом с использованием своего служебного положения. Понятие группы лиц по предварительному сговору дается в ч. 2 ст. 35 УК. Совершение преступления лицом с использованием своего служебного положения означает, что преступление совершается: должностным лицом или служащим государственных органов или органов местного самоуправления; лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой и иной организации (п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. N 23). Такими лицами могут быть банковские служащие, государственные служащие, работники правоохранительных органов, управляющий или генеральный директор какой-либо коммерческой организации и т.д. <1>.

<1> См. примечания к ст. ст. 201 и 285 УК.

Часть 4 ст. 174 УК устанавливает уголовную ответственность при особо отягчающих обстоятельствах, если действия, предусмотренные ч. ч. 2 и 3 данной статьи, совершаются организованной группой. Понятие организованной группы раскрывается в ч. 3 ст. 35 УК. В составе организованной группы могут быть работники банков, фондовых бирж, брокерских контор, инвестиционных фондов и т.д. Если преступление совершается преступным сообществом, то действия организатора или руководителя должны квалифицироваться по совокупности преступлений: по ч. 4 ст. 174 и ч. 1 ст. 210 УК.

Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления (ст. 174.1). Предмет преступления совпадает с аналогичным понятием, предусмотренным ст. 174 УК. Различие предметов заключается в том, что применительно к ст. 174 УК это денежные средства и иное имущество, которые пускаются в хозяйственный оборот, нажиты преступным путем другими лицами, о чем заведомо известно виновному. По статье 174.1 УК предметом преступления являются деньги и иное имущество, нажитые самим преступником.

Объективная сторона преступления характеризуется действиями, направленными на легализацию (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступлений (за исключением предусмотренных ст. ст. 193, 194, 198, 199, 199.1 и 199.2 УК). Закон расширяет число способов, при помощи которых можно легализовать эти средства и иное имущество. Кроме указанных в ст. 174 УК - совершение финансовых операций и других сделок, закон называет использование указанных средств или имущества для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности. Например, лицо регистрируется как индивидуальный предприниматель и действует в этом качестве, или вносит суммы в уставный капитал какой-либо коммерческой организации, или создает благотворительный фонд и так далее.

Преступная деятельность, которая предшествует легализации (отмыванию), не входит в понятие анализируемого преступления, она - за рамками состава и должна квалифицироваться дополнительно по другим статьям Уголовного кодекса (за исключением ст. ст. 193, 194, 198, 199, 199.1 и 199.2 УК), если не истекли сроки давности (п. 22 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. N 23). Например, деньги и вещи были приобретены в результате вымогательства, получения взяток или хищения и затем были пущены в хозяйственный оборот, т.е. легализованы <1>.

<1> Не представляется убедительной точка зрения, согласно которой "расхититель не может нести дополнительную ответственность за способ использования" похищенного имущества, т.е. за его легализацию (см.: Комментарий к УК РФ. Кн. 2 / Под ред. проф. О.Ф. Шишова. С. 84).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и целью придать преступным доходам легальный характер.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет, в некоторых случаях - специальный субъект.

Части 2, 3 и 4 ст. 174.1 УК содержат отягчающие и особо отягчающие обстоятельства, аналогичные предусмотренным ст. 174 УК.

Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст. 175 УК). По внешним признакам анализируемое преступление совпадает с предпринимательством. Но законное предпринимательство основывается на собственном риске за счет собственных средств. Действия, предусмотренные в ст. 175 УК, связаны с имуществом, добытым преступным путем, которым лицо, не являясь его подлинным собственником, владеет и распоряжается как собственным. Поэтому закон признает такое поведение преступным.

Предметом преступления признается имущество, заведомо добытое преступным путем, т.е. в результате грабежа, разбойного нападения, вымогательства и других преступных действий. Не могут быть предметом рассматриваемого преступления драгоценные металлы и природные драгоценные камни, оружие, боеприпасы, взрывные устройства, ядерные материалы или радиоактивные вещества, наркотики и другие предметы, изъятые из свободного гражданского оборота. Приобретение или сбыт таких предметов образуют признаки самостоятельных преступлений (ст. ст. 191, 220, 222, 228, 228.1, 234, 242 УК).

Объективная сторона преступления характеризуется действиями, составляющими две формы преступной деятельности - приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем. Обязательным признаком данных действий является то, что они не были заранее обещаны первичному преступнику. В случае заранее обещанных приобретения или сбыта краденого имущества виновный становится соучастником (пособником) хищения (п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 31 июля 1962 г. N 11 "О судебной практике по делам о заранее обещанном укрывательстве преступлений, приобретении и сбыте заведомо похищенного имущества" <1>).

<1> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. М., 2000. С. 21.

Приобретение имущества включает его покупку, принятие в подарок, получение в порядке обмена, в уплату долга и т.д.

Сбыт имущества выражается во всех формах его отчуждения: продаже, дарении, обмене, в виде оплаты услуг и проч.

Состав по конструкции формальный; преступление признается оконченным с момента выполнения любого из действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что приобретает или сбывает имущество, заведомо добытое преступным путем, и желает совершить эти действия. Признак заведомости обязателен для характеристики субъективной стороны. Цель и мотив, как правило, корыстные.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 175 УК включает два квалифицирующих обстоятельства: а) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору; б) совершение преступления в отношении нефти и продуктов ее переработки, автомобиля или иного имущества в крупном размере. Понятие группы лиц по предварительному сговору дается в ч. 2 ст. 35 УК. Крупный размер определен в примечании к ст. 169 УК - свыше 250 тыс. руб.

Часть 3 ст. 175 УК содержит два особо отягчающих обстоятельства: а) совершение преступлений, предусмотренных ч. ч. 1 и 2 статьи, организованной группой; б) совершение тех же преступлений лицом с использованием своего служебного положения. Понятие организованной группы дано в ч. 3 ст. 35 УК. Понятие служебного положения может быть раскрыто на основании примечаний к ст. ст. 201 и 285 УК.

Следует заметить, что рассматриваемое преступление сходно с преступлением, предусмотренным ст. 174 УК. В обоих случаях виновный заведомо знает, что совершает сделку с имуществом, полученным в результате совершения преступления другим лицом. Различие заключается в том, что в первом случае (ст. 174 УК) виновный совершает сделку в целях придания этому имуществу легального характера. Во втором (ст. 175 УК) - такая цель отсутствует.

§ 3. Преступления в сфере кредитных отношений

Непосредственным объектом данной группы преступлений являются кредитные отношения как часть отношений в сфере экономической деятельности. Кредитные отношения возникают в результате кредитного договора и регулируются нормами гражданского права, в них содержится понятие кредитного договора, определяются его виды, права и обязанности сторон, являющиеся субъектами кредитных отношений.

По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства или другое имущество заемщику в определенном размере на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить денежную сумму, другие вещи и уплатить установленные договором проценты (ст. ст. 807, 819 ГК РФ).

Кредитные отношения позволяют осуществлять экономическую деятельность в случаях временного недостатка материальных средств у одних хозяйствующих субъектов и наличия временно свободных ресурсов у других, в целях их более эффективного использования.

Кредитные отношения являются объектом уголовно-правовой охраны норм, предусмотренных ст. ст. 176, 177, 195 - 197 УК.

Следует отметить, что в юридической литературе нет единой точки зрения в вопросе о непосредственном объекте данной группы преступлений <1>.

<1> См., например: Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. проф. А.И. Рарога. М.: Эксмо, 2007. С. 245, 256; Уголовное право России. Части Общая и Особенная: Курс лекций / Под ред. проф. А.И. Рарога. М.: Проспект, 2007. С. 303, 316.

Незаконное получение кредита (ст. 176 УК). Статья 176 УК устанавливает уголовную ответственность за два преступления, различающиеся по характеру предмета посягательства: ч. 1 - за получение кредита или льготных условий кредитования; ч. 2 - за незаконное получение государственного целевого кредита или его нецелевое использование. Оба деяния признаются преступными при условии причинения крупного ущерба. Предметом первого преступления является кредит в виде денежной ссуды, а также товарный (вещи, определяемые родовыми признаками, - ст. 822 ГК РФ) или коммерческий (в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки или рассрочки оплаты товаров, работ, услуг - ст. 823 ГК РФ) кредит, предметом второго преступления - государственный целевой кредит (ссуда в денежной форме), выдаваемый Центральным банком РФ из бюджетных средств или из средств государственных внебюджетных фондов для реализации конкретных государственных программ (социальных, развития военно-промышленного комплекса, транспортной системы, энергоресурсов, малого и среднего предпринимательства и т.д.).

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 176 УК, характеризуется действиями: а) получением кредита, б) получением льготных условий кредитования индивидуальным предпринимателем или руководителем организации. Получение кредита означает вступление одной стороны (заемщика в лице индивидуального предпринимателя или организации) в такие договорные отношения, которые порождают обязанность другой стороны (кредитора - банка или другой

кредитной организации) передать в собственность заемщику денежные суммы или другое имущество на определенный срок под условием обязательного их возврата и выплаты процентов по ним (ст. 819 ГК РФ).

Понятие индивидуального предпринимателя, организации - юридического лица (банка и кредитной организации) были рассмотрены ранее (см. § 2 настоящей главы).

Центральный банк РФ как орган банковского регулирования и банковского надзора устанавливает обязательные для кредитных организаций и банковских групп правила проведения банковских операций, включая операции по кредитам <1>.

<1> См. ст. ст. 56, 57 Федерального закона от 10 июля 2002 г. N 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)".

Предоставление банком денежных средств в кредит юридическим лицам осуществляется только в безналичном порядке путем зачисления денежных сумм на их расчетные счета; физическим лицам, в том числе индивидуальным предпринимателям, - в безналичном порядке путем зачисления на его расчетный счет или на счет пластиковой карточки либо наличными денежными средствами через кассу банка. По поручению заемщика деньги могут быть направлены на оплату предъявленных расчетных счетов. Выдача кредита в иностранной валюте производится только в безналичном порядке. Сумма кредита и его процентная ставка устанавливаются сторонами в договоре кредита. Способы обеспечения возврата кредита являются: поручительство других лиц или организаций, гарантия другого банка, залог имущества (движимого или недвижимого), в том числе ценных бумаг (государственных или иных ценных бумаг). Возврат основного долга по кредиту осуществляется одновременно или частями в сроки, указанные в договоре. Проценты за пользование кредитом уплачиваются ежемесячно <1>.

<1> См.: ст. 33 Закона РФ от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности" // СЗ РФ. 1996. N 6. Ст. 492 (в ред. Федерального закона от 3 февраля 1996 г. N 17-ФЗ); Положение о порядке предоставления (размещения) кредитными организациями денежных средств и их возврата (погашения), утв. ЦБ РФ от 31 августа 1998 г. N 54-П; Инструкция Сбербанка России от 26 октября 1993 г. N 26-р "О кредитовании юридических лиц учреждениями Сберегательного банка Российской Федерации"; Правила кредитования физических лиц учреждениями Сбербанка России, утв. Сбербанком России 10 июля 1997 г. N 229-р, и другие нормативные правовые акты.

Льготные условия кредитования - более выгодные условия, в сравнении с общими, устанавливаются кредитором. Это могут быть: более низкая ставка кредита, более долгосрочный его характер, отсрочка первого взноса в счет погашения ссуды и т.д. Например, льготные условия кредитования установлены для субъектов малого и среднего предпринимательства в соответствии с Федеральным законом от 24 июля 2007 г. N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" <1> или для граждан, нуждающихся в улучшении жилищных условий, а также юридических лиц, получающих заемные средства для строительства (реконструкции) и приобретения жилья, обустройства земельных участков под жилищное строительство <2>.

<1> РГ. 31.07.2007. N 164.

<2> См.: Положение о жилищных кредитах, утв. Указом Президента РФ от 10 июня 1994 г. N 1180 // СЗ РФ. 1994. N 7. Ст. 692.

Закон определяет способ совершения преступления: путем предоставления банку или иному кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии заемщика, в связи с чем получение кредита становится незаконным. При заключении кредитного договора будущий заемщик обязан представить,

кроме заявления (для индивидуальных предпринимателей) и заявки (для юридических лиц), документы, удостоверяющие личность заемщика и его статус, личность поручителя, документы, подтверждающие их благонадежность, а именно сведения о хозяйственном положении и финансовом состоянии <1>.

<1> См.: Методические рекомендации ЦБ РФ от 5 октября 1998 г. N 273-Т к Положению Банка России от 31 августа 1998 года N 54-П "О порядке предоставления (размещения) кредитными организациями денежных средств и их возврата (погашения)".

Хозяйственное положение - это данные о недвижимости, которая может выступать в качестве залога как один из способов обеспечения возврата кредита, сведения о запасах сырья или готовой продукции, о наличии договоров с другими партнерами и т.д.

Финансовое состояние - это сведения о материальных ресурсах заемщика для обоснования кредита в денежном выражении, что подтверждается выписками из расчетного счета, сведениями о балансе на последнюю отчетную дату и на день обращения за кредитом, аудиторским заключением о проверке достоверности годового баланса, списком кредиторов и должников (для юридических лиц), декларацией о доходах за предыдущий год, заверенной налоговой инспекцией, справкой о наличии или отсутствии других кредитных договоров (для индивидуальных предпринимателей).

В нарушение установленных правил виновный (индивидуальный предприниматель или руководитель организации) представляет банку или иной кредитной организации заведомо ложные сведения о своей благонадежности, т.е. получает кредит обманным способом. При достоверной информации о хозяйственном положении или финансовом состоянии заемщика, а также о личности заемщика кредит не был бы выдан. Сообщение ложной информации технически может быть передано в письмах, по факсу, устно в ходе переговоров, путем подложных документов. Например, представляется поддельный документ, подтверждающий гарантии возврата кредита другого банка, или поддельное свидетельство о праве собственности на имущество, которое выступает в виде залога (на квартиру, транспортное средство и т.д.), или виновный выдает себя за субъекта малого предпринимательства (якобы производит коляски или иные средства адаптации инвалидов).

Изготовление и использование подложных документов дополнительной квалификации по ст. ст. 292 или 327 УК не требуют, так как охватываются признаками данного состава преступления <1>.

<1> В литературе встречаются противоположные мнения (см.: Уголовное право России. Т. 2. Особенная часть: Учебник / Под ред. проф. А.Н. Игнатова и проф. Ю.А. Красикова. М., 2005. С. 278; Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. М.: Эксмо, 2007. С. 258).

Состав по конструкции материальный. Законодатель в качестве обязательного признака объективной стороны включил общественно опасные последствия в виде крупного материального ущерба. Преступление признается оконченным с момента причинения такого ущерба, понятие которого дается в примечании к ст. 169 УК РФ, - сумма свыше 250 тыс. руб. <1>. Причинение ущерба на меньшую сумму влечет административную ответственность по ст. 14.11 КоАП РФ.

<1> Следует считать ошибочным утверждение о том, что закон не указывает, когда материальный ущерб признается крупным, и что этот вопрос решается в зависимости от обстоятельств дела (см.: Уголовное право России. Т. 2. Особенная часть: Учебник / Под ред. проф. А.Н. Игнатова и проф. Ю.А. Красикова. М., 2006. С. 322, 324; Дугричилова Д.М. Актуальные проблемы квалификации незаконного получения кредита // Уголовное право: стратегия развития в XXI веке. М., 2004. С. 353).

В литературе встречаются различные мнения по поводу содержания понятия "крупного ущерба". Одни авторы считают достаточным прямой действительный ущерб <1>, другие - включают в это понятие и упущенную выгоду <2>, некоторые дополняют его расходами, связанными с совершением преступления. Представляется более обоснованной точка зрения, согласно которой крупный ущерб состоит из суммы кредита и упущенной выгоды в виде невыплаченных процентов. Ущерб может быть причинен не только кредитору, но и поручителю или гаранту, другим хозяйствующим субъектам.

<1> См.: Гаухман Л.Д. Соотношение крупного размера и крупного ущерба по УК РФ // Законность. 2001. N 1. Ст. 33, 34; Тюнин В.И. Некоторые аспекты толкования примечаний к уголовному закону, охраняющему отношения в сфере экономической деятельности. СПб., 2001.

<2> См.: Волженкин Б.В. Преступления в сфере экономической деятельности. СПб., 2002. С. 139, 140, 254.

Следует обратить внимание на особенность объективной стороны преступления при установлении третьего ее признака - причинной связи между действиями заемщика и причинением крупного ущерба. Главное в содержании объективной стороны заключается в том, что виновный не только получил кредит обманным способом, но и не возвратил его, в результате чего и был причинен крупный материальный ущерб. Состав преступления по структуре является сложным: объективная сторона характеризуется действием и бездействием (получением и невозвращением кредита), а также общественно опасными последствиями (крупным ущербом). Это не указано в законе, но вытекает из его толкования. Поэтому причинную связь следует устанавливать не между незаконным получением кредита и крупным материальным ущербом, а между невозвращением кредита и материальным ущербом. В случае, когда кредит погашен своевременно, хотя и был получен обманным путем, вопрос об уголовной ответственности за данное преступление не возникнет, поскольку отсутствует признак причинения крупного материального ущерба. Но виновный может быть привлечен к ответственности по ст. 292 или ст. 327 УК.

Причинная связь также должна быть установлена между незаконным получением льгот и причинением крупного ущерба. В этом случае возврат полученной ссуды принимать во внимание не следует.

Преступление, предусмотренное ст. 176 УК, имеет сходные черты с мошенничеством (ст. 159 УК) по способу совершения и общественно опасным последствиям. Разграничиваются они по субъективной стороне. При мошенничестве лицо, обращаясь с заявлением (заявкой) на получение кредита и представляя подложные документы, имеет целью не возвращать полученную ссуду <1>. При незаконном получении кредита такая цель отсутствует. Виновный, оценивая свои материальные возможности, хотя и осознает степень риска, но надеется вернуть кредит.

<1> Так, в начале и середине 90-х годов прошлого века были совершены многомиллиардные мошеннические хищения из банков России путем использования фиктивных документов: фальшивых авизо и чеков "Россия". Было возбуждено более тысячи уголовных дел на сумму 598 млрд. руб. См.: Щит и меч. 1996. N 11 - 12. С. 7.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом, что подтверждается целенаправленностью действий субъекта на получение необоснованного кредита, и фактом его невозвращения, причинившего крупный ущерб кредитору или другим лицам. Виновный, получая кредит или незаконные льготы обманным способом, осознает общественно опасный характер своих действий, предвидит неизбежность причинения крупного ущерба в случае невозвращения кредита и желает его причинить.

Данной позиции придерживаются не все авторы. Значительная часть считают, что преступление может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом <1>, некоторые усматривают только косвенный умысел и легкомыслие <2>, а отдельные авторы допускают все четыре вида вины: прямой, косвенный умысел, легкомыслие и небрежность <3>, что нельзя признать достаточно обоснованным. В случае невозвращения кредита общественно опасные последствия в виде крупного ущерба неизбежны, что характерно только для прямого умысла.

<1> См., например: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 256.

<2> См.: Клепицкий И.А. Система хозяйственных преступлений. М., 2005. С. 358.

<3> См.: Дугричилова Д.И. Указ. соч. С. 353.

Субъект преступления - специальный: индивидуальный предприниматель или руководитель организации. Возраст субъекта определяется в зависимости от статуса заемщика. Но во всех случаях субъектом может быть лицо в возрасте не моложе 16 лет.

Часть 2 ст. 176 УК предусматривает ответственность за незаконное получение государственного целевого кредита и использование его не по прямому назначению. Государственный целевой кредит предоставляется из фондов федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ или из государственных внебюджетных фондов России. Кредит выдается на основании договора Банком России только юридическим лицам, не являющимися государственными или муниципальными предприятиями, для финансирования специальных государственных программ, который можно использовать строго по целевому назначению. Бюджетный кредит предоставляется на условиях возмездности и возвратности. Способы обеспечения исполнения обязательств по возврату могут быть только банковские гарантии, залог имущества, в том числе в виде акций, иных ценных бумаг, паев, в размере не менее 100% предоставляемого кредита. Бюджетные кредиты, выдаваемые государственным или муниципальным унитарным предприятиям, могут быть беспроцентными и предоставляются в пределах лимитов, предусмотренных соответствующими бюджетами <1>.

<1> См. ст. ст. 93.2 - 93.4 Бюджетного кодекса РФ.

Объективная сторона преступления выражается в трех формах действий: а) незаконное получение государственного целевого кредита, б) использование такого кредита не по назначению, в) невозвращение суммы кредита - и в наступлении общественно опасных последствий в виде крупного ущерба.

Закон не называет способ совершения преступления, подчеркивая только признак незаконности полученного кредита. Лицо не имело права на его получение или получило кредит в нарушение установленной процедуры (вне конкурса, без участия в аукционе). Представляется, что способ может быть аналогичным, как в ч. 1 ст. 176 УК. Преступление может быть совершено также путем подкупа должностного лица, от которого зависит решение вопроса о кредите или которое может повлиять на его положительное решение. При использовании такого способа требуется дополнительная квалификация по ст. 291 УК (дача взятки).

Использование целевого кредита не по назначению означает, что государственный целевой кредит получен законно, но использован организацией не в тех целях. Например, бюджетный кредит был выделен на ликвидацию стихийного бедствия, но был истрачен на строительство спортивного комплекса.

Состав по конструкции материальный. Преступление признается оконченным с момента причинения крупного ущерба в размере свыше 250 тыс. руб. (примечание к ст. 169 УК). Ущерб может быть причинен гражданам (например, медицинская фирма вместо закупки лекарств для инвалидов потратила кредит на приобретение помещения под офис), организациям (например, коммерческому банку, выступившему гарантом) или

государству (например, кредит был выделен акционерному обществу для расширения производства в самолетостроении, но был использован на уплату долгов по другим кредитам).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что незаконно получает государственный целевой кредит, и не погашает его или тратит его не по целевому назначению, предвидит неизбежность причинения крупного ущерба и желает его причинить.

Субъект преступления - специальный: руководитель юридического лица, а также индивидуальный предприниматель.

Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК). Некоторые авторы при исследовании данной проблемы выделяют дополнительный объект, что представляется обоснованным. Таким объектом признаются имущественные интересы кредитора <1>. Вызывает несогласие предложение других авторов считать дополнительным объектом отношения, обеспечивающие исполнение судебного акта <2>. Судебное решение, устанавливающее факт кредиторской задолженности, не порождает таких отношений. Кроме того, ст. 315 УК имеет в виду других субъектов преступления, а не организацию-должника.

<1> См.: Уголовное право России. Части Общая и Особенная: Учебник. 5-е изд. / Под ред. проф. А.И. Рарога. М., 2004. С. 438; Рарог А.И., Есаков Г.А., Чучаев А.И., Степалин В.П. Уголовное право России. Части Общая и Особенная: Курс лекций. 2-е изд. / Под ред. проф. А.И. Рарога. М., 2007. С. 321.

<2> См.: Российское уголовное право. Особенная часть: Учебник. Т. 2 / Под ред. проф. Л.В. Иногамовой-Хегай, проф. В.С. Комиссарова, проф. А.И. Рарога. М., 2006. С. 246.

Предметом преступления является кредиторская задолженность в виде денежных средств, которая включает сумму всех денежных обязательств должника (в том числе оплату ценных бумаг), возникших не только по кредитному договору, но и по другим гражданско-правовым сделкам (ст. ст. 307 - 309 ГК РФ). Кредиторская задолженность может возникнуть только в сфере имущественных отношений как результат неисполнения обязательств должником перед гражданами, организациями, государством (ст. ст. 810, 819, 822, 823 ГК РФ). Законы РФ не определяют понятия кредиторской задолженности, нет единого мнения по данному вопросу и в науке уголовного права. Некоторые ученые полагают, что кредиторская задолженность касается долгов только по кредитному договору <1>. Федеральный закон от 21 ноября 1996 г. N 129-ФЗ "О бухгалтерском учете" (ст. ст. 1, 2, 8, 12 и 15), формулируя понятие бухгалтерского учета, включает в число его объектов "обязательства и их движение" <2>, что позволяет толковать термин "кредиторская задолженность" значительно шире. Положение по бухгалтерскому учету, утв. Приказом Минфина России от 6 июля 1999 г. N 43н, обязывает организации при составлении бухгалтерского отчета указывать полученные кредиты и займы (п. 29) с выделением на начало и конец отчетного периода наличия кредиторской задолженности по отдельным ее видам (п. 27), в частности: по поставкам и подрядам, по вексям к уплате, задолженностям перед дочерними и зависимыми обществами, перед персоналом организации, бюджетом и государственными внебюджетными фондами, по выплате доходов учредителям и участникам организации, по авансам и прочим обязательствам (п. 19) <3>. Из этого следует, что кредиторская задолженность может образовываться из любых обязательств организации или индивидуального предпринимателя в процессе их хозяйственной деятельности <4>.

<1> См.: Уголовное право России. Части Общая и Особенная: Учебник. 5-е изд. / Под ред. проф. А.И. Рарога. С. 438 (автор - проф. Б.В. Яценко).

<2> См.: ст. ст. 1, 2, 8, 12 и 15 Федерального закона от 21 ноября 1996 г. N 129-ФЗ "О бухгалтерском учете" // СЗ РФ. 1996. N 48. Ст. 5369.

<3> См.: Положение по бухгалтерскому учету "Бухгалтерская отчетность организации" (ПБУ 4/99) в ред. Приказа Минфина России от 18 сентября 2006 г. N 115н.

<4> Индивидуальные предприниматели ведут учет доходов и расходов по упрощенной системе в порядке, установленном гл. 26.2 НК РФ (см. п. 3 ст. 4 Федерального закона "О бухгалтерском учете").

Задолженность по оплате ценных бумаг есть часть кредиторской задолженности. Понятие ценных бумаг раскрывается в ст. ст. 142 и 143 ГК РФ. К ценным бумагам относятся: государственная облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификат, акция и другие документы, отнесенные законами РФ к ценным бумагам.

Объективная сторона преступления характеризуется бездействием - неисполнением своих обязательств перед кредиторами и другими лицами по истечении срока, обусловленного договором или федеральным законом. Закон называет две формы бездействия: а) злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности; б) злостное уклонение от оплаты ценных бумаг.

В отношении первой формы закон устанавливает признак "крупного размера" кредиторской задолженности. Крупным размером задолженности признается, в соответствии с примечанием к ст. 169 УК, сумма свыше 250 тыс. руб. Уголовную ответственность за злостное уклонение от оплаты ценных бумаг закон не связывает с крупным размером, что нельзя признать достаточно обоснованным. Задолженность по оплате ценных бумаг является частью кредиторской задолженности. Например, кредит был получен заемщиком под залог векселей и заемщик злостно уклоняется от их оплаты. Две формы уклонения от погашения кредиторской задолженности различаются только по предмету посягательства. Нельзя признать, что преступление, совершенное во второй форме бездействия, более опасное, поэтому размер непоплаченных ценных бумаг не должен влиять на квалификацию.

Статья 177 УК устанавливает уголовную ответственность не за простое уклонение от погашения кредиторской задолженности по кредитам и другим договорам имущественного характера, а за злостное. Закон не раскрывает это понятие. Оно является оценочным. Представляется, что при определении "злостности" следует учитывать несколько обстоятельств и в первую очередь наличие вступившего в законную силу судебного акта, что согласно закону является обязательным признаком объективной стороны данного преступления. Кредитор защитил свои имущественные права в суде, который подтвердил в своем решении факт кредиторской задолженности заемщика, но это еще не является свидетельством того, что виновный злостно уклоняется от погашения своих долгов. Немаловажную роль играют два других обстоятельства: фактическое наличие материальных средств для погашения долга и поведение должника, свидетельствующее о нежелании выполнить свои обязательства перед кредиторами. Такое поведение может выражаться в воспрепятствовании исполнительному производству, возбужденному по заявлению взыскателя судебным приставом-исполнителем. Например, должник препятствует описи и реализации имущества, на которое обращено взыскание, или изменил фамилию и место жительства, скрыл ценное имущество, перевел активы из одного банка в другой и т.д., за что подвергался административной ответственности по ст. 17.8 ("Воспрепятствование законной деятельности судебного пристава") и ст. 17.14 ("Нарушение законодательства об исполнительном производстве") КоАП. Только при таком условии можно сделать вывод о злостном уклонении виновного от погашения кредиторской задолженности. При наличии в действиях лица, нарушающего законодательство РФ об исполнительном производстве, признаков состава преступления судебный пристав-исполнитель вносит в соответствующий орган представление о привлечении лица к уголовной ответственности <1>.

<1> См.: ч. 4 ст. 113 Федерального закона от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" // СЗ РФ. 2007. N 41. Ст. 4849.

Состав по конструкции формальный. Преступление признается оконченным с момента выполнения всех признаков объективной стороны, включая признак злостности. Не представляется обоснованным мнение многих ученых, которые считают данный состав материальным <1>. Нельзя отождествлять понятия "ущерб" и "размер", хотя законодатель исчисляет оба понятия в одном денежном выражении (более 250 тыс. руб.). Содержание этих терминов различное: "ущерб" означает общественно опасное последствие, "размер" относится к характеристике объема общественно опасного действия.

<1> См., например: Яни П.С. Длющиеся преступления с материальным составом // Российская юстиция. 1999. N 1. Ст. 40 - 41.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что злостно уклоняется от погашения кредиторской задолженности в крупном размере, имея реальную возможность ее погасить, скрывается сам или скрывает свое имущество либо иным способом противодействует исполнению решения суда о взыскании с него долга, и желает уклониться от погашения кредиторской задолженности.

В литературе встречаются утверждения о возможности совершения данного преступления с косвенным умыслом <1>.

<1> См.: Гуев А.Н. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации для предпринимателей. М., 2006. С. 101; Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 288.

Субъект преступления специальный - должник: руководитель организации или гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель. Осуществлять свои права и исполнять обязанности в исполнительном производстве самостоятельно и через своих представителей могут лица по достижении ими возраста 18 лет. Несовершеннолетний гражданин, достигший возраста 16 лет, может осуществлять свои права и обязанности в исполнительном производстве в случае объявления его полностью дееспособным (эмансипация) <1>. Однако следует иметь в виду, что денежные кредиты выдаются банками работающим (не менее 6 месяцев) гражданам, достигшим возраста 18 лет.

<1> См. ст. 51 Федерального закона "Об исполнительном производстве".

Следовательно, субъектом преступления может быть физическое вменяемое лицо: индивидуальный предприниматель, достигший 18 лет, а в случаях, не связанных с банковскими кредитами, - достигший 16 лет. Руководитель организации практически будет в более старшем возрасте чем 18 лет.

Неправомерные действия при банкротстве (ст. 195 УК). Банкротством (несостоятельностью) признается установленная арбитражным судом неспособность должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанности по оплате обязательных платежей <1>. Должником может быть гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель, а также юридическое лицо. Денежное обязательство - это обязанность должника уплатить кредитору определенную денежную сумму по гражданско-правовой сделке или по другому основанию, предусмотренному ГК РФ. Обязательные платежи включают налоги, сборы и иные обязательные взносы в бюджет России и бюджеты субъектов РФ, а также в государственные внебюджетные фонды в соответствии с российским законодательством. Основания для признания должника банкротом, порядок и условия осуществления мер по предупреждению несостоятельности (банкротства), порядок и условия проведения

процедур банкротства устанавливаются, в соответствии с нормами ГК РФ, Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" и другие федеральные нормативные правовые акты. Дела о банкротстве рассматриваются только арбитражным судом.

<1> См.: ст. 65 ГК РФ; ст. 2 Федерального закона от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" // СЗ РФ. 2002. N 43. Ст. 4190; см. также Положение о порядке предъявления требований по обязательствам перед Российской Федерацией в делах о банкротстве и в процедурах банкротства, утв. Постановлением Правительства РФ от 29 мая 2004 г. N 257 // СЗ РФ. 2004. N 23. Ст. 2310.

Гражданин, в том числе предприниматель, признается банкротом, если суд признает его неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение трех месяцев с даты, когда они должны быть исполнены, в совокупности на сумму 10 тыс. руб. и более при условии, если сумма его долга превышает стоимость принадлежащего ему имущества.

Юридическое лицо может быть признано банкротом, если оно не исполнит в течение того же срока (трех месяцев) свои денежные обязательства и обязанность по уплате обязательных платежей, если совокупная сумма долгов юридического лица составит не менее 100 тыс. руб. (ст. ст. 3, 6 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" <1>).

<1> Далее - Закон о банкротстве.

Дополнительным объектом преступления являются имущественные интересы кредиторов и других лиц. Предметом преступления могут выступать имущество должника или сведения о нем; имущественные права и имущественные обязанности или информация о них; бухгалтерские и иные учетные документы должника-организации или должника - индивидуального предпринимателя.

Объективная сторона преступления характеризуется действиями должника, которые являются незаконными, поскольку нарушают установленный порядок осуществления процедуры банкротства. Часть 1 ст. 195 УК предусматривает пять альтернативных форм преступной деятельности: 1) сокрытие имущества или сведений о нем; 2) сокрытие имущественных прав и имущественных обязанностей или любой информации об имущественных правах и имущественных обязанностях; 3) передача имущества во владение иным лицам; 4) отчуждение или уничтожение имущества; 5) сокрытие, уничтожение, фальсификация бухгалтерских и иных учетных документов.

Важными признаками рассматриваемого преступления являются: обстановка совершения преступления - наличие признаков банкротства и крупный ущерб как результат совершения правонарушений. Крупный ущерб - ущерб на сумму свыше 250 тыс. руб. (примечание в ст. 169 УК). Наличие признаков банкротства внешне проявляется в приостановлении текущих платежей и оплаты денежных обязательств кредиторам индивидуальным предпринимателем в течение трех месяцев со дня срока их исполнения. Для определения юридических признаков банкротства, которые могут быть установлены арбитражным судом, следует учитывать: размер денежных обязательств за полученные товары, выполненные работы, оказанные услуги; сумму займов с процентами; задолженность по выплатам заработной платы и выходных пособий работникам, исполняющим свои обязанности по трудовому договору; доходов, которые должны быть выплачены учредителям (участникам) организаций; размер обязательных платежей в бюджет и во внебюджетные государственные фонды и других обязательных уплат (ст. 4 Закона о банкротстве).

Следует обратить внимание на неоднозначность толкования в юридической литературе признаков банкротства как одной из обязательных характеристик объективной

стороны преступления. Большая часть авторов связывают этот признак с решением арбитражного суда о признании юридического лица или индивидуального предпринимателя банкротом, что, как представляется, сужает сферу действия закона. Значительная часть действий виновных, нарушающих кредитные отношения и порядок проведения процедур банкротства, могут быть совершены до принятия судом решения о банкротстве.

Закон о банкротстве включает не только процедуру признания лица банкротом, но и меры по предупреждению банкротства. Следует, хотя бы в общих чертах, проследить осуществление процедуры банкротства, что бесспорно поможет в конкретизации признаков объективной стороны данного преступления.

Процедура банкротства начинается с возбуждения арбитражным судом производства о банкротстве по заявлению должника, конкурсного кредитора или уполномоченных органов. Конкурсный кредитор - представитель кредиторов, который уполномочен участвовать в конкурсном производстве. Уполномоченный орган - налоговая или таможенная службы. В некоторых случаях, предусмотренных законом, должник не только имеет право, но и обязан обратиться в арбитражный суд с заявлением о возбуждении производства о банкротстве в связи с предвидением банкротства (ст. 9 Закона о банкротстве).

Судебная процедура о банкротстве включает пять стадий (процедур): а) наблюдение; б) финансовое оздоровление; в) внешнее управление; г) конкурсное производство; д) мировое соглашение, - из которых первые три осуществляются судом до принятия решения о банкротстве. На этих стадиях принимаются меры по предотвращению банкротства. Мировое соглашение между должником и кредиторами может быть заключено на любой стадии.

Процедура банкротства кредитных организаций регулируется Федеральным законом от 25 февраля 1999 г. N 40-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций" (ст. ст. 3, 4, 5, 7, 16, гл. VI) и имеет свои особенности <1>. Она состоит из: а) мер по предупреждению банкротства, применяемых кредитными организациями под контролем Банка России в досудебном порядке (финансовое оздоровление, реорганизация кредитной организации, приведение в соответствие размера уставного капитала, назначение временной администрации после отзыва Банком России лицензии на осуществление банковских операций) и б) признания арбитражным судом кредитной организации банкротом и открытия конкурсного производства, осуществляемого арбитражным судом в соответствии с Законом о банкротстве. Процедуры - наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление и мировое соглашение, предусмотренные для других организаций и индивидуальных предпринимателей, в отношении кредитных организаций не применяются.

<1> СЗ РФ. 1999. N 9. Ст. 1097.

Уголовный закон устанавливает ответственность за незаконные действия, которые могут быть совершены только до принятия судом решения о банкротстве, поскольку такое решение принимается по общему правилу после внешнего управления (в некоторых случаях и раньше) или по окончании срока действия временной администрации в кредитной организации, когда все меры по финансовому оздоровлению должника и восстановлению его платежеспособности исчерпаны и суд открывает процедуру конкурсного производства. На этом этапе ни руководитель должника-организации, ни должник-предприниматель уже не могут совершить каких-либо противоправных действий, поскольку они отстранены от дел еще ранее. Их полномочия перешли к внешнему управляющему или временной администрации. Закон предусматривает и упрощенный порядок банкротства, включающий заявление индивидуального предпринимателя и открытие судом сразу конкурсного производства.

Таким образом, неправомерные действия, предусмотренные в диспозиции ст. 195 УК, могут быть совершены только при наличии признаков банкротства, удостоверенных арбитражным судом при возбуждении производства о банкротстве, т.е. на стадиях наблюдения и финансового оздоровления, а не после признания должника банкротом. Несостоятельность должника образовалась не из-за его умышленных действий (тогда это будет преднамеренное банкротство - ст. 197 УК), а сложилась в результате неблагоприятной для него обстановки на рынке или в связи с неэффективностью действий руководителя либо индивидуального предпринимателя. И в стремлении выйти из этой ситуации с меньшими для себя потерями должник прибегает к неправомерным действиям - за счет кредиторов, в обстановке наличия признаков банкротства. Неправомерные действия руководителя кредитной организации могут быть совершены на стадии мер по предупреждению банкротства, принимаемых Банком России в досудебном порядке, до отстранения его от руководства.

Соккрытие имущества предполагает любой способ невключения в конкурсную массу, на которую может быть обращено взыскание кредиторов, и буквально означает: спрятать, вывезти в другой город, перевести денежные активы на другой счет и т.д. Под имуществом следует понимать вещи, деньги, ценные бумаги, само предприятие, оборудование, сырье, готовую продукцию (ст. 132 ГК РФ). Сведения об имуществе могут относиться к различным его характеристикам: к сумме денежных средств, наименованию ценных бумаг, к количеству, весу, качественному состоянию, о месте его нахождения и т.д. Соккрытие имущественных прав и имущественных обязанностей или информации о них означает, что должник скрыл договоры, по которым ему причитаются определенные выплаты, скрыл свои обязательства перед некоторыми кредиторами для того, чтобы они не были включены в реестр требований кредиторов. Передача имущества во владение иным лицам - передача имущества в аренду по заниженным расценкам, в доверительное управление, в качестве вклада в уставной (складочный) капитал. Отчуждение имущества может быть совершено путем продажи по заниженным ценам, путем дарения, неэквивалентного обмена, что свидетельствует о переходе права собственности к другим лицам. Уничтожение имущества означает физическое его разрушение, приведение в негодное состояние с исключением его из баланса. Соккрытие, уничтожение, фальсификация бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность - это не самостоятельное неправомерное действие должника, а способ совершения других неправомерных действий при банкротстве. Это выражается в фальсификации баланса, сокрытии отчетов о прибылях, исправлениях в реестре первичного бухгалтерского учета (в счетах, счетах-фактурах, квитанциях, кассовых ордерах, ведомственных реестрах). Иные учетные документы включают акты об инвентаризации, акты по оценке основных средств <1>. Нельзя скрывать сведения об имуществе или об имущественных правах и имущественных обязанностях, не прибегая к подлогам в финансовых документах.

<1> См. гл. II Федерального закона от 21 ноября 1996 г. N 129-ФЗ "О бухгалтерском учете".

Перечисленные действия физически могут быть совершены и до возбуждения арбитражным судом производства о банкротстве, но юридическое значение они приобретают только после установления признаков банкротства в судебном порядке. Следствием перечисленных неправомерных действий является крупный ущерб, причиненный кредиторам, бюджету, внебюджетным фондам, учредителям, работникам и другим лицам.

Состав по конструкции материальный. Преступление признается оконченным с момента фактического причинения крупного ущерба в размере более 250 тыс. руб. (примечание к ст. 169 УК). Причинение ущерба в меньшем размере влечет

административную ответственность по ст. 14.13 КоАП РФ. О крупном размере можно судить только после принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства. Следовательно, уголовное дело по признакам ч. 1 ст. 195 УК может быть возбуждено после вступления в законную силу судебного акта (определения) о прекращении конкурсного производства по указанному основанию. Фальсификация бухгалтерской отчетности и иных документов об экономической деятельности виновного не требует дополнительной квалификации по ст. ст. 292, 325 или ст. 327 УК, так как эти действия охватываются признаками ст. 195 УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что скрывает имущество или сведения о нем, скрывает свои имущественные права и имущественные обязанности, фальсифицируя бухгалтерские и другие отчетные документы, совершает иные действия, предусмотренные ч. 1 ст. 195 УК, предвидит неизбежность причинения крупного ущерба в случае признания его банкротом и желает наступления этих последствий в целях извлечения материальной выгоды за счет имущества кредиторов, государства и других лиц.

В уголовно-правовой литературе распространено мнение, что данное преступление может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом <1>. Некоторые авторы считают, что виновный действует в отношении действий с прямым умыслом, а по отношению к возможным последствиям - или с прямым, или с косвенным умыслом <2>, что нельзя признать достаточно обоснованным.

<1> См., например: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 288; Клепицкий И.А. Указ. соч. С. 331, 332; Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. проф. Л.В. Иногамовой-Хегай, проф. А.И. Рарога, проф. А.И. Чучаева. М., 2006. С. 264; Уголовное право России. Т. 2. Особенная часть: Учебник / Под ред. проф. А.И. Игнатова и проф. Ю.А. Красикова. М., 2005. С. 342; Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. проф. А.И. Рарога. М., 2007. С. 249 и другие источники.

<2> См.: Лопашенко Н.А. Вопросы квалификации преступлений в сфере экономической деятельности. Саратов: Изд. Саратовского университета, 1997. С. 125.

Субъект преступления - специальный: руководитель юридического лица или индивидуальный предприниматель.

Следует отметить, что вопрос о субъекте данного преступления изложен в литературе неоднозначно. Многие авторы наравне с руководителем организации и индивидуальным предпринимателем признают субъектом преступления собственника <1>. Следует иметь в виду, что редакция ст. 195 УК изменена Федеральным законом от 19 декабря 2005 г. N 161-ФЗ, который обоснованно исключил собственника из числа субъектов рассматриваемого преступления.

<1> См.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. проф. Л.В. Иногамовой-Хегай, проф. А.И. Рарога, проф. А.И. Чучаева. М., 2006. С. 264; Уголовное право России: Учебник. Т. 2. Особенная часть / Под ред. проф. А.И. Игнатова и проф. Ю.А. Красикова. М., 2005. С. 341; Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. проф. Л.В. Иногамовой-Хегай, проф. В.С. Комиссарова, проф. А.И. Рарога. М., 2007. С. 249 и другие источники.

Не представляется обоснованным мнение некоторых авторов, признающих возможным субъектом преступления арбитражного управляющего на стадиях внешнего управления (внешний управляющий) и конкурсного производства (конкурсный управляющий), обосновывая это тем, что руководитель организации отстранен судом от исполнения своих обязанностей и его функции перешли к арбитражному управляющему <1>.

<1> См.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 287; Есаков Г.А., Рарог А.И., Чучаев А.И. Настольная книга судьи по уголовным делам / Отв. ред. проф. А.И. Рарог. М., 2007. С. 300; Рарог А.И., Есаков Г.А., Чучаев А.И., Степалин В.П. Уголовное право России. Части Общая и Особенная: Курс лекций. 2-е изд. / Под ред. А.И. Рарога. М., 2007. С. 318; Шишко И.В. Субъекты преступлений, связанных с банкротством // РЮ. 2000. N 8. С. 41.

Арбитражный управляющий (временный, административный, внешний, конкурсный) не может быть субъектом преступлений, связанных с банкротством, в том числе на стадиях внешнего управления и конкурсного производства, поскольку он назначается арбитражным судом не для руководства организацией, а для ведения процедур банкротства и для выполнения иных полномочий, установленных федеральным законом <1>. При проведении процедур банкротства арбитражный управляющий обязан действовать разумно и добросовестно в интересах как должника, так и кредиторов, а также в интересах общества и государства (ст. 24 Закона о банкротстве). Он осуществляет свою деятельность в статусе индивидуального предпринимателя (ст. 20 Закона о банкротстве), действует только от своего имени, а не от имени организации (за исключением процедуры заключения мирового соглашения) и небесконтрольно: принимает решения только с согласия собрания кредиторов (комитета кредиторов) и под наблюдением арбитражного суда. План внешнего управления и реестр кредиторов принимаются собранием кредиторов и утверждаются арбитражным судом. Однако арбитражный управляющий может быть соучастником (подстрекателем, пособником) преступлений, связанных с банкротством, на стадиях наблюдения и финансового оздоровления. В случае совершения самостоятельных действий - злоупотребления своими полномочиями на стадиях внешнего управления или конкурсного производства, причинивших крупный ущерб, он отвечает, как свидетельствует судебная практика, по ч. 1 ст. 201 УК или ч. 3 ст. 159 УК РФ.

<1> Данная позиция была высказана еще раньше профессором Н.А. Лопашенко в кн. "Преступления в сфере экономической деятельности (комментарий к главе 22 УК РФ)" (Ростов-на-Дону, 1999. С. 302, 303), но, к сожалению, в дальнейшем автор отказалась от нее и, ссылаясь на новую редакцию ч. 1 ст. 195 УК (в ред. Федерального закона от 19 декабря 2005 г. N 161-ФЗ), пришла к выводу, что субъектом преступления может быть любое лицо, в том числе арбитражный управляющий или частное лицо.

Не представляется достаточно обоснованным мнение некоторых авторов, которые толкуют признаки субъекта слишком широко ("общий субъект"), считая, что им может быть для преступлений, предусмотренных ч. ч. 1 и 3 ст. 195 УК, любой работник юридического лица или кредитной организации, достигший возраста 16 лет <1>. Такие работники в конкретных случаях могут быть соучастниками (пособниками), но не исполнителями преступления.

<1> См.: Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. А.И. Рарога. М., 2007. С. 249, 254; Рарог А.И., Есаков Г.А., Чучаев А.И., Степалин В.П. Уголовное право России. Части Общая и Особенная: Курс лекций. 2-е издание / Под ред. проф. А.И. Рарога. М., 2007. С. 318.

Дополнительным непосредственным объектом преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 195 УК, является установленный законом порядок удовлетворения требований кредиторов.

Объективная сторона характеризуется неправомерными действиями руководителя организации-должника, учредителей (участников) коммерческих организаций, индивидуального предпринимателя по удовлетворению требований отдельных кредиторов при наличии признаков банкротства. Действия должников признаются

неправомерными, поскольку они совершаются с нарушением установленного законом порядка, а также заведомо в ущерб другим кредиторам. Федеральное законодательство предусматривает определенный порядок производства выплат кредиторам: устанавливает очередность выплат и особый порядок для тех случаев, когда должник не может по объективным причинам (имущества, денежных средств меньше, чем сумма всех требований кредиторов) погасить задолженность полностью. При таком положении требования кредиторов удовлетворяются с соблюдением очередности и пропорционально сумме требований (ст. ст. 25 и 64 ГК РФ, ст. 111 Федерального закона "Об исполнительном производстве"). Заведомость как признак объективной стороны будет иметь место только тогда, когда должник знает о своей фактической несостоятельности, понимает, что не может удовлетворить требования кредиторов в полном объеме, но сознательно нарушает принцип пропорциональности.

Для удовлетворения всех требований кредиторов установлен следующий порядок очередности: в первую очередь удовлетворяются требования по возмещению вреда жизни, здоровью; во вторую - производятся выплаты выходных пособий, заработной платы, по авторским договорам; в третью - погашаются требования кредиторов, обеспеченные залогом имущества должника; в четвертую - по обязательным платежам в бюджеты всех уровней и во внебюджетные фонды; пятая очередь включает расчеты с другими кредиторами, в том числе выплаты по кредитным договорам, по договорам поставки, выполнения работ, оказания услуг и т.д. Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди или пропорционально.

Закон установил признак, характеризующий обстановку совершения преступления, - при фактическом наличии признаков банкротства и размер причиненного ущерба кредиторам - свыше 250 тыс. руб. Действия должника могут быть совершены до судебного признания его банкротом, на тех стадиях, когда руководитель юридического лица, учредители (участники), индивидуальный предприниматель вправе самостоятельно распорядиться своим имуществом и производить погашение долгов, т.е. на стадиях наблюдения, финансового оздоровления и на стадии мер по предупреждению банкротства кредитных организаций.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что совершает неправомерные действия, нарушая установленный порядок удовлетворения требований кредиторов, осознает, что, отдавая предпочтение одним кредиторам, он действует заведомо в ущерб интересам других, предвидит неизбежность причинения крупного ущерба другим кредиторам и желает его причинить. Мотивы могут быть личными, корыстными, иными. На квалификацию они не влияют.

Субъект преступления специальный - должник: руководитель юридического лица, учредитель (участник) кредитной организации, индивидуальный предприниматель.

Часть 3 ст. 195 УК предусматривает ответственность за незаконное воспрепятствование деятельности арбитражного управляющего либо временной администрации кредитной организации в случаях, когда функции ее руководителя возложены на арбитражного управляющего или руководителя временной администрации, если эти действия (бездействие) причинили крупный ущерб.

Дополнительным непосредственным объектом являются отношения, обеспечивающие нормальную деятельность лиц, уполномоченных Банком России или арбитражным судом осуществлять процедуру финансового оздоровления кредитной организации, внешнего управления при проведении процедуры банкротства должника - юридического лица или должника - индивидуального предпринимателя.

Объективная сторона преступления характеризуется действием или бездействием - незаконным воспрепятствованием деятельности арбитражного управляющего или временной администрации по исполнению возложенных на них обязанностей.

Воспрепятствование выражается в двух формах преступной деятельности: а) уклонение либо отказ от передачи арбитражному управляющему или временной

администрации кредитной организации документов, необходимых для исполнения возложенных на них обязанностей; б) уклонение или отказ от передачи тем же лицам имущества, принадлежащего юридическому лицу либо кредитной организации. Важным признаком объективной стороны является обстановка совершения преступления: воспрепятствование совершается в то время, когда функции руководителя юридического лица либо кредитной организации возложены соответственно на арбитражного управляющего или руководителя временной администрации.

Полномочия руководителя юридического лица прекращаются с даты введения арбитражным судом внешнего управления, и его функции возлагаются на внешнего управляющего <1>. Полномочия руководителя кредитной организации (единоличного или коллегиального органа, совета директоров) приостанавливаются после отзыва Банком России лицензии на проведение банковских операций; с этого момента они переходят к временной администрации. Временная администрация является специальным органом управления кредитной организацией; она назначается Банком России, если кредитная организация не удовлетворяет требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) не исполняет обязанность по уплате обязательных платежей в сроки, превышающие 7 дней с момента наступления даты их удовлетворения или исполнения других платежей в связи с отсутствием или недостаточностью денежных средств на корреспондентских счетах кредитной организации. Временная администрация назначается на срок не более 6 месяцев для проведения мер по финансовому оздоровлению и предупреждению банкротства во внесудебном порядке до дня отзыва лицензии. На этом этапе функции руководителя кредитной организации ограничиваются, а после отзыва лицензии Банком России его полномочия полностью передаются временной администрации до дня вынесения арбитражным судом решения о признании кредитной организации банкротом, открытии конкурсного производства и назначении конкурсного управляющего (или ликвидатора). Руководителем временной администрации назначается служащий Банка России, который действует от имени кредитной организации без доверенности <2>.

<1> См. ст. 94 Федерального закона от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".

<2> См. ст. ст. 16 - 19 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций".

Уклонение (бездействие) или отказ (действие) от передачи внешнему управляющему или руководителю временной администрации документов, необходимых для исполнения возложенных на них обязанностей, могут выражаться в непредоставлении или отказе предоставить реестр кредиторов с размерами их требований, реестр должников для денежных взысканий в пользу юридического лица или кредитной организации, отчетную и бухгалтерскую отчетность для анализа и обращения с ходатайством в Банк России о направлении им в арбитражный суд заявления о признании кредитной организации банкротом и т.д. Уклонение или отказ от передачи имущества не позволит произвести инвентаризацию имущества и обеспечить его сохранность, что является обязанностью внешнего управляющего или временной администрации.

Состав преступления по конструкции материальный. Преступление признается оконченным с момента причинения крупного ущерба (превышает 250 тыс. руб.), который является следствием незаконного воспрепятствования деятельности арбитражного управляющего либо временной администрации.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что уклоняется или отказывает в передаче документов или имущества арбитражному управляющему либо временной администрации, предвидит неизбежность причинения крупного ущерба кредиторам и другим лицам и желает причинить этот ущерб

с целью воспрепятствования деятельности арбитражного управляющего или временной администрации.

Субъект преступления - специальный: отстраненные руководители юридического лица или кредитной организации. Соучастниками преступления могут быть другие работники.

Преднамеренное банкротство (ст. 196 УК). Дополнительным непосредственным объектом данного преступления являются имущественные интересы кредиторов, интересы государства.

Объективная сторона преступления характеризуется действием или бездействием, повлекшим неспособность юридического лица или индивидуального предпринимателя удовлетворить требования кредиторов и выполнить обязанности перед государством. Закон не перечисляет конкретных способов образования неплатежеспособности. Это могут быть любые действия, например: сдача имущества в аренду (осознавая тот факт, что имущество не будет возвращено); предоставление кредита на невыгодных для себя условиях и, наоборот, получение кредита под очень высокий процент; передача своих активов дочерним предприятиям; заключение других убыточных сделок. В результате создается неплатежеспособность юридического лица или индивидуального предпринимателя перед кредиторами по гражданско-правовым сделкам и по обязательным платежам в государственный бюджет и в государственные внебюджетные фонды. При этом сумма долга превышает стоимость имущества виновного. В отличие от естественного банкротства как результата неэффективного предпринимательства и ведения иной экономической деятельности (ст. 195 УК), искусственно созданное банкротство образует понятие "преднамеренное банкротство".

Уголовная ответственность предусмотрена при условии, если преднамеренное банкротство повлекло за собой крупный материальный ущерб (в размере свыше 250 тыс. руб.). Ущерб на меньшую сумму влечет административную ответственность по ст. 14.12 КоАП РФ.

Состав по конструкции материальный. Преступление признается оконченным с момента признания арбитражным судом юридического лица или индивидуального предпринимателя банкротом. Арбитражный суд, возбуждая производство о банкротстве, обязан устанавливать (может назначить бухгалтерскую экспертизу), нет ли признаков преднамеренного банкротства. Обязанность выявлять его признаки возложена также на арбитражного управляющего и временную администрацию <1>.

<1> См.: ст. 24 Федерального закона о банкротстве; ст. 22.1 и ст. 50.21 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций"; см. также: Постановление Правительства РФ от 27 декабря 2004 г. N 855 "Об утверждении Временных правил проверки арбитражным управляющим наличия признаков фиктивного и преднамеренного банкротства" // СЗ РФ. 2004. N 52 (ч. 2). Ст. 5519.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что преднамеренно совершает действия, создающие неплатежеспособность юридического лица или индивидуального предпринимателя, предвидит неизбежность причинения крупного материального ущерба кредиторам и государству и желает причинить этот ущерб с целью получения собственной выгоды (например, закрыть предприятие и завладеть землей) или в интересах других лиц (например, выкупить предприятие по заниженной цене). Употребление терминов "преднамеренно" и "заведомо" исключают возможность косвенного умысла.

Преступление, предусмотренное ст. 196 УК, имеет схожие признаки с преступлением, указанным в ч. 1 ст. 195 УК. Различие следует проводить по признакам субъективной стороны, а именно по цели. Цель преднамеренного банкротства отсутствует в преступлении, уголовная ответственность за которое установлена в ч. 1 ст. 195 УК.

Субъект преступления специальный - руководитель или учредитель (участник) юридического лица или индивидуальный предприниматель.

Фиктивное банкротство (ст. 197 УК). Дополнительным непосредственным объектом преступления являются интересы кредиторов и других лиц.

Объективная сторона характеризуется действием, причинившим крупный ущерб. Действие выражается в заведомо ложном публичном объявлении руководителем юридического лица, учредителем (участником) кредитной организации, а также индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности (банкротстве).

Несостоятельность заключается в якобы временной (в данном случае) неспособности удовлетворить требования кредиторов и выполнить обязательства по другим платежам в полном объеме. Объявление о несостоятельности является заведомо ложным. Руководитель, учредитель (участник), индивидуальный предприниматель достоверно знают о своем благополучном финансовом положении, но представляют его в искаженном виде, преследуя какие-либо цели в своих интересах, не связанные с действительным банкротством. Заведомо ложное объявление должника о своей несостоятельности будет публичным, если он, используя свое право в соответствии со ст. 8 Закона о банкротстве, подаст заявление должника в арбитражный суд в случае предвидения банкротства. Одновременно должник извещает о своих действиях кредиторов. В заявлении указывается сумма требований кредиторов по денежным кредитам, по оплате товаров, работ, услуг и другим платежам, которая не оспаривается должником, и приводятся обстоятельства, очевидно свидетельствующие о его временной неплатежеспособности. "Очевидность" этих обстоятельств должна быть подтверждена документами о якобы затруднительном финансовом состоянии должника.

Введенный в заблуждение арбитражный судья своим определением принимает заявление о банкротстве, открывает процедуру наблюдения на срок 7 месяцев и назначает временного управляющего. Основаниями для прекращения производства в числе других являются: заключение мирового соглашения между должником и кредиторами и отказ кредиторов от заявленных требований. Содержанием мирового соглашения может быть отсрочка или рассрочка выплат, реструктурирование долгов (ст. 57 Закона о банкротстве). Мировое соглашение может быть заключено и на стадиях финансового оздоровления и внешнего управления (ст. ст. 86, 88, 118, 119 Закона о банкротстве). На протяжении трех процедур банкротства (до объявления конкурсного производства), а это нередко длится несколько лет, руководитель организации может использовать скрытое имущество и денежные средства на другие цели, в том числе и в интересах своей организации, например на обновление основных фондов, на расширение производства, на благотворительность, с целью уменьшения платежей по налогам. Таким образом, преступление, нарушающее кредитные отношения в данной форме, может быть совершено на любой стадии процедуры банкротства, но до стадии конкурсного производства.

Состав преступления по конструкции материальный. Преступление признается оконченным при наступлении общественно опасных последствий в виде крупного материального ущерба - упущенной выгоды для кредиторов и других лиц (на сумму свыше 250 тыс. руб.). Фальсификация бухгалтерской отчетности подлежит дополнительной квалификации по ст. 292 или ст. 327 УК.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что заведомо ложно объявляет себя банкротом, предвидит неизбежность причинения общественно опасных последствий в виде крупного ущерба и желает причинить этот ущерб. Цель - получение отсрочки или рассрочки, скидки долгов или прощение долгов. Нельзя согласиться с мнением некоторых авторов о том, что целью фиктивного банкротства является получение у кредиторов согласия на самоликвидацию <1>. В этом случае действия виновных следует квалифицировать как преднамеренное банкротство по ст. 196 УК; не исключаются и признаки преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 195 УК.

<1> См.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 295; Клепицкий И.А. Указ. соч. С. 341.

Субъект преступления специальный: руководитель юридического лица, учредитель (участник) кредитной организации, индивидуальный предприниматель.

§ 4. Преступления в сфере отношений, обеспечивающих свободу и добросовестность конкуренции

В Российской Федерации согласно ст. 8 Конституции РФ гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. В статье 34 Конституции РФ предусмотрено право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности и одновременно не допускается деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Эти конституционные принципы экономической деятельности определили структуру и содержание норм уголовного закона по их реализации, по обеспечению правовой поддержки свободы предпринимательства и добросовестной конкуренции как необходимого и эффективного условия функционирования рыночной экономики.

Непосредственным объектом преступлений этой группы признаются общественные отношения, в содержание которых входят гарантированные от незаконного вмешательства свобода предпринимательства и добросовестная конкуренция при осуществлении экономической деятельности. К нормам, обеспечивающим их охрану, в Уголовном кодексе относятся: 1) недопущение, ограничение или устранение конкуренции (ст. 178); 2) принуждение к совершению сделки или отказу от ее совершения (ст. 179); 3) незаконное использование товарного знака (ст. 180); 4) незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ст. 183); 5) подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов (ст. 184).

Недопущение, ограничение или устранение конкуренции (ст. 178 УК). Диспозиция ст. 178 УК является бланкетной. Чтобы уяснить признаки состава этого преступления, необходимо обратиться к Федеральному закону от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" <1>. Закон рассматривает указанные в ст. 178 УК действия как разновидность монополистической деятельности, запрещенной при наличии ряда определенных условий, определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, применение правил международного договора РФ, раскрывает основные понятия - товар, услуга, товарный рынок, хозяйствующий субъект, недобросовестная конкуренция, монополистическая деятельность и др., содержит запреты на различные действия и соглашения, ограничивающие конкуренцию, и т.д.

<1> СЗ РФ. 2006. N 31 (ч. 1). Ст. 3434.

Действие Закона распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, в которых участвуют российские и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, иные осуществляющие их функции органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк РФ, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели. Положения Закона применяются к достигнутым за пределами территории РФ соглашениям между российскими или иностранными лицами либо организациями, если в отношении таких соглашений в совокупности выполняются

следующие условия: 1) соглашения достигнуты относительно находящихся на территории РФ основных производственных средств и (или) нематериальных активов либо акций (долей) российских хозяйственных обществ, прав в отношении российских коммерческих организаций; 2) соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции в РФ.

Объективная сторона преступления выражается в: 1) альтернативных деяниях - недопущении, ограничении или устранении конкуренции; 2) последствиях в виде крупного ущерба (более 1 млн. руб.); 3) причинной связи.

Конкуренция - это соперничество хозяйствующих субъектов (коммерческих и некоммерческих организаций, осуществляющих деятельность, приносящую им доход, и индивидуальных предпринимателей), при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается их возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Способы недопущения, ограничения или устранения конкуренции: 1) установление или поддержание монопольно высоких или монопольно низких цен; 2) раздел рынка; 3) ограничение доступа на рынок; 4) устранение с него хозяйствующих субъектов; 5) установление или поддержание единых цен.

Монополистическая деятельность определяется как злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью. Монополистическая деятельность возможна только в отношении какого-либо конкретного товара (работ, услуг) и только на каком-либо конкретном рынке.

Товарный рынок - это сфера обращения товара (работ, услуг, в том числе финансовых услуг), который не может быть заменен другим товаром, или сфера обращения взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических), исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности, приобретатель может приобрести товар, и такая возможность или целесообразность отсутствует за ее пределами.

Законом запрещаются соглашения или осуществление на товарном рынке согласованных действий хозяйствующими субъектами, которые приводят или могут привести к: установлению либо поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; повышению, снижению или поддержанию цен на торгах; разделу товарного рынка по территориальному принципу, по объему продажи или покупки товаров, по ассортименту реализуемых товаров либо по составу продавцов или покупателей (заказчиков); созданию препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам. Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов РФ, органам местного самоуправления, иным органам и организациям, наделенным функциями или правами указанных органов власти, государственным внебюджетным фондам, ЦБ РФ запрещается принимать акты и (или) совершать действия (бездействие), а также заключать соглашения и осуществлять согласованные действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Ограничение доступа на рынок и устранение с него других субъектов экономической деятельности выражается в совершении различных действий, вследствие которых другие хозяйствующие субъекты лишаются доступа к рынку соответствующих товаров (работ, услуг) или же такой доступ становится возможным лишь при условии выполнения невыгодных или неприемлемых для них требований (введение необоснованных запретов на продажу (покупку) товара из одного региона в другой, создание неблагоприятного режима деятельности, воспрепятствование перевозке, размещению или хранению товаров,

принудительная скупка товаров у хозяйствующих субъектов, запрет на производство тем или иным хозяйствующим субъектам определенных товаров, работ, услуг, отказ в легитимации предпринимателей, уничтожение или повреждение товаров, физическое или психическое воздействие и т.д.).

Установление единых высоких или низких цен достигается в результате соглашения (согласованных действий) конкурирующих хозяйствующих субъектов.

Установление монопольно высоких или монопольно низких цен рассматривается в качестве вида злоупотребления доминирующим положением на рынке и запрещено "хозяйствующим субъектам" и "группам лиц", занимающим доминирующее положение на рынке.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее им возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации): 1) доля которого на рынке определенного товара превышает 50%, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим; 2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем 50%, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной (или подверженной малозначительным изменениям) доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара не превышает 35%, за исключением указанных в Законе случаев.

Доминирующим признается положение каждого из нескольких хозяйствующих субъектов (за исключением финансовой организации), применительно к которому одновременно выполняются следующие условия: 1) совокупная доля не более чем трех хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает 50% или совокупная доля не более чем пяти хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает 70% (настоящее положение не применяется, если доля хотя бы одного из указанных хозяйствующих субъектов менее чем 8%); 2) в течение длительного периода (не менее года или если такой срок составляет менее чем один год, в течение срока существования соответствующего товарного рынка) относительные размеры долей хозяйствующих субъектов неизменны или подвержены малозначительным изменениям, а также доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен; 3) реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар не может быть заменен другим товаром (в том числе при потреблении в производственных целях), рост цены товара не обуславливает соответствующее такому росту снижение спроса на него, информация о цене, об условиях реализации или приобретения этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Монопольно высокой ценой товара (за исключением финансовой услуги) является цена, установленная доминирующим хозяйствующим субъектом, если: 1) эта цена превышает цену, которую в условиях конкуренции на сопоставимом товарном рынке (по количеству продаваемого за определенный период товара, составу покупателей или продавцов, определяемому исходя из целей приобретения или продажи товара, и условиям доступа) устанавливают хозяйствующие субъекты, не входящие с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц и не занимающие доминирующего положения на сопоставимом товарном рынке; 2) эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли.

Не признается монопольно высокой цена товара, установленная субъектом естественной монополии в пределах тарифа, определенного органом регулирования естественной монополии.

Монопольно низкой ценой товара (за исключением финансовой услуги) является цена, установленная доминирующим хозяйствующим субъектом, если: 1) эта цена ниже цены, которую в условиях конкуренции на сопоставимом товарном рынке устанавливают хозяйствующие субъекты, не входящие с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц и не занимающие доминирующего положения на таком сопоставимом товарном рынке; 2) эта цена ниже суммы необходимых для производства и реализации такого товара расходов.

Не признается монопольно низкой цена товара, если ее установление не ограничило конкуренцию в связи с сокращением числа не входящих с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, а также цена, установленная субъектом естественной монополии в пределах тарифа, определенного органом регулирования естественной монополии.

При оказании финансовых услуг необоснованно высокой и необоснованно низкой признается цена, которая установлена доминирующей финансовой организацией, если она существенно отличается от конкурентной цены финансовой услуги, и (или) затрудняет доступ на товарный рынок другим финансовым организациям, и (или) оказывает негативное влияние на конкуренцию.

Раздел рынка возможен как по территориальному признаку, так и по объему продаж, закупок, по ассортименту товаров, по кругу продавцов или покупателей.

Установление или поддержание единых цен (тарифов) влечет ответственность независимо от того, являются ли они монопольно высокими или монопольно низкими.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие признаки: совершение деяния лицом с использованием своего служебного положения (в широком смысле этого слова) или группой лиц по предварительному сговору (ч. 2 ст. 178 УК). Ответственность должностных лиц за данное преступление, совершенное с использованием своего служебного положения, наступает по ч. 2 ст. 178 УК как специальной норме и дополнительной квалификации по ст. ст. 169, 285, 286 УК не требует.

Особо квалифицирующие признаки: совершение деяния с применением насилия или с угрозой его применения, а равно с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с угрозой его уничтожения или повреждения, при отсутствии признаков вымогательства, либо организованной группой (ч. 3 ст. 178 УК).

Под применением насилия следует понимать нанесение потерпевшему побоев, истязание, причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью или убийство квалифицируются дополнительно по соответствующим статьям УК. Угроза применить насилие включает угрозу причинения любого вреда здоровью, угрозу убийством. Уничтожение или повреждение чужого имущества или угроза этого может быть выражена любым способом и в любом объеме и размере.

Действия, предусмотренные ч. 3 ст. 178 УК, отличаются от вымогательства тем, что не связаны с требованием безвозмездной передачи имущества или права на имущество либо совершения действий имущественного характера.

Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения (ст. 179 УК). Самостоятельная экономическая деятельность предполагает свободу участвующих в ней лиц в совершении различного рода сделок, урегулированных нормами гражданского права. Статья 421 ГК РФ предусматривает, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Отношения добросовестной конкуренции не могут быть основаны на принуждении.

Объективная сторона преступления выражается в принуждении совершить сделку или отказаться от ее совершения под угрозой применения насилия, уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких, при отсутствии признаков вымогательства.

Состав преступления - формальный, преступление окончено с момента предъявления подкрепленного угрозой требования совершить сделку или отказаться от ее совершения (в том числе и от уже заключенной).

Способы принуждения - три вида угроз: 1) применить насилие, под которым понимается любое физическое насилие в отношении потерпевшего или его близких; 2) уничтожить или повредить чужое имущество (фактическое уничтожение или повреждение чужого имущества требует совокупности со ст. 167 УК, поскольку такие последствия в законе не предусмотрены); 3) распространить сведения, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких. Сведения могут быть различными по содержанию, в том числе ложными, но обязательным признаком угрозы их распространения является существенное нарушение прав и законных интересов потерпевшего или его близких. При отсутствии такого признака принуждение отсутствует (например, при угрозе сообщить о совершенном лицом преступлении). Угроза может быть высказана непосредственно потерпевшему, а также третьим лицам, если виновный заведомо знает, что она будет доведена до сведения потерпевшего.

Принуждение применяется, чтобы заставить потерпевшего совершить сделку вопреки своему желанию. Это может выражаться в требовании заключить такую сделку, которая в полном объеме или частично не устраивает потерпевшего, на невыгодных для него условиях, с нежелательным контрагентом, и т.д.

Сделки - это согласно ст. 153 ГК РФ действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Поэтому действия, которые потерпевший совершает под принуждением, должны быть законными, такими же, как если бы потерпевший выражал свою волю свободно, без принуждения.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Если виновное лицо ошибочно полагает, что в соответствии с законом потерпевший обязан совершить сделку или отказаться от ее совершения, то ответственность может наступить за фактические действия в отношении потерпевшего, например за самоуправство.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие признаки - совершение преступления: 1) с применением насилия; 2) организованной группой (ч. 2 ст. 179 УК).

Предусмотренное в законе насилие охватывает нанесение побоев, причинение легкого, средней тяжести, тяжкого вреда здоровью (без особо отягчающих обстоятельств, предусмотренных ч. 3 и 4 ст. 111 УК).

Данная норма может применяться только при отсутствии признаков вымогательства. В отличие от вымогательства принуждение к совершению сделки или к отказу от ее

совершения посягает на установленный порядок экономической деятельности, свободу лиц в заключении договоров и может признаваться лишь тогда, когда угроза не связана с требованиями совершить действия имущественного характера, с требованиями изменить отношения собственности. Сделки могут быть определены объектами гражданских прав - информация, результаты интеллектуальной деятельности, нематериальные блага. Например, принуждение к заключению мирового соглашения в суде по какому-либо спору (о детях, о порядке пользования земельным участком, и т.п.), расторгнуть или заключить договор аренды помещения, совершить сделку в интересах какой-либо общественной организации, предоставить информацию, выполнить научно-исследовательскую работу.

Если же требования к совершению сделки будут носить, хотя бы частично, безвозмездный характер для потерпевшего, например выполнение без оплаты оплачиваемой работы, передача в собственность части какого-либо имущества, то это также будет вымогательство.

Действия, предусмотренные ч. 3 ст. 178 УК, дополнительной квалификации по ст. 179 УК не требуют.

Незаконное использование товарного знака (ст. 180 УК). Законодательство РФ основывается на ряде международных документов: Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 г., Мадридском соглашении о международной регистрации товарных знаков 1891 г., Венском договоре о регистрации товарных знаков 1973 г., Минском соглашении бывших республик СССР о мерах по пресечению использования ложных товарных знаков и географических указаний 1999 г. и др.

В настоящее время правовой режим товарных знаков, знаков обслуживания и наименования места происхождения товаров в Российской Федерации определен частью четвертой Гражданского кодекса РФ <1>.

<1> Ранее подобные правоотношения регулировались Законом РФ от 23 сентября 1992 г. N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" (утратил силу, однако правоотношения, возникшие по поводу товарных знаков, знаков обслуживания и наименования мест происхождения товаров до 1 января 2008 г., продолжают регулироваться названным Законом).

Права иностранных физических и юридических лиц относительно охраны товарного знака и знака обслуживания, на регистрацию наименований мест происхождения товаров пользуются защитой наравне с физическими и юридическими лицами РФ в силу международных договоров РФ или на основе принципа взаимности.

Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, п. п. 2 и 3 ст. 5 Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации" <1> при разрешении вопроса о незаконном использовании товарного знака, если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

<1> СЗ РФ. 1995. N 29. Ст. 2757.

Статья 180 УК предусматривает ответственность за два самостоятельных преступления:

1) незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров (ч. 1);

2) незаконное использование предупредительной маркировки в отношении не зарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара (ч. 2).

Предмет преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 180 УК, - товарный знак, знак обслуживания или место происхождения товаров, которые представляют собой обозначения, служащие для их индивидуализации.

Товарный знак и знак обслуживания - это обозначения (словесные, изобразительные, объемные и др.), служащие для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридических или физических лиц.

Наименование места происхождения товара - это обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности либо другого географического объекта или производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

Правовая охрана товарного знака, знака обслуживания и наименования места происхождения товара осуществляется на основании их регистрации в установленном порядке. Регистрация подтверждается свидетельством, которое выдается на имя правообладателя, удостоверяя его исключительное право, как владельца, на пользование и распоряжение (в том числе право по договору уступить другому, а также право запрещать использование другими лицами). Никто не может использовать охраняемый в Российской Федерации товарный знак или знак обслуживания без разрешения правообладателя.

К сходным обозначениям с чужими знаками и наименованиями относятся такие обозначения, которые: похожи на чужие значительно (до степени смешения); тождественны; имитируют их (например, Panasonic вместо Panasonic). Они не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в случаях тождественности или сходства с товарными знаками, ранее зарегистрированными или заявленными на регистрацию на имя другого лица.

Чужим считается товарный знак или наименование, который зарегистрирован не на имя пользователя, а на имя иного лица и не уступлен правообладателем по договору либо им не предоставлено право на использование другому лицу по лицензионному договору в отношении всех или части товаров.

Объективная сторона преступления выражается в незаконном использовании чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, если деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб. Состав преступления - формально-материальный.

Использование товарного знака (знака обслуживания) - это применение их на товарах, упаковке, в рекламе, печатных изданиях, на вывесках, на официальных бланках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, проводимых в Российской Федерации. Использованием наименования места происхождения товара считается применение его на товаре, этикетках, упаковке, в рекламе, проспектах, счетах, бланках и иной документации, связанной с введением товара в гражданский оборот.

Под незаконным использованием понимается применение на территории Российской Федерации соответствующего обозначения или сходного с ним (до степени смешения) без разрешения правообладателя - размещение на товарах, этикетках, упаковках этих товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот либо хранятся, перевозятся с этой целью либо ввозятся на территорию Российской Федерации; при выполнении работ, оказании услуг; на проспектах, счетах, бланках иной документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях, рекламе о продаже товаров; в сети Интернет, в частности в доменном имени и при других способах адресации, способных ввести потребителей в заблуждение относительно особых свойств товара и места его происхождения.

Товары, на которых незаконно использованы указанные обозначения, признаются контрафактными.

Уголовная ответственность за незаконное использование наступает только в тех случаях, когда это деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб.

Под неоднократностью понимается не множественность преступлений, а наличие не менее двух фактов незаконного использования соответствующего обозначения либо предупредительной маркировки, каждый из которых не является самостоятельным преступлением в связи с непричинением крупного ущерба. Однократное использование чужого товарного знака (знака обслуживания, наименования места происхождения товара) или сходных с ними обозначений для однородных товаров, не причинившее крупного ущерба, является в соответствии со ст. 14.10 КоАП РФ административным правонарушением. Однако административной преюдиции ст. 180 УК не требует, а предписывает установление неоднократных фактов.

Поэтому под неоднократностью, предусмотренной ч. 1 ст. 180 УК, понимается незаконное использование не менее двух раз товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров без причинения в каждом случае крупного ущерба как при использовании одного и того же средства индивидуализации, так и при одновременном использовании двух или более средств индивидуализации на одной единице товара.

По ч. 2 ст. 180 УК неоднократным признается незаконное использование не менее двух раз предупредительной маркировки в отношении товарного знака или наименования места происхождения товара, не зарегистрированных в Российской Федерации.

Крупный ущерб, согласно примечанию к ст. 169 УК, составляет сумма свыше 250 тыс. руб. В каждом случае такой ущерб должен определяться из обстоятельств конкретного дела; в том числе необходимо учитывать размер реального ущерба и размер упущенной выгоды, а не размер доходов, полученных виновным лицом.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления общий - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Состав преступления, предусмотренный ч. 2 ст. 180 УК, устанавливает ответственность за незаконное использование предупредительной маркировки в отношении не зарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара.

Правообладатель может проставлять рядом с товарным знаком или наименованием места происхождения товара предупредительную маркировку, указывающую на то, что применяемое обозначение является товарным знаком или наименованием места происхождения товара, зарегистрированными в Российской Федерации. Такая предупредительная маркировка и является предметом данного преступления.

Под использованием предупредительной маркировки следует понимать изображение маркировки на товарах, упаковках, а также ее применение в рекламе, печатных изданиях, на официальных бланках, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, проводимых в Российской Федерации.

Незаконным является использование предупредительной маркировки в отношении товарного знака или места происхождения товара, не зарегистрированных в Российской Федерации. О признаках неоднократности и причинения крупного ущерба см. выше.

Незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ст. 183 УК). Статья 183 УК предусматривает ответственность за два разных преступления: 1) незаконное собирание сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ч. 1); 2) незаконное их разглашение или использование (ч. 2).

Предмет преступления - коммерческая, налоговая или банковская тайна, характер и объем сведений о которых, охрана конфиденциальности определяются самим обладателем.

Коммерческая тайна, в соответствии со ст. 3 Федерального закона от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне" <1>, - режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

<1> СЗ РФ. 2004. N 32. Ст. 3283.

Это научно-техническая, технологическая, производственная, финансово-экономическая или иная информация (в том числе составляющая секреты производства (ноу-хау)), которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и в отношении которой обладателем такой информации введен режим коммерческой тайны.

Информация, составляющая коммерческую тайну, обладателем которой является другое лицо, считается полученной незаконно, если ее получение осуществлялось с умышленным преодолением принятых обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, мер по охране ее конфиденциальности, а также если получающее эту информацию лицо знало или имело достаточные основания полагать, что она составляет коммерческую тайну, обладателем которой является другое лицо, и что передающее такую информацию лицо не имеет на это законного основания (ст. 4 Федерального закона "О коммерческой тайне").

Круг сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну, определен в ст. 5, а также в других нормативных актах, в частности в Постановлении Правительства РФ от 5 декабря 1991 г. N 35 "О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну": учредительные документы, документы, дающие право заниматься предпринимательской деятельностью, сведения о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов, о численности и составе работающих, о системе оплаты труда и условиях труда, о наличии свободных рабочих мест, о задолженности работодателей по выплате заработной платы и по иным социальным выплатам, об условиях конкурсов и аукционов по приватизации объектов государственной или муниципальной собственности и др. Согласно ст. 32 Федерального закона от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" <1>, не могут быть предметом коммерческой тайны размеры и структура дохода такой организации, сведения о ее расходах и др., а в ст. 30 Федерального закона от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" <2> предусмотрено обязательное раскрытие определенной информации на рынке ценных бумаг.

<1> СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 145.

<2> СЗ РФ. 1996. N 17. Ст. 1918.

Налоговую тайну, в соответствии со ст. 102 НК РФ, составляют любые полученные налоговым органом, органами внутренних дел, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом сведения о налогоплательщике, за исключением сведений: 1) разглашенных налогоплательщиком самостоятельно или с его согласия; 2) об идентификационном номере налогоплательщика; 3) о нарушениях законодательства о налогах и сборах и мерах ответственности за эти нарушения; 4) предоставляемых налоговым (таможенным) и правоохранительным органам других государств в соответствии с международными договорами (соглашениями), одной из сторон которых является Российская Федерация, о взаимном сотрудничестве между налоговыми, таможенными или правоохранительными органами (в части сведений, предоставленных

этим органам). Налоговая тайна не подлежит разглашению, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

Банковскую тайну, согласно ст. 857 ГК РФ, ст. 26 Федерального закона от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности" (в ред. от 3 февраля 1996 г.) <1>, составляют сведения об операциях, о счетах и вкладах клиентов и корреспондентов, а также иные сведения о клиентах. Сведения об этом могут быть предоставлены только самим клиентам или их представителям, а также в установленном законом порядке представлены в бюро кредитных историй, государственным органам и их должностным лицам. Это разновидность профессиональной тайны; клиент или корреспондент могут свободно разглашать эти сведения.

<1> СЗ РФ. 1996. N 6. Ст. 492.

Не вправе раскрывать тайну третьим лицам и аудиторские организации, органы Росфинмониторинга при получении их по роду служебной деятельности, за исключением случаев, прямо указанных в законе (Федеральные законы от 7 августа 2001 г. N 115-ФЗ "О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма" <1>, от 7 августа 2001 г. N 119-ФЗ "Об аудиторской деятельности" <2>, от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" <3> и др.).

<1> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. I). Ст. 3418.

<2> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. I). Ст. 3422.

<3> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4853.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 183 УК, выражается в действии - собирание сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, незаконным способом - путем похищения, подкупа или угрозы, а равно иным незаконным способом (шантаж, незаконный доступ к компьютерной информации, незаконное прослушивание телефонных переговоров, незаконное прочтение корреспонденции, ее копирование и др.).

Под понятие документа может подходить не только сам документ, но и любые иные предметы, в которых материализована соответствующая тайна - материальный носитель информации (дискета и др., где информация о тайне находит отображение в виде символов, сигналов, формул и т.п.), чертеж, модель, промышленный образец и т.д.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 183 УК, выражается в совершении альтернативных действий - незаконном разглашении или использовании сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, без согласия их владельца лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе.

Разглашение - это сообщение любым способом и в любой форме (устно, письменно, с использованием технических средств и т.д.) тайных сведений хотя бы одному постороннему лицу, не имеющему к ним доступа на законном основании, и без согласия обладателя такой информации.

Использование - это совершение любых действий, получение любой выгоды (имущественной или неимущественной) виновным для себя или других лиц в связи с имеющимся у него доступом к сведениям, составляющим указанную тайну.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 183 УК, - лицо, достигшее возраста 16 лет, не являющееся владельцем и не допущенное к закрытой информации по профессиональной или служебной деятельности.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 2, специальный - лицо, которому тайна была доверена или стала известна по службе или работе. Должностные лица (следователь,

прокурор, налоговый или таможенный инспектор и др.), частный нотариус или частный аудитор отвечают не только по ст. 183 УК, но и соответственно по ст. 286 или ст. 202 УК.

Лица, которым тайные сведения стали известны от получивших их незаконно лиц или случайно, не несут ответственности по ст. 183 УК.

В части 3 ст. 183 УК в качестве квалифицирующих признаков указаны: 1) причинение крупного ущерба, который в соответствии с примечанием к ст. 169 УК составляет более 250 тыс. руб. Сюда могут быть включены, например, материальные убытки, вызванные спадом производства, потерей рынка сбыта и др.; 2) совершение деяния из корыстной заинтересованности.

В части 4 ст. 183 УК указан особо квалифицирующий признак - причинение тяжких последствий. Он является оценочным и определяется не только в виде сверхкрупного материального вреда. Такими последствиями могут быть признаны, например, самоубийство потерпевшего, банкротство, ликвидация предприятия.

Подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов (ст. 184 УК). Данная норма определила три основных состава преступления, предусматривающих уголовную ответственность за действия, связанные с коррупцией в спорте и при проведении зрелищных конкурсов:

1) подкуп спортсменов, спортивных судей, тренеров, руководителей команд и других участников или организаторов профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторов или членов жюри зрелищных коммерческих конкурсов с целью повлиять на результаты этих соревнований или конкурсов (ч. ч. 1, 2);

2) принятие незаконных имущественных выгод спортсменами (ч. 3);

3) принятие незаконных имущественных выгод спортивными судьями, тренерами, руководителями команд и другими участниками или организаторами профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторами или членами жюри зрелищных коммерческих конкурсов (ч. 4).

Объективная сторона преступления выражается в действии. По частям 1, 2 ст. 184 УК - в незаконной передаче (лично или через посредника) спортсменам, судьям, тренерам, руководителям команд и другим участникам (например, спортивному комиссару, инспектору матча) или организаторам профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторам или членам жюри зрелищных коммерческих конкурсов материальных ценностей (денег, ценных бумаг, какого-либо имущества, в том числе недвижимого, и т.п.) или в незаконном оказании им услуг имущественного характера (путевка в санаторий, ремонт квартиры по явно заниженной цене и т.п.) за совершение неправомερных действий или бездействия, влияющих на результаты соревнований или конкурсов. Однако получение вознаграждения, например, игроком за хорошую игру нельзя считать подкупом.

По частям 3 и 4 ст. 184 УК - получение спортсменами, тренерами и т.д. денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно в пользовании услугами имущественного характера за совершение неправомερных действий или бездействия, влияющих на результаты соревнований или конкурсов.

Подкуп признается оконченным преступлением, если указанные лица приняли хотя бы часть незаконного материального вознаграждения или услуг материального характера, независимо от того, было ли выполнено обещанное, повлиял ли подкуп на результаты проводимых соревнований или конкурса. Важно установить, что субъект понимал: вознаграждение передано ему с целью оказать влияние на результаты указанных мероприятий.

Согласно Федеральному закону от 4 декабря 2007 г. N 329-ФЗ "О физической культуре и спорте в Российской Федерации" <1> профессиональный спорт - часть спорта, направленная на организацию и проведение спортивных соревнований, за участие в которых и подготовку к которым в качестве своей основной деятельности спортсмены

получают вознаграждение от организаторов таких соревнований и (или) заработную плату.

<1> СЗ РФ. 2007. N 50. Ст. 6242.

Спортивное соревнование определяется как состязание среди спортсменов или команд спортсменов по различным видам спорта (спортивным дисциплинам) в целях выявления лучшего участника состязания, проводимое по утвержденному его организатором положению (регламенту). Зрелищный коммерческий конкурс представляет собой зрелище для публики в форме определенного состязания (телевизионный конкурс, конкурс красоты и т.п.), проводимого коммерческой организацией в пределах ее предпринимательской деятельности с целью получения прибыли организаторами конкурса.

Субъективная сторона всех этих преступлений характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком является специальная цель - оказать влияние на результаты соревнований или конкурсов.

Субъект преступления, предусмотренного ч. ч. 1, 2 ст. 184 УК, - лицо, достигшее возраста 16 лет. Субъект преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 184 УК, специальный - спортсмен, являющийся участником профессиональных спортивных соревнований, достигший возраста 16 лет. Субъект преступления, предусмотренного ч. 4 ст. 184 УК, специальный - спортивный судья, тренер, руководитель команды или другой участник (кроме спортсмена), организатор профессиональных спортивных соревнований, организатор или член жюри зрелищного коммерческого конкурса, достигший возраста 16 лет.

Квалифицирующим признаком преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 184 УК, является совершение этого деяния организованной группой (ч. 2 ст. 184 УК).

§ 5. Преступления в сфере финансовых отношений и отношений, связанных с оборотом драгоценных металлов, драгоценных камней

Нарушение правил изготовления и использования государственных пробирных клейм (ст. 181 УК). Непосредственным объектом преступления является сфера обращения драгоценных металлов. Согласно п. 1 ст. 13 Федерального закона от 26 марта 1998 г. N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" <1> федеральный пробирный надзор осуществляется в целях защиты прав потребителей ювелирных и других бытовых изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней, прав изготовителей этих изделий от недобросовестной конкуренции, а также в целях защиты интересов государства.

<1> СЗ РФ. 1998. N 13. Ст. 1463.

Предмет преступления - государственное пробирное клеймо <1>. Все изготавливаемые в России ювелирные и другие бытовые изделия из драгоценных металлов, а также указанные изделия, ввезенные на территорию РФ для продажи, должны соответствовать пробам и быть заклеены государственным пробирным клеймом.

<1> И.А. Клепицкий в качестве предмета преступления рассматривает не только само клеймо, но и его оттиск (см.: Клепицкий И.А. Система хозяйственных преступлений. М., 2005. С. 501).

Клеймению государственным пробирным клеймом не подлежат памятные монеты, прошедшие эмиссию, и государственные награды, статут которых определен в

соответствии с законодательством РФ, а также изделия, перечень которых дается в п. 16 Постановления Правительства РФ от 18 июня 1999 г. N 643 "О порядке опробования и клеймения изделий из драгоценных металлов" <1>.

<1> СЗ РФ. 1999. N 27. Ст. 3359.

Государственное пробирное клеймо представляет собой приспособление, при помощи которого на ювелирные и другие изделия из драгоценных металлов наносится (чеканится) знак, свидетельствующий о достоинстве этого изделия. Государственные пробирные клейма для механического клеймения изделий изготавливаются Монетным двором Гознака Министерства финансов РФ, клейма-электроды для электроискрового клеймения - Центральной госинспекцией по заказам Российской государственной пробирной палаты. Клейма должны строго соответствовать утвержденным единым образцам и техническим условиям <1>.

<1> См.: Инструкция по осуществлению пробирного надзора, утв. Приказом Роскомдрагмета от 23 июня 1995 г. N 182 // Российские вести. 1995. N 144.

Объективная сторона характеризуется четырьмя альтернативными несанкционированными действиями: 1) изготовление пробирного клейма, 2) его сбыт, 3) использование, 4) подделка.

Изготовление клейма означает его создание любыми способами, в том числе восстановление клейма, пришедшего в негодность. Под сбытом понимают любые формы отчуждения клейма - возмездные и безвозмездные (передача, продажа, обмен, дарение и т.п.). К использованию относят применение его для клеймения изделий из драгоценных металлов, как подлежащих, так и не подлежащих обязательному клеймению <1>. Следовательно, не имеет значения, соответствует или нет поставленный оттиск фактическому достоинству металла, из которого изготовлено изделие. Подделкой клейма считается его полное изготовление либо изменение реквизитов подлинного клейма.

<1> В литературе высказана иная точка зрения, согласно которой использование клейма для клеймения изделий, не подлежащих обязательному клеймению, состава преступления в данной разновидности действий не образует (см.: Уголовное право РФ. Особенная часть / Под ред. А.И. Рарога. М., 2004. С. 252 (автор - Г.А. Есаков)).

Последующий сбыт изделия, подвергнутого незаконному клеймению, следует дополнительно квалифицировать по ст. 159 УК. Само лишь использование пробирного клейма не может рассматриваться как способ мошенничества, так как указанным действием имущество еще не похищается. Используя пробирное клеймо, как подлинное, так и поддельное, с целью сбыта изделия, преступник совершает только приготовление к мошенничеству. Если же хищение было окончено, содеянное квалифицируется по совокупности ст. ст. 181 и 159 УК.

Обязательным признаком перечисленных действий является их несанкционированный (незаконный) характер.

В Российской Федерации установлена государственная монополия на опробование и клеймение государственным пробирным клеймом ювелирных и иных бытовых изделий из драгоценных металлов, а также государственная монополия на регулирование экспорта необработанных алмазов. Опробование и клеймение ювелирных и других бытовых изделий из драгоценных металлов осуществляется Российской государственной пробирной палатой при Министерстве финансов РФ. Пробирная палата России осуществляет свою деятельность непосредственно и через государственные инспекции пробирного надзора и другие обособленные подразделения (филиалы), наделенные

функциями федерального пробирного надзора и государственного контроля на территории соответствующих районов деятельности <1>.

<1> См. Положение о Российской государственной пробирной палате при Министерстве финансов Российской Федерации, утв. Приказом Минфина России от 12 декабря 2005 г. N 327 (текст Приказа официально опубликован не был; использована информационно-правовая база системы Гарант).

Состав преступления - формальный. Окончено оно в момент совершения любого из перечисленных в ч. 1 ст. 181 УК действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком является мотив - корыстная или иная личная заинтересованность.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав преступления предусматривает повышенную ответственность за деяния, указанные в ч. 1 ст. 181 УК, совершенные организованной группой. Понятие организованной группы определяется с учетом ч. 3 ст. 35 УК.

Злоупотребления при эмиссии ценных бумаг (ст. 185 УК). Непосредственным объектом преступления выступает порядок обращения ценных бумаг. Дополнительным объектом - имущественные интересы граждан, организаций и государства.

Объективная сторона преступления включает четыре альтернативно указанных действия: 1) внесение в проспект эмиссии ценных бумаг заведомо недостоверной информации, 2) утверждение проспекта эмиссии ценных бумаг, содержащего заведомо недостоверную информацию, 3) утверждение отчета об итогах выпуска ценных бумаг, содержащего заведомо недостоверную информацию, 4) размещение эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию.

Диспозиция рассматриваемой уголовно-правовой нормы является бланкетной, и для ее уяснения необходимо обратиться к другим отраслям права.

Ценная бумага - документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (ст. 142 ГК РФ).

Несмотря на то что в ст. 185 УК используется понятие "ценные бумаги", под ними следует понимать не все ценные бумаги, а лишь эмиссионные. Эмиссионная ценная бумага - любая ценная бумага, в том числе бездокументарная, которая характеризуется одновременно следующими признаками: а) закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных законом формы и порядка; б) размещается выпусками; в) имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги <1>.

<1> См.: Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" // СЗ РФ. 1996. N 17. Ст. 1918.

В соответствии с Федеральным законом от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" эмиссия ценных бумаг есть установленная законом последовательность действий эмитента (юридическое лицо или органы исполнительной власти либо органы местного самоуправления, несущие от своего имени обязательства перед владельцами ценных бумаг по осуществлению прав, закрепленных ими) по размещению эмиссионных ценных бумаг.

Процедура эмиссии включает несколько этапов, в число которых входит государственная регистрация выпуска эмиссионных ценных бумаг, сопровождающаяся регистрацией их проспекта в случае размещения путем открытой подписки или путем закрытой подписки среди круга лиц, число которых превышает 500.

В статье 22 Федерального закона "О рынке ценных бумаг" содержится подробный и исчерпывающий перечень сведений, подлежащих обязательному включению в проспект эмиссии ценных бумаг. Внесение в проспект эмиссии ценных бумаг заведомо недостоверной информации предполагает искажение этих сведений и внесение заведомо ложной информации, например о финансовом положении эмитента, о порядке и об условиях размещения эмиссионных ценных бумаг.

До регистрации проспект эмиссии ценных бумаг должен быть утвержден и подписан уполномоченными управленческими органами эмитента для подтверждения тем самым полноты и достоверности всей информации, содержащейся в проспекте. Утверждение проспекта эмиссии, содержащего заведомо недостоверную информацию, образует следующую разновидность преступных действий, характеризующих объективную сторону рассматриваемого состава преступления.

Процедура эмиссии завершается государственной регистрацией отчета об итогах выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг. Не позднее 30 дней после того, как размещение ценных бумаг завершено, эмитент обязан представить в регистрирующий орган данный отчет. В отчете об итогах выпуска ценных бумаг должна быть указана следующая информация: 1) даты начала и окончания размещения ценных бумаг; 2) фактическая цена (цены) размещения ценных бумаг; 3) количество размещенных ценных бумаг; 4) доля размещенных и не размещенных ценных бумаг выпуска; 5) общий объем поступлений за размещенные ценные бумаги; 6) о сделках, признаваемых федеральными законами крупными сделками и сделками, в совершении которых имеется заинтересованность, если они совершены в процессе размещения ценных бумаг. Утверждение уполномоченными органами эмитента заведомо недостоверного отчета об итогах выпуска ценных бумаг, т.е. содержащего заведомо ложную информацию, образует третью разновидность преступных действий.

Последним из таких действий является размещение эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию. В соответствии со ст. 20 Федерального закона "О рынке ценных бумаг" государственная регистрация каждого выпуска осуществляется федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг или иным регистрирующим органом, определенным законом, на основании заявления эмитента. Основания для отказа в государственной регистрации перечислены в ст. 21 названного Закона.

Размещение эмиссионных ценных бумаг без государственной регистрации их выпуска влечет уголовную ответственность по ст. 185 УК.

Состав преступления - материальный. Уголовная ответственность за все виды злоупотреблений при эмиссии ценных бумаг наступает, если этими деяниями причинен крупный ущерб гражданам, организациям или государству. В примечании к ст. 185 УК определено, что крупным ущербом признается ущерб, превышающий 1 млн. руб.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины.

Субъект преступления - специальный. Проспект эмиссии как документ появляется лишь после подписания его уполномоченными на то лицами. Соответственно, субъектом преступления в виде внесения в проспект эмиссии ценных бумаг заведомо недостоверной информации может быть лицо, наделенное функциями единоличного исполнительного органа эмитента, его главный бухгалтер (иное лицо, выполняющее его функции), аудитор, а в некоторых случаях - независимый оценщик и финансовый консультант.

В трех других формах преступной деятельности субъектом является член совета директоров (наблюдательного совета) или член органа, осуществляющего функции совета директоров (наблюдательного совета) этого хозяйственного общества, а для юридических лиц иных организационно-правовых форм - лицо, наделенное функциями исполнительного органа эмитента, а также иное лицо, уполномоченное на то в соответствии с российским законодательством. Спорным является вопрос, признается ли субъектом преступления должностное лицо государственного регистрирующего органа,

уполномоченного на проведение регистрации проспекта ценных бумаг и отчета об итогах выпуска ценных бумаг. В этом случае оно не утверждает, а лишь регистрирует ранее утвержденный вышеперечисленными лицами проспект либо отчет. Следовательно, должностное лицо, осуществляющее регистрацию, не может быть признано субъектом рассматриваемого преступления.

Часть 2 ст. 185 УК в качестве квалифицирующего признака устанавливает совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Злостное уклонение от предоставления инвестору или контролирующему органу информации, определенной законодательством Российской Федерации о ценных бумагах (ст. 185.1 УК). Непосредственный объект преступления совпадает с объектом преступления, предусмотренного ст. 185 УК.

Статья 30 Федерального закона "О рынке ценных бумаг" обязывает эмитента, который регистрирует проспект ценных бумаг, раскрыть информацию в форме ежеквартального отчета, а также сообщить о существенных фактах, затрагивающих его финансово-хозяйственную деятельность. Профессиональный участник обязан помимо информации, состав которой определен федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, по требованию инвестора предоставить также дополнительную информацию, состав которой определен в ст. 6 Федерального закона от 5 марта 1999 г. N 46-ФЗ "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг" <1>.

<1> СЗ РФ. 1999. N 10. Ст. 1163.

Определяя условия информационного обеспечения, Закон о рынке ценных бумаг оперирует понятием "раскрытие информации". При этом следует различать его широкий и узкий смысл.

В широком смысле под раскрытием информации понимается обеспечение ее доступности всем заинтересованным лицам независимо от целей получения данной информации, в соответствии с процедурой, гарантирующей ее нахождение и получение.

Под раскрытием информации в узком смысле понимается установленный порядок представления эмитентом либо иным лицом соответствующей информации в уполномоченный орган.

В статье 185.1 УК указаны конкретные адресаты, которым должна быть предоставлена информация, - инвестор либо контролирующий орган. Соответственно, в данной ситуации раскрытие информации понимается в узком смысле.

Инвесторы - это физические и юридические лица, объектом инвестирования которых являются эмиссионные ценные бумаги (ст. 1 Федерального закона от 5 марта 1999 г. N 46-ФЗ "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг" <1>).

<1> СЗ РФ. 1999. N 10. Ст. 1163.

Федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг, осуществляющим контроль за деятельностью профессиональных участников рынка ценных бумаг, является Федеральная служба по финансовым рынкам (ФСФР России) (ст. 40 Федерального закона "О рынке ценных бумаг").

Состав, порядок и сроки раскрытия информации определяются законодательством РФ о ценных бумагах <1>.

<1> См.: Федеральный закон "О рынке ценных бумаг"; Федеральный закон от 29 июля 1998 г. N 136-ФЗ "Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг" // СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3814; Федеральный закон "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг"; Положение о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг, утв. Приказом

Объективная сторона преступления выражена в двух самостоятельных формах: 1) в злом уклонении от предоставления информации; 2) в предоставлении заведомо неполной или ложной информации.

Злобность уклонения может определяться продолжительностью времени после истечения сроков для предоставления информации контролирующему органу, упорным невыполнением этой обязанности, несмотря на неоднократные и настойчивые требования инвестора или контролирующего органа, и т.п.

Состав преступления - материальный. Обязательным условием для наступления уголовной ответственности является причинение крупного ущерба гражданам, организациям или государству. Крупный ущерб исчисляется суммой, превышающей 1 млн. руб. (примечание к ст. 185 УК).

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины.

Субъект преступления специальный - лицо, обязанное обеспечить указанной информацией инвестора или контролирующий орган. Таким лицом может выступать эмитент, владелец эмиссионных ценных бумаг, профессиональный участник рынка ценных бумаг.

Изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 186 УК). Непосредственным объектом преступления выступает порядок обращения денег и ценных бумаг.

Предметом преступления с учетом положений Федерального закона от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" <1> являются:

<1> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4859.

1) валюта Российской Федерации: а) денежные знаки в виде банкнот и монеты Банка России, находящиеся в обращении в качестве законного средства наличного платежа на территории РФ, а также изымаемые либо изъяты из обращения, но подлежащие обмену указанные денежные знаки; б) средства на банковских счетах и в банковских вкладах;

2) иностранная валюта: а) денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным средством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства (группы иностранных государств), а также изымаемые либо изъяты из обращения, но подлежащие обмену указанные денежные знаки; б) средства на банковских счетах и в банковских вкладах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах;

3) внутренние ценные бумаги: а) эмиссионные ценные бумаги, номинальная стоимость которых указана в российской валюте и выпуск которых зарегистрирован в РФ; б) иные ценные бумаги, удостоверяющие право на получение российской валюты, выпущенные на территории РФ;

4) внешние ценные бумаги - ценные бумаги, в том числе в бездокументарной форме, не относящиеся в соответствии с федеральным законом к внутренним ценным бумагам.

В соответствии с п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г. N 2 "О судебной практике по делам об изготовлении или сбыте поддельных денег или ценных бумаг" <1> изготовление с целью сбыта и сбыт денежных знаков и ценных бумаг, изъятых из обращения (монеты старой чеканки, советские деньги, отмененные денежными реформами, и т.п.) и имеющих лишь коллекционную ценность, не образуют состава преступления, предусмотренного ст. 186 УК, и должны, при наличии к тому оснований, квалифицироваться как мошенничество.

<1> БВС РФ. 1994. N 7.

Не могут быть предметом данного преступления также документы, не отнесенные к числу ценных бумаг. В пункте 8 указанного Постановления Пленума Верховного Суда РФ разъяснено: поскольку билет денежно-вещевой лотереи ценной бумагой не является, его подделка с целью сбыта или незаконного получения выигрыша квалифицируется как приготовление к мошенничеству. В случае сбыта фальшивого лотерейного билета либо получения по нему выигрыша содеянное виновным следует квалифицировать как мошенничество.

Объективная сторона преступления включает два альтернативно указанных действия: 1) изготовление в целях сбыта; 2) сбыт поддельных денег или ценных бумаг.

Изготовление предполагает как частичную подделку денежных купюр или ценных бумаг (переделка номинала подлинного денежного знака, подделка номера, серии облигации и других реквизитов денег и ценных бумаг), так и изготовление полностью поддельных.

При решении вопроса о наличии в действиях лица состава преступления, предусмотренного ст. 186 УК, необходимо установить, являются ли денежные купюры, монеты или ценные бумаги поддельными, имеют ли они существенное сходство по форме, размеру, цвету и другим основным реквизитам с находящимися в обращении подлинными денежными знаками или ценными бумагами.

В тех случаях, когда фальшивая купюра явно не соответствует подлинной, что исключает ее участие в денежном обращении, а также если иные обстоятельства дела свидетельствуют о направленности умысла виновного на грубый обман ограниченного числа лиц, содеянное может быть квалифицировано как мошенничество.

Сбыт поддельных денег или ценных бумаг состоит в использовании их в качестве средства платежа при оплате товаров и услуг, размене, дарении, даче взаймы, продаже и т.п. Согласно п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г. N 2 незаконное приобретение лицом чужого имущества в результате совершенных им операций с фальшивыми деньгами или ценными бумагами охватывается составом ст. 186 УК и дополнительной квалификации по соответствующим статьям, предусматривающим ответственность за хищение, не требует <1>.

<1> По этому вопросу в юридической литературе высказана иная точка зрения. Так, Б.В. Волженкин считает, что сбыт фальшивых денег или ценных бумаг совсем необязательно связан с противоправным завладением чужого имущества, поэтому, если такое происходит, содеянное следует квалифицировать по совокупности (см.: Волженкин Б.В. Преступления в сфере экономической деятельности. СПб., 2002. С. 377; см. также: Скляров С. Как квалифицировать последствия сбыта поддельных денег или ценных бумаг // Российская юстиция. 2002. N 10 и др.).

Состав преступления - формальный. Изготовление фальшивых денежных знаков или ценных бумаг является окончанным, если с целью последующего сбыта изготовлен хотя бы один денежный знак или ценная бумага, независимо от того, удалось ли осуществить сбыт подделки. Сбыт будет окончен с момента принятия другим лицом хотя бы одного предмета подделки. Приобретение заведомо поддельных денег или ценных бумаг в целях их последующего сбыта в качестве подлинных следует квалифицировать по ст. ст. 30 и 186 УК.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. При изготовлении указанных предметов обязательным признаком субъективной стороны является также цель - сбыть поддельные деньги или ценные бумаги.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Уголовной ответственности за сбыт поддельных денег, ценных бумаг и иностранной валюты подлежат не только лица, занимающиеся их изготовлением или сбытом, но и лица, в силу

стечения обстоятельств ставшие обладателями поддельных денег или ценных бумаг, сознающие это и тем не менее использующие их как подлинные.

Квалифицированный состав характеризуется совершением тех же деяний в крупном размере. В соответствии с примечанием к ст. 169 УК крупным размером является изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг на сумму, превышающую 250 тыс. руб. Особо квалифицированный состав характеризуется совершением его организованной группой.

Изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов (ст. 187 УК). Непосредственным объектом преступления выступает порядок безналичных расчетов.

В соответствии с п. 1 ст. 861 ГК РФ расчеты на территории РФ могут осуществляться в наличной и безналичной формах. Под формой безналичных расчетов понимаются предусмотренные правовыми нормами или банковской практикой способы перевода денежных средств через кредитные организации. Данные способы отличаются видом расчетного документа, порядком документооборота, условиями предоставления средств в распоряжение получателя, в том числе зачисления на его счет. Формы безналичных расчетов избираются клиентами банков самостоятельно и предусматриваются в договорах, заключаемых ими со своими контрагентами <1>.

<1> См.: Положение о безналичных расчетах в Российской Федерации, утв. ЦБ РФ от 3 октября 2002 г. N 2-П // Вестник Банка России. 2002. N 74.

Предметом преступления выступают кредитные карты, расчетные карты, а также иные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами.

Объективная сторона характеризуется двумя альтернативно указанными действиями: 1) изготовление в целях сбыта или 2) сбыт поддельных кредитных (расчетных) карт и иных платежных документов. Лицо, которое реально расходует находящиеся на счету денежные средства с помощью поддельной кредитной (расчетной) карты или иного платежного документа, подлежит ответственности за хищение чужого имущества путем мошенничества.

Состав преступления - формальный. При изготовлении оно считается оконченным после того, как с целью последующего сбыта лицо изготовит хотя бы одну карту или иной платежный документ либо внесет в него заведомо ложные данные, при сбыте - с момента передачи предмета подделки другому лицу.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. При изготовлении виновное лицо должно преследовать цель - сбыть предмет подделки.

Субъектом преступления признается лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав характеризуется совершением указанных в ч. 1 ст. 186 УК деяний организованной группой.

Незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга (ст. 191 УК). Непосредственным объектом являются общественные отношения в сфере государственного регулирования оборота драгоценных металлов, природных драгоценных камней.

Предметом преступления являются драгоценные металлы, природные драгоценные камни, жемчуг в любом виде, состоянии, за исключением ювелирных и бытовых изделий и лома таких изделий.

К драгоценным металлам Федеральный закон от 26 марта 1998 г. N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" <1> относит золото, серебро, платину и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий). Драгоценные металлы могут находиться в любом состоянии, виде, в том числе в самородном и аффинированном виде, а также в сырье, сплавах, полуфабрикатах, промышленных

продуктах, химических соединениях, ювелирных и иных изделиях, монетах, ломе и отходах производства и потребления.

<1> СЗ РФ. 1998. N 13. Ст. 1463.

К драгоценным камням относятся природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты, а также природный жемчуг в сыром (естественном) и обработанном виде. К драгоценным камням приравниваются уникальные янтарные образования в порядке, устанавливаемом Правительством РФ <1>. Не входят в предмет этого преступления драгоценные камни, непригодные для изготовления ювелирных изделий, они используются как продукция производственно-технического назначения без ограничений. Критерии и порядок отнесения драгоценных камней к непригодным для изготовления ювелирных изделий устанавливаются Правительством РФ <2>.

<1> См.: Порядок отнесения уникальных янтарных образований к драгоценным камням, утв. Постановлением Правительства РФ от 5 января 1999 г. N 8 // СЗ РФ. 1999. N 2. Ст. 310.

<2> См.: Постановление Правительства РФ от 23 ноября 1998 г. N 1365 "О критериях и порядке отнесения драгоценных камней к непригодным для изготовления ювелирных изделий" // СЗ РФ. 1998. N 48. Ст. 5933.

Объективная сторона преступления выражается в альтернативных действиях: совершение сделки, связанной с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями либо с жемчугом, в нарушение правил, установленных законодательством РФ; незаконное хранение, перевозка и пересылка данных предметов.

Сделка признается незаконной, если при ее совершении нарушен установленный законодательством порядок (по кругу субъектов, предмету сделки, месту ее совершения, нарушение приоритетного порядка и др.).

Под незаконным хранением, перевозкой или пересылкой драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга понимаются случаи, когда данные предметы были незаконно добыты или произведены, похищены, получены в результате совершения любого другого преступления либо приобретены путем сделки, совершенной в нарушение правил, установленных законодательством РФ. Именно незаконный источник (способ) приобретения данных ценностей делает незаконным последующее их хранение, перевозку или пересылку.

Под хранением понимают любые умышленные действия виновного, связанные с нахождением у него драгоценных металлов или драгоценных камней. Данные предметы могут находиться в тайнике, в жилище или ином специально оборудованном хранилище либо других местах.

Под перевозкой драгоценных металлов и камней следует понимать их перемещение с одного места на другое при непосредственном участии виновного. Перевозка может быть осуществлена любым видом транспорта, открыто или тайно, с сокрытием в транспортном средстве, в багаже, в одежде и т.п.

Пересылка предметов посягательства также предполагает их перемещение с одного места на другое, однако виновный уже не участвует в этом, а использует средства связи и сообщения.

Состав преступления - формальный; преступление окончено с момента совершения любого из перечисленных в диспозиции нормы действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав характеризуется совершением деяния: 1) в крупном размере - согласно примечанию к ст. 169 УК, он должен превышать 250 тыс. руб.; 2) организованной группой или группой лиц по предварительному сговору.

Нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней (ст. 192 УК). Непосредственный объект совпадает с объектом преступления, предусмотренного ст. 191 УК.

Предметом преступления являются драгоценные металлы и драгоценные камни, при условии что они добыты из недр, получены из вторичного сырья либо же подняты или найдены.

Добытые из недр драгоценные металлы - извлеченные драгоценные металлы из коренных (рудных), россыпных и техногенных месторождений с получением концентратов и других полупродуктов, содержащих драгоценные металлы; добытые драгоценные камни - извлеченные драгоценные камни из коренных, россыпных и техногенных месторождений, а также сортировка, первичная классификация и первичная оценка драгоценных камней <1>.

<1> См. Федеральный закон "О драгоценных металлах и драгоценных камнях".

Указанные драгоценные металлы и драгоценные камни будут предметом преступления в случае их добычи в законном порядке организациями, получившими специальные разрешения (лицензии).

Лица, незаконно, без лицензии осуществляющие добычу либо производство драгоценных металлов или драгоценных камней, несут ответственность за незаконное предпринимательство (ст. 171 УК) и за последующее незаконное их хранение, перевозку или пересылку (ст. 191 УК).

Поднятые и найденные драгоценные металлы и драгоценные камни - самородки таких металлов и камней.

Объективная сторона преступления выражается: 1) в уклонении от обязательной сдачи на аффинаж или 2) в уклонении от обязательной продажи государству указанных предметов.

Добытые и произведенные драгоценные металлы, за исключением самородков драгоценных металлов, после необходимой переработки должны поступать для аффинажа в организации, включенные в Перечень, утвержденный Правительством РФ.

Аффинаж драгоценных металлов - процесс очистки извлеченных драгоценных металлов от примесей и сопутствующих компонентов, доведение драгоценных металлов до качества, соответствующего государственным стандартам и техническим условиям, действующим на территории РФ, или международным стандартам.

Уклонение от обязательной сдачи на аффинаж может быть выражено в нарушении сроков сдачи на аффинаж, сокрытии или передаче не всего объема извлеченных драгоценных металлов и т.п.

Под уклонением от обязательной продажи государству драгоценных металлов и драгоценных камней следует понимать нарушение порядка приоритетной продажи таких металлов и камней. Однако надо иметь в виду, что российским законодательством не предусмотрен порядок обязательной продажи государству названных предметов.

Аффинированные драгоценные металлы в стандартном виде, а также добытые из недр или рекуперированные драгоценные камни в рассортированном виде при продаже субъектами их добычи и производства в приоритетном порядке предлагаются: 1) специально уполномоченному федеральному органу исполнительной власти для пополнения Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней РФ; 2) уполномоченным органам исполнительной власти субъектов РФ, на территориях которых были добыты эти драгоценные металлы и драгоценные камни, для пополнения фондов соответствующих государственных субъектов РФ.

Обязательным условием уголовной ответственности является совершение деяний, предусмотренных ст. 192 УК, в крупном размере. Согласно примечанию к ст. 169 УК

стоимость предметов, указанных выше, должна превышать 250 тыс. руб. В иных случаях наступает административная ответственность.

Субъективная сторона анализируемого деяния характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшие возраста 16 лет, обязанное сдать драгоценные металлы и драгоценные камни на аффинаж или обеспечить их приоритетную продажу государству.

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица (ст. 198 УК). Непосредственным объектом выступают финансовые интересы государства.

Объективная сторона преступления выражается в уклонении от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица. Под уклонением следует понимать умышленные деяния, направленные на их неуплату в крупном или особо крупном размере и повлекшие полное или частичное непоступление соответствующих налогов и сборов в бюджетную систему РФ <1>.

<1> См. п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 г. N 64 "О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления" // БВС РФ. 2007. N 3.

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов может быть совершено двумя альтернативно указанными способами: 1) путем непредставления налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным; 2) путем включения в налоговую декларацию или иные документы, представление которых в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным, заведомо ложных сведений.

Налоговая декларация - это письменное заявление налогоплательщика об объектах налогообложения, о полученных доходах и произведенных расходах, об источниках доходов, о налоговой базе, налоговых льготах, об исчисленной сумме налога и (или) о других данных, служащих основанием для исчисления и уплаты налога (п. 1 ст. 80 НК РФ).

Под иными документами следует понимать любые предусмотренные Налоговым кодексом РФ и принятыми в соответствии с ним федеральными законами документы, служащие основанием для исчисления и уплаты налогов и (или) сборов.

Под включением в налоговую декларацию или в иные названные документы заведомо ложных сведений следует понимать умышленное указание в них любых не соответствующих действительности данных об объекте налогообложения, расчете налоговой базы, наличии налоговых льгот или вычетов и любой иной информации, влияющей на правильное исчисление и уплату налогов и сборов.

Включение заведомо ложных сведений может выражаться в умышленном неотражении в них данных о доходах из определенных источников, объектов налогообложения, в уменьшении действительного размера дохода, искажении размеров произведенных расходов, которые учитываются при исчислении налогов (например, расходы, вычитаемые при определении совокупного налогооблагаемого дохода). К заведомо ложным могут быть также отнесены не соответствующие действительности данные о времени (периоде) понесенных расходов, полученных доходов, искажение в расчетах физических показателей, характеризующих определенный вид деятельности, при уплате единого налога на вмененный доход и т.п.

В тех случаях, когда лицо в целях уклонения от уплаты налогов и (или) сборов осуществляет подделку официальных документов организации, предоставляющих права или освобождающих от обязанностей, а также штампов, печатей, бланков, содеянное им при наличии к тому оснований влечет уголовную ответственность по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 198 и 327 УК (п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 г. N 64).

Главным критерием разграничения налоговой и уголовной ответственности является совершение деяния, предусмотренного ст. 198 УК, в крупном размере. Деяние признается совершенным в крупном размере, если сумма неуплаченных налогов и (или) сборов составляет за период трех финансовых лет подряд более 100 тыс. руб., при условии что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% подлежащих уплате сумм либо превышает 300 тыс. руб. (примечание к ст. 198 УК).

Состав преступления - формальный, моментом окончания преступления следует считать фактическую неуплату налогов (сборов) в срок, установленный налоговым законодательством (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 N 64) <1>.

<1> В специальной литературе высказано мнение о материальном характере состава налоговых преступлений (см.: Ковалев В.А. Налоговые преступления: взаимосвязь норм уголовного и налогового права. Владимир, 2006. С. 61).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является достигшее возраста 16 лет физическое лицо (гражданин РФ, иностранный гражданин, лицо без гражданства), на которое в соответствии с законодательством о налогах и сборах возложена обязанность по исчислению и уплате в соответствующий бюджет налогов и (или) сборов, а также по представлению в налоговые органы налоговой декларации и иных документов, необходимых для осуществления налогового контроля.

Квалифицированный состав преступления характеризуется совершением деяния в особо крупном размере. Особо крупным размером признается сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 500 тыс. руб., при условии что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 1,5 млн. руб. (примечание к ст. 198 УК).

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации (ст. 199 УК). В целом признаки рассматриваемого состава преступления совпадают с признаками состава, предусмотренного ст. 198 УК. Их различие связано лишь с субъектом преступления и суммой неуплаченных налогов и (или) сборов, образующих крупный и особо крупный размеры.

К указанным в ст. 199 УК относятся все перечисленные в ст. 11 НК РФ организации: юридические лица, образованные в соответствии с законодательством РФ, а также иностранные юридические лица, компании и другие корпоративные образования, обладающие гражданской правоспособностью, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, международные организации, филиалы и представительства указанных иностранных лиц и международных организаций, созданные на территории РФ.

Уклонение от уплаты налогов с организации уголовно наказуемо, если оно совершено в крупном размере и сумма налогов и (или) сборов составляет за период в пределах трех финансовых лет подряд более 500 тыс. руб., при условии что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышает 1,5 млн. руб.

К субъектам преступления могут быть отнесены руководитель организации-налогоплательщика, главный бухгалтер (бухгалтер при отсутствии в штате должности главного бухгалтера), в обязанности которых входит подписание отчетной документации, представляемой в налоговые органы, обеспечение полной и своевременной уплаты налогов и сборов, а равно иные лица, если они были специально уполномочены органом управления организации на совершение таких действий. К числу субъектов данного

преступления могут относиться также лица, фактически выполнявшие обязанности руководителя или главного бухгалтера (бухгалтера).

Иные служащие организации-налогоплательщика (организации плательщика сборов), не обладающие признаками специального субъекта, могут быть при наличии к тому оснований привлечены к уголовной ответственности по соответствующей части ст. 199 УК как пособники данного преступления (ч. 5 ст. 33 УК).

Квалифицированный состав преступления характеризуется его совершением: 1) группой лиц по предварительному сговору; 2) в особо крупном размере. Согласно примечанию к ст. 199 УК особо крупным размером признается сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 2,5 млн. руб., при условии что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 7,5 млн. руб.

Неисполнение обязанностей налогового агента (ст. 199.1 УК). Объективная сторона преступления выражается в неисполнении обязанностей налогового агента по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов, предусмотренных законодательством РФ о налогах и сборах, в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд).

Обязательным признаком состава является крупный размер неуплаченных налогов и (или) сборов, понятие которого определяется в примечании к ст. 199 УК.

Состав преступления - формальный; оно окончено с момента неперечисления налоговым агентом в порядке и сроки, которые установлены налоговым законодательством (п. 3 ст. 24 НК РФ), в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд) сумм налогов и (или) сборов, которые он должен был исчислить и удержать у налогоплательщика.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком является мотив - личный интерес виновного, который может выражаться в стремлении извлечь выгоду имущественного, а также неимущественного характера, обусловленную такими побуждениями, как карьеризм, протекционизм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса и т.п.

Если действия налогового агента, нарушающие налоговое законодательство по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд), совершены из корыстных побуждений и связаны с незаконным изъятием денежных средств и другого имущества в свою пользу или в пользу других лиц, содеянное следует при наличии к тому оснований дополнительно квалифицировать как хищение чужого имущества (п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 г. N 64).

Субъектом преступления является налоговый агент - физическое лицо, имеющее статус индивидуального предпринимателя, а также лицо, на которое в соответствии с его должностным или служебным положением возложена обязанность по исчислению, удержанию или перечислению налогов (руководитель или главный (старший) бухгалтер организации, иной сотрудник организации, специально уполномоченный на совершение таких действий, либо лицо, фактически выполняющее обязанности руководителя или главного (старшего) бухгалтера).

Квалифицированный состав преступления характеризуется его совершением в особо крупном размере, понятие которого дается в примечании к ст. 199 УК.

Соккрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов (ст. 199.2 УК). Предметом преступления выступают денежные средства либо имущество организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание недоимки по налогам и (или) сборам.

В соответствии с налоговым законодательством под денежными средствами и имуществом организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых в установленном порядке должно производиться взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, понимаются денежные средства налогоплательщика (плательщика сборов) на счетах в банках, их наличные денежные средства, а также иное имущество, перечисленное в ст. ст. 47 и 48 НК РФ.

Недоимкой является сумма налога или сумма сбора, не уплаченная в установленный законодательством о налогах и сборах срок (п. 2 ст. 11 НК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в сокрытии предмета преступления. Под сокрытием денежных средств либо имущества понимается деяние, направленное на воспрепятствование принудительному взысканию недоимки по налогам и сборам в крупном размере.

Исходя из примечания к ст. 169 УК, крупным размером признается стоимость сокрытого имущества в сумме, превышающей 250 тыс. руб.

Состав преступления - формальный; оно окончено с момента сокрытия денежных средств либо имущества, совершенного после образования недоимки, т.е. после истечения срока, установленного законодательством для уплаты соответствующего налога (сбора).

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъектом преступления может быть физическое лицо, имеющее статус индивидуального предпринимателя, руководитель организации либо лицо, выполняющее в этой организации управленческие функции, связанные с распоряжением ее имуществом.

§ 6. Преступления в сфере внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля

Под внешнеэкономической (внешнеторговой) понимается деятельность по осуществлению сделок в области внешней торговли товарами, услугами, информацией и результатами интеллектуальной деятельности (ст. 2 Федерального закона от 8 декабря 2003 г. N 164-ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности") <1>.

<1> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4850.

Внешнеэкономическая деятельность как государственная функция является частью экономической политики Российской Федерации, цель которой защита экономического суверенитета, экономических интересов страны и российских лиц, создание благоприятных условий для российских экспортеров, импортеров, производителей и потребителей товаров и услуг, обеспечение безопасности жизни и здоровья людей, окружающей среды при ввозе и вывозе товаров или иных предметов с территории Российской Федерации, а также активизация связей российской экономики с мировым хозяйством (ст. ст. 5 и 6 названного Закона). Для реализации этих целей в Российской Федерации в соответствии с нормами международного права установлен порядок государственного регулирования внешнеторговой деятельности, включающий разрешительный порядок экспорта или импорта драгоценных металлов и драгоценных камней, отдельных видов товаров и предметов, которые могут неблагоприятно воздействовать на безопасность государства, людей, окружающей среды, а также систему таможенно-тарифных мер.

В соответствии с Конституцией РФ таможенное регулирование является исключительным правом федеральных органов государственной власти. Только законы РФ, Указы Президента РФ, постановления Правительства РФ и другие нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти могут устанавливать специальные правила перемещения через границу товаров и иных предметов в целях

осуществления внешнеэкономической деятельности РФ, обмена научно-технической информацией и культурными ценностями, а также определять правила взимания таможенных платежей. Строгий таможенный контроль, установленный государством, осуществляется в целях защиты российского рынка, стимулирования роста национальной экономики, регулирования товарообмена на таможенной территории. Любые нарушения установленных правил являются административными правонарушениями, а в случаях, предусмотренных нормами уголовного права, - преступлениями. Глава 22 УК включает в группу таких преступлений общественно опасные деяния, предусмотренные ст. ст. 188 - 190, 193 и 194 УК.

Непосредственным объектом данных преступлений являются отношения в сфере внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля. Процесс их реализации основывается на правилах оформления товаров и иных предметов, перемещения их через таможенную границу и взимания таможенных платежей, установленных нормами Таможенного кодекса РФ.

Контрабанда (ст. 188 УК). Статья 188 УК содержит признаки двух самостоятельных составов преступлений контрабанды, различающихся по предмету посягательства.

Предметом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 188 УК, являются товары и иные предметы, находящиеся в свободном гражданском обороте. В соответствии со ст. 128 ГК РФ такими предметами признаются любые вещи, включая деньги, иностранную валюту, ценные бумаги, транспортные средства, ювелирные изделия, сырье и материалы, не являющиеся стратегическими, домашние животные и т.д. Товары и предметы, не предназначенные для производственной или иной коммерческой деятельности, могут свободно перемещаться через таможенную границу при соблюдении установленных правил в отношении количества и стоимости этих товаров, порядка их оформления и уплаты таможенной пошлины и таможенных сборов в соответствии с нормами Таможенного кодекса РФ. Перемещение товаров и предметов для производственной или иной коммерческой деятельности регулируется Федеральным законом от 14 апреля 1998 г. N 63-ФЗ "О мерах по защите экономических интересов Российской Федерации при осуществлении внешней торговли товарами" <1>.

<1> СЗ РФ. 1998. N 16. Ст. 1798.

Часть 2 ст. 188 УК устанавливает ответственность за незаконное перемещение через таможенную границу предметов, изъятых из гражданского оборота или имеющих ограниченный оборот, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу. Закон перечисляет такие предметы: наркотические средства, психотропные, сильнодействующие, ядовитые, отравляющие, взрывчатые, радиоактивные вещества, радиационные источники, ядерные материалы, огнестрельное оружие, взрывные устройства, боеприпасы, оружие массового поражения, средства его доставки, иное вооружение, иная военная техника, материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а также стратегически важные сырьевые товары или культурные ценности.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 188 УК, характеризуется действиями, выражающимися в незаконном перемещении через таможенную границу товаров и предметов в крупном размере. Закон называет шесть способов незаконного перемещения: а) помимо таможенного контроля; б) с сокрытием от таможенного контроля; в) с обманным использованием документов; г) с обманным использованием средств таможенной идентификации; д) сопряженное с недекларированием; е) сопряженное с недостоверным декларированием.

Перемещение через таможенную границу означает: а) ввоз на таможенную территорию; б) вывоз с таможенной территории товаров, транспортных средств; в)

пересылка почтой; г) использование трубопроводного транспорта; д) использование линий электропередач. Все способы перемещения связаны с физическим пересечением таможенной границы (п. 7 ч. 1 ст. 11, ст. ст. 291, 310 и ст. 314 Таможенного кодекса РФ). Закон определяет место совершения преступления - таможенную границу.

Таможенной границей считаются пределы таможенной территории РФ, периметры свободных таможенных зон и свободных складов (ч. 4 ст. 2 Таможенного кодекса РФ). Таможенная территория РФ включает сухопутную территорию РФ, территориальные и внутренние воды, воздушное пространство над ними, искусственные острова, установки и сооружения на них, расположенные в исключительной экономической зоне или на континентальном шельфе Российской Федерации (ч. ч. 1 - 3 ст. 2 Таможенного кодекса РФ). На территории РФ могут находиться свободные таможенные зоны и свободные склады, находящиеся вне таможенной территории России. Таким образом, понятия Государственной границы РФ и таможенной границы РФ не всегда совпадают. Ввоз товаров и иных предметов означает фактическое перемещение предметов через таможенную границу, в том числе через Государственную границу, до их выпуска таможенными органами (п. 8 ч. 1 ст. 11 Таможенного кодекса РФ), вывоз предметов - подачу таможенной декларации и совершение иных действий с этими предметами до фактического пересечения ими таможенной границы (п. 9 ч. 1 ст. 11 Таможенного кодекса РФ). Такими действиями признаются: а) вход (въезд) физического лица, выезжающего из России, в зону таможенного контроля; б) сдача товаров транспортным организациям; в) сдача международных почтовых отправлений организациям почтовой связи для отправки за пределы таможенной территории РФ; г) действия лица, непосредственно направленные на фактическое пересечение таможенной границы товарами или иными предметами вне установленных мест.

Незаконное перемещение свидетельствует о том, что товары и иные предметы перемещаются через таможенную границу с нарушением порядка, установленного Таможенным кодексом РФ (п. 10 ч. 1 ст. 11). Статья 188 УК предусматривает несколько способов незаконного перемещения через таможенную границу.

Перемещение помимо таможенного контроля означает перемещение товаров и транспортных средств вне таможенных постов, вне времени, установленного для оформления. Таможенный контроль включает совокупность мер, осуществляемых таможенными органами РФ в целях обеспечения соблюдения таможенного законодательства РФ (п. 19 ч. 1 ст. 11 Таможенного кодекса РФ). Таможенный контроль осуществляют таможенные органы: Федеральная таможенная служба РФ, региональные таможенные управления РФ, таможни РФ и таможенные посты РФ (ст. 402 Таможенного кодекса РФ).

Перемещение с сокрытием от таможенного контроля означает использование тайников и других способов, затрудняющих обнаружение предметов. Тайники - это приспособления или хранилища, созданные в целях сокрытия товаров или иных предметов (двойное дно в чемоданах, отверстия в каблуках обуви, в ручках зонтов и т.д.). Использование различных емкостей в транспортных средствах (в колесах автомашин, в поручнях), помещений (в тамбурах поездов), а также естественных углублений на теле (нос, ухо) раскрывает понятие способа, затрудняющего обнаружение предмета.

Перемещение с обманным использованием документов заключается в представлении таможенному органу документов: поддельных или недействительных; полученных незаконным путем; либо относящихся к другим товарам или транспортным средствам. Имеются в виду документы, выданные таможенным органом (накладные, багажные квитанции, акты о выгрузке товара и т.д.) или оформленные с его участием (лицензии и сертификаты).

Перемещение с обманным использованием средств таможенной идентификации означает, что средства, при помощи которых таможенные органы маркируют товары или предметы, чтобы их индивидуализировать, а также не допустить взлома, изъятия или

вложения каких-либо предметов, оказались поддельными или проставлены с нарушением установленных правил. Средства идентификации являются: пломбы, печати, штампы, цифровая или буквенная маркировка, взятие проб и образцов, использование чертежей, составление масштабных изображений, фотографии, видеозаписи, иллюстрации и другие средства, позволяющие идентифицировать товары и предметы (ст. 83 Таможенного кодекса РФ).

Перемещение с недекларированием товаров и иных предметов, перемещаемых через таможенную границу, означает незаявление по установленной форме в таможенной декларации о перемещаемых через таможенную границу предметах.

Перемещение с недостоверным декларированием означает, что перевозимые предметы задекларированы, но под другими наименованиями. Например, готовые изделия перемещались под видом материалов для их изготовления, изделия из драгоценных металлов - под видом бижутерии, металл - под видом металлического лома <1>.

<1> Для уяснения некоторых понятий контрабанды можно обратиться к Постановлению Пленума Верховного Суда СССР от 3 февраля 1978 г. N 2 "О судебной практике по делам о контрабанде" // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. М., 2000. С. 117 - 119.

Обязательным признаком объективной стороны преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 188 УК, является крупный размер. Крупным размером, в соответствии с примечанием к ст. 169 УК, признается стоимость перемещаемых товаров или предметов, превышающая 250 тыс. руб. Незаконное перемещение товаров и других предметов через таможенную границу на меньшую сумму влечет административную ответственность (ст. ст. 16.1 и 16.2 КоАП РФ).

Состав преступления по конструкции формальный. Момент окончания преступления имеет свои особенности при ввозе и вывозе предметов: при ввозе преступление признается оконченным с момента перемещения предметов через таможенную границу, при вывозе - с момента ввоза предметов на таможенную территорию, подачи таможенной декларации и совершения иных действий с намерением вывезти эти предметы из России, о чем свидетельствуют сведения, указанные в таможенной декларации.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что незаконно перемещает через таможенную границу товары или иные предметы путем использования одного из способов, указанных в законе, и желает совершить эти действия. Цели и мотивы могут быть различными. Они не влияют на квалификацию.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Признаки непосредственного объекта и субъективной стороны преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 188 УК, полностью совпадают с аналогичными признаками первого вида контрабанды; частично совпадают и признаки объективной стороны. Преступление может быть совершено теми же способами, как и контрабанда, предусмотренная ч. 1 ст. 188 УК. Отсутствует только признак крупного размера контрабанды, что объясняется спецификой предметов контрабанды второго вида. Незаконное перемещение предметов, перечисленных в ч. 2 ст. 188 УК, не только нарушает установленный порядок внешнеэкономической деятельности и правила таможенного контроля, но и может представлять угрозу для общественной (при ввозе наркотиков, оружия), экономической (при вывозе стратегического сырья) безопасности. Поэтому их перемещение через таможенную границу даже в малых размерах образует признаки контрабанды.

Субъектом преступления могут быть, кроме частных лиц, должностные лица государственных органов и организаций, лица, осуществляющие управленческие функции

в коммерческих организациях, а также индивидуальные предприниматели, имеющие лицензии на осуществление внешнеэкономической деятельности.

Часть 3 ст. 188 УК содержит два квалифицирующих обстоятельства: а) контрабанда, совершенная должностным лицом с использованием своего служебного положения; б) контрабанда, совершенная с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль. В первом случае контрабанда совершается должностным лицом с использованием служебного положения - работником таможенной службы или лицом, освобожденным от некоторых форм таможенного контроля. В соответствии со ст. 366 Таможенного кодекса РФ формами таможенного контроля являются: проверка документов и сведений, устный опрос, получение объяснений, таможенный досмотр товаров и транспортных средств, личный досмотр и некоторые другие. Таможенному досмотру не подлежит личный багаж Президента РФ, в том числе прекратившего свои полномочия, и следующих с ним членов его семьи. Личный багаж членов Совета Федерации, депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ, судей также не подлежит досмотру, если указанные лица пересекают Государственную границу РФ в связи с исполнением своих депутатских или служебных обязанностей (ст. 386 Таможенного кодекса РФ).

Совершение преступления с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль, выражается в нанесении побоев, телесных повреждений различной тяжести. Контрабанда, сопряженная с лишением жизни таможенного сотрудника, должна квалифицироваться по совокупности преступлений: по п. "в" ч. 3 ст. 188 и п. "б" ч. 2 ст. 105 УК.

Часть 4 ст. 188 УК предусматривает ответственность за контрабанду, указанную в ч. ч. 1, 2 и 3 статьи, если она совершена организованной группой. Понятие организованной группы дается в ч. 3 ст. 35 УК. В состав группы могут входить рядовые граждане, а также должностные лица органов исполнительной власти, правоохранительных органов, таможенной службы.

Незаконный экспорт или передача сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, незаконное выполнение работ (оказание услуг), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (ст. 189 УК). Опасность преступления, предусмотренного ст. 189 УК, состоит в нарушении норм международного права о нераспространении оружия массового поражения, а также российского законодательства о военно-техническом сотрудничестве с иностранными государствами, включающего нормы о запрете, ограничении и порядке оформления указанных в законе предметов для вывоза за пределы РФ. Порядок нормальных внешнеэкономических отношений в сфере экспорта сырья, материалов, оборудования, научно-технической информации, выполнение работ и оказание услуг военного характера регулируется Федеральными законами от 8 декабря 2003 г. N 164-ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеэкономической деятельности" и от 19 июля 1998 г. N 114-ФЗ "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" <1>. Военно-техническое сотрудничество заключается в деятельности РФ в области международных отношений по вывозу и ввозу продукции военного назначения, а также деятельности, связанной с ее разработкой и производством. Эта деятельность основывается на приоритете интересов РФ, государственной монополии, соблюдении международных договоров о нераспространении ядерного оружия, запрещении оружия массового поражения (ст. 4 Федерального закона от 19 июля 1998 г. N 114-ФЗ).

<1> СЗ РФ. 1998. N 30. Ст. 3610.

Дополнительным объектом данного преступления могут быть мир и безопасность человечества, поэтому преступление отнесено уголовным законом к категории тяжких.

Предметы преступления предусмотрены в диспозиции уголовно-правовой нормы: сырье, материалы, оборудование, технологии, научно-техническая информация, работы, услуги. Закон называет основное свойство перечисленных предметов - они могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники, в отношении которых установлен экспортный контроль. Порядок проведения экспортного контроля регулируется Федеральным законом от 18 июля 1999 г. N 183-ФЗ "Об экспортном контроле" <1>. Содержание понятий о данных предметах раскрывается в Списке ядерных материалов, оборудования, специальных неядерных материалов и соответствующих технологий, подпадающих под экспортный контроль, Списке товаров и технологий двойного назначения, экспорт которых контролируется, и Списке оборудования, материалов и технологий, которые могут быть использованы при создании ракетного оружия, утвержденных Указами Президента РФ (соответственно) от 14 февраля 1996 г. N 202 <2>, от 26 августа 1996 г. N 1268 <3>, от 8 августа 2001 г. N 1005 <4>. Сырье - вещества и материалы естественного происхождения, которые являются составными частями (компонентами) при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники. Материалы - вещества синтетического происхождения, а также заготовки, составные части, полуфабрикаты. Оборудование - технические приспособления для переработки на основе технологий сырья и материалов в целях создания окончательного продукта.

<1> СЗ РФ. 1999. N 30. Ст. 3774.

<2> СЗ РФ. 1996. N 8. Ст. 742.

<3> СЗ РФ. 1996. N 36. Ст. 4197; 1999. N 2. Ст. 265; 2000. N 10. Ст. 1115.

<4> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. II). Ст. 3441.

Технологии - это техническая документация, содержащая специальную информацию о разработке, производстве и использовании различных видов оружия массового поражения, вооружения и военной техники. Научно-техническая информация включает чертежи, схемы, диаграммы, опытные образцы, сведения об установке и техническом обслуживании различных видов вооружения. Услуги - предпринимательская деятельность в виде обучения, консультирования, наладки производства, ремонтных работ, участия в испытаниях и т.д.

Объективная сторона преступления характеризуется действиями, выражающимися в незаконном экспорте указанных в законе предметов, в отношении которых установлен специальный экспортный контроль. В соответствии с Федеральным законом "Об экспортном контроле" под экспортом технологий, научно-технической информации, в том числе исключительных прав на них, понимается вывоз указанных предметов с таможенной территории РФ без обязательства их возврата; под экспортом услуг - выполнение определенных работ за пределами территории РФ. К экспорту приравнивается коммерческая операция без вывоза с таможенной территории указанных предметов, при осуществлении которой происходит закупка указанных предметов иностранным лицом у одного российского лица и передача их другому российскому лицу для переработки с целью последующего вывоза за границу качественно нового предмета (ст. 2 Федерального закона "Об экспортном контроле").

Экспорт признается незаконным, если он осуществляется в нарушение установленного специального экспортного контроля. Специальный экспортный контроль - это система правовых норм, устанавливающих ограничения, запрет и порядок контроля над ввозом и вывозом вооружений, военной техники и имущества военно-технического назначения, передачей технической документации, оказанием технического содействия в создании военных объектов, оказанием других услуг военно-технического характера, а также вывозом отдельных видов сырья, материалов и оборудования, имеющих мирное

назначение, но которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения.

В целях защиты национальных интересов и обеспечения выполнения международных обязательств РФ по распространению ядерного оружия Правительство РФ утвердило 14 июня 2001 г. N 462 Положение об осуществлении контроля за внешнеэкономической деятельностью в отношении оборудования и материалов двойного назначения, а также соответствующих технологий, применяемых в ядерных целях <1>, которым установлен разрешительный порядок осуществления внешнеэкономических операций, предусматривающий вывоз из России и (или) передачу контролируемых оборудования, материалов, технологий иностранным лицам, международным организациям или их представителям любым способом, включая пересылку в почтовых отправлениях или по электронным каналам связи. Внешнеэкономические операции с контролируемыми предметами могут осуществляться на основании разовых или генеральных лицензий, выдаваемых Министерством экономического развития и торговли РФ, или разрешения Комиссии по экспортному контролю при Правительстве РФ <2>, решения о которых принимаются на основании результатов государственной экспертизы внешнеэкономической сделки. Комплексная экспертиза проводится Министерством экономического развития и торговли РФ, совместно с Министерством обороны РФ, Министерством иностранных дел РФ, Министерством РФ по атомной энергии и при необходимости - с другими заинтересованными федеральными органами исполнительной власти.

<1> СЗ РФ. 2001. N 26. Ст. 2677.

<2> Указ Президента РФ от 29 января 2001 г. N 96 // СЗ РФ. 2001. N 6. Ст. 550.

В соответствии со ст. 12 Федерального закона "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" экспорт указанных предметов могут осуществлять, при соблюдении установленных правил, специализированные государственные унитарные предприятия и другие российские организации - разработчики и производители продукции военного назначения. Министерство обороны РФ имеет право, в соответствии с порядком, установленным Правительством РФ, оказывать иностранным государствам услуги по подготовке специальных кадров. Порядок экспортного контроля устанавливается отдельно для различных видов оружия и военной техники с приложением перечней видов продукции военного назначения и списков государств, в которые разрешена международными актами передача данной продукции.

Состав преступления по конструкции формальный. Преступление признается оконченным с момента выполнения действий, связанных с экспортом указанных предметов, т.е. с момента ввоза их на таможенную территорию и оформления соответствующих документов, еще до пересечения таможенной границы РФ.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что незаконно вывозит из России технологии, научно-техническую информацию, в том числе исключительные права на них, сырье, материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники или оказывает услуги военно-технического характера, и желает совершить эти действия. Мотивы и цели чаще всего - корыстные.

Субъект преступления - специальный: лица, наделенные правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность. Это руководители государственных и коммерческих организаций, осуществляющих внешнеторговую деятельность в области военно-технического сотрудничества. Данные организации должны быть созданы в соответствии с законодательством РФ, иметь постоянное место нахождения на территории РФ. Субъектом преступления может быть также физическое лицо, постоянно проживающее на

территории РФ и зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя (примечание к ст. 189 УК).

Часть 2 ст. 189 УК предусматривает ответственность за совершение преступления группой лиц по предварительному сговору, понятие которой содержится в ч. 2 ст. 35 УК.

Часть 3 ст. 189 УК включает два особо отягчающих обстоятельства: а) совершение преступления организованной группой (см. ч. 3 ст. 35 УК) и б) в отношении сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технологической информации, работ (услуг), которые заведомо для виновного могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки. Экспорт перечисленных в ч. 3 ст. 189 УК предметов в нарушение установленных правил контроля представляет особую опасность, поскольку нарушает нормы международного права и создает угрозу миру и безопасности человечества.

Преступление, предусмотренное ст. 189 УК, следует отличать от контрабанды и государственной измены, когда предметы преступлений номинально совпадают. Они различаются по признакам объективной стороны. При контрабанде (ст. 188 УК) происходит незаконное перемещение через таможенную границу указанных предметов; при совершении преступления, предусмотренного ст. 189 УК, предметы перемещаются на законных основаниях, при соблюдении правил таможенного контроля. Экспорт указанных предметов признается незаконным в связи с тем, что при выдаче лицензии на осуществление внешнеэкономической деятельности экспортный контроль был проведен с нарушениями, а он проводится не таможенными органами, а специально уполномоченным государственным органом исполнительной власти РФ.

При отграничении преступления от государственной измены (ст. 275 УК) следует исходить из того, что указанные предметы не содержат сведений, составляющих государственную тайну, но могут быть "иными сведениями" при шпионаже как одной из форм государственной измены. В этом случае заказчиком и адресатом, которому передаются несекретные технологии и другие предметы, является только иностранная разведка. При совершении же преступления, предусмотренного ст. 189 УК, указанные предметы передаются иностранной организации, коммерческой или научной.

Невозвращение на территорию Российской Федерации предметов художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран (ст. 190 УК). Предметом преступления, предусмотренного ст. 190 УК, являются предметы художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран. Положение "Об особо ценных объектах культурного наследия народов Российской Федерации", утв. Указом Президента РФ от 30 ноября 1992 г. N 1487 <1>, относит к ним объекты, представляющие собой материальные, интеллектуальные и художественные ценности эталонного или уникального характера с точки зрения истории, археологии, культуры, архитектуры, науки и искусства, находящиеся в любой форме собственности. Объекты, внесенные в государственный реестр особо ценных объектов культурного наследия народов РФ, являются исключительно федеральной собственностью. Другие объекты могут находиться в государственной собственности субъектов Федерации, в собственности муниципального образования, любого физического или юридического лица <2>.

<1> САПП РФ. 1992. N 23. Ст. 1961.

<2> В связи с этим не представляется убедительным мнение по поводу объекта данного преступления, который определяется как монополия государства на владение и распоряжение предметами художественного, исторического и археологического достояния народов РФ (см.: Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рагога. М., 1997. С. 196).

Предметами художественного достояния народов РФ и зарубежных стран в соответствии с Федеральным законом от 15 апреля 1993 г. N 4804-1 "О вывозе и ввозе культурных ценностей" (ст. ст. 6 и 7) <1> признаются движимые предметы материального мира, находящиеся на территории РФ: картины и рисунки ручной работы, иконы, гравюры, литографии, произведения декоративно-прикладного искусства (изделия из стекла, керамики, дерева, металла), памятники (или их фрагменты), старинные книги и рукописи, архивы, почтовые марки, старинные монеты, ордена, медали и другие движимые предметы. Предметы исторического достояния - это исторические ценности, связанные с развитием общества и государства, историей науки и техники, а также относящиеся к жизни и деятельности выдающихся личностей. Предметами археологического достояния Закон считает предметы и фрагменты, полученные в результате раскопок. Федеральный закон от 25 июня 2002 г. N 73-ФЗ "Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации" <2> определяет в качестве объектов культурного наследия народов Российской Федерации недвижимое имущество и связанные с ним произведения живописи, скульптуры, декоративно-прикладного искусства и иными предметами материальной культуры, представляющими собой ценность с точки зрения истории и культуры.

<1> ВВС РФ. 1993. N 20. Ст. 718.

<2> СЗ РФ. 2002. N 26. Ст. 2519.

В Российской Федерации ведется Единый государственный реестр культурного наследия как единая информационная система, включающая банк данных. Каждому объекту присваивается номер, определяется категория историко-культурного наследия, собственнику выдается паспорт конкретного объекта (ст. ст. 15, 20, 21 Федерального закона от 25 июня 2002 г. N 73-ФЗ). Некоторые особо ценные объекты включаются Комитетом всемирного наследия при Организации Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО) в Список всемирного наследия, установленный в соответствии с Конвенцией об охране всемирного культурного и природного наследия.

Объективная сторона преступления характеризуется бездействием - невозвращением в установленный срок указанных в законе предметов, вывоз которых запрещен. Закон "О вывозе и ввозе культурных ценностей" допускает вывоз предметов культурного наследия только на время и устанавливает порядок их возврата (ст. ст. 9, 10, 15 - 17, 21, 27, 35). Временный вывоз культурных ценностей означает их перемещение через таможенную границу РФ, с согласия Минкультуры России, Государственной архивной службы России, Федеральной службы по надзору в сфере массовых коммуникаций, связи и охраны культурного наследия, Федеральной таможенной службы и других органов исполнительной власти РФ, на территорию иностранного государства в целях проведения выставок, реставрационных или научно-исследовательских работ, с обязательным их возвращением в срок, установленный договором. Договор заключается между Федеральной службой по надзору в сфере массовых коммуникаций, связи и охраны культурного наследия и представителями музеев, архивов, библиотек или частными лицами. Обязательному возврату подлежат особо ценные объекты, внесенные в охраняемые списки и реестры, независимо от времени их создания, культурные ценности, постоянно хранящиеся в государственных и муниципальных музеях, архивах, библиотеках, а также другие объекты, созданные более 100 лет назад. Временный вывоз осуществляется на основании свидетельства на право временного вывоза.

Невозвращение культурных ценностей означает их вывоз на законных основаниях и оставление данных предметов на территории иностранного государства после окончания обусловленного договором срока, при отсутствии объективных обстоятельств, препятствующих их возврату (военные действия, стихийные бедствия и другие причины).

Состав по конструкции формальный. Преступление признается оконченным по истечении срока, обязательного для возврата вывезенных культурных ценностей, при наличии реальных условий для их возврата.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что не выполняет обязанность по возвращению культурных ценностей, хотя имеет такую возможность, и желает не возвращать данные предметы в срок на территорию РФ.

Субъектом преступления может быть любое частное лицо не моложе 16 лет или руководитель организации, ответственные за возвращение указанных ценностей.

Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (ст. 193 УК). Дополнительным непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 193 УК, является установленный в Российской Федерации порядок обращения валютных ценностей (валютный режим).

Предметом преступления являются средства в иностранной валюте. Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" <1> относит к иностранной валюте: а) денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным средством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства (группы иностранных государств), а также изымаемые либо изъятые из обращения, но подлежащие обмену указанные денежные знаки; б) средства на банковских счетах и в банковских вкладах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах (ст. 1 указанного Закона).

<1> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4859.

Объективная сторона преступления характеризуется бездействием - невозвращением из-за границы средств в иностранной валюте.

Федеральный закон от 10 июля 2002 г. N 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" <1> определяет в качестве одной из целей деятельности Центрального банка РФ защиту и обеспечение устойчивости рубля как единственного законного средства наличного платежа на территории России. Для реализации этой цели Банк России во взаимодействии с Правительством РФ разрабатывает и проводит единую государственную денежно-кредитную политику, в том числе организует и осуществляет валютное регулирование и валютный контроль в соответствии с законодательством РФ. Одним из инструментов и методов проведения денежно-кредитной политики является валютная интервенция, которая понимается как купля-продажа Банком России иностранной валюты на валютном рынке для воздействия на курс рубля и на суммарный спрос и предложение денег.

<1> СЗ РФ. 2002. N 28. Ст. 2790.

Предприятия (организации) - резиденты, независимо от формы собственности, заключившие договор (контракт) на экспорт товаров, обязаны в соответствии с Федеральным законом "О валютном регулировании и валютном контроле" и нормативными правовыми актами Центрального банка РФ обеспечить зачисление валютной выручки от экспорта товаров и результатов интеллектуальной деятельности, выполнения работ, оказания услуг, на свои валютные счета в уполномоченных банках РФ, которые определяются ЦБ РФ при выдаче паспорта на проведение сделки. Иметь валютные счета в иностранных банках можно только с разрешения ЦБ РФ.

Состав преступления по конструкции формальный. Преступление признается оконченным с момента истечения срока, в пределах которого сумма валютной выручки должна быть перечислена в уполномоченный банк, если срок не был пропущен по объективной причине.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что не возвращает валютную выручку в крупном размере на территорию РФ в установленный срок, и желает действовать таким образом. Мотивы и цели могут быть различными, они не влияют на квалификацию. Чаще всего мотивы бывают корыстные, но могут быть связаны и с другими причинами: личным интересом или интересами предприятия.

Субъект преступления - специальный: руководитель организации. Им может быть должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой либо другой организации, которое уполномочено на подписание финансовых и банковских документов.

Следует иметь в виду, что деяния лиц, привлеченных к уголовной ответственности за невозвращение средств в иностранной валюте, должны квалифицироваться по совокупности преступлений: по ст. 193 и ст. 199 УК - за неуплату налогов и сборов.

Уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (ст. 194 УК). Общественная опасность преступления, предусмотренного ст. 193 УК, заключается в нарушении установленного порядка таможенного контроля при пересечении таможенной границы, а также в уклонении гражданином от выполнения конституционной обязанности платить налоги и различные сборы (ст. 57 Конституции РФ).

В науке уголовного права нет единства взглядов по вопросу о непосредственном объекте данного преступления. Большинство авторов высказываются в пользу финансовых интересов государства как объекта преступления <1>. Другие относят данное преступление к группе деяний, посягающих на отношения в сфере таможенного регулирования <2>. Представляется, что более правильную позицию занимают те ученые, которые усматривают два непосредственных объекта: отношения в сфере внешнеэкономической деятельности и финансовые интересы государства <3>.

<1> См.: Российское уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. М.П. Журавлева и С.И. Никулина. М., 1998. С. 201; Уголовное право РФ. Особенная часть: Учебник / Под ред. Г.Н. Борзенкова и В.С. Комиссарова. М., 1997. С. 290.

<2> См., например: Уголовное право РФ. Особенная часть: Учебник / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1999. С. 225.

<3> См.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 201, 202.

Таким образом, непосредственным объектом преступления являются отношения в сфере внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля. Дополнительным непосредственным объектом - финансовые отношения в сфере формирования государственного бюджета.

При пересечении таможенной границы любыми способами, в том числе при пересылке в международных почтовых отправлениях, использовании трубопровода и линий электропередач, законом страны предусматривается уплата таможенных платежей. Уклонение от этой обязанности нарушает установленный порядок внешнеэкономической деятельности государства. Важным источником формирования государственного бюджета являются поступления в государственную казну от налогов и сборов с организаций и граждан. Под налогом, сбором, пошлиной и другими платежами понимается обязательный взнос в бюджет соответствующего уровня (федеральный, субъекта Федерации, местный) или во внебюджетный фонд налогоплательщиками в порядке, определяемом законом. Таможенные платежи составляют 25% от всех поступлений в государственный бюджет. Плательщиками являются физические и юридические лица.

Предмет данного преступления - таможенные платежи и таможенные сборы. В соответствии со ст. 318 Таможенного кодекса РФ таможенные платежи включают: 1) ввозную таможенную пошлину; 2) вывозную таможенную пошлину; 3) налог на

добавленную стоимость, взимаемый при ввозе товаров на таможенную территорию РФ; 4) акциз, взимаемый при ввозе товаров на таможенную территорию РФ; 5) таможенные сборы.

Таможенная пошлина взимается в соответствии с Законом РФ от 21 мая 1993 г. N 5003-1 "О таможенном тарифе" <1> за перемещение товаров через таможенную границу и является обязательным условием ввоза и вывоза товаров. Таможенный тариф - инструмент торговой политики и государственного регулирования внутреннего рынка товаров при взаимосвязи с мировым рынком. Он представляет собой свод ставок таможенных пошлин, применяемых к товарам, которые систематизированы в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности.

<1> ВВС РФ. 1993. N 23. Ст. 821.

Налог на добавленную стоимость применяется в соответствии со ст. 143 и ст. 146 НК РФ к товарам, ввозимым на таможенную территорию РФ.

Акцизы установлены ст. 181 НК РФ на некоторые ввозимые товары: спирт этиловый, спиртосодержащую продукцию, алкогольную продукцию, пиво, табачные изделия, ювелирные изделия, автомобили, бензин и некоторые виды минерального сырья.

Кроме того, могут быть установлены специальные, антидемпинговые и компенсационные пошлины при ввозе предметов в целях защиты экономических интересов РФ при осуществлении внешней торговли (ст. 27 Федерального закона от 8 декабря 2003 г. N 164-ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" и ч. 3 ст. 318 Таможенного кодекса РФ). Порядок применения антидемпинговых пошлин регулируется Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. N 165-ФЗ "О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах при импорте товаров" <1>.

<1> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4851.

Объектом обложения таможенными пошлинами, налогами являются товары, перемещаемые через таможенную границу. Налоговой базой для целей исчисления таможенных пошлин и налогов считается таможенная стоимость товаров и (или) их количество. Исчисление сумм подлежащих уплате таможенных пошлин, налогов производится в валюте РФ.

Порядок исчисления таможенных пошлин, налогов и сроки их уплаты регулируются нормами гл. 28 и 29 Таможенного кодекса РФ.

Таможенными сборами на основании ст. 357.1 Таможенного кодекса РФ признаются: 1) таможенные сборы за таможенное оформление; 2) таможенные сборы за таможенное сопровождение; 3) таможенные сборы за хранение. Все товары и транспортные средства (российские и иностранные), перемещаемые через таможенную границу, подлежат таможенному оформлению и таможенному контролю, в соответствии с требованиями, установленными таможенным законодательством. За таможенное оформление взимаются таможенные сборы (ст. 63.1 Таможенного кодекса РФ). Таможенные сборы за сопровождение транспортных средств, перевозящих товары в связи с внутренним и в некоторых случаях международным таможенным транзитом, которое осуществляется должностными лицами таможенных органов, оплачиваются декларантом или его представителем (ст. 87 Таможенного кодекса РФ). Таможенные сборы за хранение взимаются за временное помещение товаров на склады временного хранения (до 4 месяцев) или на таможенные склады (сроком до 3 лет), которые являются зоной таможенного контроля (ст. 100 и ч. 4 ст. 115, ст. ст. 215 - 218 Таможенного кодекса РФ).

Объективная сторона преступления характеризуется бездействием - неуплатой таможенных платежей в крупном размере. При пересечении таможенной границы товарами и другими предметами любыми способами, в том числе и незаконными, законы

и подзаконные акты РФ предусматривают обязательную уплату таможенных платежей в определенные сроки. Уклонение от этой обязанности образует признаки объективной стороны анализируемого преступления. Порядок взимания и размеры таможенных платежей установлены нормами разд. III Таможенного кодекса РФ. Ставки таможенных пошлин определяются Правительством РФ. Оплата производится в наличной и безналичной форме в российской валюте. Таможенные платежи принимаются таможенными органами РФ, при международных отправлениях - государственным предприятием связи, которое в дальнейшем перечисляет их на счета таможенного органа РФ. Таможенные платежи подлежат уплате до принятия таможенной декларации. В том случае, когда товары перемещаются не для коммерческих целей, уплата производится одновременно с принятием таможенной декларации. В исключительных случаях плательщику может быть предоставлена отсрочка или рассрочка уплаты таможенных платежей, но не более чем на два месяца со дня подачи таможенной декларации. Закон предусматривает предоставление льгот или полное освобождение от уплаты таможенной пошлины. Полное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов предоставляется физическим лицам, если стоимость товаров, ввозимых для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, не превышает 65 тыс. руб., а также транспортных средств, если их стоимость не превышает 650 тыс. руб., а также в иных случаях (ст. 282 Таможенного кодекса РФ).

Способы уклонения могут быть различными, например: занижение таможенной стоимости перемещаемых товаров, сокрытие товаров, представление недостоверных сведений о таможенном режиме, о стране, из которой импортируется товар, о льготах и т.д. <1>. Понятие крупного размера дано в примечании к ст. 194 УК - сумма неуплаченных таможенных платежей свыше 500 тыс. руб. Неуплата таможенных платежей на меньшую сумму будет считаться административным правонарушением (ст. 16.22 КоАП РФ).

<1> БВС РФ. 1998. N 6.

Состав по конструкции формальный. Преступление признается оконченным с момента истечения сроков, установленных для платежей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что уклоняется от уплаты таможенных платежей в крупном размере, и желает этого.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, обязанное уплатить таможенные платежи.

Часть 2 ст. 194 УК содержит два квалифицирующих признака: а) деяние, предусмотренное ч. 1, совершенное группой лиц по предварительному сговору; б) деяние, совершенное в особо крупном размере. Понятие группы лиц с предварительным сговором дается в ч. 2 ст. 35 УК. При этом следует иметь в виду, что в группу могут входить и лица, не являющиеся декларантами. Особо крупным размером следует считать неуплату таможенных платежей на сумму свыше 1,5 млн. руб. (примечание к ст. 194 УК).

Глава IX. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ИНТЕРЕСОВ СЛУЖБЫ В КОММЕРЧЕСКИХ И ИНЫХ ОРГАНИЗАЦИЯХ

В качестве видового объекта преступлений, предусмотренных гл. 23 УК, выступают интересы службы в коммерческих и иных организациях, не являющихся государственными органами, органами местного самоуправления, государственными или муниципальными учреждениями, а также нормальная деятельность частных нотариусов, аудиторов, частных охранных и детективных служб.

Исходя из непосредственного объекта преступлений, предусмотренных гл. 23 УК, их можно разделить на две группы:

1) общие составы преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях (ст. ст. 201, 204 УК);

2) специальные составы преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях (ст. ст. 202 - 203 УК).

§ 1. Общие составы преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях

Злоупотребление полномочиями (ст. 201 УК). Непосредственный объект преступления можно определить как интересы нормальной службы в коммерческих и иных организациях.

В качестве дополнительного непосредственного объекта выступают права и законные интересы граждан или организаций либо охраняемые законом интересы общества или государства.

Объективная сторона преступления заключается в использовании лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, своих полномочий вопреки законным интересам данной организации, если это деяние причинило существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства.

Использование полномочий предполагает как совершение действий, так и бездействие, когда лицом не осуществляются необходимые действия управленческого характера при наличии обязанности и возможности их совершить.

Примером бездействия-злоупотребления может служить дело В., осужденной по ч. 1 ст. 201 УК. Являясь директором муниципального предприятия и будучи наделенной правом заключения договоров аренды, она для получения незаконных доходов сдавала в аренду имущество предприятия без надлежащего оформления договоров; полученные от арендаторов деньги в кассу не сдавала, а присваивала, причинив тем самым существенный вред интересам предприятия и города. Признав правильной квалификацию действий В. по ч. 1 ст. 201 УК, Верховный Суд РФ отметил, что В., наделенная правом заключения договоров аренды, официально их не оформляла и деньги за аренду в кассу предприятия не вносила, а получала лично. Таким образом, злоупотребление полномочиями В. выразилось в ее бездействии относительно надлежащего оформления договоров аренды <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 13 мая 1999 г. по делу В. // БВС РФ. 2000. N 2.

Действия при злоупотреблении полномочиями предполагают как злоупотребление полномочиями, т.е. совершение действий в пределах формально предоставленных лицу правомочий, однако вопреки законным интересам организации, так и превышение полномочий, т.е. совершение действий, выходящих за пределы формально предоставленных лицу правомочий.

Действия (бездействие) должны совершаться "вопреки законным интересам организации", т.е. во вред ей. Законные действия во вред иной организации (например, в рамках конкурентной борьбы) состава преступления не образуют.

Состав преступления - материальный; оно признается оконченным с момента причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. Существенный вред является оценочным понятием и выражается в причинении имущественного или иного экономического ущерба <1>.

<1> Преступление относится к числу, условно говоря, "интеллектуальных", и поэтому трудно согласиться с Б.В. Волженкиным в том, что им (применительно и к ч. 1, и к ч. 2 ст. 201 УК) может быть причинен физический вред (см.: Волженкин Б.В. Служебные преступления. М., 2000. С. 298, 299).

Между злоупотреблением полномочиями и наступившим существенным вредом должна быть установлена причинная связь, отсутствие которой исключает состав преступления (например, банкротство, бывшее неизбежным не вследствие злоупотребления полномочиями, а в результате иных факторов, не находится в причинной связи с таким злоупотреблением и состава преступления, предусмотренного ст. 201 УК, не образует).

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом <1>. Обязательным ее признаком является альтернативно предусмотренная цель: 1) извлечение выгод и преимуществ для себя (т.е. лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации) или других лиц либо 2) нанесение вреда другим лицам.

<1> В структуру субъективной стороны рассматриваемого состава преступления законодателем введена специальная цель совершения преступления, поэтому неверным представляется встречающееся в литературе утверждение о возможности совершения данного преступления с косвенным умыслом (см., например: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. М., 2002. С. 288; Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 300). Цель совершения преступления совместима только с прямым умыслом, когда "общественно опасные последствия как способ достижения поставленной цели являются для субъекта преступления желаемыми" (Рарог А.И. Квалификация преступлений по субъективным признакам. СПб., 2002. С. 150).

Субъект преступления - специальный: лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Понятие "лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации" дается в примечании 1 к ст. 201 УК и распространяется на ст. ст. 199.2, 201, 204, 215.1 и 304 УК <1>. Содержание организационно-распорядительных и административно-хозяйственных обязанностей раскрывается в п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" <2>. Работники коммерческих и иных организаций, выполняющие исключительно профессиональные или технические обязанности, которые не относятся к организационно-распорядительным или административно-хозяйственным, не являются субъектами рассматриваемого состава преступления <3>.

<1> В примечании первом к ст. 201 УК сказано, что понятие "лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации" распространяется на ст. 196 УК. Однако в последней нет такой разновидности субъекта преступления.

<2> БВС РФ. 2000. N 4.

<3> См. п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6.

Организационно-распорядительные и административно-хозяйственные обязанности должны выполняться лицом постоянно, временно либо по специальному полномочию. Постоянное выполнение соответствующих обязанностей означает, что они осуществляются в течение неопределенного периода времени либо периода, ограниченного законом или подзаконным актом <1>; временное - выполнение их на непродолжительный, определенный подзаконным актом или договором срок (например, замещение временно отсутствующего руководителя организации); по специальному

полномочию - выполнение определенных действий, образующих указанные обязанности, на основании закона, подзаконного акта, судебного решения или договора. К лицам, выполняющим организационно-распорядительные и административно-хозяйственные обязанности по специальному полномочию, относятся, в частности, арбитражные управляющие и руководители временной администрации при проведении процедур банкротства и иных процедур, связанных с последним <2>; поверенные, представляющие интересы государства в органах управления акционерных обществ, часть акций которых закреплена (находится) в федеральной собственности <3>.

<1> См., например: п. 1 ст. 66 Федерального закона от 24 ноября 1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" // СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 1; п. 1 ст. 40, п. 1 ст. 41 Федерального закона от 14 января 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" // СЗ РФ. 1998. N 7. Ст. 785.

<2> См.: ст. ст. 2, 20, 23 - 26 Федерального закона от 27 сентября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" // СЗ РФ. 2002. N 43. Ст. 4190; ст. ст. 6, 19 - 20 Федерального закона от 18 сентября 1998 г. N 40-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций" (с посл. изм.) // СЗ РФ. 1999. N 9. Ст. 1097.

<3> См. п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6. Как представители государства, входящие в состав органов управления акционерным обществом, они наделяются определенными административно-хозяйственными обязанностями (см. подробнее: Указ Президента РФ от 10 июня 1994 г. N 1200 "О некоторых мерах по обеспечению государственного управления экономикой" // СЗ РФ. 1994. N 7. Ст. 700).

Последним признаком субъекта является организация, в которой лицо выполняет соответствующие обязанности: коммерческая организация независимо от формы собственности <1>, а также некоммерческая организация, не являющаяся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением <2>. Понятие и перечень коммерческих и некоммерческих организаций даны в ст. 50 ГК РФ.

<1> Фраза "независимо от формы собственности" является теоретическим вкраплением цивилистики в текст закона, и ее следует понимать в том смысле, что для признаков субъекта преступления в данном случае не имеет значения та форма собственности, которая исходно лежит в основе при создании юридического лица (см.: Гражданское право. Часть I: Учебник / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. М., 1996. С. 125).

<2> Не следует смешивать государственные или муниципальные учреждения (ст. 120 ГК РФ) с государственными или муниципальными унитарными предприятиями (ст. ст. 113 - 115 ГК РФ; Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. N 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" // СЗ РФ. 2002. N 48. Ст. 4746): должностные лица первых признаются субъектами должностных преступлений (гл. 30 УК), а лица, выполняющие управленческие функции во вторых, - субъектами преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях (гл. 23 УК) (см.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 30 ноября 1999 г. по делу Пановой и Машковской // БВС РФ. 2000. N 11; Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 21 ноября 2001 г. по делу Эйдуса // БВС РФ. 2002. N 7).

Лица, постоянно, временно или по специальному полномочию выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и

муниципальных учреждениях, признаются должностными лицами и несут ответственность по статьям гл. 30 УК (примечание 1 к ст. 285 УК).

В части 2 ст. 201 УК содержится квалифицированный состав преступления, предусматривающий ответственность за злоупотребление полномочиями, повлекшее тяжкие последствия. Данное понятие является оценочным и выражается в причинении имущественного и экономического вреда, выходящего за рамки существенного (ч. 1 ст. 201 УК).

С субъективной стороны состав преступления, предусмотренный ч. 2 ст. 201 УК, характеризуется прямым или косвенным умыслом <1> либо может быть преступлением с двумя формами вины <2>.

<1> Допущение косвенного умысла не противоречит тому, что было сказано при анализе субъективной стороны ч. 1 ст. 201 УК, поскольку в ч. 2 ст. 201 УК прямой умысел сохраняется в отношении прямых последствий, а косвенный возможен в отношении производных.

<2> Такое понимание субъективной стороны состава преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 201 УК, оспаривается Б.В. Волженкиным, исключаяющим здесь возможность двух форм вины (см.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 149, 150, 301). Тем не менее по смыслу ст. 27 УК и вследствие наличия в данном случае двух последствий - прямых и производных - ч. 2 ст. 201 УК может быть и преступлением с двумя формами вины. Однородность, качественная одинаковость последствий, предусмотренных ч. 1 и ч. 2 ст. 201 УК, на чем основывается Б.В. Волженкин, отнюдь не исключает неоднородного психического отношения к их компонентам. В равной мере и в судебной практике можно найти примеры, в частности, легкомысленного отношения к наступившим тяжким последствиям в злоупотреблении полномочиями (см., например: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 6 декабря 2001 г. по делу Терешонка // БВС РФ. 2003. N 1).

В примечании 2 к ст. 201 УК содержится процессуально-правовое положение, ограничивающее возможность привлечения лица к уголовной ответственности за преступление, предусмотренное гл. 23 УК, если такое деяние причинило вред интересам исключительно коммерческой организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием. Чтобы привлечь лицо к ответственности, необходимо получить заявление этой организации или ее согласие на уголовное преследование. В статье 23 УПК РФ диспозитивность этого положения уточняется и расширяется: во-первых, предусматривается, что заявление или согласие должно подаваться (даваться) только руководителем организации <1>; во-вторых, указывается, что заявление или согласие должно быть дано только на стадии возбуждения уголовного дела; и, в-третьих, расширяется круг потерпевших организаций, могущих воспрепятствовать уголовному преследованию, за счет добавления к коммерческим иным (т.е. некоммерческим) организациям. И наоборот, если преступление, предусмотренное гл. 23 УК, причинило вред интересам других организаций, а также интересам граждан, общества или государства, уголовное преследование осуществляется на общих основаниях.

<1> Понятие "руководитель организации" раскрывается с определенными отличиями в двух законодательных актах (см.: ст. 2 Федерального закона от 27 сентября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)"; ст. 2 Федерального закона от 21 ноября 1996 г. N 129-ФЗ "О бухгалтерском учете" // СЗ РФ. 1996. N 48. Ст. 5369).

Коммерческий подкуп (ст. 204 УК). В статье 204 УК объединены два самостоятельных состава преступления: дача коммерческого подкупа (ч. ч. 1, 2) и получение коммерческого подкупа (ч. ч. 3 - 4) <1>.

<1> Схожесть рассматриваемого состава преступления с получением (дачей) взятки позволяет опустить многие частные моменты коммерческого подкупа, квалификация которых аналогична квалификации в получении (даче) взятки.

Непосредственный объект обоих составов преступлений можно определить как интересы нормальной (т.е. независимой от незаконных финансовых источников) службы в коммерческих и иных организациях.

Предмет коммерческого подкупа определен в законе как деньги, ценные бумаги, иное имущество и услуги имущественного характера и в целом совпадает с понятием взятки в ст. 290 УК. Отличие заключается в том, что в ст. 204 УК указывается на услуги, а в ст. 290 УК - на выгоды имущественного характера. Однако в теории уголовного права утвердилось мнение, что это различие носит исключительно редакционный характер <1> и что услуги в ст. 204 УК следует понимать как выгоды в ст. 290 УК <2>.

<1> См., например: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. С. 289; Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 303.

<2> Идентичность понятий "выгода" и "услуга" для целей уголовного права находит свое подтверждение и в п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6.

Объективная сторона дачи предмета коммерческого подкупа (ч. ч. 1 - 2 ст. 204 УК) заключается в незаконной передаче предмета подкупа лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, за совершение действий (бездействия) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением. Действие (бездействие), за совершение которого дается предмет подкупа, должно: 1) совершаться в интересах дающего и 2) быть связано с занимаемым лицом служебным положением. Действие (бездействие) в интересах дающего следует трактовать широко, включая в это понятие не только конкретно обусловленное - как законное, так и незаконное - действие (бездействие), но и общее покровительство или попустительство по службе <1>. Действие (бездействие) также должно быть связано с кругом прав и обязанностей, которыми наделен подкупаемый субъект. Момент передачи предмета подкупа - до или после совершения действия (бездействия) - не имеет значения, однако при передаче предмета подкупа после совершения действия (бездействия) требуется доказать предварительно состоявшуюся договоренность о передаче (получении) предмета подкупа.

<1> Против такого понимания высказывается, в частности, Б.В. Волженкин (см.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 307).

Предмет подкупа может передаваться как лично, так и через посредника <1>, а составляющие его имущественные блага могут предоставляться как подкупаемому лично, так и его родным и близким с его согласия либо при отсутствии возражений с его стороны <2>.

<1> См. п. п. 8, 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6.

<2> См. Там же, п. 9.

Объективная сторона получения предмета коммерческого подкупа (ч. ч. 3, 4 ст. 204 УК) заключается в его незаконном получении лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, за совершение действий (бездействия) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением.

И передача, и получение имущественных благ для образования коммерческого подкупа должны быть незаконными, т.е. не предусмотренными законодательством или трудовым договором, а также не относящимися к разновидности представительских расходов (подарков).

Дача и получение предмета коммерческого подкупа являются формальными составами преступлений и считаются оконченными с момента принятия получателем хотя бы части передаваемых ценностей <1>.

<1> См. Там же, п. 11.

С субъективной стороны коммерческий подкуп характеризуется прямым умыслом. Мотив получателя предмета подкупа корыстный; мотивы дающего могут быть различными. Мотивы преступлений в законе прямо не оговорены, но вытекают из его содержания.

Субъект передачи предмета коммерческого подкупа - общий: вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Субъект получения предмета коммерческого подкупа - специальный: лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации.

В ч. 2 ст. 204 УК содержится квалифицированный состав передачи предмета коммерческого подкупа, предусматривающий ответственность за совершение деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Квалифицированный состав получения предмета коммерческого подкупа (ч. 4) предполагает ответственность за совершение деяния: 1) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой либо 2) сопряженного с вымогательством предмета коммерческого подкупа. Понятие вымогательства предмета подкупа раскрывается в п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6.

Примечание к ст. 204 УК предусматривает специальное основание освобождения от уголовной ответственности лица, передавшего предмет коммерческого подкупа, если в отношении его имело место вымогательство либо если оно добровольно сообщило о подкупе органу, имеющему право возбудить уголовное дело.

Относительно применимости к ст. 204 УК примечания 2 к ст. 201 УК в судебной практике выработаны две противоположные позиции.

Согласно одной из них, поскольку коммерческий подкуп относится к преступлениям с формальным составом, не предусматривающим наступление определенных последствий, уголовное преследование за данное преступление в силу примечания 3 к ст. 201 УК должно осуществляться на общих основаниях (т.е. примечание 2 к ст. 201 УК неприменимо к ст. 204 УК ни при каких обстоятельствах, за формальным отсутствием в последней такого понятия, как вред от преступления) <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 8 сентября 1998 г. по делу Шушканова и Шагалиева // БВС РФ. 1999. N 3. С. 14, 15.

Противоположная позиция нашла отражение в п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6, где указано, что при рассмотрении дел о коммерческом подкупе судам следует иметь в виду, что обвинительный приговор может быть вынесен при наличии к тому оснований, если деяние причинило вред интересам других организаций, интересам граждан, общества или государства либо если вред причинен исключительно коммерческой или иной организации, где работает обвиняемый, когда уголовное преследование осуществляется по заявлению этой организации или с ее согласия <1>.

<1> См. также: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 308 - 310.

Из приведенных подходов предпочтительнее первый, хотя и по иным соображениям, нежели приведены Верховным Судом РФ (обоснование, данное им, представляется уводящим вопрос в несколько иную плоскость - конструкцию состава преступления, тогда как акцент следует делать на причиняемом преступлением вреде, взятом абстрактно, т.е. вне конструкции материально-формального состава). Как видится, любой факт коммерческого подкупа посягает на интересы граждан и (или) общества, поскольку (в отличие от ст. 201 УК) разрушает надлежащие связи либо между разными субъектами экономической деятельности, либо внутри коллектива одной организации.

§ 2. Специальные составы преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях

Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами (ст. 202 УК). Непосредственный объект рассматриваемого состава преступления можно определить как нормальную деятельность частных нотариусов и аудиторов. Дополнительным непосредственным объектом являются права и законные интересы граждан или организаций, а также охраняемые законом интересы общества или государства.

Объективная сторона преступления заключается в использовании частными нотариусами или аудиторами их полномочий вопреки задачам их деятельности, если это деяние причинило существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства.

В соответствии со ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. N 4462-1 <1> нотариат в России призван обеспечивать защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации. Указанными Основами определены правила совершения нотариальных действий, нарушение которых и образует общественно опасное действие (бездействие), входящее в объективную сторону рассматриваемого преступления. При этом использование частным нотариусом его полномочий вопреки задачам его деятельности может выражаться либо в нотариальных действиях, совершать которые ему запрещено законом, либо в нотариальных действиях при отсутствии предусмотренных законом оснований. Незначительные отступления от правил совершения нотариальных действий состава преступления не образуют.

<1> ВВС РФ. 1993. N 10. Ст. 357.

В соответствии с п. 3 ст. 1 Федерального закона от 13 июля 2001 г. N 119-ФЗ "Об аудиторской деятельности" <1> целью аудита является выражение мнения о достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности аудируемых лиц и соответствии порядка ведения бухгалтерского учета законодательству. Указанным Законом определен порядок осуществления аудиторской деятельности, т.е. предпринимательской деятельности по независимой проверке бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности организаций и индивидуальных предпринимателей (п. 1 ст. 1), нарушение которого и образует общественно опасное действие (бездействие), входящее в объективную сторону рассматриваемого состава преступления.

<1> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. I). Ст. 3422.

Не образуют состава преступления, предусмотренного ст. 202 УК, злоупотребления частного нотариуса и аудитора при оказании ими сопутствующих нотариальным действиям и аудиту услуг, предусмотренных ст. 15 Основ законодательства РФ о нотариате и п. 6 ст. 1 Федерального закона "Об аудиторской деятельности".

Злоупотребление полномочиями может быть связано с совершением частным нотариусом или аудитором иных преступлений (например, преступлений против собственности). Содеянное в таких случаях квалифицируется по совокупности преступлений.

Состав преступления - материальный, оно признается оконченным с момента причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. Существенность причиненного вреда является оценочным понятием.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом и альтернативно предусмотренными целями: 1) целью извлечения выгод и преимуществ для себя, т.е. для частного нотариуса или аудитора лично или для других лиц, либо 2) целью нанесения вреда (имущественного или неимущественного) другим лицам.

Субъект преступления - специальный: частный нотариус (ст. ст. 2, 8, 20 Основ законодательства РФ о нотариате) или аудитор (ст. ст. 3, 15 Закона об аудиторской деятельности). При этом возраст 16 лет как признак субъекта преступления в рассматриваемом составе является формальным требованием, вытекающим из ст. 19 УК. В силу особых требований, предъявляемых ст. 2 Основ законодательства РФ о нотариате и ст. ст. 3, 15 Федерального закона "Об аудиторской деятельности" к частным нотариусам и аудиторам (определенное образование и стаж работы), минимальный возраст, с которого в реальности возможно наступление уголовной ответственности в данном случае, значительно выше. Следует также иметь в виду, что в тексте уголовного закона говорится о "частном аудиторе". Однако Федеральный закон "Об аудиторской деятельности" оперирует термином "аудитор", и, как следствие, именно в последнем смысле следует понимать субъекта преступления, предусмотренного ст. 202 УК.

В части 2 содержится квалифицированный состав преступления, предусматривающий ответственность за совершение деяния в отношении заведомо несовершеннолетнего (ст. 21 ГК РФ) или заведомо недееспособного (ст. 29 ГК РФ) лица. Данный квалифицирующий признак может наличествовать только при злоупотреблении полномочиями частного нотариуса, так как специфика аудиторской деятельности не предполагает возможность совершения ими рассматриваемого преступления в отношении заведомо несовершеннолетнего или заведомо недееспособного лица.

Поскольку злоупотребление полномочиями в силу природы деятельности частных нотариусов и аудиторов и природы предусмотренного ст. 202 УК преступного деяния с неизбежностью причиняет вред интересам граждан, общества или государства (примечание 3 к ст. 201 УК), примечание 2 к ст. 201 УК в данном случае неприменимо.

Превышение полномочий служащими частных охранных или детективных служб (ст. 203 УК). Непосредственный объект преступления можно определить как нормальную деятельность частных охранных или детективных служб. Дополнительным непосредственным объектом является здоровье человека.

Объективная сторона преступления характеризуется превышением руководителем или служащим частной охранной либо детективной служб полномочий, предоставленных им в соответствии с лицензией, вопреки задачам их деятельности, если это деяние совершено с применением насилия или с угрозой его применения, т.е. заключается в совершении действий, выходящих за пределы полномочий, которые предоставлены законодательством таким службам, и не соответствующих задачам указанной деятельности. Порядок осуществления частной охранной или детективной деятельности определяется Законом РФ от 11 марта 1992 г. N 2487-1 "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации" <1>, Постановлением Правительства РФ от 14 августа 1992 г. N 587 <2> и Приказом МВД России от 19 июня 2006 г. N 447 <3>.

<1> ВВС РФ. 1992. N 17. Ст. 888.

<2> САПП РФ. 1992. N 8. Ст. 506.

<3> БНА РФ. 2006. N 29.

Обязательным признаком объективной стороны является способ совершения преступления - применение насилия или угроза его применения. Частью 1 ст. 203 УК охватываются угроза применения насилия любой степени тяжести (ст. 119 УК), а также насилие, заключающееся в побоях (ч. 1 ст. 116 УК), истязании (ч. 1 ст. 117 УК) либо повлекшее умышленное причинение легкого (ч. 1 ст. 115 УК) или средней тяжести (ч. 1 ст. 112 УК) вреда здоровью. Совершение более тяжких насильственных преступлений должно квалифицироваться по совокупности ч. 2 ст. 203 УК с соответствующими статьями гл. 16 УК.

Состав преступления - формальный.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный: руководитель или служащий (т.е. частный охранник или детектив) частной охранной или детективной служб, имеющей лицензию, предусмотренную Законом РФ "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации". Совершение рассматриваемых действий сотрудниками службы (организации), не имеющей соответствующей лицензии, квалифицируется по иным статьям УК. Стоит отметить, что возраст 16 лет как признак субъекта преступления в рассматриваемом составе является формальным требованием, вытекающим из ст. 19 УК. Статьей 6 Закона РФ "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации" не разрешается выдача лицензий на частную сыскную деятельность лицам, не достигшим 21 года, а для руководителей охранных служб предусмотрен повышенный образовательный ценз (ст. 12 Закона). Также из круга субъектов рассматриваемого состава преступления в силу особенностей законодательного текста, указывающего только на руководителей или служащих частной детективной службы (ст. 8 Закона), исключаются частные детективы, не состоящие в соответствующей службе (ст. ст. 4, 6 Закона). Совершаемые ими преступные действия должны квалифицироваться по иным статьям УК.

В части 2 содержится квалифицированный состав преступления, предусматривающий ответственность за совершение рассматриваемых действий, повлекших тяжкие последствия. Под тяжкими последствиями можно понимать насилие, не охватываемое ч. 1 ст. 203 УК, однако в целом это понятие относится к оценочным. Субъективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 203 УК, характеризуется умыслом (тогда содеянное квалифицируется по совокупности с соответствующими статьями гл. 16 УК), а также может являться преступлением с двумя формами вины (тогда содеянное полностью охватывается ч. 2 ст. 203 УК).

Поскольку превышение полномочий служащими частных охранных или детективных служб вследствие конструкции состава преступления, предусмотренного ст. 203 УК, неразрывно связано с применением насилия или с угрозой его применения к гражданам (т.е. с причинением вреда их интересам), то в силу примечания 3 к ст. 201 УК примечание 2 к указанной статье в данном случае неприменимо.

Глава X. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ И ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА

§ 1. Понятие и виды преступлений против общественной безопасности

Нормы гл. 24 УК предусматривают ответственность за посягательства на общественную безопасность и общественный порядок.

Закон РФ от 5 марта 1992 г. N 2446-1 "О безопасности" <1> определяет понятие безопасности и ее объекты, понятие угрозы безопасности, устанавливает круг субъектов ее обеспечения, закрепляет принципы и законодательные основы обеспечения

безопасности при соблюдении прав и свобод граждан, основные элементы и функции, разграничение полномочий органов власти, руководство, силы и средства обеспечения безопасности, статус и состав Совета Безопасности РФ, финансирования, контроля и надзора за деятельностью по обеспечению безопасности.

<1> ВВС РФ. 1992. N 15. Ст. 769.

В статье 1 Закона дается понятие безопасности - состояние защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз. Жизненно важные интересы - совокупность потребностей, удовлетворение которых надежно обеспечивает существование и возможности прогрессивного развития личности, общества и государства.

К основным объектам безопасности Закон относит: личность - ее права и свободы; общество - его материальные и духовные ценности; государство - его конституционный строй, суверенитет и территориальную целостность.

Угроза безопасности - совокупность условий и факторов, создающих опасность жизненно важным интересам личности, общества и государства.

Основным субъектом обеспечения безопасности является государство, осуществляющее функции в этой области через органы законодательной, исполнительной и судебной властей. Безопасность достигается проведением единой государственной политики в области обеспечения безопасности, системой мер экономического, политического, организационного и иного характера, адекватных угрозам жизненно важным интересам личности, общества и государства. Основными принципами обеспечения безопасности являются: законность; соблюдение баланса жизненно важных интересов личности, общества и государства; взаимная ответственность личности, общества и государства по обеспечению безопасности; интеграция с международными системами безопасности.

Различают виды безопасности: безопасность человечества, национальную, государственную, общественную, личную, экологическую, информационную безопасность, безопасность функционирования транспорта и иные виды.

Общественная опасность преступлений, предусмотренных гл. 24 УК, чрезвычайно высока, что объясняется в первую очередь спецификой объекта посягательства. Преступления данной группы направлены на дестабилизацию нормальной жизни человеческого общества, посягают на его безопасные условия существования, его материальные и духовные ценности, основы безопасности личности, общества и государства, причиняют или могут причинить значительный физический, материальный, моральный и иной вред, создавать условия для совершения других тяжких и особо тяжких преступлений против жизни и здоровья, собственности и т.д. Высокая общественная опасность заключается также и в том, что значительная часть этих преступлений относится к преступлениям международного характера (террористический акт, захват заложника, угон воздушного судна, пиратство и др.).

Родовым объектом преступлений является совокупность общественных отношений, обеспечивающих общественную безопасность и общественный порядок, безопасность здоровья населения, экологическую безопасность, безопасность движения и эксплуатации транспорта, компьютерных информационных процессов (в широком смысле слова).

Видовым объектом являются общественные отношения, обеспечивающие защищенность жизни и здоровья граждан, имущественных интересов, общественного спокойствия и порядка, нормальной деятельности учреждений, организаций, предприятий.

Непосредственным объектом являются отдельные сферы общественной безопасности и общественного порядка.

Дополнительным объектом может быть жизнь, здоровье, личная неприкосновенность, собственность, нормальное функционирование органов власти.

С объективной стороны большинство преступлений против общественной безопасности и общественного порядка совершаются путем действия: террористический акт (ст. 205 УК), содействие террористической деятельности (ст. 205.1 УК), публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма (ст. 205.2 УК), захват заложника (ст. 206 УК), заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207 УК), бандитизм (ст. 209 УК), массовые беспорядки (ст. 212 УК), хулиганство (ст. 213 УК), вандализм (ст. 214 УК), приведение в негодность объектов жизнеобеспечения (ст. 215.2 УК), приведение в негодность нефтепроводов, нефтепродуктопроводов и газопроводов (ст. 215.3 УК) и др. Отдельные преступления совершаются только путем бездействия: небрежное хранение огнестрельного оружия (ст. 224 УК), неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие (ст. 270 УК). Иные преступления могут быть совершены как в форме действия, так и бездействия: прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения (ст. 215.1 УК), нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ (ст. 216 УК), нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах (ст. 217 УК), нарушение санитарно-эпидемиологических правил (ст. 236 УК), сокрытие информации об обстоятельствах, содержащих опасность для жизни или здоровья людей (ст. 237 УК), загрязнение вод (ст. 250 УК) и др.

Большинство преступлений против общественной безопасности имеет формальный состав - ст. ст. 205 - 206, 207, 211, 212 УК и др. Есть усеченные составы - ст. ст. 208 - 210 УК и др., материальные составы - ст. ст. 219, 224, 225 УК и др.

С субъективной стороны преступления против общественной безопасности характеризуются в основном умышленной формой вины, но ряд преступлений совершается только по неосторожности (ст. ст. 215 - 219, 224 УК), а преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 215 УК, может совершаться как умышленно, так и по неосторожности.

В преступлениях, предусмотренных ст. ст. 213 и 214, 215.2, 215.3 УК, обязательным признаком является мотив (корыстные или хулиганские побуждения), в преступлениях, предусмотренных ст. ст. 205, 206, 209, 210, 211, 227 УК, - цель.

Субъекты таких преступлений, как террористический акт (ст. 205 УК), захват заложника (ст. 206 УК), заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207 УК), хулиганство при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 213 УК), вандализм (ст. 214 УК), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 226 УК), хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229 УК), приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267 УК), - лица, достигшие возраста 14 лет, за иные преступления ответственность установлена с 16 лет.

В ряде составов указаны признаки специального субъекта (ст. ст. 215.1, 219, 225 УК и др.).

Предусмотренные гл. 24 УК преступления против общественной безопасности и общественного порядка можно по непосредственному объекту выделить в следующие группы:

1) преступления против общественной безопасности или против "общей" безопасности: террористический акт (ст. 205 УК), содействие террористической деятельности (ст. 205.1 УК), публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма (ст. 205.2 УК), захват заложника (ст. 206 УК), заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207 УК), организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем (ст. 208 УК), бандитизм (ст. 209 УК), организация преступного сообщества (преступной организации) (ст. 210 УК),

угона судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава (ст. 211 УК), массовые беспорядки (ст. 212 УК), пиратство (ст. 227 УК);

2) преступления против общественного порядка: хулиганство (ст. 213 УК), вандализм (ст. 214 УК);

3) преступления, связанные с нарушением правил безопасности при производстве различного рода работ: нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики (ст. 215 УК), прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения (ст. 215.1 УК), приведение в негодность объектов жизнеобеспечения (ст. 215.2 УК), приведение в негодность нефтепроводов, нефтепродуктопроводов и газопроводов (ст. 215.3 УК), нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ (ст. 216 УК), нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах (ст. 217 УК), нарушение правил пожарной безопасности (ст. 219 УК);

4) преступления, нарушающие правила обращения с общепасными предметами: нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий (ст. 218 УК), незаконное обращение с ядерными материалами или радиоактивными веществами (ст. 220 УК), хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ (ст. 221 УК), незаконное приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 222 УК), незаконное изготовление оружия (ст. 223 УК), небрежное хранение огнестрельного оружия (ст. 224 УК), ненадлежащее исполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 225 УК), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 226 УК).

§ 2. Преступления против общественной безопасности

Террористический акт (ст. 205 УК). Слово "террор" латинского происхождения и определяется как страх, ужас. В Концепции национальной безопасности России <1> терроризм назван среди иных внешних и внутренних угроз национальной безопасности России, так как из национальной проблемы он вырос в транснациональную и угрожает стабильности в мире. Федеральный закон от 6 марта 2006 г. N 35-ФЗ "О противодействии терроризму" <2> устанавливает основные принципы такого противодействия, правовые и организационные основы профилактики терроризма и борьбы с ним, минимизации и (или) ликвидации последствий проявлений терроризма, а также правовые и организационные основы применения Вооруженных Сил РФ в борьбе с терроризмом.

<1> СЗ РФ. 2000. N 2. Ст. 170.

<2> СЗ РФ. 2006. N 11. Ст. 1146.

В статье 3 этого Закона определены основные понятия терроризма. В частности, указано, что терроризм - идеология насилия и практика воздействия на принятие решения органами государственной власти, органами местного самоуправления или международными организациями, связанные с устрашением населения и (или) иными формами противоправных насильственных действий. Террористическая деятельность - деятельность, включающая:

а) организацию, планирование, подготовку, финансирование и реализацию террористического акта;

б) подстрекательство к террористическому акту;

в) организацию незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), организованной группы для реализации террористического акта, а равно участие в такой структуре;

г) вербовку, вооружение, обучение и использование террористов;

д) информационное или иное пособничество в планировании, подготовке или реализации террористического акта;

е) пропаганду идей терроризма, распространение материалов или информации, призывающих к террористической деятельности либо обосновывающих или оправдывающих необходимость такой деятельности.

Террористический акт - совершение взрыва, поджога или иных действий, устрашающих население и создающих опасность гибели человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий, в целях воздействия на принятие решения органами власти или международными организациями, а также угроза совершения указанных действий в тех же целях.

Эти основные понятия терроризма нашли отражение в УК. В части 1 ст. 205 УК полностью воспроизведено вышеизложенное понятие террористического акта.

Дополнительный непосредственный объект: жизнь, здоровье, отношения собственности, нормальное функционирование органов власти государственных, общественных учреждений, иных социальных институтов.

Объективная сторона террористического акта состоит в действиях:

1) совершение взрыва, поджога или иных действий, устрашающих население и создающих опасность гибели человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий;

2) угроза совершения указанных действий.

Взрыв, поджог и иные действия - способы совершения преступления. Иные действия - это такие общественно опасные действия, которые могут вызвать те же последствия, что и при взрыве или поджоге (например, провоцирование обвала горных пород, затопление объектов жизнеобеспечения путем разрушения ирригационных сооружений, плотин, шлюзов, отравление источников водоснабжения, запасов продовольствия, захват объектов атомной энергетики, школ, больниц, театров, блокирование транспортных коммуникаций, средств связи, распространение радиоактивных, отравляющих веществ, эпидемий, эпизоотий).

Значительный имущественный ущерб должен определяться с учетом стоимости и значимости уничтоженного или поврежденного имущества, материальных ценностей. Однако определяющим является то, насколько уничтожение и повреждение либо угроза этого были способны повлиять на устрашение людей или на решения органов власти или международных организаций.

Иные тяжкие последствия охватывают опасность причинения вреда здоровью людей, возникновения паники, страха, ухудшения экологической обстановки в регионе, появления большого количества беженцев, дезорганизации нормальной деятельности органов государственной власти и управления, длительное нарушение работы предприятий, средств связи, транспорта и т.д.

Угроза совершения террористического акта влечет ответственность независимо от намерения виновного лица привести ее в исполнение или от возможности реализации; важно, что она должна вызывать у населения и у власти обоснованное опасение ее реализации. Угроза может быть открытой, анонимной, устной, письменной, по телефону, с помощью иных технических средств связи, средств массовой информации и т.д.

Преступление считается оконченным с момента совершения действий, предусмотренных ч. 1 ст. 205 УК, либо когда возникла угроза их совершения и они создали реальную опасность гибели человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий, т.е. для оконченного состава терроризма не требуется фактического наступления указанных последствий. В случае их

наступления при наличии умысла содеянное квалифицируется по совокупности преступлений, а при неосторожной вине - с учетом характера последствий возможна квалификация по ч. 3 ст. 205 УК. Опасность гибели человека означает, что эти действия угрожали хотя бы одному человеку. Этот состав, являясь формальным, относится к составам реальной опасности.

Субъективная сторона террористического акта характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла.

Обязательным признаком террористического акта является специальная цель - воздействие на принятие решения органами государственной власти, органами местного самоуправления или международными организациями.

Террористы могут требовать, например, выплаты значительных денежных сумм денег, передачи больших партий оружия, прекращения проводимой государством антитеррористической операции на какой-либо территории, вывода участвующих в такой операции войсковых формирований, освобождения задержанных в ходе операции соучастников террористов. Если же указанные в законе действия (взрывы, поджоги и т.д.) совершены виновными лицами с другой целью, например ослабления экономической безопасности и обороноспособности страны, то содеянное квалифицируется по ст. 281 УК (диверсия), а если по другим мотивам, например уничтожение имущества с целью мести, то содеянное квалифицируется по ст. 167 УК, и т.д. Террористический акт в отношении конкретного государственного или общественного деятеля влечет ответственность по ст. 277 УК.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 14 лет.

К квалифицирующим признакам террористического акта (ч. 2 ст. 205 УК) относятся те же деяния, совершенные: а) группой лиц по предварительному сговору (ч. 2 ст. 35 УК); б) с применением огнестрельного оружия.

Под применением огнестрельного оружия следует понимать его фактическое применение с целью поражения лиц, подвергшихся нападению, или его использование как средство угрозы. Стрельба, устрашающая население и создающая опасность гибели человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий в целях воздействия на принятие решения органами власти или международными организациями рассматривается как террористический акт с применением огнестрельного оружия.

Под огнестрельным оружием понимается оружие, конструктивно предназначенное для механического поражения цели на расстоянии снарядом, получившим направление движения за счет энергии порохового или иного заряда (боевое, служебное, гражданское самодельного или заводского изготовления). В соответствии с п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 12 марта 2002 г. N 5 "О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств" <1> к огнестрельному оружию относятся все виды боевого, служебного и гражданского оружия, в том числе изготовленные самодельным способом, конструктивно предназначенные для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда. Таким оружием являются винтовки, карабины, пистолеты и револьверы, автоматы и пулеметы, минометы, гранатометы, артиллерийские орудия и авиационные пушки, а также иные виды огнестрельного оружия независимо от калибра.

<1> БВС РФ. 2002. N 5.

К особо квалифицирующим признакам террористического акта в соответствии с ч. 3 ст. 205 УК относятся деяния, предусмотренные ч. ч. 1 и 2, если они совершены организованной группой (ч. 3 ст. 35 УК) либо повлекли по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия, а равно сопряжены с посягательством на объекты

использования атомной энергии либо с использованием ядерных материалов, радиоактивных веществ или источников радиоактивного излучения либо ядовитых, отравляющих, токсичных, опасных химических или биологических веществ. Применение указанных веществ должно создавать реальную угрозу причинения вреда жизни и здоровью.

Диспозицией ч. 3 ст. 205 УК охватывается только причинение смерти человеку по неосторожности.

Умышленное причинение смерти потерпевшему при терроризме влечет в соответствующих случаях квалификацию по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 105, 277, 295, 317 УК.

К иным тяжким последствиям могут относиться: причинение тяжкого вреда здоровью двух или более лиц, вывод из строя на продолжительное время объектов жизнеобеспечения, работы транспорта, крупный материальный ущерб, уничтожение памятников истории и культуры, важных народнохозяйственных объектов и т.д.

Объекты атомной энергетики - это сооружения и комплексы с ядерными реакторами, в том числе атомные станции, суда и другие плавсредства, космические и другие летательные аппараты, другие транспортные и транспортабельные средства; сооружения и комплексы с промышленными, экспериментальными и исследовательскими реакторами, критическими и подкритическими ядерными стендами, сооружениями; комплексы, полигоны, установки и устройства с ядерными зарядами для использования в мирных целях; другие содержащие ядерные материалы сооружения, комплексы, установки для производства, использования, переработки, транспортирования ядерного топлива и ядерных материалов; места нахождения комплексов, установок, аппаратов, оборудования и изделий, в которых содержатся радиоактивные вещества или генерируются ионизирующие излучения; стационарные объекты и сооружения, предназначенные для хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранения или захоронения радиоактивных отходов. Ядерные материалы представляют собой материалы, содержащие или способные воспроизвести делящиеся (расщепляющиеся) ядерные вещества. Радиоактивными веществами, не относящимися к ядерным материалам, являются вещества, испускающие ионизирующие излучения. Источники радиоактивного излучения - это не относящиеся к ядерным установкам комплексы, установки, аппараты, оборудование и изделия, в которых содержатся радиоактивные вещества или генерируется ионизирующее излучение <1>.

<1> См.: Федеральный закон от 21 ноября 1995 г. N 170-ФЗ "Об использовании атомной энергии" // СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4552.

Под ядовитыми понимают вещества, которые при их употреблении оказывают тяжелое отравляющее воздействие на организм человека, способное причинить смерть или тяжкий вред здоровью (например, цианистый калий, зарин, синильная кислота, змеиный яд).

Отравляющие вещества представляют собой химические реагенты и их соединения, которые воздействуют на центральную нервную систему человека или органы дыхания и даже в незначительных количествах вызывают их поражение, но не относятся к химическому оружию (например, аммиак, хлор).

Токсичные вещества выделяются живыми организмами. Они могут быть бактериального, растительного или животного происхождения. Действие токсинов проявляется в угнетении функций живого организма и способно вызвать ботулизм, дифтерию, пищевые токсикоинфекции и т.д.

К опасным химическим или биологическим веществам относятся те, применение которых может причинить вред жизни и здоровью людей или окружающей среде и которые подлежат обязательной государственной регистрации на основании

Постановления Правительства РФ от 12 ноября 1992 г. N 869 "О государственной регистрации потенциально опасных химических и биологических веществ" <1>.

<1> САПП. 1992. N 20. Ст. 1669.

Примечание к ст. 205 УК предусматривает условия освобождения от уголовной ответственности лица, участвовавшего в подготовке акта терроризма: если оно способствовало предотвращению этого акта своевременным предупреждением органов власти или иным способом и если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Такие действия лица могут выразиться в своевременном предупреждении органов власти (когда они имеют реальную возможность принять меры к предотвращению акта терроризма). Форма, в которой сделано подобное предупреждение, может быть любой (письменной, устной, с применением средств связи, лично, через других лиц, открыто, анонимно и т.д.). Способствование предотвращению акта терроризма иным способом означает активные действия самого лица, выразившиеся, например, в обезвреживании соучастников, предотвращении взрыва, поджога или иных действий, предусмотренных ст. 205 УК.

Примечание к ст. 205 распространяется на лиц, действующих как индивидуально, так и в составе группы. Для индивидуально действующего лица освобождение от ответственности наступает и при пассивной (прекращение подготовки акта терроризма), и при активной форме отказа (устранение последствий своих действий по подготовке акта). При подготовке акта терроризма в соучастии отказ одного из соучастников (кроме исполнителя) возможен только в активной форме. При неудачной попытке предотвращения акта терроризма, если лицо совершило все необходимые в данной обстановке действия, но по причинам, от него не зависящим, предотвратить акт терроризма не удалось, на данное лицо должно распространяться действие примечания к ст. 205 УК. Этот вывод вытекает из смысла закона, в котором говорится о способствовании предотвращению, а не о предотвращении акта терроризма.

Данная норма в определенной мере дублирует статью о добровольном отказе от преступления (ст. 31 УК), но в то же время расходится с ней. Если действия лица подпадают под добровольный отказ, то применяется ст. 31 УК как норма Общей части УК, согласно которой лицо не подлежит уголовной ответственности.

В соответствии же с примечанием к ст. 205 УК лицо освобождается от уголовной ответственности.

Если лицо участвовало в подготовке или совершении нескольких актов терроризма, то оно освобождается от уголовной ответственности только за те акты, предотвращению которых оно способствовало.

Терроризм по объективным признакам имеет сходство с некоторыми преступлениями, в частности с диверсией (ст. 281 УК), приведением в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267 УК), умышленным уничтожением или повреждением имущества (ст. 167 УК). Их отличие в том, что они наносят ущерб иным объектам, иным общественным отношениям, и в различной направленности общественно опасного деяния. Терроризм от диверсии отличается по целям: цель терроризма - нарушение общественной безопасности, устрашение населения либо оказание воздействия на принятие решений органами власти; цель диверсии - подрыв экономической безопасности и обороноспособности государства.

Содействие террористической деятельности (ст. 205.1 УК). Согласно п. 2 ст. 3 Федерального закона "О противодействии терроризму" террористическая деятельность включает:

организацию, планирование, подготовку, финансирование и реализацию террористического акта;

подстрекательство к террористическому акту;
организацию незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), организованной группы для реализации террористического акта, а равно участие в такой структуре;

вербовку, вооружение, обучение и использование террористов;

информационное или иное пособничество в планировании, подготовке или реализации террористического акта;

пропаганду идей терроризма, распространение материалов или информации, призывающих к осуществлению террористической деятельности либо обосновывающих или оправдывающих необходимость осуществления такой деятельности.

Объективная сторона преступления предусматривает несколько альтернативных самостоятельных действий, связанных с содействием террористической деятельности:

склонение лица к совершению хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. ст. 205, 206, 208, 211, 277 - 279 и 360 УК;

вербовка;

иное вовлечение лица в совершение хотя бы одного из вышеназванных преступлений;

вооружение лица в целях совершения хотя бы одного из указанных преступлений;

подготовка лица в целях совершения хотя бы одного из указанных преступлений;

финансирование терроризма.

Под склонением лица к совершению хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. ст. 205, 206, 208, 211, 277 - 279 и 360 УК, понимаются активные действия, направленные на возбуждение у склоняемого лица желания, решимости участвовать в совершении хотя бы одного из перечисленных преступлений и начало фактического совершения хотя бы каких-либо подготовительных действий. Способ склонения может быть любым, например: уговоры, призывы к религиозному единству, к национальной сплоченности и солидарности, к чувству патриотизма, подкуп, обман, угроза, принуждение, психическое воздействие.

Преступление фактически является специальным случаем подстрекательства; оно окончено с момента совершения любого из указанных действий, получения согласия склоненного лица содействовать террористической деятельности и фактическое начало выполнения хотя бы каких-либо подготовительных действий. В случае отказа подстрекаемого лица действия вовлекающего следует признавать покушением на рассматриваемое преступление.

Под вербовкой понимаются действия, носящие систематический характер, направленные на поиск соучастников указанных террористических преступлений, на формирование преступной группы, преступной организации, включении в них новых членов и т.д.

Под иным вовлечением следует понимать действия, носящие более широкий и не такой конкретный характер, как склонение и вербовка, например, идеологическая обработка и воспитание молодого поколения с привитием на будущее время навыков, определяющих содействие террористической деятельности, подражания взрослым террористам, взятия с них примера, обработка родственников, родных в таких же целях.

Под вооружением следует понимать снабжение любыми видами оружия, как предусмотренного Федеральным законом от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии" <1>, так и боевыми видами вооружения, боевыми припасами, взрывчатыми веществами или взрывными устройствами, оружием массового уничтожения.

<1> СЗ РФ. 1996. N 51. Ст. 5681.

Подготовкой к совершению хотя бы одного из террористических преступлений признаются такие действия, как, например, обучение лица, его идеологическая обработка,

физическая тренировка, огневая подготовка, привитие ему конкретных знаний, навыков, приемов, способов, тактики, методики совершения таких преступлений, разработка планов осуществления террористической деятельности, правил конспирации, приобретения оружия, изготовления и подделки документов, организация материальной базы, транспорта.

В соответствии со ст. 24 Федерального закона "О противодействии терроризму", "организация признается террористической и подлежит ликвидации (ее деятельность - запрещению) по решению суда на основании заявления Генерального прокурора Российской Федерации или подчиненного ему прокурора в случае, если от имени или в интересах организации осуществляются организация, подготовка и совершение преступлений, предусмотренные ст. ст. 205, 206, 208, 211, 277 - 280, 282.1, 282.2 и 360 Уголовного кодекса Российской Федерации, а также в случае, если указанные действия осуществляет лицо, которое контролирует реализацию организацией ее прав и обязанностей".

В понятие "финансирование терроризма" согласно примечанию 1 к ст. 205.1 УК включены два варианта. Первый - ряд альтернативных действий, направленных на финансирование конкретного преступления: предоставление средств, сбор средств, оказание финансовых услуг с осознанием виновным лицом того, что они предназначены для финансирования организации, подготовки или совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. ст. 205, 206, 208, 211, 277 - 279 и 360 УК. Второй вариант охватывает действия, направленные на обеспечение организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), созданных или создаваемых для совершения хотя бы одного из указанных преступлений. Например, денежные отчисления для материального снабжения членов преступной группы, в общую кассу преступной организации, покупка для них оружия, транспорта, жилища, объектов недвижимости, финансирование изготовления поддельных документов, взятки коррумпированным должностным лицам органов государственной власти).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком этого преступления является специальная цель - обеспечение совершения хотя бы одного из указанных преступлений.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 205.1 УК предусматривает в качестве квалифицирующего обстоятельства использование своего служебного положения. Субъектом такого преступления может быть как должностное лицо, так и рядовые служащие государственных и муниципальных учреждений, предприятий, а также лица, выполняющие управленческие функции в коммерческих или иных организациях. Под использованием лицом своего служебного положения следует понимать фактическое использование своих служебных полномочий, авторитета в силу занимаемой должности, использование атрибутов власти, предоставление какой-либо информации служебного характера, оказание помощи коррупционного характера и т.д.

При совершении действий, предусмотренных ст. 205.1 УК и ст. ст. 205, 206, 208, 211, 277 - 279 и 360 УК, виновное лицо несет ответственность по совокупности преступлений.

В примечании 2 к ст. 205.1 УК указаны необходимые условия освобождения от уголовной ответственности. Лицо, совершившее преступление, предусмотренное ст. 205.1 УК, освобождается от уголовной ответственности, если оно в любой форме своевременным сообщением органам власти или иным образом способствовало предотвращению либо пресечению преступного посягательства, которое оно финансировало и (или) совершению которого содействовало, и если в его действиях не содержится состава иного преступления. Своевременность сообщения о преступлении предполагает наличие у соответствующих органов власти возможности предотвратить наступление опасных последствий террористической деятельности, например взрыва,

поджога, гибели человека. Способствование иным образом может выражаться в совершении каких-то определенных действий, например: помощь в освобождении заложников, в уговоре террористов прекратить свои действия, их разоружение, отказ совершить посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля, представителя иностранного государства или международной организации и т.д. При наличии в действиях лица иного состава преступления оно несет уголовную ответственность за это преступление, а по ст. 205.1 УК освобождается.

Публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма (ст. 205.2 УК). Общественная опасность данного преступления определяется тем, что в обществе может насаждаться и морально оправдываться идеология террора, подготавливаться основы его распространения, формироваться общественное мнение об оправдании террористов, терпимости к их действиям и т.д.

Объективная сторона преступления предусматривает два альтернативных самостоятельных действия: публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма.

Под публичными призывами следует понимать воздействие на сознание и волю людей, призываемых к осуществлению террористической деятельности. Форма воздействия может быть различной, устная, письменная, аудио- и видеозаписи, плакаты, транспаранты и т.д., но обязательно публичная, то есть предлагаемую в призывах информацию должны слышать, видеть, читать, воспринимать какое-то количество людей (группа, толпа, неопределенный широкий круг лиц).

В отличие от подстрекательства к осуществлению терроризма и от содействия террористической деятельности, публичные призывы не имеют конкретной практической направленности, не предполагают склонение конкретного лица или группы лиц к совершению конкретного преступления или преступлений террористического характера.

Легальное толкование понятия публичного оправдания терроризма дано в примечании к ст. 205.2 УК и определяется как публичное заявление о признании идеологии и практики терроризма правильными, нуждающимися в поддержке и подражании. Подобные действия могут выражаться как в прямой, так и в завуалированной форме, например, в литературных произведениях, кинофильмах, в которых с приведением различных доводов политического, социального, религиозного, националистического характера идеологически обосновывается допустимость терроризма, а террористы представляются в образе положительных героев, заслуживающих поддержки, подражания и уважения и т.д.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 205.2 УК в качестве квалифицирующего обстоятельства публичных призывов или публичного оправдания терроризма предусматривает использование средств массовой информации (периодическую печать, телевидение, радио, Интернет).

Захват заложника (ст. 206 УК). Преступление носит международный характер. Борьба с захватом заложников осуществляется на основе Международной конвенции о борьбе с захватом заложников, принятой Генеральной Ассамблеей ООН в Нью-Йорке 17 декабря 1979 г. <1>. В данном документе указаны основные направления противодействия этому преступлению, а само оно определяется как захват или удержание другого лица и угроза его убить, нанести повреждение или продолжать удерживать с целью заставить третью сторону (государство, международную межправительственную организацию, какое-либо физическое или юридическое лицо либо группу лиц) совершить или воздержаться от совершения любого акта в качестве прямого или косвенного условия для освобождения заложника.

<1> Действующее международное право. М., 1997. Т. 3. С. 23.

Дополнительным непосредственным объектом преступления может быть жизнь и здоровье, свобода человека.

Объективная сторона преступления состоит в захвате или удержании заложника.

Заложник - это физическое лицо, захваченное и (или) удерживаемое в целях понуждения государства, организации или отдельных лиц совершить какое-либо действие либо воздержаться от его совершения как условия освобождения удерживаемого лица.

Захват заложника предполагает противоправное насильственное ограничение свободы хотя бы одного человека, совершенное открыто или тайно, путем обмана, например перемещение заложника к месту удержания с помощью обмана, с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья (ст. 116 УК), либо без такового или с угрозой применения любого насилия в случае невыполнения предъявленных государству, организации или гражданину требований как условий освобождения заложника. Характер требований не имеет значения; они могут быть законными или незаконными. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью при захвате заложника или его удержании не требует самостоятельной квалификации.

Удержание заложника означает насильственное воспрепятствование его передвижению, возвращению свободы, доступу к захваченному представителям власти, содержание его в помещении, которое заложник не может покинуть самостоятельно.

Данное преступление отличается специфичностью цели - совершение представителями государства, организациями либо гражданами определенных действий как условия освобождения заложника. Поэтому обязательным элементом объективной стороны является выдвигание похитителями определенных требований политического, националистического, религиозного, криминального и иного характера (например, освободить какого-либо осужденного из мест лишения свободы, обеспечить деньгами, оружием, транспортом, выезд из страны пребывания) или требование воздержаться от совершения какого-либо действия.

Захват заложника - длящееся преступление с формальным составом, признается оконченным с момента захвата, когда потерпевший фактически лишается свободы, а в случае, если виновный удерживает уже захваченного другими лицами заложника, то с момента удержания, независимо от продолжительности времени. Неудавшаяся попытка захватить заложника квалифицируется как покушение на преступление.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее 14-летнего возраста.

В части 2 ст. 206 УК предусматриваются квалифицирующие обстоятельства захвата заложника: а) группой лиц по предварительному сговору; б) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья; в) с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия; г) в отношении заведомо несовершеннолетнего; д) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; е) в отношении двух или более лиц; ж) из корыстных побуждений или по найму.

Квалифицирующий признак группы лиц по предварительному сговору при захвате заложников не имеет какой-либо особенности и определяется по правилам ст. 35 УК.

Квалифицирующий признак насилия, опасного для жизни или здоровья, предполагает умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115 УК), умышленное причинение вреда здоровью средней тяжести (ст. 112 УК), истязание (ст. 117 УК), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК).

Квалифицирующий признак применения оружия или предметов, используемых в качестве оружия, применяется аналогично квалифицирующему признаку состава похищения человека, предусмотренного п. "г" ч. 2 ст. 126 УК.

Квалифицирующие признаки о захвате заведомо несовершеннолетнего заложника (п. "д" ч. 2 ст. 206 УК), женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. "е" ч. 2 ст. 206 УК), могут быть применены лишь в тех случаях, когда

виновному достоверно известно соответственно о несовершеннолетнем возрасте заложника или о нахождении заложницы-женщины в состоянии беременности независимо от ее срока.

Квалифицирующие признаки захвата двух или более заложников (п. "ж" ч. 2 ст. 206 УК) и совершения преступления из корыстных побуждений или по найму (п. "з" ч. 2 ст. 206 УК) применяются аналогично квалифицирующим признакам составам убийства, предусмотренным соответственно п. "а" или п. "з" ч. 2 ст. 105 УК.

Особо квалифицированными видами захвата заложника являются деяния, предусмотренные ч. 1 или ч. 2 ст. 206 УК, если они совершены: организованной группой; повлекли по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия. Эти признаки аналогичны соответствующим признакам террористического акта - ч. 3 ст. 205 УК.

Субъективная сторона захвата заложника в случаях наступления по неосторожности смерти потерпевшего или иных тяжких последствий характеризуется двумя формами вины - прямым умыслом по отношению к действиям и неосторожностью (легкомыслием или небрежностью) по отношению к таким последствиям.

В примечании к ст. 206 УК предусмотрены условия освобождения от уголовной ответственности лица, добровольно или по требованию властей освободившего заложника, если в его действиях нет иного состава преступления. Когда лицо во время захвата заложника совершило другие преступления (например, незаконный оборот оружия, наркотиков, умышленное причинение вреда здоровью захваченного, умышленное уничтожение или повреждение имущества), то за них может наступить уголовная ответственность на общих основаниях. Такая поощрительная норма введена законодателем с целью предупредить или уменьшить возможность наступления более тяжких последствий указанного преступления.

Заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207 УК). Опасность преступления состоит в том, что дезорганизуется деятельность органов власти, сеется паника среди населения, отвлекаются силы правопорядка, средства на проверку ложных сообщений, причиняется материальный ущерб.

Дополнительным непосредственным объектом этого состава преступления являются отношения собственности (материальный ущерб, состоящий из затрат органов правопорядка на проверку сообщения об акте терроризма, упущенная выгода предприятий в результате приостановления работы), права и интересы граждан, нормальная деятельность организаций, учреждений, предприятий, где якобы будет совершен акт терроризма. В некоторых случаях может быть нанесен вред здоровью людей, например в результате возникшей паники, давки.

С объективной стороны это преступление выражается в действиях в виде заведомо ложного сообщения только о готовящемся акте терроризма - взрыве, поджоге или иных действиях, создающих опасность гибели людей, причинения значительного материального ущерба либо наступления иных опасных последствий, характеризующих терроризм (ст. 205 УК). Заведомо ложное сообщение о якобы совершенном акте терроризма влечет в определенных случаях ответственность за заведомо ложный донос (ст. 306 УК).

Публичное заведомо ложное сообщение о готовящемся террористическом акте с целью опорочить другое лицо без расчета на реакцию органов власти по его предотвращению может влечь ответственность за клевету (ст. 129 УК), а при расчете на такую реакцию - по совокупности ст. 129 УК или ст. 306 УК. Если заведомо ложное сообщение о готовящемся акте терроризма сделано с целью отвлечь внимания органов власти от реально готовящегося акта терроризма, то содеянное признается подготовительными действиями к этому акту, охватывается ст. 205 УК и дополнительной квалификации по ст. 207 УК не требуется.

В статье 207 УК не названы адресаты ложных сообщений, но таковыми могут быть любые органы власти, органы местного самоуправления, должностные лица организаций, предприятий, граждане, чьи интересы затрагиваются и которые обязаны или вынуждены на них реагировать. Форма и способ передачи заведомо ложного сообщения могут быть различными: устно, письменно, с использованием технических средств связи, лично, через других лиц и т.д., что не влияет на квалификацию преступления; достаточно того, что лицо уверено: его ложное сообщение достигнет цели.

Преступление с формальным составом; окончено оно с момента получения заведомо ложной информации тем адресатом, кому она передана. Если заведомо ложное сообщение об акте терроризма содержит сведения о лицах, якобы готовящихся его совершить, то в этом случае налицо идеальная совокупность преступлений, предусмотренных ст. 207 и ч. 2 ст. 306 УК (заведомо ложного доноса с квалифицирующими обстоятельствами).

Субъективная сторона данного преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком преступления является заведомость ложного сообщения. Мотив преступления (хулиганский, месть, личные интересы и т.д.) на квалификацию не влияет. Если лицо добросовестно заблуждается, полагает, что его информация о готовящемся акте терроризма соответствует действительности, то ответственность исключается. Например, человек увидел оставленный в транспорте предмет, воспринятый им как взрывное устройство, и сделал об этом сообщение в органы правопорядка, а после проведенной проверки обнаруженный предмет таким устройством не оказался.

Субъект преступления - лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем (ст. 208 УК). Статья 13 Конституции РФ запрещает создание и деятельность общественных объединений, цели и действия которых направлены на создание незаконных вооруженных формирований (сокращенно НВФ).

Это конституционное положение закреплено в п. 9 ст. 1 Федерального закона от 31 мая 1996 г. N 61-ФЗ "Об обороне" <1>, где сказано: "Создание и существование формирований, имеющих военную организацию или вооружение и военную технику либо в которых предусматривается прохождение военной службы, не предусмотренных федеральными законами, запрещаются и преследуются по закону".

<1> СЗ РФ. 1996. N 23. Ст. 2750.

НВФ представляет собой устойчивое объединение значительного числа лиц, оснащенных оружием, с определенной степенью внутренней организованности, с наличием командования и т.д. Оно может создаваться для достижения политических, сепаратистских, религиозных и других целей. Опасность НВФ состоит в том, что они могут быть использованы для совершения преступлений любой категории, в том числе и особо тяжких террористического характера. Они также могут использоваться для достижения социально полезных целей, например для охраны жителей населенного пункта, региона, общественного порядка и т.д. Однако в любом случае создание НВФ, неподконтрольного федеральной государственной власти и не основанного на соответствующем федеральном законе, является основанием для привлечения к уголовной ответственности.

Объективная сторона рассматриваемого преступления выражается в создании вооруженного формирования (объединения, отряда, дружины или иной группы), не предусмотренного федеральным законом, а равно в руководстве таким формированием либо в его финансировании (ч. 1 ст. 208 УК) или в участии в вооруженном формировании, не предусмотренном федеральным законом (ч. 2 ст. 208 УК).

Незаконное вооруженное формирование может создаваться в форме объединения, отряда, дружины или иной группы.

Обязательным признаком состава преступления является вооруженность, т.е. наличие у всего формирования или части ее членов любого вида оружия, подпадающего под это понятие в соответствии с Федеральным законом "Об оружии", а также любые виды боевого вооружения войск, все виды оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ, вооружения, военной техники.

Порядок создания законных формирований установлен, кроме указанного Закона "Об обороне", такими законами, как Закон РФ от 18 апреля 1991 г. N 1026-1 "О милиции" <1>, Федеральными законами от 3 апреля 1995 г. N 40-ФЗ "О Федеральной службе безопасности" <2>, от 6 февраля 1997 г. N 27-ФЗ "О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации" <3>.

<1> ВС РСФСР. 1991. N 16. Ст. 503.

<2> СЗ РФ. 1995. N 15. Ст. 1269.

<3> СЗ РФ. 1997. N 6. Ст. 711.

Согласно п. "м" ст. 71 Конституции РФ оборона и безопасность относятся к исключительному ведению Российской Федерации, поэтому субъекты РФ, а также местные органы самоуправления не вправе создавать вооруженные формирования.

Состав преступления - формальный. Оконченным его следует считать с момента организационного оформления незаконного вооруженного формирования в любой из указанных в законе форм и вооружения хотя бы части ее членов. Сама по себе организация формирования без его вооружения образует покушение на создание и руководство НВФ.

Под созданием понимаются любые действия, направленные на обоснование и организацию НВФ, его функционирование, разработку структуры, устава, приобретение и обеспечение оружием, определение места дислокации, подбор и вовлечение лиц в состав формирования, их обучение, тренировку, обеспечение жилым помещением, обмундированием, питанием и т.д.

Под руководством НВФ понимаются любые действия с определением направлений конкретной деятельности уже созданного формирования, планирование, реорганизация этой деятельности, создание новых структурных подразделений или упразднение старых, расстановка командиров подразделений, организация контроля, поддержание дисциплины, определение и выполнение конкретных задач формирования на текущий момент, составление планов общей направленности и т.д.

Под финансированием НВФ понимаются действия, указанные в примечании 1 к ст. 205.1 УК.

Под участием в НВФ следует понимать вступление в такое формирование, членство в нем, прохождение учебы, тренировку, выполнение любых поручений, заданий руководства, получение денежного и вещевого довольствия, а также действия по обеспечению деятельности формирования без вхождения в его состав и т.д.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Мотивы и цели не влияют на квалификацию содеянного, но могут учитываться при определении меры наказания. Однако они играют решающую роль в отграничении этого преступления от сходных с ним деяний: бандитизма (ст. 209 УК), организации преступного сообщества (ст. 210 УК), вооруженного мятежа (ст. 279 УК).

Субъект преступления - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В примечании к ст. 208 УК содержится поощрительная норма, согласно которой лицо освобождается от уголовной ответственности, если оно добровольно прекратило участие в НВФ и сдало оружие и если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Не влечет освобождения от уголовной ответственности прекращение участия в НВФ в силу различных вынуждающих к этому обстоятельств, например при его окружении и

блокировании войсками, силами охраны правопорядка. Если участник по роду своей деятельности не был вооружен, например занимался снабжением продуктами питания членов НВФ, оказывал им медицинскую помощь, то для освобождения такого лица от уголовной ответственности достаточно одного добровольного прекращения участия в НВФ.

Совершение лицом других преступлений в составе НВФ (убийство, террористический акт, захват заложников и др.) квалифицируются по совокупности со ст. 208 УК. Лицо, создавшее или руководившее НВФ, несет ответственность за преступления, совершенные участниками формирования, если они охватывались его умыслом.

Бандитизм (ст. 209 УК). Дополнительным объектом преступления могут выступать жизнь, здоровье, отношения собственности, нормальное функционирование предприятий, организаций, учреждений, транспорта.

Объективная сторона бандитизма выражается в совершении одного из следующих действий: 1) создание устойчивой вооруженной группы (банды), а равно руководство такой группой (бандой) (ч. 1 ст. 209 УК); 2) участие в устойчивой вооруженной группе (банде) или в совершаемых ею нападениях (ч. 2 ст. 209 УК). Для наличия в действиях виновного лица состава преступления достаточно одного из указанных действий.

Банда должна обладать следующими обязательными признаками:

а) группа, т.е. наличие двух и более лиц (ч. 1 ст. 35 УК); б) устойчивость; в) вооруженность; г) цель - совершение нападения на граждан или организации.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 17 января 1997 г. N 1 "О практике применения судами законодательства об ответственности за бандитизм" <1> дается толкование понятия банды, ее признаков, а также перечисляются признаки всех элементов состава этого преступления, что способствует единообразному подходу к некоторым оценочным понятиям состава бандитизма.

<1> БВС РФ. 1997. N 3.

Под бандой следует понимать организованную устойчивую вооруженную группу из двух и более лиц, заранее объединившихся для совершения нападений на граждан или организации. Банда может быть создана и для совершения одного, но требующего тщательной подготовки нападения.

Об устойчивости банды могут свидетельствовать такие признаки, как стабильность ее состава, тесная взаимосвязь между ее членами, согласованность их действий, постоянство форм и методов преступной деятельности, длительность ее существования и количество совершенных преступлений.

Обязательным признаком банды является ее вооруженность, предполагающая наличие оружия хотя бы у одного из ее членов и осведомленность об этом других членов банды. При решении вопроса о признании оружием предметов, используемых членами банды при нападении, следует руководствоваться положениями Федерального закона "Об оружии", а в необходимых случаях и заключением экспертов. Оружие может быть любое - огнестрельное, холодное, метательное, газовое (на приобретение которого требуется разрешение), пневматическое (определенной дульной энергии и калибра, оборот которого в РФ ограничен спортивными объемами), промышленного отечественного и иностранного производства или самодельного изготовления, различные взрывчатые вещества и взрывные устройства.

Не могут рассматриваться в качестве оружия различные устройства, снаряженные слезоточивыми или раздражающими веществами, электрошоковые и другие устройства, не подлежащие регистрации и для приобретения которых не требуется специального разрешения (лицензии).

Использование непригодного к целевому применению оружия или его макетов не может рассматриваться в качестве признака вооруженности.

Под созданием банды следует понимать любые действия, которые могут выражаться в форме сговора, приискания соучастников, финансирования, приобретения оружия, если их результатом стало образование организованной устойчивой вооруженной группы в целях нападения на граждан или организации.

Под руководством бандой следует понимать любые действия по принятию решений, связанных как с планированием, материальным обеспечением и организацией преступной деятельности, так и с совершением бандой конкретных нападений, распределением ролей между членами банды, подбором новых соучастников, приисканием дополнительного оружия, транспорта, разработки способов и средств маскировки, сокрытия следов преступления, раздела похищенного, ведения общей кассы банды.

Участие в банде представляет собой не только непосредственное участие в совершаемых ею нападениях, но и выполнение ее членами иных действий в интересах банды, обеспечивающих ее деятельность, направленных на ее финансирование, обеспечение оружием, транспортом, подыскание объектов для нападения, укрывательство оружия, членов банды, приобретение или сбыт похищенного бандой имущества, устранение препятствий для облегчения нападений и т.д.

Как бандитизм должно квалифицироваться участие в совершении нападения и таких лиц, которые, не являясь членами банды, осознают, что принимают участие в преступлениях, совершаемых бандой. Если лицо не осознавало, что совершало нападение в банде, то его действия квалифицируются как участие в том преступлении, которое охватывалось его умыслом.

В тех случаях, когда организатор или руководитель банды непосредственно участвует в нападении, его действия подлежат квалификации только по ч. 1 ст. 209 УК как более общественно опасные.

Преступление имеет формальный состав. Создание банды считается окончанным преступлением независимо от того, были ли совершены планировавшиеся ею нападения. Если действия по созданию банды не были доведены до конца по причинам, не зависящим от воли организатора, например в связи с их пресечением органами власти, то они должны квалифицироваться как покушение на это преступление.

Субъективная сторона выражается в прямом умысле: осознании лицом создания устойчивой вооруженной группы (банды), а равно руководства ею либо осознании лицом участия в устойчивой вооруженной группе (банде) или совершаемых ею нападениях и желании этого.

Обязательным признаком субъективной стороны преступления является цель - нападение на граждан или организации. Под нападением следует понимать действия, направленные на достижение преступного результата путем применения насилия над потерпевшим либо создания реальной угрозы его немедленного применения. Нападение считается состоявшимся и в тех случаях, когда имевшееся у членов банды оружие не применялось, а цель нападения была достигнута другим путем, например, психическим или физическим воздействием, путем высказывания угроз, избития потерпевших, неожиданностью нападения, в процессе чего банда врывается в жилище или в иное помещение, где находятся люди, которые из-за страха от увиденного выполняют все требования бандитов по передаче им денег, материальных ценностей и т.д.

Закон не предусматривает в качестве обязательного элемента состава бандитизма совершение каких-либо нападений, поэтому преступные действия, совершенные бандой в процессе нападения, квалифицируются самостоятельно по совокупности со ст. 209 УК.

Организатор банды несет ответственность не только за организацию банды (создание и руководство), но и за все совершенные бандой преступления, если они охватывались его умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16-летнего возраста, являющееся организатором или руководителем банды. Лица в возрасте от 14 до 16 лет, совершившие

различные преступления в составе банды, отвечают лишь за те конкретные преступления, ответственность за которые предусмотрена с 14-летнего возраста (ст. 20 УК).

Квалифицированный состав бандитизма (ч. 3 ст. 209 УК) - совершение предусмотренных ч. 1 или ч. 2 ст. 209 УК деяний лицом с использованием своего служебного положения.

Субъект этого преступления специальный.

Под использованием служебного положения следует понимать использование лицом своих властных или иных служебных полномочий, форменной одежды и атрибутики, служебных удостоверений или оружия, а равно сведений, которыми оно располагает в связи со своим служебным положением, при подготовке или совершении бандой нападения либо при финансировании ее преступной деятельности, вооружении, материальном обеспечении, подборе новых членов банды и т.п.

Организация преступного сообщества (преступной организации) (ст. 210 УК). Особенность этого преступления состоит в том, что уголовная ответственность установлена за сам факт организации преступного сообщества (преступной организации) либо участия в нем независимо от того, были ли совершены какие-либо преступления.

Объективная сторона рассматриваемого деяния выражается:

а) в создании преступного сообщества (преступной организации) для совершения тяжких или особо тяжких преступлений (ч. 1 ст. 210 УК);

б) в руководстве таким сообществом (организацией) или входящими в него структурными подразделениями (ч. 1 ст. 210 УК);

в) в создании объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп в целях разработки планов или условий для совершения тяжких или особо тяжких преступлений (ч. 1 ст. 210 УК);

г) в участии в преступном сообществе (преступной организации) либо в объединении организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп (ч. 2 ст. 210 УК).

В части 4 ст. 35 УК преступное сообщество (преступная организация) определяется как сплоченная организованная группа (организация), созданная для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, либо объединение организованных групп, созданных в тех же целях. Это наиболее сложная и опасная форма соучастия. Отличительными признаками преступного сообщества (преступной организации) являются организованность, сплоченность и указанная специальная цель деятельности. Преступное сообщество характеризуется значительно более сложной внутренней структурой, более высокой, чем организованная группа (ч. 3 ст. 35 УК), сплоченностью, прочностью связей между соучастниками, стабильностью состава, форм и методов деятельности, основанной на общности психологии, взглядов, намерений, целей, понятий социальных ценностей как всего сообщества, так и каждого соучастника и т.д.

Это может быть и одна организация, имеющая иерархическую, многоуровневую структуру, и союз таких относительно самостоятельных организаций, специально созданных или присоединенных в качестве структурных подразделений под единым руководством. Структурное подразделение преступного сообщества (преступной организации) может выполнять какие-то определенные функции, например исполнять спланированные преступления, легализовать преступные доходы, обеспечивать транспортом.

Содержание действий лица по созданию преступного сообщества (преступной организации), руководству преступным сообществом (преступной организацией) или входящими в него структурными подразделениями аналогично признакам деяний, предусмотренных ст. ст. 208, 209 УК.

Состав преступления - формальный. Создание преступного сообщества (преступной организации), создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп в целях разработки планов и условий для

совершения тяжких или особо тяжких преступлений считается оконченным преступлением с момента создания подобного объединения независимо от того, были ли совершены планируемые преступления. Это может выразиться, например, в получении согласия членов сообщества, организации, объединения организаторов, руководителей на совместную единую преступную деятельность, в подчинении руководителю ранее созданных и уже существующих организованных групп, в согласии на планирование совершения тяжких или особо тяжких преступлений, на заключение условий раздела территорий, зон влияния, отраслей, масштаба преступной деятельности, ее финансирование, сохранение субкультуры, меры наказания и поощрения, в легализации преступных доходов, в противодействии правоохранительным органам, в налаживании квалифицированной юридической помощи, криминальных связей с представителями власти, в подкупе, в других действиях, необходимых для осуществления преступной деятельности.

Относительно руководства преступным сообществом или входящими в него структурными подразделениями оконченное деяние следует признавать с момента получения согласия лица на выполнение соответствующих руководящих функций. Создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп предполагает установление устойчивых связей хотя бы двух организованных групп с указанной целью.

Участие считается оконченным с момента вступления лица в такое преступное формирование независимо от того, были ли совершены какие-либо преступления или осуществлялась ли деятельность по обеспечению его функционирования. При совершении тяжких или особо тяжких преступлений содеянное квалифицируется по совокупности этих преступлений со ст. 210 УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком преступления является цель - совершение тяжких или особо тяжких преступлений.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 3 ст. 210 УК предусматривает квалифицированный состав преступления - совершение деяний, предусмотренных ч. 1 и ч. 2 ст. 210 УК, лицом с использованием своего служебного положения.

Субъект этого преступления специальный.

Под использованием своего служебного положения следует понимать действия, аналогичные перечисленным в ст. 209 УК.

В примечании к ст. 210 УК предусматриваются три условия полного освобождения лица от уголовной ответственности: 1) добровольность прекращения участия в преступном сообществе (преступной организации) или входящем в него (нее) структурном подразделении либо в объединении организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп; 2) активное содействие раскрытию или пресечению этого преступления; 3) отсутствие в его действиях иного состава преступления.

Добровольность предполагает прекращение лицом участия в преступном сообществе (преступной организации) по собственной воле вне зависимости от мотивов, но при отсутствии вынуждающих обстоятельств, т.е. при наличии у него объективной возможности продолжить свое участие. Например, лицо осознало свое заблуждение и ошибку участия в преступном формировании, бесперспективность дальнейшего участия, раскаялось, стало опасаться за свою судьбу или за судьбу членов семьи, близких лиц.

Активное содействие предполагает такие действия лица, как явка с повинной, сообщение правоохранительным органам определенных данных о преступном сообществе (преступной организации), его руководителях, совершенных преступлениях, деньгах и имуществе, добытых преступным путем, орудиях и средствах преступления и т.д., эти действия могут быть совершены как в период нахождения лица в составе преступного

формирования (в частности, с целью прекращения его деятельности), так и после фактического выхода из него.

При наличии в действиях виновного лица иного состава преступления уголовная ответственность за это преступление не исключается.

Следует отметить, что УК не предусматривает ни в одном из составов преступлений в качестве квалифицирующего или особо квалифицирующего признака совершение преступления преступным сообществом (преступной организацией). Однако если преступное сообщество (преступная организация) совершает преступление, где в качестве квалифицирующего или особо квалифицирующего признака указана организованная группа, то такое преступление квалифицируется по этому признаку, так как преступное сообщество (преступная организация) является одним из видов организованной группы.

Угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава (ст. 211 УК). Опасность преступления в том, что ставятся под угрозу жизнь и здоровье граждан, в первую очередь пассажиров и экипажа судна воздушного или водного транспорта либо пассажиров и членов бригады железнодорожного подвижного состава, а также сохранность указанных судна, транспорта, состава или груза.

Поэтому дополнительным объектом преступления могут выступать жизнь, здоровье, отношения собственности, коммерческие интересы владельцев груза, транспорта.

Предметом преступления являются воздушные и водные суда, железнодорожный подвижной состав.

К судам воздушного транспорта относятся летательные устройства, приводимые в движение двигателями, - самолет, вертолет, дирижабль, мотодельтаплан и др., а также воздухоплавательные аппараты - планер, воздушный шар и др., предназначенные для перемещения по воздуху людей, грузов, проведения научных исследований, спортивных мероприятий и т.д.

Согласно Конвенции о борьбе с незаконным захватом воздушных судов (Гаага, 16 декабря 1970 г.) <1> угон воздушного судна является одной из наиболее опасных форм международного терроризма.

<1> См.: Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXVII. М., 1974. С. 292.

К судам водного транспорта относятся плавательные средства, приводимые в движение двигателями морских, речных, озерных судов (кроме маломерных судов) - теплоходы, корабли, самоходные баржи, паромы, плавучие сооружения, подводные лодки, буксиры, спортивные, научные и другие суда или силой ветра - яхты, парусники, катамараны и другие, предназначенные для перемещения по воде или под водой людей, грузов, буксировки, добычи полезных ископаемых, проведения строительных, технических работ, научных исследований, спортивных, культурных мероприятий и т.д.

Безопасности морского судоходства посвящена Конвенция о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности морского судоходства (Рим, 10 марта 1988 г.) <1>.

<1> СЗ РФ. 2001. N 48. Ст. 4469.

К железнодорожному подвижному составу относятся средства передвижения по рельсам для перевозки людей, грузов, проведения строительных работ - электро-, тепло-, мото-, паровозы, вагоны и поезда, авто- и электродрезины и др.

Объективная сторона рассматриваемого деяния выражается в угоне судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава, а равно в захвате такого судна или состава в целях угона.

Угон предполагает незаконное самовольное перемещение судна воздушного, водного транспорта либо железнодорожного состава. Расстояние, на которое они при

угоне перемещены, не имеет значения. Кроме того, состав преступления, предусмотренный ст. 211 УК, может иметь место и в случаях, когда соответствующее транспортное средство передается виновному (по его требованию) как условие освобождения захваченного им заложника, и в таких случаях деяние квалифицируется по совокупности со ст. 206 УК.

Захват судна воздушного или водного транспорта или железнодорожного подвижного состава предполагает установление незаконного контроля над соответствующим транспортным средством, в результате чего возможность его передвижения зависит от воли угонщика, который при этом может лично управлять транспортным средством или понуждать путем угроз или физического насилия к экипажу, пассажирам, другим лицам, выполнять указания угонщика об использовании транспорта по его усмотрению. Захват предшествует угону. Указанный в ч. 1 ст. 211 УК захват может осуществляться с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья (ст. 116 УК), или угрозы применения такого насилия.

Захват также может быть ненасильственным, например в отсутствие членов экипажа, поездной бригады.

Преступление имеет формальный состав. Угон или захват считается оконченным с момента приведения захваченного транспортного средства в движение либо, если захват произошел в движении, с момента, когда угонщик получил возможность управлять транспортным средством лично или устанавливает контроль над ним либо его экипажем (т.е. возможность распоряжаться транспортом по своему усмотрению).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Обязательный признак субъективной стороны при захвате - цель угнать воздушный, водный транспорт или подвижной железнодорожный состав. Цель самого угона либо захвата значения для квалификации по ст. 211 УК не имеет и может быть любая, например, совершение террористического акта, незаконное пересечение границы, хищение перевозимого груза, контрабанда и другие преступления, которые образуют совокупность соответствующих преступлений.

Если захват совершен не с целью угона, а, например, для захвата заложников, находящихся на транспорте, и требования как условия их освобождения выдвигаются на месте захвата, т.е. сам транспорт не перемещается, то ответственность по ст. 211 УК не наступает. В таких случаях действия виновного лица квалифицируются соответственно с содеянным, в частности при захвате заложника - по ст. 206 УК.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 211 УК предусматривает квалифицированные составы преступления: группой лиц по предварительному сговору (ст. 35 УК); с применением насилия, опасного для жизни или здоровья либо с угрозой применения такого насилия (ст. ст. 111, 112, 115, 117 УК); с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия (применяется аналогично квалифицирующему признаку состава похищения человека, предусмотренного п. "г" ч. 2 ст. 126 УК).

Часть 3 ст. 211 УК предусматривает особо квалифицированные составы преступления: те же деяния, если они совершены организованной группой (ст. 35 УК) либо повлекли по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

Иные тяжкие последствия являются оценочным понятием; ими могут быть крушение, авария судна, транспортного средства, значительный материальный ущерб, связанный с уничтожением или повреждением перевозимого груза, имущества, причинение тяжкого вреда здоровью нескольких потерпевших, значительное загрязнение окружающей среды, дезорганизация работы транспортного предприятия и т.д.

Субъективная сторона угона в случаях наступления по неосторожности смерти человека или иных тяжких последствий характеризуется двойной формой вины - прямым умыслом по отношению к действиям и неосторожностью (легкомыслием или небрежностью) - к последствиям. Посягательство на жизнь потерпевшего в процессе

угона или захвата судна квалифицируется по совокупности ст. 211 УК и соответственно ст. ст. 105, 277, 295, 317 УК в зависимости от того, кто являлся потерпевшим.

Массовые беспорядки (ст. 212 УК). Общественная опасность массовых беспорядков заключается в том, что преступление совершается большой группой людей (толпой), сопровождается уничтожением имущества, применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств, погромами, поджогами, насилием над гражданами, оказанием вооруженного сопротивления представителям власти, может привести к массовым человеческим жертвам, к парализации органов власти и управления, работы организаций, предприятий, учреждений, транспорта, связи, к серьезному экономическому ущербу, моральному вреду как для отдельных граждан, так и для общества и государства в целом.

Дополнительным объектом этого преступления могут выступать: жизнь, здоровье, телесная неприкосновенность, собственность, честь, достоинство, нормальное функционирование органов власти, управления и т.д.

Объективная сторона преступления выражается в действиях - насилии, погромах, поджогах, уничтожении имущества, применении огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств, вооруженном сопротивлении представителю власти и состоит из трех самостоятельных составов преступления: организация массовых беспорядков (ч. 1 ст. 212 УК); участие в них (ч. 2 ст. 212 УК); призывы к активному неподчинению законным требованиям представителей власти и к массовым беспорядкам, а равно к насилию над гражданами (ч. 3 ст. 212 УК).

Организация массовых беспорядков состоит: в подстрекательстве и руководстве действиями толпы с тем, чтобы направить ее на указанные в законе действия - совершение погромов, поджогов, уничтожение имущества и выдвижение различных требований к представителям власти; в оказании им вооруженного сопротивления. Организация выражается в различных формах, в частности в планировании, подготовке этих действий, в подборе и обучении провокаторов массовых беспорядков, в подстрекательстве группы людей (толпы) к их совершению, в направлении толпы непосредственно на совершение массовых беспорядков, погромов, поджогов, вооруженного сопротивления представителям власти. Организация и руководство массовыми беспорядками не предполагает обязательное непосредственное участие в них самого организатора или руководителя.

Под насилием при совершении этого преступления понимается физическое и психическое насилие, которое может выражаться в причинении побоев, истязании (ст. ст. 116, 117 УК) или угрозе таких действий, так как в законе не говорится о причинении вреда здоровью. Поэтому причинение вреда здоровью, другие преступления, совершенные при массовых беспорядках, квалифицируются по совокупности со ст. 212 УК в зависимости от обстоятельств конкретного дела.

Под погромами понимаются разрушение и повреждение жилых и иных помещений, транспорта, средств коммуникаций, разграбление магазинов, складов с продовольствием и т.д.

Под поджогами - действия, приведшие к пожарам зданий, сооружений, транспорта, бензозаправкам, нефтехранилищ, газопроводов и т.д.

Под уничтожением имущества - приведение его в полную негодность.

Под применением огнестрельного оружия взрывчатых веществ или взрывных устройств - использование их для причинения вреда здоровью человека, гибели людей, уничтожения имущества, а также использование при угрозе совершения таких действий.

Под оказанием вооруженного сопротивления представителю власти - непосредственное применение или угроза применения огнестрельного, холодного или иного оружия к лицу, являющемуся представителем власти, выполняющему свои обязанности, пресекающему массовые беспорядки, в целях воспрепятствования ему восстановлению порядка. Если при этом было совершено посягательство на жизнь

работника правоохранительного органа или военнослужащего, то действия виновного лица подлежат дополнительной квалификации по ст. 317 УК.

Под участием в массовых беспорядках понимается непосредственное выполнение виновным лицом любых действий, перечисленных в ч. 1 ст. 212 УК. Совершение других преступлений подлежит квалификации по их совокупности со ст. 212 УК.

Массовые беспорядки являются преступлением с формальным составом; оконченным оно признается с момента совершения действий, образующих признаки организации массовых беспорядков или участия в них, поэтому наступление каких-либо общественно опасных последствий не требуется.

Субъективная сторона преступления выражается в прямом умысле. Если массовые беспорядки совершались членами экстремистского сообщества по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы, то содеянное квалифицируется по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 212 и 282.1 УК.

В части 3 ст. 212 УК предусматривается ответственность за призывы к активному неподчинению законным требованиям представителей власти и к массовым беспорядкам, а равно призывы к насилию над гражданами.

Под призывами понимаются публичные обращения с целью возбудить агрессивное поведение группы лиц (толпы) по неподчинению законным требованиям представителей власти или к массовым беспорядкам, а также насилию над гражданами. Призывы могут быть однократные и многократные, в письменной форме (плакаты, транспаранты, надписи на стенах домов, листовки и т.д.), в устной форме (выступления перед толпой, в том числе с использованием технических средств, радио, телевидения). Важно, чтобы такие призывы были направлены не на гражданское неповиновение, а на вовлечение толпы в активные действия, перечисленные в ч. 1 ст. 212 УК, и чтобы требования представителей власти были законными. Если призывы к насилию были сопряжены также с подстрекательством на совершение других преступлений, например на убийство граждан, причинение вреда здоровью, то такие действия квалифицируются по ст. 212 УК по совокупности преступлений.

Призывы по указанному в законе содержанию считаются оконченным преступлением с момента их распространения.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16-летнего возраста. Участники массовых беспорядков в возрасте от 14 до 16 лет могут нести ответственность за совершение преступлений, перечисленных в ч. 2 ст. 20 УК.

Пиратство (ст. 227 УК). Пиратство относится к преступлениям международного характера, совершаемым на море, и его общественная опасность состоит в том, что пиратство создает опасность для любых кораблей независимо от государственной принадлежности, посягает на международную общественную безопасность.

Определение пиратства сформулировано в ст. 15 Женевской конвенции об открытом море от 29 апреля 1958 г. <1>, согласно которой к нему относятся следующие действия:

<1> ВВС СССР. 1962. N 46. Ст. 457.

1) любой неправомерный акт насилия, задержания или грабежа, совершаемый с личными целями экипажем или пассажирами какого-либо частновладельческого судна или частновладельческого летательного аппарата и направленный:

а) в открытом море против какого-либо другого судна или летательного аппарата или против лиц или имущества, находящихся на их борту;

б) против какого-либо судна или летательного аппарата, лиц или имущества в месте, находящемся за пределами юрисдикции какого бы то ни было государства;

2) любой акт добровольного участия в использовании какого-либо судна или летательного аппарата, если тот, кто этот акт совершает, знает обстоятельства, в силу

которых это судно или этот летательный аппарат являются пиратским судном или пиратским летательным аппаратом;

3) любое действие, являющееся подстрекательством или сознательным содействием совершению посягательства, предусмотряемого в п. 1 или п. 2 ст. 227 УК.

Дополнительным объектом могут быть: жизнь, здоровье, отношения собственности.

Предмет преступления: любое морское или речное судно, независимо от его принадлежности, целевого назначения и юрисдикции, а также имущество.

Объективная сторона преступления выражается в нападении на морское или речное судно. Обязательным признаком объективной стороны является способ: применение насилия либо угроза его применения.

Нападение - внезапные агрессивные действия с применением насилия или угрозой его реального применения к экипажу либо пассажирам. Нападение возможно с летательных аппаратов, надводных и подводных плавающих средств и др., может выразиться в задержании, затоплении судна, в том числе с помощью оружия.

Захват судна - установление над ним контроля.

Под насилием в этой статье понимается как физическое насилие любой степени тяжести (ст. ст. 112, 115, 116, 117, ч. 1 ст. 111 УК), так и психическое насилие (угроза реального и немедленного применения насилия).

Умышленное убийство или умышленное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего при отягчающих обстоятельствах требует дополнительной квалификации.

Место совершения - открытое море. При совершении деяния в территориальных водах Российской Федерации виновное лицо несет ответственность за грабеж, разбой или иное преступление.

Пиратство - преступление с формальным составом; оно признается оконченным с момента нападения на морское или речное судно независимо от того, удалось или нет захватить судно (например, обстрел судна, преследование судна с целью задержания, его остановка, досмотр судна, угроза применения оружия, производство предупреждающих выстрелов).

Субъективная сторона преступления выражается в прямом умысле. Обязательным признаком пиратства является цель - завладение чужим имуществом (судном или его отдельными узлами, оборудованием, грузом, личными вещи экипажа, пассажиров и др.). Нападение с иными целями, не сопряженными с захватом имущества, образует составы иных преступлений.

Субъект преступления - частное лицо, достигшее 16-летнего возраста. При захвате судна членом экипажа или пассажиром ответственность наступает по ст. 211 УК. Если судно останавливается по приказу соответствующих должностных лиц государства (например, для досмотра), то вопрос об ответственности решается по правилам об исполнении приказа (ст. 42 УК).

Часть 2 ст. 227 УК предусматривает квалифицированный состав преступления - совершение такого посягательства с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия. Этот квалифицирующий признак применяется так же, как в составе похищения человека, предусмотренном п. "г" ч. 2 ст. 126 УК.

Часть 3 ст. 227 УК охватывает особо квалифицированные виды пиратства: совершенное организованной группой (ч. 3 ст. 35 УК); повлекшее по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия. Неосторожной должна быть гибель хотя бы одного человека. Под иными тяжкими последствиями понимаются причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего, авария, уничтожение судна, причинение крупного материального ущерба, перерыв судоходства, осложнение отношений между государствами и т.д.

§ 3. Преступления против общественного порядка

Хулиганство (ст. 213 УК). Общественная опасность преступления состоит в том, что при посягательстве на общественный порядок существенно нарушаются права человека, здоровье, честь, достоинство, спокойствие граждан, условия их быта, труда и отдыха, интересы предприятий, организаций, учреждений, транспорта и т.д.

Понятие хулиганства, его признаки и способы совершения, отличия от других сходных преступлений даны в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 15 ноября 2007 г. N 45 "О судебной практике по уголовным делам о хулиганстве и иных преступлениях, совершенных из хулиганских побуждений" <1>.

<1> БВС РФ. 2008. N 1.

Хулиганство заключается в грубом нарушении общественного порядка, выражающем явное неуважение к обществу, сопряженное с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, как специфического способа действий виновного лица, либо по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы. Если во время хулиганства причиняется вред здоровью потерпевшего без применения оружия или предметов, используемых в качестве оружия, либо виновное лицо действует не по указанным выше мотивам, то содеянное может квалифицироваться как преступления против личности из хулиганских побуждений по статье, в которой это обстоятельство является квалифицирующим признаком, либо как мелкое хулиганство (ст. 20.1 КоАП РФ).

Основным непосредственным объектом преступления является общественный порядок. Под общественным порядком следует понимать систему, комплекс отношений между людьми, правил поведения, общежития, установленных нормативными актами, моралью, обычаями, традициями, обеспечивающими обстановку общественного спокойствия, защищенности людей в различных сферах жизнедеятельности, неприкосновенность личности, целостность собственности, нормальное функционирование государственных и общественных институтов.

Дополнительным объектом преступления могут быть здоровье, честь, достоинство, телесная неприкосновенность граждан, в том числе пресекающих нарушение общественного порядка, представителей власти.

Объективная сторона хулиганства выражается в грубом нарушении общественного порядка, выражающем явное неуважение к обществу, совершенном: а) с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия; б) либо по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

Признание нарушения общественного порядка "грубым" является вопросом факта, поскольку данный признак - оценочный, связан с характером действий виновного лица. При решении этого вопроса следует учитывать способ, время, место совершения хулиганских действий, а также их интенсивность, продолжительность и другие обстоятельства. Такие действия могут быть совершены в отношении как конкретного человека, так и неопределенного круга лиц. Явное неуважение к обществу как признак, характеризующий внутреннюю сущность действий виновного лица, выражается в умышленном нарушении общепризнанных норм и правил поведения, продиктованном желанием виновного демонстративно противопоставить себя окружающим, продемонстрировать пренебрежительное отношение к ним, проявить грубую силу, буйство.

Необходимым признаком уголовно наказуемого хулиганства является применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Квалифицирующий признак применения оружия или предметов, используемых в качестве оружия, применяется аналогично квалифицирующему признаку состава похищения человека, предусмотренного п. "г" ч. 2 ст. 126 УК.

Под оружием понимаются любые устройства и предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой цели и отвечающие требованиям Федерального закона "Об оружии", взрывчатые вещества, взрывные устройства.

Под предметами, используемыми в качестве оружия при совершении хулиганства, понимаются любые обладающие качествами оружия материальные объекты, которыми, исходя из их свойств, можно причинить вред здоровью человека; это могут быть как специально приготовленные или приспособленные предметы, подобранные на месте или принесенные с собой, например камень, обрзок арматуры или кабеля, цепь, палка, бейсбольная бита, так и предметы хозяйственно-бытового назначения, например молоток, топор, пила, лом, вилы, лопата, коса.

Когда в процессе совершения хулиганства лицо использует животных, представляющих опасность для жизни или здоровья человека, содеянное с учетом конкретных обстоятельств дела также может быть квалифицировано как хулиганство.

Применение незаряженного, неисправного, непригодного оружия (например, учебного) либо декоративного, сувенирного, оружия-игрушки и т.п. дает основание для квалификации содеянного как хулиганство.

При условии грубого нарушения общественного порядка образует состав хулиганства и стрельба из огнестрельного оружия ночью в населенном пункте или в другом не отведенном для таких целей месте. Если это условие отсутствует, то действия лица рассматриваются как административное правонарушение, предусмотренное ст. 20.13 КоАП РФ.

Хулиганство не содержит такого признака объективной стороны, как применение насилия (причинение вреда здоровью человека различной степени тяжести), поэтому в случаях, когда в процессе совершения хулиганства потерпевшему, а также лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка либо пресекающему хулиганские действия, нанесены побои или причинен вред здоровью различной степени тяжести, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 213 УК и соответствующей статьей УК об ответственности за преступление против личности.

Умышленное уничтожение (повреждение) чужого имущества из хулиганских побуждений, повлекшее причинение значительного ущерба, следует квалифицировать по ч. 2 ст. 167 УК, а в случаях, когда лицо, помимо этого совершает иные умышленные действия, грубо нарушающие общественный порядок, выражающие явное неуважение к обществу (например, с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия в отношении физического лица), содеянное надлежит квалифицировать по совокупности со ст. 213 УК.

Местом совершения хулиганства могут быть как общественные места (улица, транспорт, клуб, кинотеатр, кафе, ресторан, парк, офис и т.д.), так и малопосещаемые, безлюдные места (проселочная дорога, лес, поле, пустырь, свалка и проч.). Важно, чтобы действия виновным лицом были совершены из хулиганских побуждений, а не из личных неприязненных отношений.

Хулиганство является преступлением с формальным составом, признается оконченным с момента совершения действий, грубо нарушающих общественный порядок и выражающих явное неуважение к обществу, совершенных либо с применением оружия (предметов, используемых в качестве оружия), либо по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом.

Обязательным признаком преступления является хулиганский мотив.

Под уголовно наказуемыми деяниями, совершенными из хулиганских побуждений, следует понимать умышленные действия, направленные против личности человека или его имущества, которые совершены без какого-либо повода или с использованием незначительного повода, т.е. несоразмерного содеянному и причиненному насилию, например отказ потерпевшего на просьбу хулигана дать ему закурить, уступить место в общественном транспорте, случайный толчок, неправильный, по мнению хулигана, взгляд на него со стороны потерпевшего или сделанное ему, как он считает, несправедливое замечание.

Как хулиганство квалифицируются и действия лица, совершенные на почве личных неприязненных взаимоотношений, если это происходит в общественном месте и если виновный осознает, что его действия грубо нарушают порядок.

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 213 УК, является лицо, достигшее 16-летнего возраста.

К квалифицирующим признакам хулиганства (ч. 2 ст. 213 УК) относятся те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой либо связанные с сопротивлением представителю власти или иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка.

При квалификации действий виновного как хулиганства, совершенного группой лиц по предварительному сговору, необходимо исходить из требований ч. 2 ст. 35 УК. При решении этого вопроса следует иметь в виду, что предварительная договоренность должна быть достигнута не только о совершении совместных хулиганских действий, но и о применении оружия или предметов, используемых в качестве оружия, либо о совершении таких действий по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы любым из соучастников. Не имеет значения, все ли виновные, договорившиеся совершить такое преступление, применяли оружие или предметы, используемые в качестве оружия.

Под сопротивлением представителю власти или иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка, понимается активное противодействие осуществлению ими служебного или общественного долга, умышленные действия виновного по преодолению законных действий указанных лиц, а также действий других граждан, пресекающих нарушение общественного порядка, например, при задержании хулигана, его обезоруживании, удержании или ином пресечении хулиганских действий виновный пытается вырваться от задерживающих его лиц, связывает их, применяет к ним насилие.

Хулиганские действия, сопряженные с сопротивлением представителю власти, если при этом применено насилие, неопасное или опасное для жизни и здоровья, надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 213 УК и соответствующей частью ст. 318 УК.

Если виновный, оказывая сопротивление лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка, умышленно причинил средней тяжести или тяжкий вред его здоровью либо совершил убийство такого лица, то содеянное при наличии к тому оснований следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 213 УК и соответственно п. "б" ч. 2 ст. 112, п. "а" ч. 2 ст. 111 или п. "б" ч. 2 ст. 105 УК.

В тех случаях, когда сопротивление представителю власти оказано лицом после прекращения хулиганских действий, в частности в связи с последующим задержанием, его действия не должны рассматриваться как отягчающее обстоятельство хулиганства и подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 213 УК и соответствующей статьей УК, предусматривающей ответственность за совершенное преступление.

Под пресечением нарушения общественного порядка следует понимать не только прямое применение к хулигану физической силы, но и другие активные действия (вызов наряда милиции, защита потерпевшего от избиения и т.д.), а не просто увещевания или просьбы прекратить противоправное поведение.

Представителем власти, согласно примечанию к ст. 318 УК, признается должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа, а также иное должностное лицо в установленном законом порядке, наделенное распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости. К ним относятся прокуроры, следователи, дознаватели, сотрудники органов внутренних дел, контрразведки, государственной охраны, контрольных, таможенных органов, надзора и др.

Под иными лицами, исполняющими обязанности по охране общественного порядка или пресекающими нарушение общественного порядка, понимаются военнослужащие, лица, осуществляющие частную детективную и охранную деятельность, привлекаемые к охране общественной безопасности и порядка, должностные лица органов местного самоуправления, которые по специальному полномочию этого органа охраняют общественный порядок. Под иными лицами, пресекающими нарушение общественного порядка, понимаются граждане, хотя и не наделенные какими-либо полномочиями, но противостоящие хулигану по собственной инициативе.

В содержание умысла виновного при совершении хулиганских действий, сопряженных с сопротивлением, входит осознание того, что потерпевшим является представитель власти либо иное лицо, исполняющее обязанности по охране общественного порядка либо пресекающее нарушение общественного порядка.

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 213 УК, является лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Вандализм (ст. 214 УК). Общественная опасность вандализма, в отличие от хулиганства, состоит не только в том, что эти действия грубо нарушают общественный порядок, спокойствие граждан, нормы общественной нравственности, но и причиняют вред имуществу путем осквернения зданий и иных сооружений, порчи имущества на транспорте или в иных общественных местах. По этим же основаниям от хулиганства отличается и вандализм, совершенный по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы. В тех случаях, когда наряду с вандализмом лицо совершает хулиганство, ответственность за которое предусмотрена ст. 213 УК, содеянное следует квалифицировать по совокупности названных статей.

Такое отличие вандализма от хулиганства дано в указанном выше Постановлении Пленума Верховного Суда РФ "О судебной практике по уголовным делам о хулиганстве и иных преступлениях, совершенных из хулиганских побуждений".

Следует отметить, что вандализм причиняет и духовный вред обществу.

Дополнительный объект преступления - отношения собственности.

Предметом преступления могут быть построенные людьми здания и иные сооружения, т.е. недвижимые объекты, различные по функциональному назначению (предназначенные для проживания, работы, обучения, хранения ценностей, имущества, проведения спортивных, культурных мероприятий и т.п.), находящиеся в общественном, коллективном или индивидуальном пользовании (стадионы, мосты, путепроводы, наземная часть трубопроводов, заборы и др.), любое имущество на общественном транспорте или в иных общественных местах (сиденья, стекла, световые приборы, оборудование, кузова транспорта, светофоры, двери, окна, стены помещений клубов, кинотеатров, культурно-развлекательных центров, парков отдыха, аттракционы, пульты управления, переговорные устройства, туалеты и т.д.).

Личное движимое имущество, товары, природные объекты, лесные насаждения не являются предметом рассматриваемого преступления.

Объективная сторона вандализма выражается в действиях, оскорбляющих общественную нравственность: в осквернении зданий или иных сооружений; в порче имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах.

Осквернение предполагает различные действия, обезображивающие общественные здания, сооружения или их части, оскорбляющие общественную нравственность. Это выражается в нанесении непристойных рисунков, надписей циничного содержания, нецензурных слов, наклеивании плакатов, репродукций, стихотворений аморального содержания, в загрязнении зданий и сооружений красящими веществами, нечистотами, в повреждении памятников истории и культуры, их художественных элементов, барельефов, вывесок, дверей, в глумлении над общепринятыми духовными и историческими ценностями, например, размещение фашистской символики на монументах борцам против фашизма и нацизма, нанесение на культовых зданиях надписей или изображений, которые оскорбляют чувства верующих.

Не образуют состава вандализма действия, не рассчитанные на оскорбление общественной нравственности или общественную реакцию, например нанесение нецензурных слов на заборе заброшенного здания, нанесение безнравственных рисунков в безлюдных местах, а также самовольное нанесение надписей, не противоречащих общественной нравственности, например художественное изображение на заборе или стене здания природы, животных, птиц, пристойных изречений, лозунгов.

Под порчей имущества понимается разрушение, уничтожение или повреждение имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах, приведение в полную или частичную непригодность для общественного пользования в соответствии с его назначением. Вандализм, сопряженный с умышленным уничтожением либо повреждением имущества в крупном размере или со значительным ущербом, квалифицируется по совокупности со ст. 167 УК, а при сочетании с корыстными мотивами - по совокупности с преступлениями против собственности.

Под общественным местом понимается пространство, территория (в том числе транспорт), выделенная для общественного пользования.

Вандализм имеет формальный состав; преступление считается оконченным либо с момента выполнения действий, выражающихся в осквернении зданий и сооружений, либо с момента порчи имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах.

Субъективная сторона вандализма характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Вандализм является смежным составом с массовыми беспорядками (ст. 212), хулиганством (ст. 213), умышленным уничтожением или повреждением памятников истории и культуры (ст. 243), надругательством над местами захоронения умерших (ст. 244), умышленным уничтожением или повреждением имущества (ст. 167), приведением в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267). Отличие вандализма от смежных составов проводится по предмету или месту совершения преступления. Так, умышленное уничтожение или повреждение имущества (ст. 167 УК), уничтожение или повреждение памятников истории и культуры (ст. 243 УК), приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267 УК) отличаются от состава вандализма по предмету преступления, а надругательство над телами умерших и местами их захоронения (ст. 244 УК) - по месту преступления (места захоронения).

К квалифицирующим признакам вандализма (ч. 2 ст. 214 УК) относятся те же деяния, совершенные группой лиц (ст. 35 УК), а равно по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

§ 4. Преступления, связанные с нарушением правил производства различного рода работ

Неисполнение определенных правил, которые действуют в сфере использования источников повышенной опасности, а также при производстве различного рода работ представляют достаточно серьезную опасность для широкого круга лиц, поскольку несут в себе угрозу причинения физического, материального вреда населению, окружающей среде, нормальной деятельности учреждений и организаций. Именно поэтому законодатель отнес такие деяния к преступлениям против общественной безопасности.

Все диспозиции норм, предусматривающих ответственность за совершение преступлений рассматриваемой группы, относятся к числу бланкетных. Для их уяснения необходимо обращаться непосредственно к правилам безопасности, которые содержатся в различных законодательных и подзаконных актах, т.е. в федеральных законах, законах субъектов Федерации и в актах, которые принимаются Правительством РФ, министерствами, ведомствами. При решении вопроса о наличии в деянии состава преступления необходимо четко установить, какие именно правила были нарушены и в чем конкретно выразилось это нарушение.

Нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики (ст. 215 УК). Основным объектом анализируемого преступления выступает общественная безопасность в сфере размещения, проектирования, строительства и эксплуатации объектов атомной энергетики.

Дополнительным объектом преступления являются жизнь и здоровье людей, а также окружающая среда.

Объективная сторона заключается в нарушении конкретных правил безопасности на объектах атомной энергетики. Основные правила безопасности на таких объектах содержатся в Федеральных законах от 21 ноября 1995 г. N 170-ФЗ "Об использовании атомной энергии" <1> и от 9 января 1996 г. N 3-ФЗ "О радиационной безопасности населения" <2>. Нарушение указанных правил должно быть связано непосредственно с размещением, проектированием, строительством, эксплуатацией объектов атомной энергетики. Размещение объекта атомной энергетики означает определение конкретного участка местности и распределение на нем элементов данного объекта. Проектирование представляет собой комплекс технологических процедур по разработке и утверждению проекта объекта атомной энергетики. Под строительством следует понимать либо создание объекта атомной энергетики, либо преобразование уже существующего объекта с подключением обеспечивающих его функционирование коммуникаций. Эксплуатация означает использование объекта атомной энергетики по назначению.

<1> СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4552.

<2> СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 141.

Нарушение правил безопасности при производстве указанных работ на объектах атомной энергетики влечет уголовную ответственность только в том случае, если оно могло повлечь смерть человека или радиоактивное заражение окружающей среды. Состав рассматриваемого преступления относится к составам конкретной опасности. Преступление считается оконченным с момента нарушения этих правил. Общественно опасные последствия находятся за рамками состава.

Место преступления - объекты атомной энергетики - является обязательным признаком объективной стороны анализируемого преступления.

Субъективная сторона выражается в виде прямого умысла. Лицо осознает, что нарушает правила безопасности на объектах атомной энергетики, и желает их нарушить.

Субъект преступления - специальный: на котором лежала обязанность соблюдать правила безопасности при размещении, проектировании, строительстве и эксплуатации объектов атомной энергетики.

По части 2 ст. 215 УК ответственность наступает, если нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека или смерть человека либо радиоактивное заражение окружающей среды. Преступление считается оконченным с момента наступления указанных последствий, психическое отношение к которым выражено в форме неосторожности.

В части 3 ст. 215 УК установлена ответственность за наступление последствий в виде смерти двух и более лиц.

Прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения (ст. 215.1 УК). Основным объектом преступления выступает порядок снабжения потребителей источниками жизнеобеспечения. В качестве потребителей выступают население, предприятия, учреждения.

Дополнительным объектом являются жизнь и здоровье людей, собственность, природная среда и т.д.

Объективная сторона заключается в незаконном прекращении или ограничении подачи электрической энергии либо отключении от других источников жизнеобеспечения.

Прекращение подачи потребителям электрической энергии означает временное или постоянное их отключение от источников электроснабжения. Основные положения, касающиеся подачи и отключения электрической энергии, содержатся в Федеральном законе от 26 марта 2003 г. N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" <1>.

<1> СЗ РФ. 2003. N 13. Ст. 1177.

Ограничение подачи электроэнергии предполагает существенное снижение мощности подаваемой электрической энергии, в результате чего потребитель лишается возможности получать ее в необходимом объеме.

Отключение потребителей от других источников жизнеобеспечения означает прекращение водо-, газо-, а также теплоснабжения в отопительный период.

В законе указывается на незаконность прекращения или ограничения подачи электроэнергии либо отключения от других источников жизнеобеспечения, а это свидетельствует о том, что: а) данные действия не могли быть совершены ни при каких условиях (например, отключение электрической энергии в роддоме); б) эти действия могли быть совершены только при соблюдении определенных условий, которые были проигнорированы (например, заблаговременное предупреждение потребителя).

Преступление считается оконченным с момента наступления общественно опасных последствий в виде причинения крупного ущерба, тяжкого вреда здоровью человека или иных тяжких последствий.

Следует учитывать, что согласно примечанию к ст. 216 УК крупным признается ущерб, сумма которого превышает 500 тыс. руб. Под иными тяжкими последствиями понимается, например, дезорганизация работы предприятий, учреждений, снижение боеспособности армейского подразделения, побег осужденных из следственного изолятора.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины.

Субъектом преступления может быть только должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой либо иной организации.

В части 2 ст. 215.1 предусмотрена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Приведение в негодность объектов жизнеобеспечения (ст. 215.2 УК). Основным объектом являются общественные отношения, связанные со снабжением потребителей

источниками жизнеобеспечения. Дополнительным объектом выступают жизнь и собственность, а также нормальная деятельность учреждений и организаций. К предмету данного преступления относятся объекты жизнеобеспечения, под которыми понимаются здания, сооружения, устройство и (или) их комплекс, предназначенные для выработки, хранения, передачи, накопления и транспортировки электроэнергии, тепла, воды, газа, связи (электростанции, линии электропередач, водоочистительные станции, газопроводы). К другим объектам жизнеобеспечения можно отнести, например, очистительные сооружения, объекты вентиляции.

С объективной стороны преступление заключается в совершении одного из следующих действий: а) разрушение - нарушение конструктивной целостности объекта жизнеобеспечения, в результате которого указанный объект прекращает свое физическое существование; б) повреждение - нарушение конструктивной целостности объекта жизнеобеспечения, при котором он может быть восстановлен; в) иные действия, которые хотя и не нарушают физической целостности объекта жизнеобеспечения, но приводят к невозможности его эксплуатации, например устройство завалов, затопление.

Рассматриваемое преступление считается оконченным с момента совершения любого из указанных действий.

Субъективная сторона предполагает прямой умысел. Обязательным является мотив - корыстные или хулиганские побуждения. Отсутствие указанных побуждений исключает возможность квалификации разрушения или повреждения объекта жизнеобеспечения по ст. 215.2 УК и в таком случае деяние надлежит квалифицировать по ст. 167 УК.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом рассматриваемого преступления выступает его совершение группой лиц по предварительному сговору или лицом с использованием своего служебного положения.

Особо квалифицирующим признаком анализируемого преступления является наступление смерти человека, психическое отношение к которой выражено в форме неосторожности.

Нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ (ст. 216 УК). Основным объектом преступления выступает общественная безопасность в сфере ведения горных, строительных или иных работ. Дополнительный объект - жизнь и здоровье человека и собственность. Потерпевшими могут быть как работники соответствующих предприятий, так и иные лица, оказавшиеся в месте проведения работ.

Объективная сторона включает в себя деяние, общественно опасные последствия и причинно-следственную связь. Нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных и иных работ может заключаться как в действии, так и в бездействии, например неправильное крепление в лавах, необеспечение места производства указанных работ необходимыми средствами защиты.

Горными признаются работы по строительству, реконструкции, эксплуатации и ремонту буровых установок, шахт или иных выработок по добыче полезных ископаемых как подземным, так и открытым способом, а также строительство и ремонт подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, например метрополитена, тоннелей и т.п. Строительными - земляные, каменные, бетонные, монтажные, демонтажные и другие работы, производимые на строительной площадке в связи с возведением, реконструкцией, ремонтом, передвижением или сносом зданий, помещений, сооружений различного назначения, а также работы вне строительной площадки, связанные с ремонтом и прокладкой дорог, коммуникаций и т.п. Под иными понимаются сходные с горными и строительными работы, которые обладают таким же высоким уровнем опасности причинения вреда и при проведении которых также необходимо соблюдать определенные правила. К иным работам можно отнести, например, дезактивацию местности или газосварку. Таким образом, все виды работ, о которых идет речь в ст. 216 УК, связаны с использованием источников повышенной опасности либо

сопряжены с опасностью для человека (работа на высоте). Преступление считается оконченным в момент наступления последствий в виде тяжкого вреда здоровью либо крупного ущерба. Крупным, согласно примечанию к ст. 216 УК, признается ущерб, превышающий 500 тыс. руб.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной виной.

Субъект преступления - специальный: лицо, на которое возложена обязанность по соблюдению правил производства горных, строительных и иных работ, либо другие работники, постоянная или временная деятельность которых связана с данным производством.

В части 2 ст. 216 УК предусмотрен квалифицирующий признак - наступление смерти человека. Если же наступила смерть двух и более лиц, содеянное надлежит квалифицировать по ч. 3 указанной статьи.

Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах (ст. 217 УК). Основным объектом выступает установленный порядок производственной деятельности на взрывоопасных объектах. Дополнительным объектом - жизнь человека, собственность и др. Потерпевшим может быть любое лицо.

Объективная сторона заключается в нарушении правил безопасности на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах. Оно возможно как в форме действия (превышение предельных норм концентрации взрывоопасных веществ), так и в форме бездействия (необеспечение рабочих мест вентиляционными устройствами). Нарушение этих правил влечет уголовную ответственность только в том случае, если оно:

1) могло повлечь смерть человека. Состав рассматриваемого преступления относится к составам конкретной опасности. Преступление считается оконченным с момента нарушения указанных правил. Öffentlichно опасные последствия находятся за рамками состава;

2) повлекло причинение крупного ущерба. Согласно примечанию к ст. 216 УК крупным признается ущерб, сумма которого превышает 500 тыс. руб. В этом случае состав является материальным, преступление считается оконченным с момента наступления общественно опасных последствий. Необходимо установить причинно-следственную связь.

Место - взрывоопасные объекты - является обязательным признаком объективной стороны анализируемого преступления.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Лицо осознает, что нарушает правила безопасности на взрывоопасных объектах, и желает их нарушить.

Субъект - лицо, обязанное соблюдать эти правила.

В части 2 ст. 217 УК предусмотрена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека. Часть 3 ст. 217 УК содержит особо квалифицирующий признак - наступление смерти двух и более лиц.

Нарушение правил пожарной безопасности (ст. 219 УК). Основным объектом выступает пожарная безопасность. Дополнительным объектом являются жизнь и здоровье человека.

Объективную сторону образуют три обязательных признака: деяние, общественно опасные последствия и причинная связь. Правила пожарной безопасности <1> могут быть нарушены как действием (хранение канистр с бензином на балконах жилых домов), так и бездействием (необеспечение рабочих мест необходимыми средствами пожаротушения). Преступление считается оконченным с момента наступления последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека.

<1> См.: Приказ МЧС России от 18 июня 2003 г. N 313 "Об утверждении Правил пожарной безопасности в Российской Федерации (ППБ 01-03)" // РГ. 2003. N 129.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной виной.

Субъект - специальный: лицо, на которое была возложена обязанность исполнять (постоянно или временно) утвержденные и зарегистрированные в установленном порядке правила пожарной безопасности. К таким лицам относятся уполномоченные сотрудники предприятий, организаций, собственники имущества, в том числе жилища, арендаторы, наниматели (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 июня 2002 г. N 14 "О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожении или повреждении имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем" <1>).

<1> БВС РФ. 2002. N 8.

В части 2 ст. 219 УК предусмотрен квалифицирующий признак: наступление смерти человека. В случае же наступления смерти двух и более лиц содеянное надлежит квалифицировать по ч. 3 указанной статьи.

§ 5. Преступления, связанные с нарушением правил обращения с общепасными предметами

Предметами рассматриваемых преступлений являются легковоспламеняющиеся, радиоактивные, взрывчатые вещества, пиротехнические изделия, снаряженные взрывчатыми или быстрогорящими веществами, ядерные материалы, оружие, боеприпасы, взрывные устройства, которые относятся к общепасным предметам. Данные вещества, материалы, изделия имеют особый правовой режим, и поэтому обращение с ними требует специальных мер предосторожности. Ненадлежащее обращение с общепасными предметами создает угрозу для жизни и здоровья неопределенного круга лиц, а также для окружающей среды и для нормальной деятельности учреждений и организаций.

Нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий (ст. 218 УК). Основным объектом является общественная безопасность в сфере оборота взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий. Дополнительным объектом выступают жизнь и здоровье человека. К предмету анализируемого преступления относятся: а) взрывчатые вещества - химические соединения или механические смеси веществ, способные к быстрому самораспространяющемуся химическому превращению, взрыву без доступа кислорода воздуха (тротил, пластит и т.п.); б) легковоспламеняющимися признаются вещества, которые способны к самовозгоранию либо загоранию при соединении с другими веществами или под воздействием внешних факторов (ацетон, бензин и др.); в) пиротехническими считаются изделия, представляющие собой устройства, снаряженные взрывчатыми или быстрогорящими веществами, которые предназначены для устройства иллюминаций, подачи сигналов и т.п. Следует учитывать, что перечисленные предметы могут быть как заводского, так и самодельного изготовления.

Объективная сторона заключается в нарушении правил учета, хранения, перевозки или использования опасных веществ и изделий либо в их незаконной пересылке. Учет взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий представляет собой занесение в специальные регистрационные документы данных об их виде и количестве. Хранение - непосредственное складирование в соответствующем хранилище, отвечающем установленным требованиям безопасности. Перевозка означает транспортировку взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий с помощью различных средств. Использование веществ и изделий, указанных в диспозиции ст. 218 УК, предполагает их применение по назначению. Под пересылкой

понимается перемещение рассматриваемых веществ и изделий без участия отправителя и получателя.

Необходимо иметь в виду, что по ст. 218 УК надлежит квалифицировать хранение или перевозку взрывчатых веществ, которые находятся у лица на законном основании. В противном случае ответственность наступает по ст. 222 УК. Преступление считается оконченным с момента наступления последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью или смерти человека.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. При этом учет взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий может осуществлять только лицо, работающее в организации, деятельность которого связана с оборотом этих веществ либо изделий.

Незаконное обращение с ядерными материалами или радиоактивными веществами (ст. 220 УК). Основным объектом выступает общественная безопасность в сфере обращения ядерных материалов или радиоактивных веществ. Дополнительным объектом являются жизнь, здоровье, а также окружающая среда. К предмету рассматриваемого преступления относятся ядерные материалы или радиоактивные вещества. Ядерными называются материалы, содержащие или способные воспроизвести делящиеся (расщепляющиеся) ядерные вещества (плутоний-238, уран-233 и т.п.). Радиоактивными признаются вещества, не относящиеся к ядерным, испускающие ионизирующее излучение (радий-226, цезий-137 и т.п.).

Объективная сторона преступления заключается в незаконном обращении указанных в диспозиции ст. 220 УК веществ и материалов, под которым понимается их незаконные приобретение, хранение, использование, передача или разрушение. Приобретение может осуществляться любым способом, кроме хищения и вымогательства, например покупка, обмен. Хранение означает размещение ядерных материалов или радиоактивных веществ в определенном месте с осуществлением контроля над ними. Использование - это применение рассматриваемых веществ и материалов в научных, промышленных и других целях. Передача предполагает отчуждение предмета анализируемого преступления вне зависимости от способа, например дарение, одалживание. Под разрушением следует понимать физическое или химическое воздействие на ядерные материалы или радиоактивные вещества, в результате которого они видоизменяются, повреждаются либо уничтожаются.

Преступление признается оконченным с момента совершения одного из указанных в законе действия.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Преступление, ответственность за которое установлена в ч. 2 ст. 220 УК, имеет материальный состав; оно окончено с момента наступления смерти человека или иных тяжких последствий (причинение тяжкого вреда здоровью человека, радиоактивное заражение окружающей среды и т.п.). Психическое отношение субъекта к этим последствиям выражается в форме неосторожности.

В части 3 ст. 220 УК предусмотрена ответственность за незаконное обращение с ядерными материалами и радиоактивными веществами, повлекшее по неосторожности смерть двух и более лиц.

Хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ (ст. 221 УК). Основным объектом выступает общественная безопасность в сфере обращения ядерных материалов или радиоактивных веществ. Дополнительным объектом - жизнь, здоровье, честь и достоинство, а также собственность и окружающая среда. К предмету рассматриваемого преступления относятся ядерные материалы или радиоактивные вещества.

Объективная сторона заключается в хищении либо вымогательстве данных предметов. Следует иметь в виду, что понятие хищения дается в примечании к ст. 158 УК. Однако ч. 1 ст. 221 УК охватываются не все способы совершения хищения. Здесь, по сути, речь идет о хищении, совершенном тайно, открыто, с использованием правомерно предоставленных полномочий, а также путем обмана или злоупотребления доверием. Вымогательство ядерных материалов и радиоактивных веществ - это требование их передачи под угрозой уничтожения или повреждения имущества, а равно распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам указанных лиц. Хищение ядерных материалов и радиоактивных веществ считается оконченным с момента, когда у виновного появилась возможность владеть, пользоваться и распоряжаться данными материалами и веществами (материальный состав). Вымогательство ядерных материалов и радиоактивных веществ считается оконченным с момента предъявления требований о передаче указанных материалов и веществ (формальный состав).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом рассматриваемого преступления выступает его совершение группой лиц по предварительному сговору или лицом с использованием своего служебного положения, а также с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

По смыслу закона под использованием служебного положения понимается использование любых преимуществ, которыми лицо обладает в силу занимаемой должности, тех или иных обязанностей по трудовому договору, профессиональных функций, вне зависимости от места осуществления указанных обязанностей (функций).

В случае применения насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угрозы применения такого насилия хищение ядерных материалов и радиоактивных веществ осуществляется открытым насильственным способом (насильственный грабеж). Если имело место требование передачи данных материалов и веществ под угрозой применения насилия, не опасного для жизни и здоровья, либо требование было сопряжено с применением такого насилия, то речь идет о вымогательстве ядерных материалов и радиоактивных веществ.

Особо квалифицированный состав анализируемого преступления включает два признака (ч. 3 ст. 221 УК): а) совершение данного посягательства организованной группой; б) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Применение насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угроза применения такого насилия свидетельствуют о том, что хищение осуществляется в форме разбоя. Требование передачи ядерных материалов и радиоактивных веществ может подкрепляться угрозой применения насилия, опасного для жизни или здоровья, а может быть сопряжено непосредственно с применением насилия, опасного для жизни или здоровья.

Незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 222 УК). Основным объектом является общественная безопасность в сфере оборота оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств. Правила оборота указанных предметов содержатся в Федеральном законе от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии" <1>, а также в ряде иных нормативных актов. К предмету анализируемого преступления относятся: оружие, его основные части, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства.

<1> СЗ РФ. 1996. N 51. Ст. 5681.

Оружие - устройства и предметы как отечественного, так и иностранного производства, конструктивно предназначенные для поражения живой или иной цели. К оружию относятся: огнестрельное (за исключением гражданского гладкоствольного), холодное, газовое оружие. Пневматическое оружие, сигнальные, стартовые, строительномонтажные пистолеты и револьверы, электрошоковые устройства, предметы, сертифицированные в качестве изделий хозяйственно-бытового и производственного назначения, спортивные снаряды не относятся к предмету рассматриваемого преступления.

Огнестрельным признается оружие, конструктивно предназначенное для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда (винтовки, карабины, пистолеты и т.п.). Под основными частями рассматриваемого оружия согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 12 марта 2002 г. N 5 "О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств" <1> понимаются ствол, затвор, барабан, рамка, ствольная коробка, ударно-спусковой и запирающий механизмы. К огнестрельному оружию относятся все виды боевого, служебного и гражданского оружия вне зависимости от его калибра. К предмету анализируемого преступления относятся также неисправное или учебное оружие, если оно содержало пригодные для использования комплектующие детали (основные части оружия и иные детали, конструктивно предназначенные обеспечивать нормальное функционирование оружия, например станины, прицелы) или если лицо имело цель привести его в пригодное состояние и совершило какие-либо действия по реализации этого намерения.

<1> БВС РФ. 2002. N 5.

Боеприпасы - это предметы вооружения и метаемое снаряжение любого производства, предназначенные для поражения цели и содержащие разрывной, метательный или вышибной заряды или их сочетание, например артиллерийские снаряды, боевые ракеты, авиабомбы, патроны к огнестрельному оружию. Следует учитывать, что патроны, не имеющие поражающего элемента и не предназначенные для поражения цели, не считаются боеприпасами. К взрывчатым веществам относятся химические соединения или механические смеси веществ, способные к быстрому самораспространяющемуся химическому превращению, взрыву без доступа кислорода воздуха (тротил, пластит и т.п.).

Под взрывными устройствами понимаются промышленные или самодельные изделия, функционально объединяющие взрывчатое вещество и приспособление для инициирования взрыва (запал, взрыватель, детонатор и т.п.). Имитационно-пиротехнические и осветительные средства не являются предметом преступления, ответственность за которое предусмотрена ст. 222 УК.

Объективная сторона преступления заключается в приобретении, передаче, сбыте, хранении, перевозке или ношении указанных предметов. Следует иметь в виду, что все перечисленные действия должны носить незаконный характер, т.е. противоречить правилам оборота оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, установленных Федеральным законом "Об оружии" и соответствующими постановлениями Правительства РФ, а также ведомственными нормативными правовыми актами.

Незаконное приобретение огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств - это их покупка, получение в дар, обмен, присвоение найденного, а также незаконное временное завладение ими в преступных или иных целях без признаков хищения.

Незаконная передача указанных предметов предполагает их предоставление лицами, у которых они находятся, посторонним лицам для хранения или временного пользования.

Под незаконным сбытом понимается безвозвратное отчуждение в собственность иных лиц в результате совершения какой-либо незаконной сделки.

Под незаконным хранением огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств понимается их сокрытие в помещениях, тайниках и иных местах, обеспечивающих сохранность указанных предметов.

Незаконная перевозка этих предметов предполагает их перемещение на любом виде транспорта, кроме случаев, когда эти предметы находятся непосредственно при виновном.

Незаконное ношение - нахождение данных предметов в одежде или непосредственно на теле виновного, а равно переноска в сумке, портфеле и т.п.

Преступление считается оконченным с момента совершения одного из рассматриваемых действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

По части 2 ст. 222 УК ответственность наступает в случае, если анализируемое преступление совершено группой лиц по предварительному сговору, а по ч. 3 ст. 222 УК - если оно совершено организованной группой.

Часть 4 ст. 222 УК содержит самостоятельный состав преступления. Его предметом является газовое и холодное оружие.

Холодное оружие - это изготовленные промышленным либо кустарным способом:

предметы, предназначенные для поражения цели с помощью мускульной силы человека при непосредственном контакте с объектом поражения. Они включают в себя: а) холодное клинковое оружие, например кинжалы, боевые ножи; б) оружие режущего, колющего, рубящего либо смешанного действия, например сабли, шашки; в) оружие ударно-дробящего действия, например кастеты, нунчаки;

предметы, предназначенные для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет: а) мускульной силы человека, например метательные топоры, дротики; б) механического устройства, например луки, арбалеты.

Под газовым понимается оружие, предназначенное для временного поражения цели путем применения токсичных веществ, оказывающих слезоточивое, раздражающее и иное воздействие. Газовое оружие может иметь вид пистолетов и револьверов, а может - механических распылителей, аэрозольных и других устройств, снаряженных нервно-паралитическим, отравляющими и иными веществами, способными причинить вред здоровью, оборот которого запрещен Законом об оружии.

Объективная сторона заключается в незаконном сбыте газового и холодного оружия.

Примечание к ст. 222 УК предусматривает специальный вид освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием. Под добровольной сдачей оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств понимается выдача лицом указанных предметов по своей воле или сообщение органам власти о месте их нахождения при наличии реальной возможности дальнейшего хранения данных предметов. Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 12 марта 2002 г. N 5, добровольность сдачи предметов, указанных в ч. 1 и ч. 4 ст. 222 УК, оценивается применительно к конкретным обстоятельствам дела. При этом надлежит иметь в виду, что закон не связывает выдачу с мотивом поведения лица, а также с обстоятельствами, предшествовавшими ей или повлиявшими на принятое решение.

Незаконное изготовление оружия (ст. 223 УК). Основным объектом является общественная безопасность в сфере оборота оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств. К предмету анализируемого преступления относятся: огнестрельное оружие, комплектующие детали к нему, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства.

Объективная сторона заключается в незаконном изготовлении или ремонте огнестрельного оружия и комплектующих деталей к нему либо в незаконном изготовлении боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Изготовление огнестрельного оружия и его комплектующих деталей, а также боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств предполагает их создание, а также переделку каких-либо предметов, например газовых стартовых пистолетов, в результате которой они приобретают поражающие свойства предметов, указанных в ст. 223 УК. Следует иметь в виду, что при квалификации последующих незаконных действий с изготовленным оружием (сбыт, перевозка, совершение преступления с использованием оружия) необходимо исходить из тех тактико-технических характеристик, которыми стало реально обладать переделанное оружие.

Под ремонтом огнестрельного оружия и его комплектующих деталей понимается восстановление их поражающих или иных функциональных (для комплектующих деталей) свойств.

Незаконность рассматриваемых действий означает их противоречие нормативным правовым актам, регулирующим оборот соответствующих предметов (см. анализ предыдущего состава преступления).

Состав преступления является формальным.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъектом признается лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки анализируемого состава преступления аналогичны признакам состава, предусмотренного ст. 222 УК.

В части 4 ст. 223 УК предусмотрен самостоятельный состав преступления. Его предметом является газовое и холодное оружие. Объективная сторона заключается в незаконном изготовлении указанного оружия.

Примечание к ст. 223 УК предусматривает специальный вид освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием.

Небрежное хранение огнестрельного оружия (ст. 224 УК). Основным объектом является общественная безопасность в сфере оборота огнестрельного оружия. К предмету преступления относится огнестрельное оружие.

Объективная сторона заключается в небрежном хранении огнестрельного оружия, создавшем условия для его использования другим лицом. Следует иметь в виду, что виновный должен владеть этим оружием на законном основании.

Огнестрельное оружие должно храниться в условиях, обеспечивающих его сохранность и исключающих доступ к нему третьих лиц. Хранение оружия с нарушением установленных правил (например, хранение оружия в местах, доступных для других лиц, оставление заряженного оружия без присмотра) признается небрежным. Состав анализируемого преступления является материальным. Для наступления уголовной ответственности необходимо, чтобы небрежное хранение оружия повлекло тяжкие последствия. При этом следует иметь в виду, что в данном составе причинная связь между деянием и последствиями является опосредованной действиями третьего лица.

Тяжкие последствия прямо не вытекают из небрежного хранения огнестрельного оружия, а являются результатом его использования посторонним лицом. Таким образом, обязательным условием для квалификации деяния по ст. 224 УК является создание условий для использования огнестрельного оружия таким лицом.

Под тяжкими последствиями следует понимать совершение с применением огнестрельного оружия преступления, самоубийства и т.п.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

Субъектом преступления признается вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет и законно владеющее огнестрельным оружием.

Ненадлежащее исполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 225 УК). Основным объектом является общественная безопасность в сфере оборота огнестрельного оружия. К предмету преступления относятся оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства.

Объективная сторона заключается в ненадлежащем исполнении виновным его обязанностей по охране указанных предметов. Ненадлежащим исполнением может быть в форме как действия, так и бездействия (неисполнение обязанностей).

Анализируемое преступление считается оконченным с момента наступления следующих последствий: а) хищение или уничтожение (приведение в полную негодность) оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств; б) иные тяжкие последствия, аналогичные тем, ответственность за которые предусмотрена ст. 224 УК.

Необходимо установить причинно-следственную связь между невыполнением обязанностей и наступившими последствиями.

Субъективная сторона характеризуется легкомыслием или небрежностью.

Субъект преступления - специальный: лицо, на которое были возложены обязанности по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств. Следует иметь в виду, что субъектом этого преступления признается не только лицо, выполняющее охранно-сторожевые функции, но и должностное, а также материально ответственное лицо, в ведении которого указанные предметы находились в силу занимаемого служебного положения.

В части 2 ст. 225 УК предусмотрена ответственность за ненадлежащее исполнение обязанностей по охране ядерного, химического и других видов оружия массового поражения либо материалов или оборудования, которые могут быть использованы при их создании. Преступление считается оконченным с момента наступления тяжких последствий (материальный состав) или совершения деяния, создавшего угрозу их наступления (состав конкретной опасности).

Хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 226 УК). Основным объектом выступает общественная безопасность в сфере оборота оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств. Дополнительным объектом является собственность, а также окружающая среда. К предмету преступления относятся оружие, комплектующие детали к нему, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства. Потерпевшими признаются как государственные или иные организации, так и отдельные граждане, владевшие указанными предметами правомерно или незаконно.

Объективная сторона заключается в хищении либо вымогательстве данных предметов. Понятие хищения дается в примечании к ст. 158 УК. Однако ч. 1 ст. 226 УК охватываются не все способы совершения хищения. По смыслу закона речь идет о хищении, совершенном тайно, открыто, с использованием правомерно предоставленных полномочий, а также путем обмана или злоупотребления доверием. Вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств - это требование передачи данных материалов и веществ под угрозой уничтожения или повреждения имущества, а равно под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам указанных лиц. Хищение оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств считается оконченным с момента завладения - когда у виновного появилась возможность владеть, пользоваться и распоряжаться ими (материальный состав). Хищение составных частей и деталей боеприпасов, содержащих взрывчатые вещества и взрывные устройства (запалы, детонаторы, взрыватели и т.д.), также квалифицируется по ст. 226 УК. В случае, когда лицо похитило непригодные к функциональному использованию огнестрельное оружие, комплектующие к нему,

боеприпасы, взрывчатые вещества или взрывные устройства, полагая, что они исправны, содеянное надлежит квалифицировать как покушение на хищение указанных предметов.

Вымогательство считается оконченным с момента предъявления требований передачи этих предметов (формальный состав).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

В части 2 ст. 226 УК предусмотрена ответственность за хищение либо вымогательство ядерного, химического и других видов оружия массового поражения, а равно материалов или оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения.

Квалифицированным видом рассматриваемого преступления является его совершение группой лиц по предварительному сговору или лицом с использованием своего служебного положения, а также с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

По смыслу закона под использованием служебного положения понимается хищение указанных предметов как лицом, которое наделено служебными полномочиями, связанными с оборотом оружия (например, лицо, осуществляющее их учет, хранение, производство и т.п.), так и лицом, которому они выданы персонально и на определенное время для выполнения специальных обязанностей (часовым, постовым милиционером, вахтерам, инкассатором и т.п.).

В случае применения насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угрозы применения такого насилия, хищение осуществляется открытым насильственным способом (насильственный грабёж). Если имело место требование передачи указанных предметов под угрозой применения насилия, не опасного для жизни и здоровья, либо требование было сопряжено с применением такого насилия, то речь идет о вымогательстве этих предметов.

Особо квалифицированный состав включает два признака (ч. 4 ст. 226 УК): а) преступление совершено организованной группой; б) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Применение насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угроза применения такого насилия свидетельствуют о том, что хищение осуществляется в форме разбоя, который считается оконченным с момента нападения.

Глава XI. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ И ОБЩЕСТВЕННОЙ НАВЯСТВЕННОСТИ

§ 1. Понятие и виды преступлений против здоровья населения и общественной нравственности

Под преступлениями против здоровья населения и общественной нравственности следует понимать предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, которые выражаются в нарушении правовых норм, обеспечивающих безопасность здоровья населения и общественную нравственность, и причиняют им существенный вред или создают угрозу его причинения.

Надо иметь в виду, что уголовный закон, говоря о здоровье населения, фактически берет под охрану его безопасность; этот вывод вытекает из сопоставления названий разд. IX УК "Преступления против общественной безопасности и общественного порядка" и гл. 25 УК "Преступления против здоровья населения и общественной нравственности". Особенность данных деяний заключается в том, что они посягают на безопасность здоровья не отдельного человека (персонифицированной личности), а многих лиц, составляющих население страны или отдельного ее региона (т.е. неопределенного круга лиц), а также на нравственные устои общества.

Видовым объектом рассматриваемых преступлений выступают безопасность здоровья населения и общественная нравственность.

Здоровье населения - это совокупность общественных отношений, складывающихся в сфере обеспечения безопасных условий жизни многих людей. Как самостоятельная социальная ценность оно гарантируется Конституцией РФ (ст. 41), защищается комплексом мер политического, экономического, правового, медицинского, санитарно-гигиенического и иного характера в целях сохранения и укрепления физического и психического здоровья каждого человека, поддержания его долголетней активной жизни, предоставления ему медицинской помощи в случае утраты здоровья.

Общественная нравственность понимается в нескольких аспектах: а) как один из основных способов нормативной регуляции действий человека в обществе; б) как особая форма общественного сознания и вид общественных отношений. Она охватывает выработанную человечеством и господствующую в стране систему норм и правил поведения, идей, традиций, обычаев, представлений о справедливости, долге, чести и достоинстве.

В конкретных посягательствах безопасность здоровья населения или общественная нравственность соответственно выступают непосредственным объектом преступления.

С объективной стороны большинство рассматриваемых преступлений совершается путем действия. К их числу относятся: незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (ст. 228 УК); незаконные производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (ст. 228.1 УК); склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (ст. 230 УК); организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ (ст. 232 УК) и др. Некоторые преступления могут совершаться путем как действия, так и бездействия (например, нарушение санитарно-эпидемиологических правил - ст. 236 УК).

Составы большинства преступлений гл. 25 УК сконструированы по типу формальных и считаются оконченными в момент совершения указанного в законе деяния. К ним относятся: хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229 УК); незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ (ст. 233 УК); вовлечение в занятие проституцией (ст. 240 УК) и др. Некоторые из рассматриваемых преступлений имеют материальный состав и в связи с этим признаются оконченными при наступлении последствий, предусмотренных уголовно-правовой нормой. Такими преступлениями являются: незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью (ст. 235 УК); жестокое обращение с животными (ст. 245 УК).

С субъективной стороны большинство преступлений против безопасности здоровья населения или общественной нравственности характеризуется умышленной формой вины: сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей (ст. 237 УК); надругательство над телами умерших и местами их захоронения (ст. 244 УК) и др. Нарушение, например, правил оборота наркотических средств или психотропных веществ (ст. 228.2 УК) совершается умышленно или по неосторожности; нарушение правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ, если это повлекло их хищение либо причинение иного существенного вреда (ч. 4 ст. 234 УК), - в силу прямого указания закона только по неосторожности.

Характеристика субъекта зависит от конкретного вида преступления. Как правило, ими признаются лица, достигшие 16-летнего возраста. Ответственность за хищение или вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229 УК) несет лицо, достигшее 14-летнего возраста. В ряде случаев субъект преступления может быть

только специальным (например, сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей, - ст. 237 УК).

В зависимости от непосредственного объекта все преступления против безопасности здоровья населения и общественной нравственности могут быть подразделены на две группы:

1) преступления против безопасности здоровья населения. К ним относятся преступления, предусмотренные ст. ст. 228, 228.1, 228.2, 229 - 239 УК;

2) преступления против общественной нравственности. К ним относятся преступления, предусмотренные ст. ст. 240 - 242, 242.1, 243 - 245 УК.

§ 2. Преступления против безопасности здоровья населения

Незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (ст. 228 УК). Опасность рассматриваемого преступления заключается в том, что оно посягает на общественные отношения, обеспечивающие безопасность здоровья населения, а также на установленный государством порядок оборота наркотических средств и психотропных веществ как необходимого условия обеспечения указанной безопасности. Учитывая его распространенность и причиняемый вред, мировое сообщество прилагает совместные усилия в борьбе с ним, создавая для этого соответствующую правовую базу. Так, отметим Единую конвенцию о наркотических средствах 1961 г. с поправками, внесенными Протоколом 1972 г. "О поправках к Единой конвенции о наркотических средствах 1961 года"; Венскую конвенцию о психотропных веществах 1971 г.; Конвенцию ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г. Основы государственной политики Российской Федерации в сфере оборота наркотических средств и психотропных веществ и в области противодействия их незаконному обороту определены в Федеральном законе от 8 января 1998 г. N 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" <1>.

<1> СЗ РФ. 1998. N 2. Ст. 219.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления является безопасность здоровья населения. Дополнительным объектом выступает установленный государством порядок законного оборота наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов. В связи с последним обстоятельством это деяние и ряд других преступлений образуют группу посягательств, связанных с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

В соответствии со ст. 228 УК предметом преступления являются: а) наркотические средства; б) психотропные вещества; в) их аналоги. Наряду с ними в Федеральном законе "О наркотических средствах и психотропных веществах" говорится и о прекурсорах наркотических средств и психотропных веществ.

К наркотическим средствам согласно Федеральному закону "О наркотических средствах и психотропных веществах" относятся вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, растения, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации в соответствии с законодательством РФ, международными договорами РФ, в том числе Единой конвенцией о наркотических средствах 1961 г.

Наркотические средства перечислены в двух списках указанного Перечня. Список 1 включает наркотические средства, оборот которых в Российской Федерации запрещен в соответствии с законодательством РФ и ее международными договорами. Список 2 содержит перечень наркотических средств, оборот которых в Российской Федерации

ограничен и в отношении которых устанавливаются меры контроля в соответствии с законодательством РФ и ее международными договорами.

Психотропными являются вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, природные материалы, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, в соответствии с законодательством РФ, ее международными договорами, в том числе Конвенцией о психотропных веществах 1971 г., Конвенцией ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г.

Прекурсорами признаются вещества, используемые при производстве, изготовлении, переработке наркотических средств и психотропных веществ, включенные в Перечень наркотических средств и психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в РФ, в соответствии с законодательством РФ, ее международными договорами, в том числе Конвенцией ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г.

Аналоги наркотических средств и психотропных веществ - это запрещенные для оборота в России вещества синтетического или естественного происхождения, не включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, химическая структура и свойства которых сходны с химической структурой и со свойствами наркотических средств и психотропных веществ, психоактивное действие которых они воспроизводят.

Объективная сторона рассматриваемого преступления может выражаться в альтернативно указанных действиях, совершаемых незаконно: а) приобретении; б) хранении; в) перевозке; г) изготовлении; д) переработке наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Приобретением наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов надлежит считать их получение любым способом, включая покупку, получение в дар, а также в качестве средства взаиморасчета за проделанную работу, оказанную услугу или в уплату долга, в обмен на другие товары и вещи, присвоение найденного, сбор дикорастущих растений или их частей, содержащих наркотические вещества (в том числе на земельных участках сельскохозяйственных и иных предприятий, а также на земельных участках граждан, если эти растения не высевались и не выращивались), сбор остатков находящихся на неохраемых полях посевов наркотикосодержащих растений после завершения их уборки и т.д. (п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами" <1>).

<1> БВС РФ. 2006. N 8.

Под хранением следует понимать действия, связанные с незаконным владением этими средствами или веществами, их прекурсорами или аналогами, в том числе для личного потребления (содержание при себе, в помещении, тайнике и других местах). При этом не имеет значения, в течение какого времени лицо незаконно хранило наркотическое средство, психотропное вещество, их прекурсоры и аналоги (п. 7 указанного Постановления).

Перевозка означает перемещение указанных средств и веществ из одного места в другое, в том числе в пределах одного и того же населенного пункта, совершенные с использованием любого вида транспортного средства или какого-либо объекта, применяемого в виде перевозочного средства, а также в нарушение общего порядка их перевозки, установленного Федеральным законом "О наркотических средствах и психотропных веществах".

Незаконная перевозка наркотических средств, психотропных веществ может быть осуществлена с их сокрытием, в том числе в специально оборудованных тайниках в транспортном средстве, багаже, одежде, а также в полостях тела человека или животного и т.п.

Вопрос о наличии в действиях лица состава незаконной перевозки и об отграничении данного преступления от незаконного хранения указанных средств и веществ во время поездки должен в каждом случае решаться судом с учетом направленности умысла, фактических обстоятельств перевозки, количества, размера, объема средств и веществ, места их нахождения, а также других обстоятельств дела.

Перечисленные выше действия могут совершаться как фактическим владельцем наркотических средств или психотропных веществ, так и иными лицами, "курьерами". В последнем случае квалификация действий виновного будет зависеть от того, знал такой "курьер" о сущности поручения или нет. При его осведомленности отправитель должен нести ответственность как организатор такой перевозки. В случае же отправки данных средств или веществ с помощью лица, которому не известен характер перемещаемого груза, действия отправителя следует рассматривать как исполнение незаконной пересылки наркотических средств или психотропных веществ (ст. 228.1 УК).

Действия лица, связанные с незаконным перемещением наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров и аналогов через таможенную границу Российской Федерации подлежат квалификации по ч. 2 ст. 188 УК. Если помимо этого виновным совершены иные действия, образующие незаконный оборот наркотических средств и психотропных веществ, то при наличии к тому оснований они подлежат дополнительной квалификации по ст. 228 или ст. 228.1 УК.

Под незаконным изготовлением наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов следует понимать совершенные в нарушение законодательства РФ умышленные действия, в результате которых из наркотикосодержащих растений, лекарственных, химических и иных веществ получено одно или несколько готовых к использованию и потреблению наркотических средств или психотропных веществ или их аналогов (п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14).

Незаконной переработкой признаются совершенные в нарушение законодательства РФ умышленные действия по рафинированию (очистке от посторонних примесей) твердой или жидкой смеси, содержащей одно или несколько наркотических средств или психотропных веществ, либо повышению в такой смеси (препарате) концентрации наркотического средства или психотропного вещества, а также смешиванию с другими фармакологическими активными веществами с целью повышения их активности или усиления действия на организм.

Измельчение, высушивание или растирание наркотикосодержащих растений, растворение наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов без дополнительной обработки в виде выпаривания, рафинирования, возгонки и т.п., в результате которых не меняется химическая структура вещества, не могут рассматриваться как изготовление или переработка.

Для правильного решения вопроса о признании действий незаконным изготовлением или переработкой наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов суды в необходимых случаях должны иметь заключение эксперта о виде полученного средства или вещества, его названии, способе изготовления или переработки (п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14).

Обязательным условием уголовной ответственности за рассматриваемое преступление является крупный размер наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, который утверждается Правительством РФ <1>.

<1> См. Постановление Правительства РФ от 7 февраля 2006 г. N 76 "Об утверждении крупного и особо крупного размеров наркотических средств и

психотропных веществ для целей статей 228, 228.1 и 229 Уголовного кодекса Российской Федерации" // СЗ РФ. 2006. N 7. Ст. 787.

Необходимо иметь в виду, что в случаях, когда:

а) наркотическое средство или психотропное вещество, включенное в список II (за исключением кокаина и кокаина гидрохлорида) и список III, находится в смеси с каким-либо нейтральным веществом (наполнителем), размер указанных средств и веществ определяется без учета количества нейтрального вещества (наполнителя), содержащегося в смеси;

б) наркотическое средство или психотропное вещество, включенное в список I (в том числе кокаин и кокаина гидрохлорид), входит в состав смеси (препарата), содержащей одно названное средство или вещество, его размер определяется весом всей смеси;

в) наркотическое средство или психотропное вещество, включенное в список I (в том числе кокаин и кокаина гидрохлорид), входит в состав смеси (препарата), содержащей более одного такого средства или вещества, его количество определяется весом всей смеси по наркотическому средству или психотропному веществу, для которого установлен наименьший крупный или особо крупный размер.

Решая вопрос о том, относится ли смесь наркотического средства или психотропного вещества, включенного в список I (в том числе кокаин и кокаина гидрохлорид), и нейтрального вещества (наполнителя) к крупному или особо крупному размерам, следует исходить из предназначения указанной смеси для немедицинского потребления (п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14).

Преступление признается оконченным с момента совершения хотя бы одного из указанных в ст. 228 УК действий. Ответственность за незаконное изготовление или незаконную переработку наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов как за оконченное преступление наступает с момента получения в крупном размере готовых к использованию и употреблению этих средств или веществ либо в случае повышения их концентрации в препарате путем рафинирования или смешивания (п. 11 указанного Постановления).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и отсутствием цели сбыта незаконно приобретенных, хранимых, перевозимых, изготавливаемых, перерабатываемых наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет.

В части 2 ст. 228 УК говорится о приобретении, хранении, перевозке, изготовлении, переработке, совершенных в отношении особо крупного размера наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, который также утверждается Правительством РФ (примечание 2 к ст. 228 УК).

В примечании 1 к ст. 228 УК предусматривается специальный вид освобождения от уголовной ответственности. Лицо, совершившее преступление, предусмотренное рассматриваемой статьей, добровольно сдавшее наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги и активно способствовавшее раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, изобличению лиц, их совершивших, обнаружению имущества, добытого преступным путем, освобождается от уголовной ответственности за данное преступление. Не может признаваться добровольной сдачей изъятие указанных средств, веществ или их аналогов при задержании лица, а также при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию.

Незаконное производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (ст. 228.1 УК). Непосредственный объект и предмет преступления характеризуются так же, как и в составе преступления, предусмотренного ст. 228 УК.

Объективная сторона содержит три альтернативно указанных деяния: 1) производство; 2) сбыт; 3) пересылку наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Производство означает действия, направленные на их серийное получение из растений, химических и иных веществ (например, с использованием специального химического или иного оборудования, производство наркотических средств или психотропных веществ в приспособленном для этих целей помещении, изготовление наркотика партиями, в расфасованном виде).

Под сбытом указанных в законе средств и веществ следует понимать любые способы их возмездной или безвозмездной передачи другим лицам (продажу, дарение, обмен, уплату долга, дачу взаймы и т.д.), а также иные способы реализации, например путем введения инъекций. Однако надо учитывать, что введение одним лицом другому данных инъекций не может признаваться сбытом, если это средство или вещество принадлежит самому потребителю и инъекция вводится по его просьбе, либо совместно приобретено этими лицами для совместного потребления, либо наркотическое средство или психотропное вещество вводится в соответствии с медицинскими показаниями (п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14).

Ответственность за сбыт наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов по ч. 1 ст. 228.1 УК наступает независимо от их размера.

Об умысле на сбыт могут свидетельствовать, при наличии к тому оснований, их приобретение, изготовление, переработка, хранение, перевозка лицом, самим их не употребляющим, их количество (объем), размещение в удобной для сбыта расфасовке либо наличие соответствующей договоренности с потребителями и т.п.

Действия посредника в сбыте или приобретении наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов следует квалифицировать как соучастие в сбыте или приобретении - в зависимости от того, в чьих интересах (сбытчика или приобретателя) он действует.

В тех случаях, когда передача наркотического средства, психотропного вещества или их аналогов осуществляется в ходе проверочной закупки, проводимой представителями правоохранительных органов в соответствии с Федеральным законом от 12 августа 1995 г. N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" <1>, содеянное следует квалифицировать по ч. 3 ст. 30 и соответствующей части ст. 228.1 УК, поскольку в этих случаях происходит изъятие указанного средства или вещества из незаконного оборота.

<1> СЗ РФ. 1995. N 33. Ст. 3349.

В случае, когда лицо, имея умысел на сбыт наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в крупном или особо крупном размере, совершило такие действия в несколько приемов, реализовав лишь часть указанных средств или веществ, не образующую названные размеры, все содеянное им подлежит квалификации по ч. 3 ст. 30 УК и соответствующей части ст. 228.1 УК.

Сбыт иных веществ под видом наркотического средства или психотропного вещества с целью завладения деньгами или имуществом граждан необходимо квалифицировать как мошенничество, а действия покупателей при крупном размере средства или вещества, выдаваемого за наркотическое средство, психотропное вещество или их аналоги, - как покушение на преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 228 УК.

Пересылка - это действия, направленные на перемещение наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов адресату (например, в почтовых отправлениях, посылках, багаже с использованием почтовой связи, воздушного или другого вида транспорта, а также с нарочным при отсутствии осведомленности последнего о реально перемещаемом объекте или при отсутствии его сговора с

отправителем), когда они осуществляются без непосредственного участия отправителя (п. 17 указанного Постановления).

Действия, выразившиеся в приобретении или хранении без цели сбыта наркотических средств или психотропных веществ и их последующей пересылке, образуют совокупность преступлений, предусмотренных ст. ст. 228 и 228.1 УК.

Преступление окончено с момента совершения одного из указанных в законе действий. Ответственность лица по ст. 228.1 УК как за оконченное преступление наступает с момента отправления письма, посылки, багажа и т.п. с содержащимися в них наркотическими средствами, психотропными веществами или их аналогами независимо от получения их адресатом.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В части 2 ст. 228.1 квалифицирующими признаками названы: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору (п. "а"); в крупном размере (п. "б"); лицом, достигшим 18-летнего возраста, в отношении заведомо несовершеннолетнего (п. "в").

Содержание первых двух аналогично содержанию одноименных квалифицирующих признаков, указанных в ст. 228 УК. Ответственность по п. "в" ч. 2 несет совершеннолетнее лицо, а потерпевшим выступает лицо, не достигшее возраста 18 лет.

В качестве особо квалифицирующих признаков (ч. 3 ст. 228.1 УК) выступают: совершение преступления организованной группой (п. "а"); лицом с использованием своего служебного положения (п. "б"); в отношении лица, заведомо не достигшего 14-летнего возраста (п. "в"); в особо крупном размере (п. "г").

Содержание организованной группы необходимо раскрывать на основании положений ч. 3 ст. 35 УК.

Использование своего служебного положения означает, что лицо при совершении указанных в ст. 228.1 УК деяний использовало предоставленные ему по службе или по занимаемой должности полномочия, управленческие функции в коммерческих организациях, возможности государственного или муниципального служащего или иные возможности, обусловленные служебным положением виновного.

Согласно п. "в" ч. 3 ст. 228.1 УК виновному должно быть заведомо известно, что потерпевший не достиг возраста 14 лет.

Особо крупный размер определяется так же, как и в составе преступления, предусмотренного ст. 228 УК.

Нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ (ст. 228.2 УК). Предметом этого преступления являются: а) наркотические средства и психотропные вещества; б) вещества, инструменты или оборудование, используемые для изготовления наркотических средств или психотропных веществ и находящиеся под специальным контролем; в) растения, используемые для производства наркотических средств или психотропных веществ. Перечень веществ, инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ, а также правила их производства, разработки, изготовления, хранения, перевозки, пересылки, приобретения, использования, ввоза на таможенную территорию Российской Федерации, вывоза с этой территории и их уничтожения устанавливаются Правительством РФ (ст. 8 Федерального закона "О наркотических средствах и психотропных веществах").

Список веществ, находящихся под специальным контролем, используемых при незаконном изготовлении наркотических средств или психотропных веществ, в соответствии с Конвенцией ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, утвержденный Постоянным комитетом по контролю наркотиков 9 октября 1996 г., содержит две таблицы. В таблицу 1, в частности, включены: псевдоэфедрин, эргометрин, эрготамин, сафрол, пиперональ и др. В таблице 2 указаны:

ангидрид уксусной кислоты, антралиловая кислота, ацетон, пиперидин, этиловый эфир, фенилуксусная кислота, толуол и др. <1>.

<1> БВС РФ. 1997. N 3.

Инструменты и оборудование как предметы преступления, предусмотренные ст. 228.2 УК, должны отвечать требованиям, указанным в Критериях и списке инструментов и оборудования, используемых при незаконном изготовлении наркотических средств, психотропных или сильнодействующих веществ, утвержденных Постоянным комитетом по контролю наркотиков 9 октября 1996 г. К ним, например, относятся: заводские или кустарно изготовленные машины и приспособления для таблетирования или ампулирования веществ; полуфабрикаты, пустые ампулы, шприц-тюбики и разных объемов капсулы; приспособления для маркировки; устройства для фильтрации жидкостей под вакуумом <1>.

<1> БВС. 1997. N 3.

Растения, используемые для производства наркотических средств или психотропных веществ, - это запрещенные к возделыванию растения, отличающиеся значительной концентрацией наркотиков или элементов, входящих в состав психотропных веществ.

Объективная сторона преступления заключается в нарушении установленных государством правил законного оборота наркотических средств, психотропных веществ, инструментов или оборудования, используемых для их изготовления, а также культивирования указанных в законе растений. Диспозиция уголовно-правовой нормы сформулирована по типу бланкетных, поэтому для уяснения этих правил необходимо обращаться к нормативным правовым актам, регламентирующим производство и оборот данных средств и веществ.

По конструкции состав преступления является материальным, считается оконченным с момента утраты перечисленных в законе предметов.

Под утратой наркотических средств, психотропных веществ, оборудования, инструментов, растений следует понимать их фактическое выбытие из законного владения, пользования или распоряжения либо такое повреждение оборудования или инструментов, которое исключает их использование по прямому назначению, если указанные последствия находились в причинной связи с нарушениями, допущенными лицом, в обязанности которого входило соблюдение или контроль за соблюдением соответствующих правил.

Состав рассматриваемого преступления будет иметь место также в тех случаях, когда нарушение правил культивирования растений, используемых для производства наркотических средств и психотропных веществ, повлекло полную или частичную утрату этих растений.

Субъективная сторона характеризуется умышленной или неосторожной формой вины.

Субъект преступления - специальный: лицо, в обязанности которого входит соблюдение соответствующих правил или контроль за их соблюдением.

В части 2 ст. 228.2 УК указаны квалифицирующие признаки: а) совершение рассматриваемого преступления из корыстных побуждений; б) причинение вреда здоровью человека; в) иные тяжкие последствия.

Корыстные побуждения предполагают направленность умысла на получение материальной выгоды (денег, имущества или прав на их получение и т.п.) для себя или других лиц либо избавление от материальных затрат (например, возврат имущества, долга, оплаты услуг, выполнения имущественных обязательств) в результате умышленного нарушения лицом правил, указанных в ч. 1 ст. 228.2 УК.

Под причинением по неосторожности вреда здоровью человека понимается наступление последствий, связанных, например, с нарушением нормальной деятельности его органов, их физиологических функций, длительным заболеванием, возникновением наркотической зависимости (п. 22 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14).

Иные тяжкие последствия - понятие оценочное; оно, например, может характеризоваться количеством и стоимостью утраченных средств, веществ, оборудования, растений, являющихся предметом преступления; длительным нарушением работы предприятия, учреждения и т.п. Отношение к указанному последствию также является неосторожным.

В случае нарушения должностным лицом правил вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло причинение крупного ущерба либо причинило по неосторожности тяжкий вред здоровью или смерть человека, содеянное надлежит квалифицировать соответственно по ч. 1 или ч. 2 ст. 228.2 УК и соответствующей части ст. 293 УК.

Если лицо, ответственное за исполнение или соблюдение правил оборота наркотических средств и психотропных веществ, нарушает их и, используя свое служебное положение, совершает хищение этих средств и веществ, то оно должно нести ответственность по п. "в" ч. 2 ст. 229 УК; дополнительной квалификации действий виновного по ст. 228.2 УК в этом случае не требуется.

Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229 УК). Хищением наркотических средств или психотропных веществ признается их противоправное изъятие у юридических либо физических лиц, владеющих ими законно или незаконно, в том числе путем сбора растений, включенных в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, либо их частей с земель сельскохозяйственных и иных предприятий, а также с земельных участков граждан, на которых незаконно выращиваются эти растения. Не образует состава данного преступления сбор указанных средств с участков, уборка на которых наркотикосодержащих растений завершена, и охрана в связи с этим снята. Такие действия подпадают под признаки преступления, предусмотренного ст. 228 УК.

Предметом преступления согласно ст. 229 УК являются наркотические средства и психотропные вещества. Однако, как уже отмечалось, в Федеральном законе "О наркотических средствах и психотропных веществах" наряду с данными средствами и веществами указаны их прекурсоры и аналоги, хищение или вымогательство которых также образуют состав рассматриваемого преступления.

Момент окончания хищения необходимо определять исходя из его формы. Преступление считается оконченным с момента изъятия наркотического средства, психотропного вещества, их прекурсоров или аналогов и появления у виновного реальной возможности распорядиться им по своему усмотрению. Хищение указанных средств или веществ, совершенное путем разбоя (п. "в" ч. 3 ст. 229 УК), признается оконченным с начала нападения, соединенного с применением или угрозой применения насилия, опасного для жизни или здоровья, и совершенного в целях завладения наркотическими средствами или психотропными веществами.

Вымогательство наркотических средств или психотропных веществ означает незаконное требование их передачи виновному или иному лицу под угрозой применения насилия, уничтожения или повреждения имущества либо распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, или иных сведений, огласка которых может причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких.

По делам о преступлениях, связанных с вымогательством наркотических средств или психотропных веществ, потерпевшими наряду с гражданами, владеющими этими средствами или веществами, могут быть лица, наделенные полномочиями по выдаче

документов, дающих право на законное приобретение наркотических средств или психотропных веществ, лица, имеющие к ним доступ в связи со своей профессиональной деятельностью (например, медицинская сестра), а также иные лица, чьи трудовые функции связаны с законным оборотом наркотических средств или психотропных веществ (п. 24 названного выше Постановления).

Вымогательство признается оконченным с момента предъявления незаконного требования передать наркотические средства или психотропные вещества, подкрепленного соответствующей угрозой.

Хищение или вымогательство указанных средств или веществ и их последующие хранение, перевозку, переработку надлежит квалифицировать по совокупности ст. ст. 229 и 228 УК, а их производство, сбыт или пересылку - по совокупности ст. ст. 229 и 228.1 УК.

Совершение рассматриваемого преступления устойчивой вооруженной группой образует совокупность преступлений, предусмотренных ст. 229 и ст. 209 УК. По статьям 229 и 210 УК должно квалифицироваться хищение или вымогательство наркотических средств или психотропных веществ, совершенное преступным сообществом.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированный вид преступления (ч. 2 ст. 229 УК) характеризуется его совершением: а) группой лиц по предварительному сговору; б) лицом с использованием своего служебного положения; в) с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Группа лиц по предварительному сговору должна определяться согласно положениям ч. 2 ст. 35 УК; данный квалифицирующий признак по содержанию аналогичен этому же признаку при хищении чужого имущества.

Использование лицом своего служебного положения при хищении либо вымогательстве наркотических средств или психотропных веществ по своей сути представляет то же самое, что и в преступлении, предусмотренном ч. 3 ст. 228.1 УК.

Содержание насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угрозы такого насилия аналогично сущности этого признака, характеризующего квалифицированный вид грабежа (ч. 2 ст. 161 УК).

Особо квалифицированный вид (ч. 3 ст. 229 УК) рассматриваемого преступления имеет место, если оно совершено: а) организованной группой; б) в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере; в) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Совершение данного преступления организованной группой (п. "а") должно толковаться на основании ч. 3 ст. 35 УК.

Крупный размер наркотических средств и психотропных веществ определяется так же, как и по ст. 228 УК. Закон не предусматривает ответственность за хищение либо вымогательство, совершенное в отношении этих средств и веществ в особо крупном размере, поэтому действия виновного, совершившего их хищение либо вымогательство в особо крупном размере, следует квалифицировать по п. "б" ч. 3 ст. 229 УК.

Содержание квалифицирующего признака насилия, опасного для жизни и здоровья, либо с применением такого насилия совпадает с содержанием аналогичного признака разбоя (ст. 162 УК). Применение указанного насилия или угроза его применения полностью охватываются п. "в" ч. 3 ст. 229 УК и дополнительной квалификации по ст. 162 УК или по ст. 163 УК не требуют.

Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (ст. 230 УК). Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14 склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ может выражаться в любых умышленных действиях, в том числе однократного характера,

направленных на возбуждение у другого лица желания их потребить (в уговорах, предложениях, даче совета и т.п.), а также в обмане, психическом или физическом насилии, ограничении свободы и других действиях, совершаемых с целью принудить к потреблению наркотических средств или психотропных веществ лицо, на которое оказывается воздействие (п. 27).

Из данного разъяснения можно сделать вывод о том, что объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется одним из двух обстоятельств, признаваемых склонением к потреблению наркотического средства или психотропного вещества: 1) возбуждение у склоняемого желания потребить указанные средства или вещества, достигаемое путем дачи советов, уговоров, предложений, просьб и т.п. ненасильственных действий; 2) принуждение к их потреблению путем применения или угрозы применения насилия. Способ склонения не влияет на квалификацию, но должен учитываться при назначении наказания, так как характеризует степень общественной опасности посягательства.

В упоминавшемся Постановлении от 15 июня 2006 г. № 14 говорится: "...для признания преступления оконченным не требуется, чтобы склоняемое лицо фактически употребило наркотическое средство или психотропное вещество" (п. 27). Данное разъяснение противоречит положениям ч. 4 ст. 33 УК.

Надо сказать, что применительно к вовлечению несовершеннолетнего в совершение преступления (т.е. аналогичного по сути деяния) Пленум Верховного Суда СССР в Постановлении от 3 декабря 1976 г. дал разъяснение совершенно иного содержания. "Под вовлечением несовершеннолетнего... следует понимать действия, направленные на возбуждение у него желания участвовать в совершении одного или нескольких преступлений, сопряженные с применением физического или психического воздействия... Если несмотря на указанное воздействие подросток не стал участвовать в совершении преступления (хотя бы на стадии приготовления или покушения), действия взрослого должны расцениваться как покушение на вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность" (п. 10) <1>. Из сущности данного разъяснения необходимо, на наш взгляд, исходить и при определении момента окончания рассматриваемого преступления. Склонение как специальный вид подстрекательства предполагает такое воздействие на другое лицо, в результате которого оно сделало попытку или фактически потребило наркотическое средство или психотропное вещество. В указанной же в Постановлении ситуации речь должна идти о покушении на данное преступление.

<1> Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. М., 1995. С. 149, 150.

Если лицо, склонявшее к потреблению наркотических средств или психотропных веществ, при этом сбывало или оказывало помощь в их хищении либо вымогательстве, приобретении, хранении, изготовлении, переработке или пересылке, его действия надлежит квалифицировать по совокупности ст. 230 и ст. ст. 228, 228.1 или ст. 229 УК.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Мотивы преступления не имеют значения для квалификации, но подлежат учету при назначении наказания.

Субъектом данного преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет.

В части 2 ст. 230 УК указаны следующие квалифицирующие признаки: а) совершение посягательства группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) в отношении заведомо несовершеннолетнего либо двух или более лиц; в) с применением насилия или с угрозой его применения.

Содержание квалифицирующего признака группой лиц по предварительному сговору или организованной группой должно раскрываться с учетом положений ч. ч. 2 и 3 ст. 35 УК.

Квалификация рассматриваемого преступления, как совершенного в отношении несовершеннолетнего, возможна при наличии двух обстоятельств: а) виновный заведомо знал о несовершеннолетии потерпевшего и желал склонить его к потреблению наркотических средств или психотропных веществ; б) виновный достиг возраста 18 лет.

Квалифицирующий признак "в отношении двух или более лиц" означает склонение к потреблению наркотиков или психотропных веществ двух или более лиц.

Насилие предполагает нанесение побоев или совершение иных насильственных действий, вызвавших физическую боль, причинение легкого, средней тяжести, а также тяжкого вреда здоровью (без отягчающих обстоятельств). Причинение тяжкого вреда здоровью при обстоятельствах, предусмотренных ч. 2 или ч. 3 ст. 111 УК, следует квалифицировать по совокупности п. "в" ч. 2 ст. 230 УК и соответствующей части ст. 111 УК.

Особо квалифицированный вид рассматриваемого преступления (ч. 3 ст. 230) характеризуется причинением по неосторожности смерти либо иных тяжких последствий. Для вменения в вину данного признака необходимо установить, что смерть явилась неосторожным результатом насилия, примененного с целью принудить потерпевшего к потреблению наркотических средств или психотропных веществ, либо стала следствием их потребления. Указанное последствие охватывается ч. 3 ст. 230 и не требует дополнительной квалификации по ст. 109 УК.

Под иными тяжкими последствиями следует понимать самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего, развитие у него наркотической зависимости, тяжелое заболевание, связанное с потреблением наркотических средств или психотропных веществ, заражение ВИЧ-инфекцией и т.п.

Согласно примечанию к ст. 230 УК состав рассматриваемого преступления отсутствует, если пропаганда применения в целях профилактики ВИЧ-инфекции и других опасных инфекционных заболеваний соответствующих инструментов и оборудования, используемых для потребления наркотических средств и психотропных веществ, осуществлялась по согласованию с органами исполнительной власти в области здравоохранения и органами по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Незаконное культивирование запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические средства (ст. 231 УК). Предметом рассматриваемого преступления являются: а) растения, возделывание которых запрещено на территории России (опийный мак, кокаиновый куст, кат); б) определенные сорта конопли, мака и иных растений, культивирование которых запрещено в целях пресечения незаконного потребления или использования в неправомерном обороте наркотических средств.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением следующих действий: а) посев или выращивание запрещенных к возделыванию растений; б) культивирование растений, содержащих наркотические вещества.

Под посевом запрещенных к возделыванию растений понимается внесение семян или высадка рассады в почву без надлежащего разрешения на любых земельных участках, в том числе сельскохозяйственного назначения (например, на садовых и огородных участках, в теплицах) и на пустующих землях, а также в почву, помещенную в цветочные горшки, ящики, коробки и т.п., находящиеся в жилых и нежилых помещениях. В этом случае преступление признается оконченным с момента посева независимо от последующего всхода либо произрастания растений.

Выращивание запрещенных к возделыванию растений заключается в уходе за посевами и всходами с целью доведения их до определенной стадии созревания. Преступление, совершенное в данной форме, окончено с момента совершения первых действий по выращиванию указанных растений.

Культивирование означает создание специальных условий для посева и выращивания наркотикосодержащих растений, а также совершенствование технологии их

выращивания, выведение новых сортов, повышение их урожайности и устойчивости к неблагоприятным погодным условиям. Преступление считается оконченным с момента совершения любого из действий, охватываемых понятием культивирования.

Изготовление наркотических средств из наркотикосодержащих растений не подпадает под признаки рассматриваемой статьи и требует дополнительной квалификации по ст. 228 УК.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом. Мотивы и цели преступления относятся к числу факультативных признаков.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный вид рассматриваемого преступления предусмотрен ч. 2 ст. 231 УК.

Незаконное культивирование запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. "а"), должно пониматься в соответствии с ч. ч. 2 и 3 ст. 35 УК.

Размеры (п. "в") запрещенных к возделыванию растений согласно примечанию к ст. 231 УК утверждаются Правительством РФ <1>.

<1> См. Постановление Правительства РФ от 3 сентября 2004 г. N 454 "О запрещении культивирования на территории Российской Федерации растений, содержащих наркотические вещества" // СЗ РФ. 2004. N 37. Ст. 3734.

Организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ (ст. 232 УК). Притоном в данном случае является жилое или нежилое помещение, систематически предоставляемое одним и тем же или разным лицам для потребления наркотических средств или психотропных веществ.

Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется альтернативно указанными действиями: организацией, содержанием притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ.

Организация притона предполагает подыскание, приобретение или наем жилого или нежилого помещения, финансирование, ремонт, обустройство помещения различными приспособлениями и подобные действия, совершенные в целях последующего использования указанного помещения для потребления названных в законе средств или веществ или их аналогов несколькими лицами.

Под содержанием притона следует понимать действия лица по использованию такого помещения, по оплате расходов, связанных с существованием притона после его организации либо с эксплуатацией помещения (внесение арендной платы за его использование, регулирование посещаемости, обеспечение охраны и т.п.).

Снабжение посетителей притона наркотическими средствами или психотропными веществами либо склонение других лиц к их потреблению следует квалифицировать по совокупности ст. 232 и ст. 228.1 или ст. 230 УК.

Окончание преступления зависит от формы его совершения: при организации притона - с момента создания последнего. По смыслу закона содержание притона будет оконченным лишь в том случае, если помещение фактически использовалось одним и тем же лицом несколько раз либо разными лицами для потребления наркотиков или психотропных веществ (п. 32 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Корыстная цель для квалификации преступления значения не имеет.

Субъектом данного преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный вид этого преступления (ч. 2) имеет место в случае его совершения организованной группой, понятие которой дано в ч. 3 ст. 35 УК. Действия

участников организованной группы квалифицируются по ч. 2 ст. 232 УК независимо от фактически выполняемой роли. Эта роль должна учитываться при назначении наказания.

Незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ (ст. 233 УК). Предметом преступления являются рецепты или иные документы, дающие право на получение наркотических средств или психотропных веществ.

Рецепт - это письменное предписание врача, составленное на бланке установленного образца и имеющее все необходимые реквизиты, о выдаче (готового или требующего изготовления) лекарства или препарата, в данном случае - содержащего наркотические или психотропные вещества, о его составе и способе применения.

К иным документам, дающим право на получение наркотических средств или психотропных веществ, относятся: лицензия на определенный вид деятельности, связанной с оборотом наркотических средств или психотропных веществ, заявка медицинского учреждения на получение таких средств или веществ для использования в лечебной практике, выписка из истории болезни стационарного больного, товарно-транспортная накладная и т.п.

Объективная сторона характеризуется незаконной выдачей либо подделкой рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ.

Незаконность выдачи рецепта характеризуется тем, что он выдается с нарушением установленных правил оформления или содержит назначение наркотических средств или психотропных веществ без соответствующих медицинских показаний.

Незаконная выдача иного документа, о котором говорится в ст. 233 УК, означает вручение такого документа физическому или юридическому лицу, не имеющему право на его получение.

Подделка рецепта или иного документа, дающего право на получение наркотических средств или психотропных веществ, может выражаться в двух формах: в так называемом интеллектуальном и в материальном подлоге. В первом случае содержание рецепта или иного документа или их части (например, фамилии получателя, организации, выдавшей документ, количество препарата и т.п.) является ложным при подлинности всех необходимых реквизитов. Во втором случае в подлинный рецепт или документ вносятся поправки, осуществляются подчистки и другие действия, призванные придать им содержание, вид и форму, которые требуются для получения наркотических средств или психотропных веществ.

Преступление считается оконченным с момента вручения лицу соответствующего рецепта, оформленного надлежащим образом, либо документа, дающего право на получение наркотических средств или психотропных веществ. Фактическое получение по поддельному рецепту или иному документу указанных средств или веществ образует совокупность преступлений, квалифицируемых по ст. 233 и 228 УК.

Подделка рецепта или иного документа, дающего право на получение наркотического средства или психотропного вещества, охватывается ст. 233 УК и дополнительной квалификации по ст. 327 УК не требуется. Однако в тех случаях, когда эти действия сопряжены с похищением выданного в установленном порядке рецепта или иного документа, дающего право на получение указанных средств или веществ, содеянное следует дополнительно квалифицировать по ст. 325 УК.

Преступление может быть совершено только с прямым умыслом.

Характеристика субъекта преступления обусловлена формой его совершения. Ответственность за незаконную выдачу рецепта или иного документа, дающего право на получение наркотических средств или психотропных веществ, может нести врач или иное лицо, обладающее правом выдавать такие документы. Субъект подделки рецепта или иного документа - любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта (ст. 234 УК). Предмет преступления - сильнодействующие и ядовитые вещества. Сильнодействующими признаются вещества, не являющиеся наркотическими, оказывающие одурманивающее воздействие на человека и способные причинить смерть или вред здоровью. К ним относятся: аллобарбитал, алпрозолам, аминорекс, диазепам, клофелин, мезокарб, пемолин и др. К ядовитым относятся вещества, оказывающие токсическое (отравляющее) воздействие на организм человека и способные причинить смерть или вред здоровью (ацеклидин, новарсеноль, цинхонин, эрготамин, змеиный яд и др.). Согласно примечанию к ст. 234 УК списки сильнодействующих и ядовитых веществ утверждаются Правительством РФ.

Оборудованием для изготовления или переработки сильнодействующих или ядовитых веществ признается как промышленное, так и кустарно изготовленное или приспособленное оборудование, предназначенное для производства химических реакций или управления физическими процессами для получения сильнодействующего или ядовитого вещества.

Статья 234 УК предусматривает два самостоятельных преступления: в ее ч. ч. 1 - 3 установлена ответственность за действия, связанные с незаконным оборотом сильнодействующих или ядовитых веществ; в ч. 4 - за нарушение правил их законного оборота.

Объективная сторона первого преступления характеризуется незаконными изготовлением, переработкой, приобретением, хранением, перевозкой или пересылкой либо сбытом сильнодействующих или ядовитых веществ либо оборудования для их изготовления или переработки. По своему содержанию указанные действия аналогичны содержанию таких же действий, предусмотренных ст. ст. 228 и 228.1 УК. Незаконность проявляется в их совершении без полученного в установленном порядке разрешения.

Преступление считается оконченным с момента выполнения любого из действий, перечисленных в данной статье.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. При незаконных изготовлении, переработке, приобретении, хранении, перевозке или пересылке обязательным признаком субъективной стороны является специальная цель сбыта сильнодействующих или ядовитых веществ либо оборудования для их изготовления или переработки.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В качестве квалифицирующего признака в ч. 2 ст. 234 УК названо совершение преступления группой лиц по предварительному сговору.

Согласно ч. 3 ст. 234 УК особо квалифицирующими признаками являются: совершение преступления организованной группой и в отношении сильнодействующих веществ в крупном размере. При квалификации преступления, совершенного в отношении сильнодействующих веществ в крупном размере, необходимо иметь в виду: а) указанный размер относится только к сильнодействующим веществам и не влияет на квалификацию действий в отношении ядовитых веществ и оборудования; б) закон не выделяет особо крупный размер сильнодействующего вещества, поэтому упомянутый размер также охватывается данным квалифицирующим признаком; в) крупный размер сильнодействующих веществ утверждаются Правительством РФ (примечание к ст. 234 УК).

В части 4 ст. 234 УК предусмотрена ответственность за нарушение установленных правил законного оборота сильнодействующих или ядовитых веществ. В предмет преступления не включается оборудование для их изготовления или переработки.

Объективная сторона преступления, указанного в ч. 4 ст. 234 УК, по сравнению со ст. 228.2 УК, намного уже. Она характеризуется нарушением правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ. Таким образом, объективная сторона ч. 4 ст. 234 УК не охватывает

изготовление (кустарное), переработку, реализацию (не в форме отпуска), использование, ввоз, вывоз или уничтожение сильнодействующих или ядовитых веществ. Нарушение правил в отношении данных действий не образует состава преступления, предусмотренного этой нормой.

Уголовная ответственность по ст. 234 УК наступает лишь в том случае, если нарушение указанных в законе правил повлекло за собой хищение сильнодействующих или ядовитых веществ либо причинение иного существенного вреда.

Причинение иного существенного вреда вследствие нарушения правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ может выражаться в заболевании человека, загрязнении ядовитыми веществами окружающей природной среды, приостановке на длительный срок производственного процесса, возникновении пожара и т.д. Причинение по неосторожности смерти либо тяжкого вреда здоровью человека не охватывается ч. 4 ст. 234 УК. В этих случаях действия виновного следует дополнительно квалифицировать по соответствующим частям ст. 109 или ст. 118 УК (п. 34 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14).

Преступление имеет материальный состав и считается оконченным с момента наступления одного из указанных в законе последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины.

Субъект преступления специальный - лицо, на которое возложена обязанность соблюдать установленные правила при производстве, приобретении, хранении, учете, отпуске, перевозке или пересылке сильнодействующих или ядовитых веществ.

Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью (ст. 235 УК). Объективная сторона преступления характеризуется двумя деяниями: а) незаконным занятием частной медицинской практикой; б) незаконным занятием частной фармацевтической деятельностью.

Под частной медицинской практикой понимается деятельность по оказанию медицинских услуг как амбулаторно, так и стационарно (диагностирование состояния здоровья, консультирование, лечение) в системе частного здравоохранения с целью получения прибыли.

Частная фармацевтическая деятельность означает деятельность по производству всех видов лекарственных форм, их хранению, доставке и реализации вне системы государственного и муниципального здравоохранения.

Рассматриваемое преступление является частным случаем незаконного предпринимательства (ст. 171 УК). Но с учетом социальной направленности деяния норма помещена в гл. 25 УК и входит в группу преступлений против безопасности здоровья населения. Приоритетной целью анализируемой нормы признается защита населения от ненаучных методов диагностирования и лечения болезней, применения лекарств и препаратов, не получивших соответствующего одобрения и не рекомендованных к применению в медицине.

Обязательным признаком объективной стороны преступления является преступное последствие в виде причинения вреда здоровью человека. Его содержание ограничивается тяжким вредом. Между преступным последствием и общественно опасным деянием должна наличествовать причинная связь.

Преступление считается оконченным с момента причинения вреда здоровью (ч. 1 ст. 235 УК) либо наступления смерти человека (ч. 2 ст. 235 УК).

С субъективной стороны преступление характеризуется неосторожной формой вины.

Субъект преступления общий - лицо, достигшее возраста 16 лет. Наличие или отсутствие медицинского либо фармацевтического образования не влияет на оценку действий виновного лица.

Нарушение санитарно-эпидемиологических правил (ст. 236 УК). Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется деянием, нарушающим

установленные санитарно-эпидемиологические правила. Диспозиция рассматриваемой нормы относится к числу бланкетных, поэтому для уяснения сути санитарно-эпидемиологических правил, нарушение которых образует состав преступления, необходимо обращаться к различным законам и подзаконным нормативным правовым актам (Федеральный закон от 30 марта 1999 г. N 52-ФЗ "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения" <1> и др.).

<1> СЗ РФ. 1999. N 14. Ст. 1650.

Обязательным признаком объективной стороны рассматриваемого состава являются общественно опасные последствия в виде массового заболевания или отравления людей. Массовыми признаются заболевания вирусного, кишечного, бактериального или иного характера, распространенность которых явно превышает средний уровень заболеваемости данной болезнью за определенный период на данной территории.

Под массовым отравлением людей понимаются острые, хронические, производственные, лекарственные, химические и другие заболевания, возникновение которых вызвано действием токсических веществ различного происхождения на организм человека путем абсорбции их через дыхательные пути, в результате попадания на кожу, в организм с пищей и жидкостями и т.д.

Признаком массового заболевания или отравления людей охватывается вред здоровью любой тяжести.

Между нарушением соответствующих правил и наступлением общественно опасных последствий должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины.

Субъект данного преступления специальный - лицо, на котором лежит обязанность соблюдать либо обеспечивать соблюдение санитарно-эпидемиологических правил.

Квалифицированный вид рассматриваемого преступления характеризуется причинением по неосторожности смерти человека (ч. 2 ст. 236 УК).

Соккрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей (ст. 237 УК). Предмет преступления - информация о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

Объективная сторона выражается в сокрытии (бездействии) или искажении (действии) информации о событиях, фактах и явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды. Соккрытие означает утаивание, несообщение населению или указанным в законе органам информации, когда доведение ее до сведения данным адресатам является обязательным в соответствии с требованиями нормативных правовых актов и было необходимо для воздействия на события, факты или явления, создающие опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

Искажение информации характеризуется сообщением неполных сведений, фальсификацией фактических данных, неверными официальными прогнозами и оценками о развитии событий и явлений, опасных для жизни или здоровья людей, а также для окружающей среды.

Преступление считается оконченным с момента совершения указанного в законе деяния, независимо от того, поступила ли адресатам необходимая информация из других источников и была ли устранена грозящая опасность.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом.

Субъект преступления специальный - лицо, обязанное обеспечивать население и органы, уполномоченные на принятие мер по устранению опасности, информацией о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

В качестве квалифицирующих признаков (ч. 2 ст. 237 УК) выступают: а) совершение преступления лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта РФ, а равно главой органа местного самоуправления; б) причинение в результате совершенного преступления вреда здоровью человека; в) наступление иных тяжких последствий.

Таким образом, первый квалифицированный вид рассматриваемого преступления предполагает наличие специального субъекта, признаки которого раскрываются при анализе преступления, предусмотренного ст. 285 УК.

Содержание второго квалифицирующего признака, по сути, аналогично такому же последствию, указанному в ст. 235 УК и др.

К иным тяжким последствиям относятся существенное нарушение экологической безопасности (например, загрязнение воздуха, воды, земли, уничтожение флоры и фауны и т.п.), крупные материальные затраты, осуществленные в связи с устранением экологического вреда, нарушение нормального жизнеобеспечения населения и др.

Между указанными последствиями и общественно опасным деянием должна быть установлена причинная связь.

Вина по отношению к указанным последствиям может выражаться в форме неосторожности.

Производство, хранение, перевозка либо сбыт товаров и продукции, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности (ст. 238 УК). Данная норма предусматривает ответственность за два относительно самостоятельных преступления, отличающихся между собой предметом преступления и его объективной стороной: а) незаконные действия в сфере оборота товаров, выполнения работ или оказания услуг; б) незаконные действия в сфере сертификации товаров, работ и услуг.

Предметом первого преступления являются товары и продукция, а также работы и услуги, не отвечающие требованиям безопасности жизни или здоровья потребителей.

Потребитель - это гражданин, имеющий намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги) исключительно для личных (бытовых) нужд, не связанных с извлечением прибыли.

Под безопасностью товара (работы, услуги) понимается их свойство при обычных условиях использования, хранения, транспортировки, утилизации или иного использования (потребления), а также безопасность процесса изготовления товара, выполнения работы, оказания услуги.

Работы - это (в данном случае) выполняемые по заказу потребителя строительные, монтажные, реставрационные и другие работы, в процессе или в результате осуществления которых жизнь или здоровье потребителя ставятся под реальную угрозу; услуги - это предоставление медицинских, санитарно-эпидемиологических, бытовых, транспортных и иных услуг, пользование которыми создает реальную опасность для жизни или здоровья потребителя.

Объективная сторона данного преступления заключается в производстве, хранении, перевозке или сбыте товаров и продукции, выполнении работ или оказании услуг, не отвечающих требованиям безопасности жизни или здоровья потребителей.

Производство, хранение, перевозку и сбыт товаров и продукции следует понимать так же, как и в преступлении, предусмотренном ст. 171.1 УК.

Преступление имеет формальный состав и считается оконченным с момента выполнения любого из действий, указанных в ст. 238 УК.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. При производстве, хранении или перевозке указанных в законе товаров или продукции обязательным признаком субъективной стороны выступает специальная цель - сбыт этих товаров или продукции.

Субъект - лицо, являющееся собственником или руководителем коммерческой организации, индивидуальным предпринимателем и достигшее возраста 16 лет.

Предметом второго преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 238 УК, является официальный документ, удостоверяющий соответствие указанных товаров, работ или услуг требованиям безопасности.

На товары (работы и услуги), подлежащие обязательной сертификации, выдаются сертификат или знак соответствия (ст. 2 Федерального закона от 27 декабря 2002 г. N 184-ФЗ "О техническом регулировании" <1>). Сертификат соответствия - это документ, удостоверяющий соответствие объекта требованиям технических регламентов, положениям стандартов, сводов правил или условиям договоров; знак соответствия - обозначение, служащее для информирования приобретателей о соответствии объекта требованиям системы добровольной сертификации или национальному стандарту.

<1> СЗ РФ. 2002. N 52 (ч. 1). Ст. 5140.

Объективная сторона данного преступления заключается в неправомерной выдаче или неправомерном использовании указанного в ст. 238 УК документа. Неправомерная выдача сертификата соответствия означает незаконное его предоставление изготовителю товаров, производителю работ или услуг без проведения сертификации или вопреки ее отрицательным результатам; неправомерное использование сертификата соответствия характеризуется тем, что виновный использует сертификат, полученный незаконным путем.

Преступление считается оконченным с момента выполнения любого из деяний, указанных в законе.

Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Мотив и цель преступления не влияют на его квалификацию, но должны учитываться при назначении наказания.

За неправомерную выдачу официального документа, удостоверяющего соответствие указанных товаров, работ или услуг требованиям безопасности, ответственность несет специальный субъект - сотрудник органа, осуществляющего сертификацию этих товаров, работ или услуг.

Квалифицированный и особо квалифицированный виды рассматриваемого преступления определены соответственно в ч. ч. 2 и 3 ст. 238 УК. В качестве квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков выступают: а) совершение указанных преступлений группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в отношении товаров, работ или услуг, предназначенных для детей в возрасте до 6 лет; повлекших по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью либо смерть человека (ч. 2 ст. 238 УК); б) совершение указанных преступлений, повлекших по неосторожности смерть двух или более лиц (ч. 3 ст. 238 УК).

Организация объединения, посягающего на личность и права граждан (ст. 239 УК). Общественные и религиозные объединения - это добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей в целях, для достижения которых они созданы (ст. 6 Федерального закона от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" <1>). Федеральным законом от 19 мая 1995 г. N 82-ФЗ "Об общественных объединениях" <2> запрещены создание и деятельность общественных объединений в антигосударственных и антиобщественных целях.

<1> СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 145.

<2> СЗ РФ. 1995. N 21. Ст. 1930.

Объективная сторона рассматриваемого преступления заключается в создании религиозного или общественного объединения, деятельность которого сопряжена с насилием над гражданами или иным причинением вреда их здоровью либо с побуждением

граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных деяний, а равно руководство таким объединением.

Создание религиозного или общественного объединения означает как его учреждение, так и фактическую организацию без официальной регистрации; руководство - это осуществление функций лидера или распорядителя объединения.

Насилие как один из признаков запрещенного объединения предполагает применение различных форм насилия одних его членов к другим в соответствии с культивируемой идеологией. Иное причинение вреда здоровью граждан, входящих в объединение, означает, что в соответствии с существующими догмами члены объединения ограничиваются в пище, отказываются от соблюдения санитарно-гигиенических требований, занимаются самоистязанием, членовредительством, склоняются к самоубийству, вступлению в половую связь и т.п. Побуждением граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей признается склонение их не исполнять конституционные обязанности (уклонение от военной службы, от уплаты налогов, от выполнения родительских обязанностей и т.д.). Побуждение к совершению иных противоправных действий предполагает подстрекательство к совершению различного вида правонарушений. Однако надо иметь в виду, что побуждение другого лица к преступному посягательству необходимо дополнительно квалифицировать как подстрекательство к совершению конкретного преступления.

Окончание преступления зависит от характера деяния: с момента фактического образования объединения либо когда его деятельность оказалась сопряженной с указанными в законе обстоятельствами или с момента фактического осуществления руководящих функций.

Преступление может быть совершено только с прямым умыслом.

Субъект преступления - создатель или руководитель указанного объединения.

Ответственность за непосредственное участие в действиях объединения предусмотрена ч. 2 ст. 239 УК.

За пропаганду деяний, предусмотренных ч. 1 ст. 239 УК, подлежат наказанию не только члены объединения, но и лица, не входящие в его состав.

§ 3. Преступления против общественной нравственности

Вовлечение в занятие проституцией (ст. 240 УК). Непосредственный объект - общественная нравственность в области сексуальных отношений. Потерпевшим может быть лицо как женского, так и мужского пола.

Под проституцией понимается систематическое вступление мужчины или женщины в сексуальные контакты с лицами своего или противоположного пола за вознаграждение. Она, как правило, характеризуется следующими признаками: систематичность половых связей; несвязанность сексуальных контактов брачными отношениями; наличие различных партнеров (клиентов); получение соответствующего вознаграждения как более или менее регулярного источника дохода.

Объективная сторона преступления выражается в действиях по вовлечению в занятие проституцией или принуждению к продолжению занятия проституцией.

Понятие "вовлечение" раскрывается так же, как и в преступлениях, предусмотренных ст. ст. 150 и 151 УК.

Принуждение означает физическое или психическое воздействие на потерпевшего. Оно включает не только физическое насилие, но и действия, ограничивающие или лишаящие человека в конкретной обстановке возможности действовать по своему усмотрению (например, ограничение или лишение свободы). Умышленное причинение вреда здоровью средней тяжести приотягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 112 УК) или тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК) требует дополнительной квалификации по соответствующим статьям УК.

В зависимости от характера деяния преступление считается оконченным с момента фактического осуществления потерпевшим проституции хотя бы один раз либо с момента совершения действий по принуждению потерпевшей продолжать занятие проституцией.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Применение насилия или угроза его применения (п. "а" ч. 2 ст. 240 УК) охватывают нанесение побоев, причинение легкой или средней тяжести вреда, а также угрозу причинить вред здоровью любой тяжести. Если насилие повлекло смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда здоровью, то содеянное должно дополнительно квалифицироваться по статьям о преступлениях против жизни или здоровья.

Вовлечение в занятие проституцией или принуждение к продолжению занятия проституцией, совершенные с перемещением потерпевшего через Государственную границу Российской Федерации или с незаконным удержанием его за границей (п. "б" ч. 2 ст. 240 УК), предполагают вывоз потерпевшего в другое государство или противоправное воспрепятствование его возвращению в Россию.

В части 3 ст. 240 УК указаны особо квалифицирующие признаки: совершение преступления организованной группой (см. ч. 3 ст. 35 УК) либо в отношении заведомо несовершеннолетнего.

Организация занятия проституцией (ст. 241 УК). Непосредственным объектом рассматриваемого преступления является общественная нравственность в области сексуальных отношений. Факультативный объект - здоровье лица, пользующегося услугами проститутки.

Объективная сторона преступления охватывает: а) деяния, направленные на организацию занятия проституцией другими лицами; б) содержание притонов для занятия проституцией; в) систематическое предоставление помещений для занятия проституцией.

Деяния, направленные на организацию занятия проституцией, могут выражаться в подборе лиц, оказывающих сексуальные услуги, помещений для этого, организации охраны, рекламы и т.д. Надо иметь в виду, что само виновное лицо не участвует в занятии проституцией. В соответствии с законом уголовная ответственность наступает независимо от того, было ли фактически организовано занятие проституцией.

Содержание притона означает совершение действий, обеспечивающих его функционирование: поддержание помещения в надлежащем виде, организация обслуживания клиентуры. Содержание притона предполагает и предоставление сексуальных услуг. При этом проститутки могут быть постоянными, "штатными" либо проходящими "по вызову". Насильственная эксплуатация женщины и присвоение определенной части полученного ею вознаграждения образует совокупность преступлений, предусмотренных ст. ст. 240 и 241 УК. Похищение женщины и ее насильственное содержание в притоне для занятия проституцией следует квалифицировать по ст. ст. 126, 240 и 241 УК.

Систематическое предоставление помещений для занятия проституцией предполагает предоставление квартир, комнат, спортивных, оздоровительных и иных комплексов, дачных строений и т.д. не менее трех раз, что образует определенную систему в поведении виновного.

Момент окончания данного преступления определяется так же, как и по ст. 232 УК.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В качестве квалифицирующих признаков в ч. 2 ст. 241 УК указаны: а) совершение деяния лицом с использованием своего служебного положения; б) с применением насилия или с угрозой его применения; в) с использованием для занятия проституцией заведомо несовершеннолетних. Совершение рассматриваемого преступления с использованием для занятия проституцией лиц, заведомо не достигших 14-летнего возраста, признается особо

квалифицированным его видом. Содержание этих и одноименных признаков, указанных в других статьях УК, аналогично.

Незаконное распространение порнографических материалов или предметов (ст. 242 УК). Данное деяние относится к числу так называемых конвенциональных преступлений. Ответственность за изготовление и сбыт порнографических предметов предусмотрена в соответствии с Женевской международной конвенцией "О борьбе с распространением и торговлей порнографическими изделиями" от 12 сентября 1923 г., к которой СССР присоединился в 1935 г.

Непосредственный объект - общественная нравственность в сфере сексуальных отношений. Предмет преступления - порнографические материалы и предметы.

Под порнографическими материалами следует понимать живописные, графические, литературные и иные издания, в которых крайне непристойно, цинично, вульгарно-натуралистически изображаются половые отношения, анатомические и (или) физиологические подробности полового акта, акцентируется внимание на физическом контакте половых органов в целях возбуждения половых инстинктов. Порнографию следует отличать от эротики, также сопряженной с изображением чувственности, сексуальных сторон жизни человека, однако не направленной на порождение нездорового полового чувства. Грань между ними достаточно условна и во многом объясняется историческими, религиозными и национальными традициями. Во всех случаях для установления порнографического характера материалов или предметов необходимо проведение комплексной судебной экспертизы (искусствоведческой, литературоведческой, сексологической и др.).

Порнографическими следует признавать предметы, грубо натуралистически, детально изображающие половые органы человека.

Объективная сторона преступления выражается в незаконном изготовлении, рекламировании, распространении и торговле указанными в законе порнографическими материалами или предметами.

Изготовление может выражаться как в создании оригинала или копии порнографического произведения (независимо от способа копирования), так и в переделке, дополнении изобразительного, литературного и иного материала. При этом надо иметь в виду, что изготовлением охватывается и сам процесс создания порнографического материала.

Распространение в обращение указанных в законе предметов, передача их на любых основаниях (кроме продажи) хотя бы одному лицу. Как распространение порнографических материалов и предметов следует оценивать и действия, направленные на доведение до других лиц путем их показа, демонстрации видеofilмов, чтения литературных порнографических изданий, организации порнографических шоу и т.д.

Рекламирование выражается в анонсировании, сообщении об условиях приобретения порнографических материалов и предметов, выставлении их для всеобщего обозрения и т.п.

Торговля, являясь одной из форм распространения, законодателем выделена; она предполагает реализацию печатных изданий, кино- или видеоматериалов, изображений или иных предметов порнографического характера либо предложения по реализации (публичная оферта).

Незаконность указанных действий выражается в нарушении порядка использования порнографических материалов или предметов, установленного нормативными правовыми актами (например, использования в медицинских целях либо как дидактический материал в профессиональном образовании).

Преступление окончено с момента совершения любого из указанных в законе действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Цель является обязательной только в одном случае: незаконное изготовление предполагает цель

распространения или рекламирования изготовленных порнографических материалов или предметов. Их изготовление без указанной цели не образует состава рассматриваемого преступления. Во всех остальных случаях цель и мотив преступления являются факультативными признаками.

Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних (ст. 242.1 УК). Содержание аналогичных признаков преступлений, предусмотренных ст. ст. 242 и 242.1 УК, совпадает.

Предметом преступления являются материалы или предметы с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних.

Объективная сторона преступления характеризуется рядом альтернативно указанных в законе действий: изготовление, хранение или перемещение через Государственную границу Российской Федерации, распространение, публичная демонстрация или рекламирование материалов или предметов с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних; привлечение заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера.

Хранение указанных материалов и предметов означает совершение любых умышленных действий, связанных с фактическим нахождением их во владении виновного. Перемещение через Государственную границу предполагает ввоз в Россию или вывоз указанных в законе материалов или предметов. Публичная демонстрация - это показ материалов или предметов с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних среди широкого круга лиц.

Привлечение заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей в зрелищные мероприятия порнографического характера предполагает их участие в мероприятии, которое, во-первых, носит порнографический характер (см. ст. 242 УК), во-вторых, является зрелищным, т.е. в нем задействован достаточно широкий круг лиц.

Преступление считается оконченным с момента совершения любого из указанных в законе действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Кроме того, применительно к изготовлению, хранению или перемещению через Государственную границу обязательной является цель - совершение данных деяний для распространения, публичной демонстрации или рекламирования материалов или предметов с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 18 лет.

Совершение рассматриваемого преступления родителем или иным лицом, заменяющим родителей (опекуном, попечителем, приемным родителем), педагогом или другим работником образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним (например, воспитателем), охватывается п. "а" ч. 2 ст. 242.1 УК.

Если действия, указанные в ч. 1 статьи, совершенные в отношении лица, заведомо для виновного не достигшего возраста 14 лет, то их следует квалифицировать по п. "б" ч. 2 ст. 242.1 УК.

Уничтожение или повреждение памятников истории и культуры (ст. 243 УК). Непосредственный объект - общественная нравственность в области духовной и культурной жизни.

Предметами преступления являются: а) памятники истории и культуры; б) природные комплексы или объекты, взятые под охрану государства; в) предметы или документы, имеющие историческую или культурную ценность.

Памятниками истории и культуры признаются объекты, обладающие совокупностью двух признаков: культурной значимостью и особым правовым статусом. Во-первых, это объекты материального мира (сооружения, памятные места и предметы), связанные с историческими событиями в жизни народа, развитием общества и государства,

произведения духовного творчества (искусства и литературы), обладающие исторической, художественной, научной и иной культурной ценностью. Во-вторых, они должны быть зарегистрированы в качестве таковых и внесены в перечень (свод) объектов исторического и культурного федерального (общероссийского) значения. Подобный перечень по представлению Правительства РФ утверждается Президентом РФ.

Памятники природы - это уникальные, невозполнимые, имеющие особое природоохранное, научное, культурное, эстетическое, рекреационное и оздоровительное значение природные комплексы, полностью или частично изъятые из хозяйственного использования, а также объекты естественного или культурного происхождения, в отношении которых установлен режим особой охраны (Федеральный закон от 14 марта 1995 г. N 33-ФЗ "Об особо охраняемых природных территориях" <1>). К ним относятся: государственные природные заповедники, национальные парки, природные парки, государственные природные заказники, памятники природы, дендрологические парки и ботанические сады, территории и акватории, пригодные для организации лечения и профилактики болезней, а также для отдыха населения и обладающие природными лечебными ресурсами. Указанные природные комплексы и объекты могут иметь федеральное, региональное или местное значение; предметом преступления они выступают лишь в том случае, если взяты под охрану в установленном законом порядке.

<1> СЗ РФ. 1995. N 12. Ст. 1024.

Предметами и документами, имеющими историческую или культурную ценность, признаются предметы и документы, связанные с событиями в жизни народов, развитием общества и государства, истории науки, ремесел и техники, относящиеся к жизни и деятельности выдающихся личностей. Материальными носителями информации, свидетельствующей об исторической или культурной ценности предмета или документа, могут быть предметы и фрагменты, полученные при археологических раскопках, художественные ценности (картины и рисунки), художественно оформленные предметы культового назначения, в том числе иконы, редкие рукописи и документальные памятники, старинные книги, архивы, части и фрагменты архитектурных, исторических, художественных памятников и другие предметы, взятые государством под охрану.

Сущность понятий уничтожения и повреждения раскрыта при анализе преступления, предусмотренного ст. 167 УК.

Преступление окончено с момента уничтожения или повреждения указанного в законе предмета.

С субъективной стороны преступление может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В части 2 ст. 243 УК предусмотрен квалифицированный вид преступления: уничтожение или повреждение особо ценных объектов или памятников общероссийского значения. К таковым могут быть отнесены объекты и памятники, включенные Указом Президента РФ от 20 февраля 1995 г. N 176 в Перечень объектов исторического и культурного наследия федерального (общероссийского) значения <1>. В необходимых случаях для установления особой ценности конкретного памятника истории или культуры, предмета или документа необходимо провести соответствующую (искусствоведческую, экологическую и др.) экспертизу.

<1> СЗ РФ. 1995. N 9. Ст. 734. Надо иметь в виду, что Перечень объектов исторического и культурного наследия был уточнен Указом Президента РФ от 5 мая 1997 г. N 452 // СЗ РФ. 1997. N 19. Ст. 2219.

Надругательство над телами умерших и местами их захоронения (ст. 244 УК). Непосредственный объект - общественная нравственность в области уважительного отношения к местам захоронения и памяти усопших.

Предметами преступления выступают: а) тела умерших; б) места захоронения (могилы, в том числе и братские, кладбища, склепы, колумбарии или иные места хранения урн с прахом); в) надмогильные сооружения (памятники, кресты, надгробные плиты и иные надгробия, могильные ограды и т.д.); г) кладбищенские здания, предназначенные для церемоний в связи с погребением умерших или их поминовением (церкви, часовни, ритуальные залы крематориев).

Объективная сторона преступления характеризуется рядом альтернативно указанных деяний:

1. Надругательство над телами умерших - это глумление над останками человека, извлечение трупа из могилы, обнажение или расчленение тела, изъятие предметов, связанных с ритуалом погребения, самовольное перезахоронение или кремация и т.п. Не является надругательством эксгумация, осуществляемая в установленном законом порядке, а также иные действия, не противоречащие закону, национальным и религиозным канонам и одобряемые обществом (например, перезахоронение усопшего в соответствии с его волей).

2. Уничтожение, повреждение или осквернение мест захоронения, надмогильных сооружений или кладбищенских зданий, предназначенных для церемоний в связи с погребением умерших или их поминовением, понимается так же, как и при совершении преступления, предусмотренного ст. 167 УК. Уничтожение или повреждение кладбищенских зданий, не предназначенных для церемоний в связи с погребением или поминовением умерших, не подпадает под признаки ст. 244 УК. Подобные действия надлежит квалифицировать по ст. 167 УК. Если место погребения отнесено к историко-культурным памятникам, то ответственность должна наступать по ст. 243 УК.

3. Осквернение - совершение гнусных, порочных действий, выражающихся в нанесении надписей, рисунков, знаков и символов на надмогильных сооружениях, стенах церемониальных кладбищенских зданий или колумбария, а также непристойных, глумливых или иных действий, не совместимых с требованиями общепринятой морали, в указанных законом местах, зданиях или непосредственной близости с ними, если сами действия или их последствия воспринимались другими людьми.

Преступление считается оконченным с момента совершения любого из названных выше действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Уничтожение или повреждение указанных в ст. 244 УК предметов, совершенные из хулиганских побуждений, следует квалифицировать по ст. 213 УК.

Субъект преступления общий - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалификацию действий в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору или организованной группы (п. "а" ч. 2 ст. 244 УК) необходимо производить на основании положений ст. 35 УК.

Понятие мотивов политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы (п. "б" ч. 2 ст. 244 УК) раскрыто при анализе ст. 105 УК.

Скульптурные, архитектурные сооружения, посвященные борьбе с фашизмом либо жертвам фашизма (п. "б" ч. 2), не всегда устанавливаются на местах захоронения и являются надмогильными либо кладбищенскими сооружениями; чаще всего они носят мемориальный характер. Однако их осквернение, уничтожение или повреждение также охватывается рассматриваемой статьей.

К местам захоронения участников борьбы с фашизмом (п. "б" ч. 2 ст. 244 УК) относятся, например, братские могилы.

Насилие (п. "в" ч. 2) предполагает физическое воздействие, не повлекшее вреда здоровью, а также насилие, причинившее легкий вред здоровью. В случае умышленного причинения средней тяжести или тяжкого вреда здоровью содеянное следует дополнительно квалифицировать по соответствующим статьям о преступлениях против личности.

Угроза применением насилия охватывает любое насилие, вплоть до угрозы убийством.

Потерпевшими могут выступать лица, препятствующие совершению деяний, указанных в рассматриваемой статье.

Жестокое обращение с животными (ст. 245 УК). Непосредственный объект - общественная нравственность в сфере гуманного отношения к животным, под которыми понимаются как домашние, так и дикие, как содержащиеся в неволе, так и находящиеся в вольных условиях млекопитающие и птицы.

Объективная сторона преступления заключается в совершении действий, состоящих в жестоком обращении с животными. Суть жестокости выражается в безжалостном отношении: причинение боли животному, лишение воды и пищи, содержание его на морозе или жаре, нанесение ран, членовредительство и другие бесчеловечные, негуманные способы воздействия на него. Организация собачьих, петушиных и иных боев, проведение научно-исследовательских работ, тренировка и дрессировка животных, сопряженные с их мучением, также подпадают под действие данной статьи.

Обязательным признаком объективной стороны являются последствия в виде гибели или увечья животного. Между деянием и указанными последствиями должна быть установлена причинная связь.

Привлечение к уголовной ответственности по ст. 245 УК возможно лишь в случае совершения посягательства с применением садистских методов или в присутствии малолетних, т.е. лиц в возрасте до 14 лет.

Садистскими признаются методы, которые представляют собой особо изощренные способы издевательства над животными, а также мучительное их умерщвление или истязание с целью получить болезненное самоудовлетворение. Мотивы при этом могут быть различными, кроме хулиганских и корыстных.

Если деяние совершено без применения садистских методов и при отсутствии малолетних, то его квалификация по анализируемой статье возможна лишь при наличии указанных в законе мотивов: хулиганских или корыстных побуждений.

Деяние, повлекшее гибель или увечье животного, принадлежащего физическому или юридическому лицу, без признаков, указанных в ст. 245 УК, образует состав преступления, предусмотренного ст. 167 УК.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующим признаком по ч. 2 ст. 245 УК является совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. ст. 35 УК).

Глава XII. ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Общая характеристика экологических преступлений

Конституция РФ определила: "Земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в Российской Федерации как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории" (ч. 1 ст. 9). Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14 "О практике применения судами законодательства об ответственности за экологические правонарушения" в п. 1 определило необходимость "обратить внимание судов на важность обеспечения

правильного, единообразного и эффективного применения законодательства об ответственности за совершение экологических правонарушений. Высокая степень общественной опасности этого вида правонарушений обусловлена тем, что объектом их посягательства являются стабильность окружающей среды и природно-ресурсный потенциал, а также гарантированное ст. 42 Конституции Российской Федерации право каждого на благоприятную окружающую среду" <1>.

<1> БВС РФ. 1999. N 1.

Глава 26 УК не дает общего определения понятия экологического преступления.

Далеко не все составы, где компонентами объекта посягательств выступает природная среда, можно и нужно причислять к экологическим преступлениям. Экологическим преступление будет тогда, когда оно посягает на природный компонент, находящийся в неразрывной связи с окружающей природной средой. В этом смысле не относятся к экологическим такие составы, как жестокое обращение с домашними животными (ст. 245 УК), и т.д. В то же время к экологическим преступлениям можно отнести составы, помещенные в другие главы УК. Это, в частности, преступления, связанные с нарушениями правил безопасности на объектах атомной энергетики (ст. 215 УК), при ведении горных, строительных и иных работ (ст. 216 УК), на взрывоопасных объектах (ст. 217 УК), а также с незаконным приобретением, хранением, использованием, передачей или разрушением ядерных материалов или радиоактивных веществ (ст. 220 УК). Вред окружающей среде может быть причинен и в результате совершения преступных актов, связанных с использованием транспортных средств, например нарушение правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов (ст. 269 УК). Возникает потребность разграничить экологические преступления и преступления против собственности. Предметом преступлений против собственности являются имущество, товарно-материальные ценности, обладающие стоимостью. Лишь объекты природного мира, извлеченные из окружающей природы в процессе хозяйственной деятельности, становятся предметами собственности. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14, касаясь данной категории дел, в п. 18 указывает: "Действия лиц, виновных в незаконном вылове рыбы, добыче водных животных, выращиваемых различными предприятиями и организациями в специально устроенных или приспособленных водоемах, либо завладение рыбой, водными животными, отловленными этими организациями, или находящимися в питомниках, в вольерах дикими животными, птицей, подлежат квалификации как хищение чужого имущества". Экологические же отношения носят более широкий характер, чем отношения собственности.

подавляющее большинство диспозиций норм, устанавливающих ответственность за экологические преступления, - бланкетные. Поэтому при квалификации экологических преступлений следует применять не только нормы и институты общей части экологического законодательства, содержащиеся в Федеральном законе от 10 января 2002 г. N 7-ФЗ "Об охране окружающей среды" <1>, но и положения ряда других федеральных законов: Водного кодекса РФ, ЗК РФ, Лесного кодекса РФ и Градостроительного кодекса РФ.

<1> СЗ РФ. 2002. N 2. Ст. 133.

Видовым (или групповым) объектом экологических преступлений являются общественные отношения по охране окружающей среды, по рациональному использованию природных ресурсов, сохранению благоприятных для человека и иных живых существ природных условий и обеспечению экологической безопасности людей.

Непосредственный объект можно представить в виде конкретных отношений по охране окружающей среды, рациональному использованию тех или иных видов природных богатств и по обеспечению экологической безопасности людей.

Предметами экологических преступлений являются конкретно обозначенные природные ресурсы: воздух, вода, земля, животный мир, леса и др.

Объективная сторона охватывает, как правило: совершение действий (бездействие), состоящих в нарушении правил охраны окружающей среды, рационального природопользования, экологической безопасности; наступление предусмотренных законом последствий (вред окружающей среде или здоровью человека); причинную связь между ними. Большинство составов экологических преступлений по УК являются материальными (кроме предусмотренных ч. 1 ст. 247, ч. 1 ст. 252, ст. 253, п. п. "б", "в" и "г" ч. 1 ст. 258 УК).

По субъективной стороне экологические преступления характеризуются как умышленной, так и неосторожной виной (например, ч. 1 ст. 261 УК).

Субъектом экологических преступлений могут быть лица, достигшие 16-летнего возраста. В ряде составов указаны признаки специального субъекта (ст. ст. 246 - 249 УК). Признаками специального субъекта могут характеризоваться и граждане, исполняющие непосредственно профессиональные обязанности и нарушающие карантинные правила (ст. 249 УК).

Исходя из содержания гл. 26 УК представляется обоснованным выделить следующие виды экологических преступлений:

1) преступления, влекущие причинение вреда отдельным элементам природы при осуществлении деятельности, посягающей на экологический баланс: нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ (ст. 246); нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов (ст. 247); нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами (ст. 248); загрязнение вод (ст. 250); загрязнение атмосферы (ст. 251); загрязнение морской среды (ст. 252); порча земли (ст. 254); нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов (ст. 262);

2) преступления, посягающие на основы должной сохранности недр: нарушение правил охраны и использования недр (ст. 255); нарушение законодательства Российской Федерации о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне Российской Федерации (ст. 253);

3) преступления, посягающие на объекты животного и растительного мира (фауны и флоры): нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений (ст. 249); незаконная добыча (вылов) водных биологических ресурсов (ст. 256); нарушение правил охраны водных биологических ресурсов (ст. 257); незаконная охота (ст. 258); уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации (ст. 259); незаконная рубка лесных насаждений (ст. 260); уничтожение или повреждение лесных насаждений (ст. 261).

§ 2. Экологические преступления, связанные с причинением вреда отдельным элементам природы при осуществлении деятельности, посягающей на экологический баланс

Непосредственный объект данной категории экологических преступлений - общественные отношения, связанные с охраной природной среды, как условия жизнедеятельности и здоровья людей (отношения экологической безопасности) с выделением в отдельных составах непосредственно ее элементов: вод, атмосферы, воздушного бассейна, моря, земли, особо охраняемых природных территорий и природных объектов.

Нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ (ст. 246 УК). Объективная сторона состоит в нарушении правил охраны окружающей среды при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации промышленных, сельскохозяйственных, научных и иных объектов, если это повлекло существенное изменение радиоактивного фона, причинение вреда здоровью человека, массовую гибель животных либо иные тяжкие последствия.

Первый признак объективной стороны - выраженное в форме действия или бездействия нарушение правил охраны окружающей среды. Положением об оценке воздействия намечаемой хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду в Российской Федерации, утв. Приказом Госкомэкологии России от 16 мая 2000 г. N 372 <1>, предусматривается перечень видов и объектов хозяйственной и иной деятельности, при подготовке документации на строительство которых оценка воздействия на окружающую среду проводится в обязательном порядке.

<1> БНА РФ. 2000. N 31.

Второй необходимый признак - наступление общественно опасных последствий, указанных в диспозиции статьи.

Согласно п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14 причинение вреда здоровью человека (ст. ст. 246 - 248, 250 - 252, 254 УК) выражается в расстройстве здоровья, временной или постоянной утрате трудоспособности, причинении тяжкого, средней тяжести или легкого вреда одному или нескольким лицам.

Под массовой гибелью животных подразумевается их гибель в больших количествах, на больших территориях. Согласно п. 5 указанного Постановления Пленума Верховного Суда РФ данный признак характеризуется "массовой гибелью птиц и животных, в том числе водных, на определенной территории, при котором уровень смертности превышает среднестатистический в три и более раза...".

Существенное изменение радиоактивного фона опасно для значительного числа людей, грозит тяжким ущербом их здоровью. Оно оценивается по действующим нормам радиационной безопасности как причиняющее или могущее причинить вред здоровью людей. Радиационная обстановка в России определяется: глобальным радиоактивным фоном, обусловленным проводившимися ранее ядерными испытаниями; наличием радиационно загрязненных территорий вследствие аварии; эксплуатацией предприятий ядерного топливного цикла, судовых ядерно-энергетических установок, региональных хранилищ радиоактивных отходов <1>. Нормы радиационной безопасности принимаются на основе рекомендаций Международной комиссии по радиологической защите и утверждаются специально уполномоченными на то государственными органами Российской Федерации в области охраны окружающей природной среды согласно Указу Президента РФ от 12 мая 2008 г. N 724 "Вопросы системы и структуры федеральных органов исполнительной власти" <2>.

<1> См.: Зеленый мир. 1996. N 24. С. 9.

<2> СЗ РФ. 2008. N 20. Ст. 2290.

Иные тяжкие последствия могут выразиться в причинении существенного вреда отдельным звеньям природной среды. В пункте 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14 указано: "Под иными тяжкими последствиями нарушения правил охраны окружающей среды при производстве работ (ст. 246 УК РФ) следует понимать существенное ухудшение качества окружающей среды или состояния ее объектов, устранение которого требует длительного времени и больших финансовых и материальных затрат; уничтожение отдельных объектов; деградация земель и иные негативные изменения окружающей среды, препятствующие ее сохранению и правомерному использованию".

Состав по конструкции является материальным. Между нарушениями правил охраны окружающей среды при производстве работ и последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона характеризуется умыслом или неосторожностью.

Субъект преступления специальный - лицо, ответственное за соблюдение правил охраны окружающей среды при указанных в ст. 246 УК обстоятельствах. Согласно п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14, "когда виновным в совершении экологического преступления признается должностное лицо государственного предприятия, учреждения, организации или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, оно должно нести ответственность по соответствующей статье за совершение экологического преступления, а при наличии в действиях признаков злоупотребления должностными полномочиями или полномочиями лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, несет также ответственность соответственно по ст. ст. 285 и 201 УК РФ".

Нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов (ст. 247 УК). Предмет - отходы, запрещенные к производству в связи с их опасностью, т.е. радиоактивные, бактериологические, химические вещества и отходы, обращение которых осуществляется в особом порядке по специально установленным правилам.

К перечисленным выше веществам и отходам следует отнести соединения, содержащие, например, ртуть, мышьяк, фтор, радиоактивные соединения.

Запрещенными видами опасных отходов являются отходы, возникновение которых нежелательно в любом случае (сильнодействующие, отравляющие вещества, могущие иметь военное предназначение либо использоваться для производства оружия массового поражения); при осуществлении определенных технологических процессов (как побочный продукт); в объеме, превышающем установленный специальным нормативным актом или нормативно-техническими документами, либо в определенных концентрациях, либо в определенных местах и в определенные периоды времени, либо без надлежащего разрешения (лицензии). Опасные отходы - это непригодные для производства продукции, утратившие свои потребительские свойства виды сырья, изделия, продукты, возникающие в ходе технологических процессов твердые, жидкие, пасто-, газо-, парообразные вещества и энергия, способные вызвать поражение живых существ и среды их обитания. Они разделяются на ядовитые (токсичные), радиоактивные и иные, для каждого из которых установлены соответствующие классы токсичности. Радиоактивными отходами являются ядерные материалы и радиоактивные вещества, дальнейшее использование которых не предусматривается.

Опасными признаются отходы, которые включают вредные вещества, обладающие опасными свойствами (токсичностью, взрывоопасностью, пожароопасностью, высокой реакционной способностью) или содержащие возбудителей инфекционных болезней, либо которые могут представлять непосредственную или потенциальную опасность для природной среды и здоровья человека самостоятельно или при вступлении в контакт с другими веществами.

Объективная сторона выражена в:

1) производстве запрещенных видов опасных отходов, их транспортировке, хранении, захоронении;

2) использовании (т.е. применении отходов для производства товаров (продукции), выполнении работ, оказании услуг или для получения энергии) или ином обращении радиоактивных, бактериологических, химических веществ и отходов с нарушением установленных правил, если эти действия создали угрозу причинения вреда здоровью человека или окружающей среде.

Производство в смысле ст. 247 УК представляет собой действия промышленного характера, целенаправленно осуществляемые в рамках избранного технологического процесса таким образом, что они приводят к появлению запрещенных видов опасных

отходов в качестве основного или побочного продукта. Указанные отходы являются побочными при изготовлении химической, радиоактивной или биологической продукции. Им присуще неуничтожение и необезвреживание.

Транспортировка - перемещение с мест производства, сбора, складирования, хранения к месту переработки, захоронения или уничтожения.

Хранение - содержание отходов в объектах их размещения в целях последующего захоронения или обезвреживания.

Захоронение - изоляция отходов, не подлежащих дальнейшему использованию, в специальных хранилищах в целях предотвращения попадания вредных веществ в окружающую природную среду (ст. 1 Федерального закона от 24 июня 1998 г. N 89-ФЗ "Об отходах производства и потребления" <1>).

<1> СЗ РФ. 1998. N 26. Ст. 3009.

Использование отходов - применение отходов для производства товаров (продукции), выполнения работ, оказания услуг или для получения энергии.

В пункте 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14 говорится: "Создание угрозы причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде (ч. 1 ст. 247 УК РФ) подразумевает возникновение такой ситуации либо таких обстоятельств, которые повлекли бы предусмотренные законом вредные последствия, если бы не были прерваны вовремя принятыми мерами или иными обстоятельствами, не зависящими от воли причинителя вреда.

Угроза при этом предполагает наличие конкретной опасности реального причинения вреда здоровью человека или окружающей среде".

Угроза вреда здоровью людей или природной среде считается созданной, если она была реальной, действительной (а не мнимой) и вред не был причинен лишь по счастливой случайности или благодаря вовремя принятым мерам независимо от воли причинителя вреда.

Иное обращение с опасными веществами и отходами представляет собой сложную, многоэтапную деятельность: обезвреживание - освобождение от вредных примесей; утилизация - извлечение полезных продуктов; складирование - временное размещение отходов; сбор - накопление в месте образования.

Состав преступления - формальный; оно окончено с момента совершения перечисленных в ст. 247 УК деяний. Данный состав относится к числу составов поставления в опасность.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления специальный - лицо, в обязанности которого входит соблюдение правил работы с опасными отходами.

Часть 2 ст. 247 УК предусматривает ответственность за те же деяния, повлекшие загрязнение, отравление, заражение окружающей среды, причинение вреда здоровью человека либо массовую гибель животных, а равно совершенные в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Понятие "зона экологического бедствия" определяется нарушением всех звеньев природного комплекса как единого целого (см. ст. 57 "Порядок установления зон экологического бедствия, зон чрезвычайных ситуаций" Федерального закона "Об охране окружающей среды"). Так, нефтяные пятна, связанные с катастрофами на транспорте, приводят к гибели рыбы, планктона, водоплавающих птиц, морских животных, морских растений, полностью загрязняют береговую линию на многие десятки километров, требуют значительных материальных вложений на многие годы для приведения данной зоны в естественное состояние. Зоны экологического бедствия, естественно, опасны и для человека. К таким зонам можно отнести лесные пожары, распространяющиеся на большие площади и связанные с полным, сплошным уничтожением флоры и фауны.

Понятие "чрезвычайная экологическая ситуация" связано с вредом такого рода, когда не затронуты все звенья природного комплекса, но причиняется значительный ущерб, например, рыбным запасам или популяции животных. Чрезвычайная экологическая ситуация нередко связана с деятельностью какого-либо производства, которое выбрасывает большое, превышающее норму содержание вредных, отравляющих веществ. Чрезвычайная экологическая ситуация может быть объявлена как в городе, так и в местах, прилегающих к промышленной зоне.

Часть 3 ст. 247 УК предусматривает ответственность за указанные деяния, повлекшие по неосторожности смерть человека или массовое заболевание людей.

Массовость определена тем, что заболевает значительное число людей. Заболевание может быть связано с возникновением различных хронических заболеваний органов дыхания, крови, кожи и др.

Субъективная сторона преступлений, предусмотренных ч. ч. 2 и 3 ст. 247 УК, характеризуется неосторожной виной в отношении наступающих последствий.

Нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами (ст. 248 УК). Микробиологические и другие биологические агенты или токсины - это живые организмы, в том числе микроорганизмы, вирус и другой биологический агент, а также любое вещество, произведенное живым организмом или полученное методом генной инженерии, либо его производное, могущее вызвать гибель, заболевание или иное неполноценное функционирование человеческого либо другого живого организма.

Патогенами, опасными для человека и животных, являются вирусы (возбудители японского, весенне-летнего клещевого энцефалита, желтой лихорадки, натуральной оспы, белой оспы и др.), риккетсии (возбудители лихорадки Ку, сыпного тифа, траншейной и пятнистой лихорадки Скалистых гор), бактерии (возбудители сибирской язвы, бруцеллеза, холеры, сапа, брюшного тифа, газовой гангрены, столбняка, болезни легионеров и др.), токсины (ботулинические, золотистого стафилококка, столбнячный, холерный и т.п.). Патогены, опасные для животных, - это вирусы (возбудители ящура, бешенства, гриппа птиц и т.п.), бактерии и генетически измененные организмы и их фрагменты. Патогенами, опасными для растений, являются вирусы - возбудители кустистости верхушки бананов, бактерии - возбудители бактериального ожога сахарного тростника, рака цитрусовых, ожога риса; микроскопические грибы - возбудители стеблевой ржавчины пшеницы, инфекционного усыхания цитрусовых и проч. и их генетически измененные формы.

Термин "токсин" означает любое, независимо от происхождения или способа изготовления, ядовитое вещество, выделяемое живым организмом. Оно может быть бактериального, растительного или животного происхождения. Действие токсинов проявляется в угнетении функций живого организма. Наиболее распространены и изучены бактериальные токсины, которые подразделяются на эндотоксины и экзотоксины.

Объективная сторона - нарушение правил безопасности обращения с микробиологическими либо другими биологическими агентами и токсинами, если это повлекло причинение вреда здоровью человека, распространение эпидемий или эпизоотий либо иные тяжкие последствия.

Под распространением эпидемий или эпизоотий следует понимать распространение возбудителей заразных болезней соответственно среди людей (чумы, холеры, оспы и др.) или среди животных (сибирской язвы, сапа, ящура и т.п.).

Эпидемия - непрерывный процесс заболевания людей, характеризующийся значительным распространением заразной болезни. Эпизоотия - аналогичный процесс среди животных. При оценке распространения заразных заболеваний учитывается не только их количество, но и характер болезни. Так, заражение даже небольшого числа людей очень опасной болезнью уже является значительным и признается эпидемией.

Иными тяжкими последствиями следует признать необходимость эвакуации людей, закрытие населенных пунктов, уничтожение продукции сельского хозяйства и т.п.

Состав по конструкции является материальным, преступление окончено с момента наступления указанных в законе последствий.

Субъективная сторона этого состава преступления характеризуется умыслом или неосторожностью.

Субъект - специальный: лицо, допущенное к обращению с указанными выше предметами.

Часть 2 ст. 248 УК предусматривает то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Загрязнение вод (ст. 250 УК). Предмет преступления - вода, чистота которой значима для поддержания должного экобаланса. Под термином "вода" в контексте данной нормы имеются в виду: реки, озера, водохранилища, оросительные системы. Предметом преступления являются поверхностные или подземные воды, а также источники питьевого водоснабжения, т.е. водостоки и водохранилища на них, водоемы (реки, каналы, озера и проч.), дно и берега водных объектов, ледники и снежники, водоносные горизонты, бассейны подземных вод, их месторождения и естественные выходы.

Сравнительный анализ ст. ст. 250 и 252 УК позволяет сделать вывод, что не являются предметом рассматриваемого преступления воды внутренних морей и территориальные воды Российской Федерации.

Хранилища воды, не имеющие экологического значения (отстойники, бассейны, резервуары, колодцы и т.п.), не относятся к предмету рассматриваемого преступления. Их загрязнение, отравление, истощение в зависимости от характера деяния может образовывать состав диверсии (ст. 281 УК), преступления против жизни и здоровья (см. гл. 16 УК), нарушения санитарно-эпидемиологических правил (ст. 236 УК), нарушение правил охраны труда (ст. 143 УК).

Объективная сторона состоит в загрязнении, засорении, истощении либо ином изменении природных свойств воды, если эти действия повлекли причинение существенного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству. Указанные деяния заключаются в сбросе или поступлении в водные объекты иным способом, а также образовании в них вредных веществ, предметов, взвешенных частиц, которые ухудшают качество поверхностных и подземных вод, ограничивают их использование либо негативно влияют на состояние дна и берегов водных объектов.

Истощение вод означает постоянное сокращение запасов и ухудшение качества поверхностных и подземных вод (п. 15 ст. 1 Водного кодекса РФ).

Под иным изменением природных свойств вод понимается любое другое ухудшение их физических, химических или биологических свойств. Различают также тепловое загрязнение, т.е. изменение теплового режима вод, угрожающее развитию и существованию многих видов рыб и иных организмов.

Под загрязнением следует понимать насыщение от определенного уровня чистоты поверхностных или подземных вод, источников питьевого водоснабжения загрязняющими материалами, изменяющими их должные физические, химические или биологические свойства. Нормативы предельно допустимой концентрации (ПДК) выбросов и сбросов утверждаются специально уполномоченными органами РФ в области охраны окружающей природной среды и санитарно-эпидемиологического надзора на основании ряда специальных документов. Различают также тепловое загрязнение, т.е. изменение теплового режима вод, угрожающее развитию и существованию многих видов рыб и иных организмов.

В пункте 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14 указано, что "эксплуатация промышленных, сельскохозяйственных, коммунальных и других объектов с неисправными очистными сооружениями и устройствами, отключение

очистных сооружений и устройств, нарушение правил транспортировки, хранения, использования минеральных удобрений и препаратов, совершение иных действий, повлекших загрязнение водоемов и водных источников и причинивших существенный вред животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству, должны квалифицироваться по соответствующей части статьи 250 УК РФ", т.е. определена взаимосвязь недолжного хозяйствования и уровня чистоты вод.

Объективная сторона включает действия или бездействие, состоящие в загрязнении поверхностных или подземных вод, т.е. сбросе или привнесении в водные объекты вредных веществ, предметов или взвешенных частиц, ухудшающих их состояние, в их засорении, в истощении, т.е. сокращении запасов и ухудшении качества вод, препятствующих их нормальному использованию, либо в ином изменении их природных свойств, например физических - радиационных, лечебных, в ухудшении биологического разнообразия вод, если эти деяния повлекли причинение существенного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству, и причинную связь между ними.

Обязательным признаком объективной стороны данного состава является причинение указанного в законе вреда. По конструкции состав является материальным.

Ущерб сельскохозяйственному производству заключается в том, что приводится в негодное состояние выпас для скота, гибнут посевы.

Существенный вред животному и растительному миру может быть выражен в снижении популяций диких зверей, птиц, усыхании деревьев, кустарников в лесах всех видов. Вред рыбным запасам определен гибелью рыбы, уничтожением нерестилищ, нагульных площадей.

Между указанными деяниями и последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона выражена умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

Часть 2 ст. 250 УК предусматривает причинение вреда здоровью человека или массовую гибель животных, а равно загрязнение вод на территории заповедника или заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Причинение вреда здоровью человека следует рассматривать как расстройство здоровья, вызвавшее временную нетрудоспособность, хронические заболевания, функциональные расстройства и иные более тяжкие нарушения, приведшие к стойкой утрате трудоспособности.

О массовой гибели животных было сказано при анализе ст. 246 УК.

Природными заповедниками объявляются навсегда изъятые из хозяйственного использования и не подлежащие эксплуатации ни в каких иных целях особо охраняемые законом природные комплексы (земля, недра, воды, растительный и животный мир), имеющие природоохранное, научное, эколого-просветительское значение как эталоны естественной природной среды, типичные или редкие ландшафты, места сохранения генетического фонда растений и животных (ст. 58 "Меры охраны природных объектов" Федерального закона "Об охране окружающей среды"). На территории заповедника охраняется весь природный комплекс <1>.

<1> См.: Положение о государственных природных заповедниках в РСФСР, утв. Постановлением Правительства РСФСР от 18 декабря 1991 г. // САПП. 1992. N 4. Ст. 25.

Понятие "заказник" предполагает выделение для охраны как наиболее значимого какого-либо звена из всего природного комплекса, например вид животного, растений (см. ст. 60 "Охрана редких и находящихся под угрозой исчезновения растений, животных и других организмов" Федерального закона "Об охране окружающей среды").

Часть 3 ст. 250 УК предусматривает ответственность за "деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, повлекшие по неосторожности смерть человека".

Загрязнение атмосферы (ст. 251 УК). Предметом преступления является атмосферный воздух, т.е. природная смесь газов приземного слоя атмосферы, сложившаяся в ходе эволюции Земли, за пределами жилых, общественных, производственных помещений и производственных территорий. Загрязнение воздуха производственных помещений при наличии признаков преступления влечет ответственность по ст. 143 УК за нарушение правил охраны труда.

Объективная сторона характеризуется как нарушение правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ либо нарушение правил эксплуатации установок, сооружений и иных объектов, если это повлекло загрязнение или иное изменение природных свойств воздуха.

В статье 251 УК приведен расширенный перечень деяний, оказывающих вредное воздействие на воздух, а не только загрязнение.

Перечень определен текстом Постановления Правительства РФ от 3 августа 1992 г. N 545 "Об утверждении порядка разработки и утверждения экологических нормативов выбросов и сбросов загрязняющих веществ в окружающую природную среду, лимитов использования природных ресурсов, размещения отходов" <1>. Он предусматривает два вида нормативов выбросов и сбросов загрязняющих веществ - предельно допустимые и временно согласованные. Допустимые выбросы устанавливаются соответствующими ГОСТами и ОСТами, например Правилами установления допустимых выбросов вредных веществ промышленными предприятиями.

<1> САПП РФ. 1992. N 6. Ст. 330.

Фактически законодатель в содержании нормы отразил общие требования, сформулированные в гл. V "Нормирование в области охраны окружающей среды" Федерального закона "Об охране окружающей среды".

Под загрязняющими веществами следует понимать любые вредные для человека, флоры, фауны, воды и земли выделения: ядовитые соединения, содержащие, например, ртуть, фтор, мышьяк, пыль, радиоактивные соединения.

Нарушение правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ подразумевает неиспользование (отключение) очищающих установок. Нарушение правил эксплуатации установок - несоблюдение обязательного по времени или по количеству операций цикла очистки воздуха.

Нарушение правил эксплуатации сооружений и иных объектов означает несоблюдение основного цикла производства, например выплавка на сталелитейном заводе изделий, требующих по технологии значительно более жестких правил производственной и экологической безопасности и исходя из этого наличия иных очистных сооружений и циклов.

Обязательным признаком объективной стороны являются общественно опасные последствия в виде загрязнения или иного изменения природных свойств воздуха (к примеру, вредное воздействие тепловой радиации). Между деянием и следствием должна быть установлена причинная связь. Состав преступления материальный.

Субъективная сторона характеризуется умыслом или неосторожностью.

Квалифицирующие признаки указаны в ч. 2 ст. 251 УК - "те же деяния, повлекшие по неосторожности причинение вреда здоровью человека" и в ч. 3 - особо квалифицирующие: "Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, повлекшие по неосторожности смерть человека". По содержанию они совпадают с квалифицирующими признаками, изложенными в ст. 250 УК.

Субъект - специальный: лицо, на которое соответствующими актами возложены обязанности по соблюдению порядка и контролю за выбросами загрязняющих веществ в атмосферу, за эксплуатацией стационарных и передвижных установок, сооружений и иных объектов.

Загрязнение морской среды (ст. 252 УК). Предмет преступления - морская среда, т.е. воды моря, животный и растительный мир, рекреационные зоны, объекты природной среды. В статье использован термин "морская среда". Исходя из аналогии с термином "среда обитания" представляется, что в данном случае подразумевается широкое определение понятия моря как комплекса естественных условий обитания для человека, флоры и фауны, связанного с ним.

УК под морской средой подразумевает внутренние морские воды Российской Федерации, воды открытого моря, территориальные воды (например, Баренцева, Карского морей, Тихого океана).

Внутренние морские воды согласно ст. 1 Федерального закона от 31 июля 1998 г. N 155-ФЗ "О внутренних морских водах, территориальном море и прилегающей зоне Российской Федерации" <1> - воды, расположенные в сторону берега от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря Российской Федерации.

<1> СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3833.

Внутренние морские воды являются составной частью территории Российской Федерации.

К внутренним морским водам относятся воды:

портов Российской Федерации, ограниченные линией, проходящей через наиболее удаленные в сторону моря точки гидротехнических и других постоянных сооружений портов;

заливов, бухт, губ и лиманов, берега которых полностью принадлежат Российской Федерации, до прямой линии, проведенной от берега к берегу в месте наибольшего отлива, где со стороны моря впервые образуется один или несколько проходов, если ширина каждого из них не превышает 24 морские мили;

заливов, бухт, губ и лиманов, морей и проливов с шириной входа в них более чем 24 морские мили, которые исторически принадлежат Российской Федерации, перечень которых устанавливается Правительством РФ и публикуется в "Извещениях мореплавателям".

Понятия внутренних морских и территориальных вод определены в ст. 5 Закона РФ от 1 апреля 1993 г. N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" <1>.

<1> ВВС РФ. 1993. N 17. Ст. 594.

Правовую базу, обеспечивающую безопасные условия пользования морскими водами, образует ряд международных актов, ратифицированных СССР и Россией. Основными из них являются Конвенция об открытом море 1958 г. <1>, Конвенция относительно вмешательства в открытом море в случаях аварий, приводящих к загрязнению нефтью, 1969 г. <2>, Конвенция по предотвращению загрязнения моря сбросами отходов и других материалов 1972 г. <3> с учетом текста Постановления Правительства РФ от 27 апреля 2005 г. N 254 "О принятии поправок к приложениям к Конвенции по предотвращению загрязнения моря сбросами отходов и других материалов от 29 декабря 1972 г."

<1> ВВС СССР. 1962. N 46. Ст. 467.

<2> См.: Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXXI. С. 97 - 106.

<3> См.: Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXXII. С. 540 - 549.

Объективная сторона преступления выражается в действии либо бездействии, связанном с загрязнением морской среды из находящихся на суше источников либо вследствие нарушения правил захоронения или сброса с транспортных средств, с возведенных в море искусственных сооружений веществ и материалов, вредных для здоровья человека и водных биологических ресурсов либо препятствующих правомерному использованию морской среды.

Под нарушением правил захоронения или сброса вредных веществ и материалов следует понимать их умышленное затопление вопреки требованиям Правил охраны от загрязнения прибрежных вод морей (от 12 апреля 1984 г.) и Правил выдачи разрешений на сброс в целях захоронения в море отходов и других материалов, регистрации их характеристик и количества, определения места, времени и метода сброса (от 26 января 1983 г.) <1>.

<1> См.: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 7 июля 1983 г. (с изм. от 16 января 1986 г. и от 18 апреля 1986 г.) "О практике применения судами законодательства об охране природы" // Сборник постановлений Пленума Верховного Суда СССР 1924 - 1986 гг. М., 1987. С. 64 - 80.

Под захоронением подразумевается погружение веществ и материалов в воду и оставление их в водной среде. Преступление считается оконченным с момента сброса.

Под сбросом понимается любое преднамеренное удаление веществ и материалов, их объектов в море.

Искусственные сооружения, возведенные в море, - это, например, платформы, т.е. стационарные технические устройства, предназначенные для выполнения работ в море: буровые установки, маяки, сооруженные в море, и т.д.

Вредными для здоровья людей и водных биологических ресурсов являются яды, ртутные соединения, нефть и нефтепродукты, сульфиды, хлористые вещества, соли и другие вещества, способные уничтожать, отравлять либо заражать живые организмы.

Под препятствованием правомерному использованию морской среды следует понимать невозможность лова рыбы, водных животных, использования воды для опреснения и т.д.

Состав преступления, предусмотренный ч. 1 ст. 252, формальный. Преступление считается оконченным с момента совершения любого из указанных деяний.

Субъективная сторона преступления характеризуется умыслом или неосторожностью.

Субъект - специальный: лицо, на которого возложена обязанность по осуществлению контроля за сбросом в море вредных веществ (директора предприятий, капитаны судов, командиры воздушных судов, должностные лица платформ, работники платформ или члены экипажей, обязанные согласно должностным инструкциям сообщать соответствующим организациям о готовящемся или произведенном сбросе).

Статья 252 УК предусматривает квалифицирующие признаки: причинение существенного вреда здоровью человека, водным биологическим ресурсам, окружающей среде, зонам отдыха либо другим охраняемым законом интересам (ч. 2), а также повлекшие по неосторожности смерть человека (ч. 3).

Порча земли (ст. 254 УК). Предмет преступления - земли, находящиеся в промышленной зоне, сельскохозяйственные угодья, земли отдельных пользователей земельных участков: населенных пунктов, транспорта, связи, энергетики, обороны и иного назначения; земли природоохранного, а также природно-заповедного, оздоровительного, рекреационного и историко-культурного назначения; земли лесного и водного фондов, а

также земли запаса. Таким образом, имеются в виду любые виды земельных участков (угодий): освоенные, осваиваемые либо не осваиваемые человеком, выведенные из оборота независимо от форм собственности на землю или характера владения ею. В смысле рассматриваемой статьи смежным с термином "земля" является понятие "почва" как минерально-органическое образование, поверхностный слой земли, характеризующийся плодородием.

Объективная сторона выражена в ряде деяний: 1) отравление; 2) загрязнение; 3) порча земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности вследствие нарушения правил обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и опасными химическими или биологическими веществами при их хранении, использовании и транспортировке, повлекшие причинение вреда здоровью человека или окружающей среде.

Таким образом, объективная сторона включает три необходимых признака:

а) совершение действий в форме отравления, загрязнения, порчи земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности вследствие нарушения правил обращения с удобрениями, ядохимикатами и т.д.;

б) наступление последствий в виде причинения вреда здоровью человека или окружающей среде. Вред окружающей среде может выражаться в гибели растительности, растительных и иных животных, приведении почвы в состояние, непригодное для использования в сельском хозяйстве или для выполнения экологических функций. Между деянием и наступившими последствиями необходимо установить причинную связь. Порядок определения размеров ущерба от загрязнения земель химическими веществами утвержден Минприроды и Роскомземом в 1993 г. (письмо Минприроды России N 04-25, Роскомзема N 61-5678 от 27 декабря 1993 г.);

в) причинную связь между действиями и опасными последствиями.

Состав преступления материальный.

Субъективная сторона характеризуется умыслом или неосторожностью.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 254 УК предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Часть 3 ст. 254 УК говорит о деяниях, повлекших по неосторожности смерть человека вследствие совершения указанных в ч. 1 или ч. 2 ст. 254 УК действий.

Нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов (ст. 262 УК). Предмет преступления - природные комплексы, взятые государством под охрану.

Природные комплексы - это природные заповедники, природные заказники, национальные природные парки, т.е. изъятые из хозяйственного использования комплексы, включающие землю, недра, воды, растительный и животный мир (ст. ст. 59, 60, 62 Федерального закона "Об охране окружающей среды"). Их перечень и правовой режим устанавливаются в ряде нормативных актов Российской Федерации: Федеральном законе от 14 марта 1995 г. N 33-ФЗ "Об особо охраняемых природных территориях" <1>, Федеральном законе "Об охране окружающей среды", Положении о памятниках природы федерального значения в Российской Федерации, утв. Приказом Минприроды России от 25 января 1993 г. N 15 <2>, и др. В состав земель природоохранного и природно-заповедного назначения включаются участки, в пределах которых есть природные комплексы и объекты, представляющие особую научную или культурную ценность: типичные или редкие ландшафты, сообщества растительных или животных организмов, редкие геологические образования, виды растений и животных. К землям историко-культурного значения относятся территории, на которых располагаются памятники истории и культуры, достопримечательности, в том числе объявляемые заповедными, национальными парками, памятниками природы.

- <1> СЗ РФ. 1995. N 12. Ст. 1024.
<2> Российские вести. 1993. N 33.

Статья 6 Закона РФ от 21 февраля 1992 г. N 2395-1 "О недрах" в ред. Федерального закона от 3 марта 1995 г. N 27-ФЗ <1> предусматривает предоставление недр для образования особо охраняемых геологических объектов: научные и учебные полигоны, геологические заповедники, заказники, памятники природы, пещеры и другие подземные полости.

- <1> ВВС. 1992. N 16. Ст. 834; СЗ РФ. 1995. N 10. Ст. 823.

Перечень особо охраняемых объектов природы закреплен Федеральным законом "Об особо охраняемых природных территориях": государственные природные заповедники, в том числе биосферные; национальные парки; природные парки; государственные природные заказники; памятники природы; дендрологические парки и ботанические сады; лечебно-оздоровительные местности и курорты (ст. 2).

Статья 6 Федерального закона "Об особо охраняемых природных территориях" указывает, что "государственные природные заповедники являются природоохранными, научно-исследовательскими и эколого-просветительскими учреждениями, имеющими целью сохранение и изучение естественного хода природных процессов и явлений, генетического фонда растительного и животного мира, отдельных видов и сообществ растений и животных, типичных и уникальных экологических систем".

Положение о национальных природных парках РФ утверждается федеральным органом власти в области охраны окружающей среды.

Статья 12 Федерального закона "Об особо охраняемых природных территориях" определяет, что "национальные парки являются природоохранными, эколого-просветительскими и научно-исследовательскими учреждениями, территории (акватории) которых включают в себя природные комплексы и объекты, имеющие особую экологическую, историческую и эстетическую ценность, и предназначены для использования в природоохранных, просветительских, научных и культурных целях и для регулируемого туризма".

Объективная сторона преступления выражается в нарушении режима заповедников, заказников, национальных парков, памятников природы и других особо охраняемых государством территорий, повлекшем причинение значительного ущерба. Под нарушением режима законодатель имеет в виду самый широкий спектр общественно опасных деяний: уничтожение, повреждение или иную порчу путем сожжения, затопления, вырубки, загрязнения и т.п.

Понятия заповедников и заказников раскрывались при анализе ст. 250 УК.

Состав по конструкции материальный, так как предусматривает наступление последствий в виде значительного ущерба. Признание ущерба значительным - вопрос факта и зависит от обстоятельств конкретного уголовного дела. Между деянием и последствием должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона характеризуется умыслом или неосторожностью.

Субъект - лицо, достигшее 16 лет.

§ 3. Преступления, посягающие на основы должной сохранности недр

Непосредственный объект данной категории преступлений - общественные отношения по охране и рациональному использованию полезных ископаемых, содержащихся в недрах земли.

Нарушение законодательства Российской Федерации о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне Российской Федерации (ст. 253 УК). В соответствии со ст. 1 Федерального закона от 30 ноября 1995 г. N 187-ФЗ "О континентальном шельфе Российской Федерации" <1> континентальный шельф включает морское дно и недра подводных районов, находящиеся за пределами территориального моря РФ на всем протяжении естественного продолжения ее сухопутной территории до внешней границы подводной окраины материка. В Российской Федерации предусмотрено исключительное право государства на разрешение и проведение буровых работ для любых целей, морских научных исследований, прокладки и эксплуатации подводных кабелей и трубопроводов.

<1> СЗ РФ. 1995. N 49. Ст. 4694.

Внутренней границей континентального шельфа является внешняя граница территориального моря. Внешняя граница континентального шельфа находится на расстоянии 200 морских миль от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря, при условии, что внешняя граница подводной окраины материка не простирается на расстояние более чем 200 морских миль.

Подводной окраиной материка является продолжение континентального массива Российской Федерации, включающего в себя поверхность и недра континентального шельфа, склона и подъема.

Исключительная экономическая зона представляет собой район, находящийся за пределами территориального моря, шириной не свыше 200 морских миль, для которого международное право установило особый правовой режим (ст. ст. 55 - 57 Конвенции ООН по морскому праву от 10 декабря 1982 г. <1>).

<1> См.: Международное публичное право. Сборник документов / Сост. К.А. Бекашев, А.Г. Ходаков. М., 1996. Т. 2. С. 255 - 256; Конвенция ООН по морскому праву ратифицирована Федеральным законом от 26 февраля 1997 г. N 30-ФЗ // СЗ РФ. 1997. N 9. Ст. 1013.

Правовой режим морской исключительной экономической зоны определяется Федеральным законом от 17 декабря 1998 г. N 191-ФЗ "Об исключительной экономической зоне Российской Федерации" <1>.

<1> СЗ РФ. 1998. N 51. Ст. 6273.

Объективная сторона определена перечнем деяний:

- 1) незаконное возведение сооружений на континентальном шельфе РФ;
- 2) незаконное создание вокруг них или в исключительной экономической зоне РФ зон безопасности;
- 3) нарушение правил строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации возведенных сооружений и средств обеспечения безопасности морского судоходства.

Обязательный признак объективной стороны - место преступления: континентальный шельф или исключительная экономическая зона РФ.

Данный состав по конструкции формальный; преступление окончено с момента совершения любого из перечисленных в ст. 253 УК деяний.

Субъективная сторона преступления выражена прямым умыслом.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 253 УК предусматривает квалифицированный вид преступления: исследование, разведка, разработка естественных богатств континентального шельфа РФ или исключительной зоны РФ, проводимые без соответствующего разрешения.

Порядок выдачи разрешений и их содержание предусмотрены соответствующими нормативно-правовыми актами. Основания, определяющие обязательность получения разрешения, должны быть указаны исчерпывающим образом и расширительному толкованию не подлежат.

Исследование, разведка, разработка естественных богатств континентального шельфа и исключительной экономической зоны РФ определены как действия, совершаемые в виде промысла, на промышленной основе либо в целях промысла. Естественными богатствами являются минеральные и прочие неживые ресурсы поверхности и недр морского дна, живые организмы "сидячих видов", которые прикреплены к морскому дну или под ним либо способны передвигаться по дну или в его недрах (п. 4 ст. 77 Конвенции ООН по морскому праву 1982 г.), а также водоросли.

Нарушение правил охраны и использования недр (ст. 255 УК). Отношения, возникающие в процессе использования и охраны недр, регулируются Законом РФ от 21 февраля 1992 г. N 2395-1 "О недрах".

Этот акт содержит правовые и экономические основы комплексного рационального использования и охраны недр.

Недра являются частью земной коры, расположенной ниже почвенного слоя и дна водоемов, простирающейся до глубин, доступных для геологического изучения и освоения.

Предмет преступления - содержимое недр: полезные ископаемые, добыча и использование которых природопользователями требуют специального разрешения, в том числе уголь, нефть, руды, драгоценные металлы и драгоценные камни.

Предметом данного состава могут быть и драгоценные камни, которые находятся в естественном природном состоянии в виде природного ресурса в недрах земли.

Объективная сторона преступления выражается в нарушении правил охраны и использования недр:

1) при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию, а также эксплуатации горнодобывающих предприятий или подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых;

2) при самовольной застройке площадей залегания полезных ископаемых, если эти деяния повлекли причинение значительного ущерба.

Статья 255 УК является специальной нормой по отношению к ст. 246 УК и формулирует признаки нескольких составов преступления, различающихся между собой по характеру объективной стороны.

Промышленную разработку недр производят государственные и иные предприятия и граждане на основании лицензии, удостоверяющей горный отвод.

Подробное изложение перечня деяний, связанных с нарушением правил охраны и использования недр, определено в Законе о недрах, где указаны основные права и обязанности пользователя недр, требования по рациональному использованию и охране недр, по безопасному ведению работ, связанных с использованием недрами.

Наиболее часто встречающимися нарушениями правил разработки недр следует считать: самовольную разработку месторождений полезных ископаемых при отсутствии лицензии; разработку недр вне пределов предоставленного пользователю горного отвода; осуществление таких видов пользования недрами, которые не указаны в лицензии, добыча сырья сверх установленного в лицензии и др.

Самовольная застройка площадей залегания полезных ископаемых - это возведение любых сооружений, включая непромышленные, без соответствующего разрешения специально уполномоченных органов, если обязательность такого разрешения установлена нормативно-правовыми актами. При этом соблюдение правил собственно застройки при отсутствии указанного разрешения не устраняет ее незаконности.

Состав преступления материальный. Обязательным признаком объективной стороны является наступление последствия - причинение значительного ущерба.

Значительный ущерб связан с выведением из эксплуатации месторождений полезных ископаемых, потерями запасов, их экологической значимости, возможности дальнейшего пользования недрами и восстановления нарушенных естественных свойств недр.

Между указанными в законе нарушениями и значительным ущербом должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона характеризуется умыслом или неосторожностью.

Субъект - лицо, осуществляющее проектирование, размещение, строительство горнодобывающих предприятий и достигшее 16 лет.

§ 4. Преступления, посягающие на объекты животного и растительного мира (фауны и флоры)

Непосредственным объектом данной категории преступлений являются общественные отношения по сохранности и рациональному использованию ресурсов животного и растительного мира, находящихся в естественных условиях обитания или искусственно созданных человеком.

Нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений (ст. 249 УК). Предмет данного преступления - дикий и домашний скот, птицы, рыбы, звери и иные животные, а также насаждения, лесная и иная растительность.

Объективная сторона выражена в нарушении ветеринарных правил, повлекшем распространение эпизоотий или иные тяжкие последствия.

Ветеринарные правила - это установленные в целях борьбы с эпизоотиями, заразными и массовыми незаразными болезнями животных (как домашних, так и изъятых в установленном порядке из окружающей среды диких животных) правила проведения ветеринарно-санитарных, лечебных, ветеринарно-профилактических мероприятий, карантинные правила, порядок ликвидации очагов заболеваний.

Нарушение может состоять как в действии, так и в бездействии. Перечень ветеринарных правил изложен в Законе РФ от 14 мая 1993 г. N 4979-1 "О ветеринарии" <1>.

<1> ВВС РФ. 1993. N 24. Ст. 857.

Состав преступления - материальный, его обязательными признаками являются последствия в виде распространения эпизоотий или наступления иных тяжких последствий.

Понятие эпизоотии раскрывалось при анализе ст. 248 УК. Количественным ее критерием является массовость, охват большого поголовья скота, возможность значительного распространения. К иным тяжким последствиям следует отнести причинение существенного ущерба (массовый падеж скота или тяжелое заболевание хотя бы одного человека).

Субъективная сторона характеризуется умыслом или неосторожностью.

Субъект преступления - лицо, которое должно обеспечивать или соблюдать ветеринарные правила или правила, установленные для борьбы с болезнями и вредителями растений, достигшее 16 лет.

Часть 2 ст. 249 УК предусматривает ответственность за нарушение правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений, повлекшее по неосторожности тяжкие последствия.

К тяжким последствиям следует отнести массовое распространение болезней растений на значительных площадях (эпифитотия); уничтожение или гибель большого количества сельскохозяйственных культур (на больших площадях посевов) и т.п.

Незаконная добыча (вылов) водных биологических ресурсов (ст. 256 УК). Предмет преступления - рыбы различных пород; морские и пресноводные животные (моржи, тюлени, сивучи, морские львы, дельфины, нерпы), пресноводные и морские беспозвоночные иглокожие (раки, крабы, кальмары, осьминоги и т.п.), промысловые морские растения. Предмет преступления образуют только водные животные, находящиеся в природной среде в естественном состоянии. Рыба или иные водные животные, выращиваемые рыбхозами, колхозами и другими хозяйствующими субъектами в специально устроенных или приспособленных водоемах, рыба, добытая этими организациями или хотя бы и находящаяся еще в сетях и иных ловчих устройствах, может быть предметом хищения чужого имущества, так как в этих случаях предмет посягательства обособлен трудом добытчика от естественной природной среды и приобрел качество товара (п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14).

Объективная сторона выражена в незаконной добыче (вылове) водных биологических ресурсов, если это деяние совершено:

а) с причинением крупного ущерба;

б) с применением самоходного транспортного плавающего средства или взрывчатых и химических веществ, электричества либо иных способов массового истребления указанных водных животных и растений;

в) в местах нереста или на миграционных путях к ним;

г) на особо охраняемых природных территориях либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Добыча признается незаконной, если она ведется с нарушением установленных законодательством правил добычи указанных выше рыб и животных, т.е. без надлежащего на то разрешения или при обстоятельствах, указанных в п. п. "а" - "г" ч. 1 ст. 256 УК.

Для привлечения лица к ответственности достаточно наличия любого из этих нарушений. Преступным может быть признан и единичный случай незаконной добычи.

Диспозиция нормы носит бланкетный характер.

На территории РФ действует Положение об охране рыбных запасов и о регулировании рыболовства в водоемах СССР, утв. Постановлением Совета Министров СССР от 15 сентября 1958 г., с последующими изменениями и дополнениями <1>.

<1> СП СССР. 1958. N 16. Ст. 127.

Основными нормативными актами являются: Федеральный закон "Об охране окружающей среды", Федеральный закон от 24 апреля 1995 г. N 52-ФЗ "О животном мире" <1>, правила рыболовства, действующие на территории соответствующих бассейновых управлений.

<1> СЗ РФ. 1995. N 17. Ст. 1462.

Местом незаконной добычи следует признать только территориальные воды РФ, ее внутренние моря, озера, пруды, водохранилища и их придаточные воды.

Разъясняется, что при решении судами вопроса о том, является ли ущерб, причиненный незаконной добычей водных животных и растений или незаконной охотой, крупным, нужно учитывать количество добытого, поврежденного или уничтоженного, распространенность животных, их отнесение к специальным категориям, например к редким и исчезающим видам, экологическую ценность, значимость для конкретного места обитания, охотничьего хозяйства, а также иные обстоятельства содеянного.

В случае причинения крупного ущерба незаконной добычей водных животных и растений либо незаконной охотой необходимо установить причинную связь между действиями виновного и их последствиями.

При этом судам надлежит в каждом конкретном случае, квалифицируя содеянное, исходить не только из стоимости добытого и количественных критериев, но и учитывать причиненный экологический вред, т.е. вред, в целом нанесенный животному и растительному миру.

К такому вреду следует, в частности, относить ущерб, причиненный "...уничтожением мест нереста, гибелью большого количества мальков при незаконном занятии водным добывающим промыслом, отловом или уничтожением животных и растений, занесенных в Красную книгу РФ" (п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14).

Пункт "б" ч. 1 ст. 256 УК исходит из требований Правил рыболовства, запрещающих, например, перегораживать орудиями лова более двух третей ширины реки, пролива и протоки, применять взрывчатые и отравляющие вещества, огнестрельное оружие, электрический ток, остроги, другие колющие орудия лова, сети для лова осетровой рыбы, сети с ячеей меньше установленного размера.

В пункте 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ говорится: "...разграничение уголовно наказуемой добычи водных животных и растений (ст. 256 УК РФ) и аналогичного административного проступка необходимо проводить по признакам наличия крупного ущерба, применения самоходного транспортного плавающего средства или взрывчатых и химических веществ, электротока либо иных способов массового истребления, а также по обстоятельствам места совершения деяния (места нереста или миграционные пути к ним, территории заповедника, заказника, зоны экологического бедствия или зоны чрезвычайной экологической ситуации)".

Состав преступления, предусмотренного п. "а" ч. 1 ст. 256 УК, - материальный. Между деянием и последствием (крупный ущерб) должна быть установлена причинная связь. В остальных случаях ч. 1 ст. 256 УК предусматривает формальный состав: преступление будет считаться оконченным, даже если не удалось добыть водных животных и растения.

В пункте 17 цитированного Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1992 г. N 14 указывается: "... преступления, предусмотренные ст. ст. 256, 258 УК РФ, считаются оконченными с момента начала добычи, выслеживания, преследования, ловли независимо от того, были ли фактически добыты водные животные и растения, рыба или иные животные.

Преступления, связанные с причинением крупного ущерба, образуют оконченный состав лишь при наличии реального ущерба".

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект - лицо, достигшее 16 лет.

Часть 2 ст. 256 УК предусматривает ответственность за незаконную добычу котиков, морских бобров или иных морских млекопитающих в открытом море или в запретных зонах.

Предмет посягательства определен в диспозиции нормы. Морской котик - ценный пушной зверь, млекопитающее семейства ушастых тюленей. Морской бобр - млекопитающее семейства куньих (калан, камчатский бобр, морская выдра). Иные морские млекопитающие - киты, морские львы, касатки.

Открытое море - это море за пределами 12-мильной морской полосы от побережья в районах зверобойного промысла РФ и в районах действия Временной конвенции о сохранении котиков северной части Тихого океана от 9 февраля 1957 г. <1>.

<1> ВВС СССР. 1964. N 17. Ст. 200.

Запретные зоны - это прибрежные территории, являющиеся местом постоянного или временного обитания котиков, бобров, морских львов, в том числе и лежбища.

Часть 3 ст. 256 УК предусматривает более опасный вид данного преступления: совершение указанных выше деяний лицом с использованием своего служебного положения либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Пункт 10 действующего Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. оговаривает, что "...ст. ст. 256, 258 и 260 УК РФ специально предусматривается ответственность за преступления, совершенные с использованием служебного положения. Исходя из этого содеянное следует квалифицировать только по указанным нормам об экологических преступлениях без совокупности со статьями, предусматривающими ответственность за должностные преступления, либо за злоупотребление полномочиями лицами, выполняющими управленческие функции в коммерческой и иной организации".

Нарушение правил охраны водных биологических ресурсов (ст. 257 УК). Предмет преступления - водные биологические ресурсы - не только рыба различных видов, включая молодь (рыбные запасы), но и иные водные животные (раки, крабы, организмы "сидячих" видов, водные пушные млекопитающие и др.), а также кормовые организмы животного происхождения и водная растительность, образующие в совокупности кормовые запасы рыб и других водных животных.

Объективная сторона заключается: в производстве сплава древесины; в строительстве мостов, дамб; в транспортировке древесины и других лесных ресурсов; в осуществлении взрывных и иных работ; в эксплуатации водозаборных сооружений и перекачивающих механизмов с нарушением правил охраны водных биологических ресурсов, если эти деяния повлекли массовую гибель рыбы или других водных биологических ресурсов, уничтожение кормовых запасов в значительных размерах либо иные тяжкие последствия.

Под иными тяжкими последствиями следует понимать уничтожение мест размножения рыбы или значительного количества икры, нарушение экологического равновесия биосистемы и т.п.

Правила, регулирующие в целях охраны рыбных запасов порядок производства лесосплава или взрывных работ, установлены в нормативных актах, например в указании Генпрокуратуры от 20 декабря 1996 г. N 7/4-1386-96 "Об усилении координации и взаимодействия в борьбе с посягательствами на рыбные запасы, о порядке оформления и передачи материалов о нарушениях правил охраны рыбных запасов и незаконной добыче водных животных и растений в правоохранительные органы".

Состав по законодательной конструкции материальный. Необходимый признак объективной стороны - наступление последствий в виде массовой гибели рыб или других водных животных, либо уничтожения в значительных размерах кормовых запасов, либо иных тяжких последствий. Между указанными в законе действиями и последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона деяния выражена умыслом или неосторожностью.

Субъектом являются лица, хозяйственная деятельность которых заключается в организации производства лесосплава или взрывных работ, либо ведущие строительство, либо использующие водные запасы для осуществления процессов производства.

Незаконная охота (ст. 258 УК). Основными нормативными актами, регулирующими правомерность охоты, являются: Федеральный закон "О животном мире"; правила охоты, утвержденные органами исполнительной власти субъектов РФ, приказы Минсельхоза России.

Предмет преступления - дикие звери и птицы, обитающие, а также выпущенные в целях разведения в охотничьи угодья РФ, независимо от того, в чьем ведении находится территория, на которой они обитают.

Объективная сторона выражена в действии - незаконной охоте. Охота - это выслеживание, преследование с целью добычи, отлов, убой и иная добыча диких животных. Незаконной признается охота без разрешения (лицензии), осуществляемая лицом, которое не имеет права на охоту, т.е. не достигло 18 лет, не является членом

общества охотников либо получило лицензию без установленных законом оснований. Незаконна также охота с нарушением условий места, времени, способов, орудий, количества добытого. В пункте 12 Постановления Пленума Верховного Суда от 5 ноября 1998 г. N 14 разъяснено, что "...охотой признаются такие действия, как выслеживание с целью добычи, преследование и сама добыча диких птиц и зверей.

Признаками незаконной охоты являются охота без соответствующего разрешения либо вопреки специальному запрету, либо лицом, не имеющим права на охоту или получившим лицензию без необходимых оснований, либо осуществляемая вне отведенных мест, в запрещенные сроки, запрещенными орудиями и способами".

Перечень объектов животного мира, отнесенных к объектам охоты, утвержден Постановлением Правительства РФ от 26 декабря 1995 г. N 1289 <1>. Не относятся к объектам охоты животные, хотя и указанные в Перечне, но занесенные в Красную книгу РФ.

<1> СЗ РФ. 1996. N 2. Ст. 120.

Охота, согласно ст. 258 УК, признается преступной, если это деяние совершено:

а) с причинением крупного ущерба. Согласно п. 16 цитированного Постановления Пленума Верховного Суда РФ к такому вреду следует, в частности, относить ущерб, причиненный отстрелом зубра, лося, оленя;

б) с применением механического транспортного средства или воздушного судна, взрывчатых веществ, газов и иных способов массового уничтожения птиц и зверей. Иными способами следует признать использование ядохимикатов, выжигание растительности в местах концентрации животных, собирание яиц и др.;

в) в отношении птиц и зверей, охота на которых полностью запрещена. Под полным понимается запрещение осуществлять в любое время года все виды охоты (промысловой, спортивной, любительской) на определенные виды птиц и зверей вследствие их особой ценности. Перечень таких редких и исчезающих животных дается в правилах охоты. Запрещается также добывание птиц и зверей, занесенных в красную книгу. Редкие и находящиеся под угрозой исчезновения животные включаются в Красную книгу РФ и красные книги субъектов РФ (ст. 60 Федерального закона "Об охране окружающей среды");

г) на территории заповедника, заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Указанные признаки определены в п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14, где говорится: "Разграничение незаконной охоты, наказуемой в уголовном порядке (ст. 258 УК РФ), и административного проступка - нарушения правил охоты следует производить по квалифицирующим признакам состава преступления: причинение крупного ущерба, применение механического транспортного средства или воздушного судна, взрывчатых веществ, газов и иных способов массового уничтожения птиц и зверей, а также если деяние совершено в отношении птиц и зверей, охота на которых полностью запрещена, либо на территории заповедника, заказника, либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации".

Перечни запрещенных орудий и способов охоты указываются в правилах охоты.

По законодательной конструкции состав следует признавать формально-материальным. Действия, указанные в п. п. "б", "в" и "г" ч. 1 ст. 258 УК, образуют формальный состав. Преступление (за исключением незаконной охоты, причинившей крупный ущерб) считается оконченным с момента начала выслеживания или преследования птиц и зверей независимо от того, были ли они добыты (п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда от 5 ноября 1998 г. N 14). В пункте "а" ч. 1 ст. 258 УК указан материальный состав - необходимы последствие в виде крупного ущерба и причинная связь между деянием и последствием.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект общий - лицо, достигшее 16 лет.

Часть 2 ст. 258 УК предусматривает более опасный вид этого преступления: то же деяние, совершенное лицом с использованием своего служебного положения или группой лиц по предварительному сговору либо организованной группой. Незаконная охота, совершенная лицом с использованием служебного положения, дополнительной квалификации по ст. ст. 201, 285 УК не требует, поскольку содеянное охватывается ч. 2 ст. 258 УК (п. 10 указанного Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14).

Уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации (ст. 259 УК). В ряде случаев права государства на определенные ресурсы природы ограничены. Эти отношения регулируются текстом Международной Красной книги Международного союза охраны природы и природных ресурсов (МСОП).

Отношения в области охраны животных регулируются Федеральным законом "О животном мире".

Наличие в УК рассматриваемого состава является правовым отражением неблагоприятной ситуации в деле сохранения целых видов, популяций. Так, морские котики и бобры полностью запрещены для промысла.

Предмет преступления - критические места обитания организмов, занесенных в Красную книгу РФ, являющихся объектом исключительной федеральной государственной собственности, подлежащих особой охране. К таковым следует отнести: Курильские острова и лежбища на Командорских островах (для котиков); озера Прикаспия (для розового фламинго) и др.

Под средой обитания ст. 1 Федерального закона "О животном мире" понимает природную среду, в которой объекты животного мира обитают в состоянии естественной свободы. Статья 24 указанного Закона запрещает любые действия, приводящие к гибели и нарушению среды обитания объектов животного мира, занесенных в Красную книгу РФ; ст. 22 в качестве места обитания называет места постоянной концентрации объектов животного мира, в том числе в период размножения или зимовки, и устанавливает их правовой статус.

Включение в Красную книгу означает: повсеместное изъятие животных и растений из хозяйственного оборота и полный запрет на какое-либо использование. Порядок ведения Красной книги РФ определяется Постановлением Правительства от 19 февраля 1996 г. N 158 "О Красной книге Российской Федерации" <1>.

<1> СЗ РФ. 1996. N 9. Ст. 808.

Критическими местами обитания организмов, занесенных в Красную книгу, следует признать те части земли, которые для них незаменимы. Причем не играет роли, определено ли это земной или водной средой обитания. Они исключительно важны для размножения данной популяции, вида. В этом, например, выражается исключительность озера Байкал для определенных видов рыб.

Объективная сторона состоит в уничтожении критических мест обитания для организмов, занесенных в Красную книгу РФ, повлекшем гибель популяций этих организмов.

Последствия данного преступления - гибель популяции, т.е. совокупности особей одного вида, в течение большого числа поколений населяющих определенное пространство и обеспечивающих эволюционную устойчивость всего вида данных организмов; их гибель может привести к исчезновению отдельных видов организмов с лица Земли, к нарушениям в экосистемах, почвообразующих процессах, опылении растений и т.п.

Состав по конструкции материальный, так как ответственность связана с наступлением последствий - гибелью целых популяций организмов. Между деянием и последствием должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона характеризуется умыслом или неосторожностью.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Незаконная рубка лесных насаждений (ст. 260 УК). Все леса и предоставленные для ведения лесного хозяйства земли образуют лесной фонд РФ. Отношения, возникающие при пользовании лесным фондом, регулируются Лесным кодексом РФ.

Кодекс определяет лесной фонд как состоящий из лесов и предоставленных для ведения лесного хозяйства земель и указывает, что в лесной фонд не входят: защитные лесные насаждения и другая растительность на землях сельскохозяйственного назначения; защитные лесные насаждения на полосах отвода железных, автомобильных дорог и каналов; озеленительные насаждения и группы деревьев в городах и других населенных пунктах, произрастающие на землях, не отнесенных к городским лесам; деревья и группы деревьев на приусадебных, дачных и садовых участках.

Статья 1 Лесного кодекса РФ выделяет принцип подразделения лесов на виды по целевому назначению и установление категорий защитных лесов в зависимости от выполняемых ими полезных функций. Статья 10 "Подразделение лесов по целевому назначению" указывает:

"1. Леса, расположенные на землях лесного фонда, по целевому назначению подразделяются на защитные леса, эксплуатационные леса и резервные леса.

2. Леса, расположенные на землях иных категорий, могут быть отнесены к защитным лесам.

3. Особенности использования, охраны, защиты, воспроизводства защитных лесов, эксплуатационных лесов и резервных лесов устанавливаются статьями 102 - 109 настоящего Кодекса".

Глава 15 "Защитные леса и особо защитные участки лесов" предусматривает нормы, регламентирующие правовой режим: лесов, расположенных на особо охраняемых природных территориях (ст. 103); лесов, расположенных в водоохранных зонах (ст. 104); лесов, выполняющих функции защиты природных и иных объектов (ст. 105); ценных лесов (ст. 106); особо защитных участков лесов (ст. 107). Глава 16 "Эксплуатационные леса, резервные леса" выделяет в ст. 108 эксплуатационные леса и в ст. 109 резервные леса. Данные нормы достаточно полно определяют статус указанных категорий леса, исходя из их целевого назначения.

Следует отметить, что ст. 260 УК предусматривает ответственность не за все виды незаконного лесопользования, а только за незаконную порубку деревьев, кустарников и лиан.

Предмет рассматриваемого преступления - деревья, кустарники и лианы на корню, т.е. находящиеся в естественном природном состоянии. В пункте 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14 говорится: "При рассмотрении дел, связанных с незаконной порубкой, а равно повреждением до степени прекращения роста деревьев, кустарников и лиан (ст. 260 УК РФ), судам необходимо иметь в виду, что предметом преступного посягательства являются деревья, кустарники и лианы, произрастающие на землях лесного фонда, в лесах, не входящих в лесной фонд, на землях транспорта, населенных пунктов (поселений), на землях водного фонда и землях иных категорий... Не являются предметом экологического преступления деревья и кустарники, произрастающие на землях сельскохозяйственного назначения, за исключением лесозащитных насаждений, на приусадебных дачных и садовых участках, ветровальные, буреломные деревья и т.п., если иное не предусмотрено специальными правовыми актами. Завладение теми деревьями, которые срублены и приготовлены к складированию, сбыту или вывозу другими лицами, следует квалифицировать как хищение чужого имущества".

Законодатель оговорил непосредственно в диспозиции ст. 260 УК деревья, кустарники и лианы, не входящие в лесной фонд. Порубка не входящих в государственный лесной фонд защитных и озеленительных насаждений на землях транспорта, водного фонда и землях иных категорий квалифицируется как незаконная порубка леса.

Объективная сторона выражается в незаконной порубке, а равно в повреждении до степени прекращения роста деревьев, кустарников и лиан в лесах первой группы либо в особо защитных участках лесов всех групп, а также деревьев, кустарников и лиан, не входящих в лесной фонд или запрещенных к рубке, если эти деяния совершены в значительном размере.

Участки лесного фонда предоставляются в пользование на основании специальных разрешительных документов: лицензии, лесорубочного билета (ордера), лесного билета.

Под незаконной порубкой признается любой способ отделения дерева и кустарника от корня (срубание, спиливание, корчевание и т.п.) без разрешения. Право на порубку дает лесная декларация, лесорубочный билет, ордер и (или) лесной билет (ст. 26 Лесного кодекса РФ).

Под незаконной порубкой следует понимать рубку деревьев, кустарников и лиан: без лесорубочного билета, ордера; по лесорубочному билету, ордеру, выданному с нарушением действующих правил рубок; осуществляемую не на том участке или за его границами; сверх установленного количества; не тех пород или не подлежащих рубке деревьев, кустарников и лиан, как указано в лесорубочном билете, ордеру; до или после установленных в лесорубочном билете, ордеру сроков рубки; запрещенных к рубке после принятия решения о приостановлении, ограничении или прекращении деятельности лесопользователя или права пользования участком лесного фонда (п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14).

Состав по конструкции является материальным, так как УК предусматривает деяния, совершенные в значительном размере. Между деянием и ущербом должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 предусматривает более опасный вид данного преступления: незаконную порубку, а равно повреждение до степени прекращения роста деревьев, кустарников и лиан в лесах всех групп, а также насаждений, не входящих в лесной фонд, если эти деяния совершены: а) группой лиц; б) лицом с использованием своего служебного положения; в) в крупном размере.

Вопрос об ответственности должностных лиц, использующих свое служебное положение, решается так же, как и при применении ст. ст. 256, 258 УК (п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14).

Часть 3 устанавливает ответственность за деяния, предусмотренные ч. ч. 1 и 2, совершенные в особо крупном размере, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Примечание к ст. 260 УК признает значительным размером ущерб, причиненный деревьям, кустарникам и лианам, исчисленный по утвержденным Правительством РФ таксам, превышающий 10 тыс. руб., крупным размером - 100 тыс. руб., особо крупным размером - 250 тыс. руб.

Уничтожение или повреждение лесных насаждений (ст. 261 УК). Предмет преступления - лесные и иные насаждения (см. анализ преступления, предусмотренного ст. 260 УК). Лесные насаждения - это значительные земельные площади, покрытые дикорастущими деревьями и кустарниками.

Объективная сторона состоит в уничтожении или повреждении лесных и иных насаждений в результате неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности.

Уничтожение означает полное сгорание лесных и иных насаждений или полное превращение их в сухостой в результате воздействия загрязняющих и отравляющих веществ, отходов, выбросов и отбросов.

Под повреждением имеется в виду сгорание указанной древесно-кустарниковой растительности частично, деградация ее на определенных участках леса до степени прекращения роста, заражение болезнями, вызывающими опадание листвы, повреждение древесины (трухлявость, засыхание), существенная утрата ее качества в результате размножения вредителей в загрязненном лесу и т.п.

Неосторожное обращение с огнем может выразиться в нарушении специальных правил безопасности и общих мер предосторожности.

Источниками повышенной опасности применительно к данному составу могут быть признаны транспортные средства, механизмы, электрооборудование, горючие жидкости, огнестрельное оружие и т.п.

Состав преступления - материальный; обязательным признаком является последствие (уничтожение или повреждение лесных и иных насаждений, причиняющее материальный ущерб). Между деянием и последствием должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 261 УК, характеризуется неосторожной виной.

Субъект - лицо, достигшее 16 лет.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 261 УК, заключается в уничтожении или повреждении указанных выше предметов путем поджога, другим общеопасным способом либо в результате загрязнения или иного негативного воздействия. Способами уничтожения или повреждения наряду с поджогом являются затопление, взрывы и др.

Преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 261 УК РФ, совершается только умышленно.

Глава XIII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ БЕЗОПАСНОСТИ ДВИЖЕНИЯ И ЭКСПЛУАТАЦИИ ТРАНСПОРТА

§ 1. Общая характеристика и виды преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта

В УК преступлениям против безопасности движения и эксплуатации транспорта посвящена самостоятельная глава. Их видовым объектом являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность функционирования различных видов транспорта.

В уголовном праве существует общее требование, согласно которому преступления, объединенные в одну главу, должны составлять в совокупности единую систему, что в гл. 27 УК соблюдено не в полной мере. Так, в специальной литературе отмечалось, что к транспортным преступлениям не следовало относить деяния, предусмотренные ст. ст. 270 и 271 УК (неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие и нарушение правил международных полетов). Первое из них представляет собой частный случай оставления в опасности, а второе скорее посягает на порядок управления <1>.

<1> См., например: Чучаев А.И. Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта. Ульяновск, 1997. С. 17.

Ряд авторов сомневаются по поводу обоснованности отнесения к рассматриваемой группе преступлений нарушения правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов (ст. 269 УК), отмечая, что нарушение правил

строительства трубопроводов не вписывается в общую характеристику транспортных преступлений <1>.

<1> См., например: Коробеев А.И. Уголовная ответственность за нарушение правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов // Уголовное право: стратегия развития в XXI веке. М., 2004. С. 401.

Непосредственным объектом различных преступлений, входящих в гл. 27 УК, следует признать общественные отношения, обеспечивающие безопасность функционирования конкретного вида транспорта.

Предмет анализируемых преступлений разнообразен, но в обобщенном виде им является транспорт.

Диспозиции всех норм о транспортных преступлениях, сопряженных с нарушением определенных правил, носят бланкетный характер. Чтобы вменить в вину нарушение конкретных правил, необходимо установить, какие именно правила безопасности движения или эксплуатации транспорта были нарушены, поэтому помимо УК следует обратиться к нормативному акту другой отрасли права, предусматривающему эти правила. К ним относятся Воздушный кодекс РФ, Водный кодекс РФ, Федеральный закон от 10 января 2003 г. N 17-ФЗ "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации" <1>, Федеральный закон от 10 декабря 1995 г. N 196-ФЗ "О безопасности дорожного движения" <2>, Правила дорожного движения Российской Федерации 1993 г. <3> и ряд других нормативных актов.

<1> СЗ РФ. 2003. N 2. Ст. 169.

<2> СЗ РФ. 1995. N 50. Ст. 4873.

<3> Утверждены Постановлением Совета Министров - Правительства РФ от 23 октября 1993 г. N 1090 // САПП РФ. 1993. N 47. Ст. 4531.

Составы двух преступлений следует отнести к формальным. Это - неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие (ст. 270 УК) и нарушение правил международных полетов (ст. 271 УК). Составы остальных преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта по конструкции являются материальными, поэтому помимо совершения действия или бездействия необходимо наличие предусмотренного в законе последствия и причинной связи между деянием и последствием.

Установление причинной связи в неосторожных преступлениях, особенно если они связаны с использованием техники, на практике вызывает серьезные трудности. Еще в 70-х гг. XX в. на эту проблему обратил внимание П.С. Дагель, который при анализе признаков состава таких преступлений выделял несколько этапов в развитии причинной связи:

- 1) возможность причинения вреда, когда правила уже нарушены;
- 2) возникновение аварийной ситуации, когда техника еще находится под контролем лица, нарушившего правила, и оно может избежать причинения вреда;
- 3) выход техники из-под контроля субъекта и полная утрата им возможности предотвращения последствий;
- 4) реальное наступление последствий <1>.

<1> См.: Дагель П.С. Причинная связь в преступлениях, совершаемых по неосторожности // Вопросы борьбы с преступностью. М., 1981. Вып. 34. С. 30.

Изучая особенности причинной связи в рассматриваемых преступлениях, специалисты в области уголовного права отмечали множественность причиняющих факторов, способных оказать воздействие на развитие причинной связи (нарушение

правил предосторожности выступает лишь как один из них) <1>. Так, серьезное влияние на развитие ситуации могут оказать поведение самого потерпевшего, например переход улицы в неустановленном месте при интенсивном движении транспорта, дефекты дорожного покрытия и т.п. Не исключены и случаи вынужденного причинения вреда, когда лицо в силу внешних факторов оказалось в ситуации крайней необходимости. По общему правилу вред, причиненный при крайней необходимости, не является преступлением.

<1> См.: Нерсесян В.А. Ответственность за неосторожные преступления. СПб., 2002. С. 161, 162.

В качестве последствия в основных составах преступлений предусмотрено причинение тяжкого вреда здоровью человека. Только в ч. 1 ст. 267 УК указывается и на причинение крупного ущерба.

Квалифицирующим признаком (за исключением ст. ст. 270 и 271 УК) является следствие в виде причинения человеку смерти по неосторожности, а особо квалифицирующим - смерть двух или более лиц.

Субъективная сторона рассматриваемых преступлений, за исключением предусмотренных ст. ст. 270 и 271 УК, характеризуется неосторожностью. Неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие и нарушение правил международных полетов совершаются с прямым умыслом.

В тех составах, в которых субъект наделяется специальными признаками, связанными с выполняемой им работой, его возраст - не менее 18 лет. Субъектом преступления, предусмотренного ст. 267 УК, является лицо, достигшее возраста 14 лет. В остальных составах субъект - лицо, достигшее 16 лет.

Вопрос о классификации преступлений, включенных в гл. 27 УК, в литературе решается неоднозначно. Иногда их подразделение на виды отсутствует, но чаще всего предлагаются две группы. Так, И.М. Тяжкова выделяет преступления, непосредственно связанные с нарушением правил безопасности движения и эксплуатации в процессе движения транспорта (ст. ст. 263, 264, 271), и иные преступления в сфере функционирования транспорта <1>. Согласно группировке составов, предложенной А.И. Чучаевым, к посягающим на безопасность движения и эксплуатации транспорта отнесены преступления, предусмотренные ст. ст. 263 - 269 УК, а к иным преступлениям в сфере функционирования транспорта - деяния, предусмотренные ст. ст. 270 и 271 УК <2>. Таким образом, по данной (наиболее логичной) классификации преступления, которые не совсем четко вписываются в гл. 27 УК по признаку видового объекта, выделены в самостоятельную группу.

<1> См.: Тяжкова И.М. Неосторожные преступления с использованием источников повышенной опасности. СПб., 2002. С. 83.

<2> См.: Чучаев А.И. Указ. соч. С. 20.

§ 2. Преступления, посягающие на безопасность движения и эксплуатации транспорта

Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта (ст. 263 УК). Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта. Понятие безопасности движения и эксплуатации отдельных видов транспорта раскрыто в посвященных им федеральных законах. В частности, в ст. 2 Федерального закона "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации" безопасность движения и эксплуатации железнодорожного транспорта определяется как состояние защищенности

процесса движения железнодорожного подвижного состава (и самого состава), при котором отсутствует недопустимый риск возникновения транспортных происшествий и их последствий, влекущих причинение вреда жизни или здоровью граждан, вреда окружающей среде, имуществу физических или юридических лиц.

Железнодорожный транспорт представляет сложный комплекс, охватывающий транспортную инфраструктуру (железнодорожные пути, железнодорожные станции, устройства электроснабжения, сети связи, системы сигнализации, блокировки, информационные комплексы и систему управления движением), а также железнодорожный подвижной состав (локомотивы, вагоны). Он подразделяется на железнодорожный транспорт: общего пользования; необщего пользования; технологический (предназначенный для перемещения товаров на территориях организаций). Не относятся к железнодорожному транспорту внутрицеховые и внутришахтные транспортные средства, передвигающиеся по рельсам, поскольку они обслуживают производственные процессы. Вместе с тем железнодорожный транспорт включает метрополитен.

Под воздушным транспортом следует понимать гражданские воздушные суда, т.е. всевозможные летательные аппараты (самолеты, вертолеты, гидросамолеты, дирижабли, аэростаты и т.п.), а также систему обеспечения воздушных перевозок (аэродромы, аэропорты, средства сигнализации, связи и т.п.). Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации на военном летательном средстве квалифицируется по ст. 351 УК.

Под водным транспортом понимается самоходное судно морского или речного транспорта, подлежащее регистрации в бассейновых судовых инспекциях и морских портах, а также система, обеспечивающая водные перевозки (порты, диспетчерские службы, средства сигнализации и связи и т.п.). К водному транспорту относятся и маломерные самоходные морские и речные суда (моторные лодки, катера). Нарушение правил вождения и эксплуатации военных кораблей влечет ответственность по ст. 352 УК.

Объективная сторона рассматриваемого преступления включает: деяние (как действие, так и бездействие) в виде нарушения правил безопасности движения или эксплуатации одного из указанных видов транспорта; последствие, выражающееся в причинении тяжкого вреда здоровью человека; причинную связь между деянием и последствием.

Лицу, привлеченному к уголовной ответственности, должно быть вменено нарушение конкретных правил безопасности движения и эксплуатации транспорта. Например, проезд на запрещающий сигнал, превышение скорости судном, входящим в акваторию порта, несанкционированное изменение воздушным судном маршрута или высоты полета. Обращая внимание на это обстоятельство, в обзоре практики применения судами законодательства об ответственности за нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта Верховный Суд РФ подчеркнул, что уголовная ответственность за указанные деяния может наступать только в том случае, когда органы следствия и суд установили, какие конкретно пункты и параграфы правил, предусмотренных ведомственными нормативными актами, были нарушены, в чем это выразилось, имеется ли причинная связь между нарушением и наступившими последствиями <1>.

<1> БВС РФ. 1987. N 10. С. 13.

Следует различать правила безопасности движения и правила безопасности эксплуатации транспортных средств. Нарушением правил безопасности движения транспортных средств является неисполнение или ненадлежащее исполнение правил управления (вождения) транспортным средством. Нарушением правил безопасности эксплуатации транспорта является несоблюдение порядка, обеспечивающего его

безопасное использование. Таковым является несоблюдение правил технического обслуживания транспортных средств, связанных с обеспечением их безопасного движения, а также нарушение правил эксплуатации систем, обеспечивающих функционирование отдельных видов транспорта. К нарушению правил эксплуатации транспорта относятся, например, передвижение железнодорожного состава по неисправным путям, превышение нормативов при загрузке судна, неправильное закрепление груза, содержание взлетно-посадочных полос аэродрома в неудовлетворительном состоянии, использование транспортного средства не по назначению (перевозка пассажиров в грузовом вагоне) и т.п. Если в результате нарушения правил эксплуатации транспорта, не связанных с его функционированием, причиняется вред здоровью или жизни человека, содеянное квалифицируется как преступление, посягающее на иной объект (жизнь, здоровье человека, безопасные условия труда).

Обязательным признаком основного состава является наступление последствия в виде тяжкого вреда здоровью человека. Следовательно, причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью человека при нарушении правил безопасности движения и эксплуатации транспорта уголовной ответственности по ч. 1 ст. 263 УК не влечет.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности. При легкомыслии виновный предвидит, что совершенное им нарушение правил может привести к причинению тяжкого вреда здоровью человека, но самонадеянно, без достаточных к тому оснований рассчитывает на предотвращение последствий. При небрежности лицо, нарушающее правила, не предвидит возможности наступления последствия в виде тяжкого вреда здоровью человека, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть его.

Субъект специальный - лицо, в силу выполняемой работы или занимаемой должности обязанное соблюдать правила безопасности движения и эксплуатации одного из указанных в ст. 263 УК видов транспорта, т.е. работник определенного вида транспорта, управляющий транспортным средством, или иной работник, отвечающий за функционирование транспорта. К этим лицам относятся машинист поезда, капитан судна, пилот, штурман, механик, диспетчер, лоцман и т.п.

Так, по нескольким уголовным делам, возбужденным Московско-Рязанской транспортной прокуратурой по ст. 263 УК, судами вынесены обвинительные приговоры работникам локомотивных бригад. Было установлено, что из-за нарушения соответствующих правил этими работниками железнодорожного транспорта пассажиры были травмированы в результате зажатия их автоматическими дверями и последующего приведения поезда в движение <1>.

<1> См.: Эргешов В.Н. Опыт расследования нарушения правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта // Следственная практика. 2002. № 3. С. 182.

Работа, связанная с движением воздушного, водного или железнодорожного транспорта либо с организацией его движения и эксплуатации, требует определенной социальной зрелости, а потому лица, выполняющие такую работу или занимающие указанные должности, не могут быть моложе 18 лет.

В части 2 ст. 263 УК предусмотрен квалифицированный состав преступления - деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека. Признаком, особо квалифицирующим деяние, признается причинение по неосторожности смерти двум или более лицам (ч. 3 ст. 263 УК).

Нередко нарушение правил влечет наступление нескольких последствий, предусмотренных разными частями ст. 263 УК, например причинение тяжкого вреда здоровью одного и смерти другого человека. Если такое нарушение представляет собой единое преступление, оно квалифицируется по той части статьи, которая предусматривает

наиболее тяжкое последствие (в нашем примере - по ч. 2 ст. 263 УК), но во всех процессуальных актах указываются все последствия.

Если виновный нарушил правила безопасности движения и эксплуатации водного транспорта, что повлекло последствия, предусмотренные ст. 263 УК, а затем оставил потерпевших без помощи, содеянное подлежит квалификации по совокупности преступлений. Так, капитан судна на подводных крыльях класса "Ракета" М., нарушив правила безопасности движения, 24 июня 2001 г. на акватории Клязьминского водохранилища допустил столкновение с яхтой-катамараном. В результате яхта-катамаран получила серьезные повреждения и частично затонула, наступила смерть находившегося на ней К., а здоровью нескольких других членов ее экипажа был причинен вред различной степени тяжести. Судно "Ракета" с места происшествия ушло, не оказав помощь терпящим бедствие людям. М. осужден по ч. 2 ст. 263 и ст. 125 УК <1>.

<1> См.: Черняков А.А. Опыт расследования нарушения правил безопасности движения водного транспорта // Следственная практика. Вып. 1(155). 2002. N 1. С. 190 - 194.

Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств (ст. 264 УК). Непосредственным объектом являются безопасные условия дорожного движения и эксплуатации транспортных средств.

Транспортным средством признаются различные автомобили (грузовые, легковые, гоночные), трамвай либо другое механическое транспортное средство. Понятие другого механического средства раскрывается в примечании к ст. 264 УК путем перечисления его видов: троллейбус, трактор, иные самоходные машины, мотоциклы, иные механические транспортные средства. Самоходными машинами являются оборудованные самостоятельным двигателем строительные, дорожные, сельскохозяйственные и иные специальные машины (экскаватор, автокран, автопогрузчик). Не признаются транспортным средством в смысле ст. 264 УК мопед, велосипед, гужевая повозка.

По конструкции объективной стороны состав преступления является материальным, поскольку включает деяние (действие или бездействие), последствие в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств. Нарушением Правил дорожного движения является, например, превышение скорости, выезд на встречную полосу, неподчинение сигналам светофора. К нарушениям правил эксплуатации транспортных средств относятся перевозка пассажиров на необорудованном для этого грузовом транспорте, отсутствие ремней безопасности, эксплуатация в дождливую погоду транспортного средства без стеклоочистителей. Необходимо точно установить, какое конкретное правило безопасности движения или эксплуатации транспортных средств было нарушено лицом. Нарушение правил должно быть связано с функционированием транспорта, безопасностью его движения. Если нарушение правил эксплуатации транспорта имело место при выполнении ремонтных, сельскохозяйственных, строительных работ, т.е. работ, которые не регламентируются Правилами дорожного движения, квалификация по ст. 264 УК является ошибочной.

Так, действия Ж. были переквалифицированы Судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда РСФСР с ч. 2 ст. 211 УК РСФСР (ч. 2 ст. 264 УК РФ) на ст. 106 УК РСФСР (ст. 109 УК РФ). Обстоятельства дела были таковы: Ж., не убедившись в безопасности, своим трактором стал толкать другой трактор, в результате чего потерпевшего И. затянуло в промежуток между кабиной и гусеницей трактора и он от полученных повреждений скончался. Судебная коллегия отметила, что действия тракториста, совершенные при производстве нетранспортных работ и повлекшие смерть потерпевшего, должны квалифицироваться как преступление против личности <1>.

<1> БВС РСФСР. 1984. N 4. С. 14.

Ответственность за нарушение правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств по ст. 264 УК может иметь место лишь при условии наступления последствий, предусмотренных в этой статье, и при наличии причинной связи между допущенным нарушением и последствиями. Если не было нарушения правил дорожного движения, то последствия водителю вменять недопустимо. Так, если пешеход перебежал улицу в неполюженном месте и водитель, не нарушавший правил дорожного движения, не смог избежать столкновения, он (водитель) уголовной ответственности не подлежит. Если допущенное водителем нарушение правил безопасности дорожного движения и эксплуатации транспортных средств не находится в причинной связи с наступившими последствиями, основания для квалификации по ст. 264 УК также отсутствуют.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности. Умышленное причинение вреда здоровью человека с помощью транспортного средства должно квалифицироваться как преступление против личности.

На практике иногда встречаются случаи ошибочного осуждения по ст. 264 УК лица, которое не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть. Так, Ф. был признан виновным в нарушении правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, повлекшем по неосторожности смерть человека, и осужден по ч. 2 ст. 264 УК. Было установлено, что Ф., находившийся в состоянии алкогольного опьянения, зная о неисправности тормозной системы, на спуске с плотины не выбрал безопасную скорость, не справился с управлением, в результате чего комбайн опрокинулся и придавил Ж., который находился на подножке комбайна во время движения. От полученных повреждений Ж. на месте скончался. Президиум Липецкого областного суда удовлетворил протест заместителя Председателя Верховного Суда РФ, который поставил вопрос об отмене приговора и прекращении дела за отсутствием состава преступления в действиях Ф. Как было установлено, Ж. вспрыгнул на подножку комбайна сзади кабины без ведома Ф., когда тот притормозил перед спуском. В связи с особенностями конструкции комбайна Ф. не мог из кабины увидеть запрыгнувшего на подножку Ж. При таких обстоятельствах Ф. не мог осознавать, что в результате допущенных им нарушений Правил дорожного движения может пострадать кто-либо <1>.

<1> БВС РФ. 2003. N 4. С. 15, 16.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет и управляющее транспортным средством. Управляющим транспортным средством признается лицо, находящееся за рулем во время движения этого средства, в том числе и при буксировке другим транспортным средством. На квалификацию преступления не влияет наличие или отсутствие у такого лица водительских прав и навыков вождения.

Преступление, предусмотренное ст. 264 УК, следует отграничивать от сходного преступления, совершаемого военнослужащими и выражающегося в нарушении правил вождения или эксплуатации боевой, специальной или транспортной машины (ст. 350 УК). Последнее из указанных преступлений характеризуется иным объектом, которым является установленный в Вооруженных Силах порядок вождения и эксплуатации военных машин. Субъектом преступления, предусмотренного ст. 350 УК, является военнослужащий, управляющий боевой, специальной или транспортной машиной, либо военнослужащий, на которого возложены обязанности по обеспечению эксплуатации указанных машин.

В части 2 ст. 264 УК в качестве последствия предусмотрена смерть человека, а в ч. 3 - смерть двух и более лиц.

Если одно нарушение правил повлекло несколько последствий, предусмотренных разными частями ст. 264 УК, деяние следует квалифицировать по той части статьи,

которая предусматривает более серьезное последствие. На практике встречаются ошибки в квалификации подобных деяний. Так, Б. был осужден по ч. ч. 1 и 2 ст. 264 УК. Военная коллегия Верховного Суда РФ изменила судебные решения, исключив из обвинения Б. ч. 1 ст. 264 УК как излишне вмененную, и снизила ему наказание, основываясь на следующем. Как видно из материалов дела, Б. совершил одно преступление, в результате которого пострадали два человека, и его действия должны быть квалифицированы только по ч. 2 ст. 264 УК с указанием в описательной части приговора всех последствий совершенного деяния <1>.

<1> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за IV квартал 2000 года (утв. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 11 апреля 2001 г.) // БВС РФ. 2001. N 8.

Недоброкачественный ремонт транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию с техническими неисправностями (ст. 266 УК). Непосредственный объект рассматриваемого преступления - безопасность функционирования различных видов транспорта (железнодорожного, воздушного, водного, автомобильного).

Предметом преступления при недоброкачественном ремонте являются транспортные средства, пути сообщения, средства сигнализации или связи, иное транспортное оборудование. Предмет при выпуске в эксплуатацию - технически неисправное транспортное средство, которое непригодно к нормальному функционированию и при использовании создает угрозу безопасности движения и эксплуатации транспорта.

Объективная сторона преступления предусматривает деяние в виде:

- а) недоброкачественного ремонта транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации или связи, иного транспортного оборудования;
- б) выпуска в эксплуатацию транспортного средства, имеющего технические неисправности.

Состав преступления - материальный; необходимыми признаками объективной стороны помимо деяния являются последствие в виде тяжкого вреда здоровью человека и причинная связь между деянием и последствием.

Под недоброкачественным ремонтом следует понимать ремонт, который не соответствует техническим требованиям, не устраняет существенные дефекты и не обеспечивает возможности дальнейшего безопасного функционирования транспорта. Недоброкачественный ремонт может осуществляться путем как действия, так и бездействия, например непрочное закрепление детали, невыполнение необходимых ремонтных работ.

Под выпуском в эксплуатацию понимается разрешение на использование транспортного средства с техническими неисправностями, препятствующими безопасному функционированию транспортного средства, например при неисправностях тормозной системы.

Существуют значительные трудности в установлении причинной связи между недоброкачественным ремонтом (или выпуском в эксплуатацию транспортных средств) и наступившими последствиями, поскольку они могут быть оторванными во времени от деяния и наступают при эксплуатации транспортных средств, осуществляющейся не теми лицами, которые производили ремонт или давали разрешение на эксплуатацию. Для установления причинной связи необходимо проведение судебно-технической экспертизы.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

Субъект недоброкачественного ремонта - любое лицо, достигшее возраста 16 лет и осуществляющее ремонт.

Субъект выпуска в эксплуатацию неисправных транспортных средств специальный. Им может быть только лицо, ответственное за техническое состояние транспортных средств и имеющее правомочия по выпуску их в эксплуатацию.

В части 2 ст. 266 УК предусмотрено деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, в ч. 3 - смерть двух или более лиц.

Приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267 УК). Непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются отношения, обеспечивающие безопасность движения и эксплуатации воздушного, водного, железнодорожного и автомобильного транспорта.

Предмет преступления - транспортные средства, пути сообщения, средства сигнализации или связи, транспортное оборудование, а также транспортные коммуникации.

Состав преступления по конструкции объективной стороны является материальным. В него входят: а) действия, выражающиеся в разрушении, повреждении, ином приведении в негодность транспортных средств, путей сообщения, транспортного оборудования, а также в блокировании путей сообщения; б) последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью или крупного ущерба; в) причинная связь между деянием и последствием.

Разрушение представляет собой приведение в негодность перечисленных в ч. 1 ст. 267 УК предметов (транспортного средства, транспортного оборудования и т.п.), в результате которого их функционирование становится невозможным.

Под повреждением следует понимать ухудшение функциональных свойств перечисленных предметов, препятствующее их использованию по назначению, частичную потерю необходимых качеств, которая не исключает возможности их восстановления.

Приведение в негодность иным способом может заключаться, например, в затоплении путей сообщения, изъятии деталей транспортных средств, в отключении оборудования от источников электроснабжения и т.п.

Блокирование транспортных коммуникаций представляет собой создание серьезных препятствий для движения транспорта. Блокирование не дает возможности пользоваться путями сообщения. Оно может заключаться в установке заграждений, препятствий или баррикад на транспортных коммуникациях, в перекрытии магистрали толпой народа, преграждении путей сообщения транспортными средствами, иными крупногабаритными предметами и т.п.

Под крупным ущербом следует понимать не только большой материальный ущерб, но и дезорганизацию работы транспорта, например существенное нарушение расписания поездов и длительный (многочасовой) перерыв в движении. Данный признак является оценочным, и решение о признании ущерба крупным принимает суд с учетом обстоятельств конкретного уголовного дела.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины, несмотря на осознанность совершения действий, заключающихся в разрушении, повреждении, блокировании. Если последствия в виде причинения вреда личности охватывались умыслом виновного, то содеянное должно квалифицироваться как умышленное причинение тяжкого вреда здоровью.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 14 лет. Характерно, что это единственное неосторожное преступление, за которое в соответствии с ч. 2 ст. 20 УК снижен возраст уголовной ответственности.

В части 2 ст. 267 УК предусмотрена более строгая ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, а в ч. 3 - смерть двух или более лиц.

Рассматриваемое преступление следует отграничивать от целого ряда преступлений: уничтожения или повреждения чужого имущества, террористического акта, вандализма, диверсии. Так, если последствия, предусмотренные в ст. 267 УК, не наступили, но были совершены действия, выразившиеся в порче имущества на общественном транспорте, возможной является уголовная ответственность за вандализм. В случае, когда нет

последствий, указанных в ст. 267 УК, но причинен значительный ущерб, имеют место признаки умышленного уничтожения или повреждения чужого имущества (ст. 167 УК). Если разрушение или повреждение транспортных средств, транспортного оборудования и т.п. наступает в результате хищения деталей, приборов, обеспечивающих работу транспорта, то необходима квалификация по совокупности преступлений как хищения чужого имущества и приведения в негодность транспортных средств или путей сообщения.

Нарушение правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта (ст. 268 УК). Непосредственным объектом являются общественные отношения, обеспечивающие безопасную работу различных видов транспорта.

Объективная сторона заключается в нарушении правил, обеспечивающих безопасную работу любого вида транспорта, причинении тяжкого вреда здоровью человека, причинной связи между деянием и последствием. Состав преступления является материальным.

Правила поведения, регламентирующие безопасность эксплуатации транспорта, установлены различными правовыми актами, регулирующими работу отдельных видов транспорта. Так, существуют правила поведения пассажиров в метрополитене, правила перевозки пассажиров, правила перевозки багажа. Для восполнения бланкетности диспозиции рассматриваемой нормы необходимо также обратиться к Правилам дорожного движения Российской Федерации 1993 г., в которых регламентированы обязанности пешеходов, пассажиров, водителей велосипедов, мопедов, гужевых повозок и погонщиков животных.

Нарушение правил безопасности функционирования транспорта может выражаться в переходе улицы в ненадлежащем месте, в самовольном выходе на взлетно-посадочную полосу аэродрома, в несанкционированном проникновении в места, запрещенные для посторонних, например в кабину пилота, в самовольной остановке поезда стоп-краном и т.п.

Для вывода о наличии признаков состава преступления необходимо точно установить, какое правило нарушено участником движения. Это нарушение должно находиться в причинной связи с наступившими последствиями в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

Субъект преступления - участник движения, достигший возраста 16 лет. Под участником движения понимаются пассажиры, пешеходы, велосипедисты, погонщики скота, иные лица, за исключением указанных в ст. ст. 263 и 264 УК.

Квалифицированный состав предусмотрен в ч. 2 ст. 268 УК; он имеет место в случае, если деяние повлекло по неосторожности смерть человека, а особо квалифицированный - в ч. 3, если наступила смерть двух или более лиц.

Нарушение правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов (ст. 269 УК). Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность строительства, эксплуатации, ремонта магистральных трубопроводов.

Предмет преступления - магистральный трубопровод, представляющий собой комплекс технических сооружений и средств, обеспечивающих перемещение на значительные расстояния основного потока вещества (нефти, нефтепродуктов, природного, нефтяного и углеводородных газов) из районов их добычи, производства или хранения до мест потребления. По магистральным трубопроводам под сильным давлением транспортируются большие объемы газа, нефти и нефтепродуктов, что создает повышенную взрывоопасность, может представлять угрозу для окружающей среды, для здоровья и жизни людей. Вспомогательные трубопроводы, предназначенные для доставки указанных продуктов потребителям и представляющие собой ответвления от главного

трубопровода, не являются предметом рассматриваемого преступления. Не относятся к нему и складские трубопроводы.

Объективная сторона преступления заключается в нарушении специальных правил, обеспечивающих безопасность строительства, эксплуатации, ремонта магистральных трубопроводов, последствиях в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека, причинной связи между деянием и последствием.

Нарушение правил может выражаться как в действии, так и в бездействии лица. Для установления конкретного нарушения правил необходимо обратиться к нормам иных отраслей права, содержащим специальные правила, регламентирующие строительство, эксплуатацию и ремонт магистральных трубопроводов, например к Правилам охраны магистральных трубопроводов и к Правилам технической эксплуатации магистральных трубопроводов.

При нарушении правил строительства, эксплуатации или ремонта магистрального трубопровода возможно причинение большого имущественного, экологического, организационного ущерба, связанного с нарушением режима работы трубопровода. Такие дополнительные последствия не влияют на квалификацию деяния, но должны учитываться при назначении наказания. Если нарушение рассматриваемых правил помимо последствий, предусмотренных ст. 269 УК, повлекло загрязнение вод, морской среды, порчу земли, имеет место совокупность преступлений и содеянное должно дополнительно квалифицироваться по статьям УК об экологических преступлениях.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

Субъект преступления специальный - лицо, на которое была возложена обязанность соблюдения правил при выполнении работ по строительству, эксплуатации, ремонту магистральных трубопроводов.

В качестве квалифицирующего признака предусмотрено причинение по неосторожности смерти человеку, а особо квалифицирующего - причинение смерти двум или более лицам.

§ 3. Иные преступления в сфере функционирования транспорта

Неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие (ст. 270 УК). Объектом данного преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность человека на водных путях.

В законе указана особая характеристика потерпевшего - это лицо, терпящее бедствие в море или на ином водном пути. Терпящим бедствие признается человек, находящийся на тонущем судне, в лодке во время шторма, в воде и т.п., жизни или здоровью которого угрожает серьезная опасность.

В объективную сторону в качестве обязательного признака входит место совершения преступления - море или иной водный путь.

Деяние выражается в неоказании помощи капитаном судна, т.е. в несовершении тех действий по спасению терпящих бедствие на водном пути, которые капитан должен был и мог совершить. Терпящие бедствие могут быть обнаружены визуально, либо о них становится известно при получении сигналов бедствия. Данное обстоятельство предопределяет возможность выделения двух вариантов бездействия: неоказание помощи капитаном судна, находящегося рядом с людьми, терпящими бедствие; неприбытие судна к месту бедствия для оказания помощи <1>. Обязанность капитана оказывать помощь таким людям вытекает из нормативных актов, действующих на морском и речном флоте. Она основывается и на положениях международного права. Так, согласно Брюссельской конвенции 1910 г. на капитана, если это не сопряжено с серьезной опасностью для его судна, экипажа, пассажиров, возложена обязанность оказывать помощь всякому лицу, даже враждебному, встреченному на море и находящемуся в опасности <2>.

<1> См., например: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. А.И. Рарога. М., 2006. С. 486.

<2> См.: Бирюков П.Н. Международное право. М., 1998. С. 295, 296.

Преступление имеет формальный состав и признается оконченным с начала бездействия капитана, который должен был и мог оказать помощь терпящим бедствие.

Состав преступления отсутствует, если оказание помощи было связано с серьезным риском для судна и находящихся на нем людей. Необоснованной является ссылка на возможные материальные потери, которые не оправдывают бездействия капитана и не исключают его ответственности по ст. 270 УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом: виновный осознает, что может оказать помощь без серьезного риска для судна, его экипажа и пассажиров, но желает уклониться от этого.

Субъектом данного преступления является капитан (в том числе и лицо, исполняющее обязанности капитана) любого судна, не оказавший помощи терпящим бедствие. Если капитан (или член экипажа) не оказал помощи членам своего экипажа или пассажирам своего судна, то деяние должно квалифицироваться по ст. 125 УК, предусматривающей ответственность за оставление в опасности.

Нарушение правил международных полетов (ст. 271 УК). Непосредственным объектом являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность движения воздушного транспорта при осуществлении международных полетов.

Объективная сторона преступления заключается в действии или бездействии, выражающемся в нарушении правил международных полетов. Согласно п. 1 ст. 79 Воздушного кодекса РФ под международным понимается полет воздушного судна в воздушном пространстве более чем одного государства. Международные полеты в воздушном пространстве России выполняются в соответствии с законодательством РФ, общепринятыми принципами и нормами международного права и международными договорами РФ.

Диспозиция нормы, предусмотренной ст. 271 УК, является бланкетной, поэтому для вывода о наличии в деянии лица признаков состава преступления необходимо обратиться к нормативным актам, устанавливающим правила международных полетов, в частности к положениям Закона РФ от 1 апреля 1993 г. N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации", Воздушного кодекса РФ, других нормативных актов и международных соглашений.

Международный полет осуществляется по официальному разрешению, выдаваемому экипажу воздушного судна. В разрешении указываются маршрут и высота полета, воздушные коридоры, места пересечения государственной границы, места посадки и т.п.

Правила международных полетов распространяются на различные воздушные суда, осуществляющие полет в воздушном пространстве более чем одного государства: самолеты, вертолеты, дирижабли.

Деяние (действие или бездействие) выражается в несоблюдении положений, указанных в разрешении. В статье 271 УК говорится о несоблюдении маршрутов, мест посадки, воздушных ворот, высоты полета или об иных нарушениях правил международных полетов. Иные нарушения могут заключаться во влете в запретные для полета районы, невключении опознавательных сигналов и т.п.

Состав преступления является формальным; рассматриваемое преступление окончено в момент нарушения правил международных полетов. Если причинены последствия, предусмотренные ст. 263 УК, то при наличии других признаков, указанных в этой статье, ответственность наступает по совокупности преступлений как нарушение правил международных полетов и правил безопасности движения и эксплуатации воздушного транспорта.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом <1>.

<1> В литературе высказывалась и иная точка зрения, согласно которой рассматриваемое преступление может быть как умышленным, так и неосторожным. См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.И. Радченко и А.С. Михлина. СПб., 2007. С. 272.

Субъект преступления специальный - члены экипажа воздушного судна, ответственные за соблюдение правил международных полетов.

Глава XIV. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

§ 1. Понятие и общая характеристика преступлений в сфере компьютерной информации

Несмотря на то что в настоящее время в гл. 28 УК включено всего три статьи (меньшего числа нет ни в одной главе Особенной части), можно с уверенностью сказать, что количество составов преступлений, включенных в эту главу, будет постоянно увеличиваться, а значение охраны компьютерной информации - возрастать. Связано это с тем, что в настоящее время компьютеры используются практически во всех областях жизнедеятельности общества и применение их постоянно расширяется. В отдельных сферах компьютеры являются ключевым элементом функционирования производственных или исследовательских процессов. Необходимость уголовно-правовой охраны компьютерной информации обусловлена, прежде всего, тем, что нарушение работы ЭВМ, системы или сети ЭВМ как ключевого звена в обеспечении тех или иных процессов может привести к весьма тяжелым последствиям. Например, неправомерное изменение информации в ГАС "Выборы" может привести к незаконному удержанию (не обязательно насильственному) власти лицами, которые должны были бы оставить свои должности в соответствии с истинной волей избирателей. Поскольку преступления в сфере компьютерной информации могут повлечь причинение тяжких последствий в самых разнообразных сферах жизнедеятельности общества, гл. 28 помещена в раздел IX УК. Родовым объектом преступлений в сфере компьютерной информации является общественная безопасность и общественный порядок. Видовой объект - безопасность информации, хранящейся на машинных носителях ЭВМ.

Поскольку речь во всех статьях данной главы идет об информации, хранящейся на машинных носителях ЭВМ, прежде всего необходимо уяснить значение этого термина. ЭВМ - вычислительная машина, в которой основные функциональные элементы (логические, запоминающие, индикационные и др.) выполнены на электронных приборах <1>. В зарубежной, а с 80-х гг. - и в отечественной литературе для обозначения ЭВМ применяется термин "компьютер". ЭВМ используются преимущественно при научно-технических расчетах, обработке информации (в том числе планировании, учете, прогнозировании и др.), автоматическом управлении. В специальной литературе ЭВМ определяется как "автоматическое устройство для обработки информации с помощью электронных схем" <2>. Анализ понятия "компьютерная информация" дается в § 2 данной главы. В статье 274 УК законодатель использует термин "информация ЭВМ". Очевидно, его следует понимать как синоним понятия "компьютерная информация". Нужно сказать, что такие термины, употребляемые при конструировании составов преступлений данной главы, как "ЭВМ", "компьютерная информация", "машинный носитель", нуждаются либо в законодательном разъяснении, либо в толковании Пленумом Верховного Суда РФ, поскольку в общем значении они могут толковаться достаточно широко и в ходе применения закона, во-первых, может быть искажена воля законодателя, а во-вторых, может возникнуть недопустимый разнобой в правоприменительной практике <3>.

<1> Толковый словарь русского языка / Под ред. Д.В. Дмитриева. М.: ООО "Издательство Астрель"; ООО "Издательство АСТ", 2003. С. 1568.

<2> Каган Б.М. Электронные вычислительные машины и системы. М., 1985. С. 8.

<3> И.А. Клепицкий обоснованно обращает внимание на различные подходы к толкованию, например, термина "компьютер": "специалисты прибегают к разным критериям отграничения "компьютеров" от иных вычислительных устройств. Так, например, одни используют идеальную модель "машины Тьюринга" (минимальный набор функций - по этому критерию к компьютерам можно отнести и программируемый калькулятор), другие большее внимание уделяют интерфейсу и операционной системе, третьи вовсе отрицают принципиальное отличие компьютера от иных вычислительных устройств" (Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева. М.: ИНФРА-М; КОНТРАКТ, 2006. С. 503).

Деяния, составляющие объективную сторону преступлений данной главы, совершаются в форме действия, за исключением преступления, предусмотренного ст. 274 УК, совершение которого возможно и путем бездействия. Два из трех основных составов преступления (ч. 1 ст. 272 и ч. 1 ст. 274 УК) сконструированы как материальные. В части 1 ст. 273 УК содержится преступление с формальным составом. Все квалифицированные составы преступлений, предусмотренных статьями рассматриваемой главы, - материальные. По конструкции субъективной стороны большая часть преступлений - умышленные (ст. ст. 272 и 273 УК). Статья 274 УК предусматривает ответственность за неосторожные преступления. По степени общественной опасности квалифицированные виды преступлений, предусмотренных ст. ст. 272 и 273 УК, относятся к категории тяжких. Посягательства, предусмотренные ч. 1 ст. 272 и ст. 273 УК, а также ч. 2 ст. 274 УК, относятся к категории преступлений средней тяжести. Наименее опасным является преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 274 УК (небольшой тяжести). Преступления, предусмотренные ст. 273 УК, ч. 1 ст. 272 УК (а также ч. 2 ст. 272 УК, когда оно совершается группой лиц по предварительному сговору), могут быть совершены общим субъектом. Преступления, предусмотренные ст. 274 УК (а также ч. 2 ст. 272 УК, кроме деяний, совершенных группой лиц по предварительному сговору), совершаются только специальным субъектом.

§ 2. Характеристика конкретных видов преступлений в сфере компьютерной информации

Неправомерный доступ к компьютерной информации (ст. 272 УК). Норма, закрепленная в ст. 272 УК, направлена на защиту информации, хранящейся (записанной) в определенном формате. Предметом преступления является собственно информация, обладающая рядом обязательных характеристик:

она должна охраняться законом;

она должна быть записана в формате, позволяющем ее использование (ознакомление, передачу, копирование и т.п.) в ЭВМ.

Возможно два подхода к толкованию признаков предмета анализируемого преступления. Можно считать, что закон охраняет информацию в узком смысле: информацию, представляющую собой программу или базу данных для ЭВМ, записанную на специальном языке программирования и пригодную для использования только посредством ЭВМ. Второй подход заключается в понимании информации в широком смысле. При этом подходе в предмет преступления следует включать не только специфическую информацию, описанную выше, но и любую другую (художественные произведения, описание изобретений, оперативно-розыскную информацию, агентурные данные разведки и т.п.). Иными словами, информацию, которая может быть записана

любыми другими способами помимо машинных носителей и использована без посредства ЭВМ.

Сложно определить волю законодателя относительно предмета преступления, поскольку из формулировки "...то есть информации на машинном носителе" следует понимание информации в широком смысле, поскольку на машинный носитель может быть записана абсолютно любая информация. В то же время такие последствия неправомерного доступа, как "нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети", возможны лишь, если речь идет об информации в узком смысле.

Судебная практика исходит из понимания информации в широком смысле.

Общественная опасность неправомерного доступа к компьютерной информации заключается не столько в том, что наступает одно из последствий, перечисленных в диспозиции статьи, сколько в том, что сами эти последствия (уничтожение информации, нарушение работы ЭВМ и др.) являются отправной точкой - причиной наступления последствий более значительных и тяжких. Однако это не отражено в норме, и потому наступление таких последствий требует квалификации по совокупности. Неправомерный доступ к компьютерной информации может являться частью иного преступного замысла. Например, получая неправомерный доступ к информации о паролях и логинах для доступа в Интернет, лицо копирует такую информацию, а затем использует ее для бесплатного пользования услугами сети. Таким случаям в судебной практике дается квалификация по совокупности: соответствующая часть ст. 272 УК и соответствующие пункт и часть ст. 165 УК.

Представление об информации как "охраняемой законом" основывается на том, что: 1) информация не находится в открытом доступе (ее не может получить любое лицо, а в конкретном случае - именно субъект преступления не имеет права на обладание той информацией, которую он пытается получить) и 2) ограничение доступа к информации основано на законе (личная, семейная, государственная, коммерческая тайна и т.п.) <1>. Если кто-либо ограничивает доступ к информации, не защищаемой законом, то такая информация не становится предметом преступления, предусмотренного ст. 272 УК, и доступ посторонних лиц к такой информации помимо воли ее владельца не образует состава рассматриваемого преступления.

<1> См., например, ст. 139 СК РФ, раздел II Закона РФ от 21 июля 1993 г. N 5485-1 "О государственной тайне".

Машинный носитель информации - разнообразные устройства и предметы, на которых может быть записана информация в формате, пригодном для использования ее в компьютере. Законодатель, очевидно, мог бы ограничиться формулировкой о том, что информация должна быть записана на машинном носителе, поскольку непосредственно в "электронно-вычислительной машине (ЭВМ), системе ЭВМ или их сети" информация хранится именно на машинных носителях. Жесткий диск в компьютере - и есть машинный носитель. Определить перечень предметов, которые могут быть отнесены к машинным носителям, достаточно сложно. На сегодняшний день производители очень многих приборов и устройств делают их совместимыми с компьютером и, таким образом, машинным носителем может стать любой предмет: телефон, фотоаппарат, видеокамера, DVD-проигрыватель и т.п. при условии, что такой предмет обладает определенным объемом памяти и информация может быть записана в формате, пригодном для использования в компьютере <1>.

<1> Мы не разделяем иронии И.А. Клепицкого (Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева. М.: ИНФРА-М; КОНТРАКТ, 2006. С. 503), который пишет: "В практике имеют место случаи признания информации в кассовом аппарате в качестве компьютерной информации. Следующим шагом в данном направлении может быть

признание компьютером калькулятора, сотового телефона и пейджера, затем обычного телефона, радиоприемника, микроволновой печи, стиральной машины, кофеварки, утюга и чайника". В его рассуждении присутствует подмена понятий: конечно же, нельзя признать компьютером стиральную машину, кофеварку или утюг (хотя в недалеком будущем - как знать!), однако эти предметы вполне могут стать машинными носителями компьютерной информации при указанных нами условиях. Кассовый аппарат, думается, вполне может считаться машинным носителем информации.

Объективная сторона преступления сформулирована как действие в виде неправомерного доступа к информации, вредные последствия такого доступа в виде уничтожения, блокирования, модификации, копирования информации, а также нарушения работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети и причинная связь между действиями и последствиями.

Неправомерный доступ к информации представляет собой действия преступника, который, используя компьютер, получает возможность воздействовать на хранящуюся в нем информацию посредством определенных команд, соответствующих той операционной среде, которая предназначена для работы с информацией в конкретной ЭВМ. Часто она защищена от несанкционированного доступа различными средствами идентификации (пароли, считывание отпечатков пальцев, идентификация пользователя по радужной оболочке глаза и т.п.). В таком случае доступ может произойти, только если защита преодолена. При получении доступа к информации появляется возможность ознакомиться с ней. Само по себе ознакомление, даже если впоследствии виновный сможет воспроизвести полученную информацию в точном соответствии с оригиналом на ином машинном носителе, не образует преступления, предусмотренного ст. 272 УК. Копирование <1> предполагает непосредственное перенесение информации с одного машинного носителя на другой при помощи соответствующих команд или программ. Блокирование означает, что лицо, наделенное правом доступа к информации, подвергшейся несанкционированному воздействию, лишено возможности доступа в обычном режиме (в некоторых случаях блокирование может быть сродни уничтожению, поскольку несмотря на то, что информация сохранена, доступ к ней получить невозможно и для преодоления препятствий требуются серьезные материальные и временные затраты). Модификация - любое изменение программного обеспечения, текстовых файлов, изображений и т.п., искажающее информацию по сравнению с ее первоначальным состоянием. Модификация до степени невозможности идентифицировать информацию и восстановить ее в первоначальном виде, очевидно, должна приравниваться к уничтожению. Уничтожение информации - полное стирание ее с машинных носителей, исключающее возможность восстановления без использования иных машинных носителей. Воздействие на машинные носители механическим способом, приводящее к уничтожению информации, не влечет ответственности по ст. 272 УК, поскольку уничтожение должно обязательно находиться в причинной связи именно с доступом к информации, а не к машинному носителю. Нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети - сбои в нормальной работе, которые возникают опосредованно вследствие блокирования, модификации или уничтожения информации. Иного механизма сбоев в результате неправомерного доступа просто быть не может. Поэтому нарушение работы ЭВМ - последствия, не имеющие самостоятельного значения, а всегда устанавливаемые через иные последствия, указанные в статье.

<1> Введение в состав преступления данного признака, по мнению автора главы, не отвечает целям, ради которых норма включена в УК. Все остальные последствия, указанные в ст. 272 УК, органически связаны с тем, что наличие любого из них может привести к сбою в работе ЭВМ. Копирование само по себе опасности не несет, а если общественная опасность от копирования и возникает, то в этом случае информация

охраняется совершенно другими нормами УК (например, ст. 183 УК, ст. 275 УК и др.). Если законодатель полагает, что копирование само по себе представляет опасность, то следовало бы данный состав вообще сконструировать как формальный и считать преступление оконченным с момента получения доступа к информации; с этих позиций и простое ознакомление с ней надо считать опасным.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Преступник осознает, что получает неправомерный доступ к информации (при этом не обязательно, чтобы его сознанием охватывалось, что информация охраняется законом), предвидит возможность или неизбежность последствий, указанных в диспозиции статьи, и желает их причинить.

Субъект преступления - общий.

Часть 2 ст. 272 УК предусматривает в качестве квалифицирующих признаков этого преступления: совершение его группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ст. 35 УК) либо с использованием своего служебного положения, а равно лицом, имеющим доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети.

Использование служебного положения предполагает, что лицо, являющееся сотрудником государственного, муниципального учреждения или любой иной организации (независимо от форм собственности), имеет возможность получать не предназначенную для него информацию, используя свой статус. Например, системный администратор, в обязанности которого входит обеспечивать безопасность обращения внутренней информации и устанавливать ограничения на доступ к ней для разных групп сотрудников, сам получает доступ к любой информации, в том числе и не предназначенной для него (составляющей, положим, банковскую тайну). Термин "лицо, имеющее доступ к ЭВМ", следует понимать ограничительно, поскольку доступ к ЭВМ в настоящее время имеет, наверное, каждый второй. Имеется в виду доступ к ЭВМ, на машинных носителях которой находится охраняемая информация. Закон не говорит о лицах, имеющих доступ к машинным носителям, которые могут находиться отдельно от ЭВМ. В этом смысле, очевидно, закон следует толковать расширительно: включать в число специальных субъектов и лиц, имеющих доступ к машинным носителям. Лицо следует считать имеющим доступ, если он получен на законных основаниях, не имеет значения - один раз или на постоянной основе (например, мастер по ремонту компьютера). Если лицо, имеющее легальный доступ к информации, умышленно действует в ущерб собственнику и уничтожает, блокирует или модифицирует информацию, его действия также подлежат квалификации по ч. 2 ст. 272 УК. В этом случае понятие неправомерного доступа следует толковать расширительно, т.е. включать сюда и случаи доступа уполномоченного лица с целями, которые противоречат тем целям, с которыми он допускается к информации.

Создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ (ст. 273 УК). Статья направлена на охрану компьютерной информации от воздействия специфических вредоносных программ и компьютерных вирусов.

Предметом данного преступления является программа <1> ЭВМ, которая создана или изменена для целей несанкционированного уничтожения, блокирования, модификации или копирования информации и нарушения работы ЭВМ (функциональная направленность такой программы заключается именно в достижении одного из перечисленных последствий). Определение программы для ЭВМ дается в ст. 1261 ГК РФ: такой программой является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

<1> Закон говорит о создании программ (множественное число), однако очевидно, что для наступления уголовной ответственности достаточно создания хотя бы одной программы, отвечающей указанным в законе признакам.

Объективная сторона преступления заключается в совершении одного из четырех альтернативных действий: создание программы, изменение существующей программы, использование программы для тех целей, которые сформулированы в диспозиции статьи, распространение программы.

Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента совершения любого из перечисленных действий.

Создание программы - действия по ее написанию на определенном языке программирования в формате, пригодном для использования хотя бы в одной ЭВМ, помимо ЭВМ самого создателя. Изменение существующей программы - внесение в нее таких корректив, которые полностью изменяют ее функциональное назначение и делают вредоносной, либо изменение уже созданной вредоносной программы (например, ее усовершенствование). Использование программы - действия по реализации основных функциональных особенностей (указанных в диспозиции нормы) программы в отношении информации (не важно - охраняется она законом или нет), полномочиями на проведение каких-либо операций с которой преступник не обладает. Если воздействию подвергается информация, охраняемая законом, и наступает одно из последствий, указанных в ст. 272 УК, требуется квалификация по совокупности. Использована вредоносная программа может быть для совершения какого-либо иного преступления. Например, с ее помощью злоумышленник получает доступ к закрытой информации, что позволяет ему изготовить поддельную пластиковую карту VISA, а затем - совершить хищение денежных средств со счета владельца настоящей карты. Распространение программы предполагает совершение действий либо по непосредственному внедрению вредоносной программы в чужой компьютер, либо по распространению ее любым способом (дарение, продажа, рассылка по почте и т.п.) на любом машинном носителе (лазерный диск, карта памяти и т.п.). Вывод о том, что та или иная программа отвечает признакам, указанным в диспозиции статьи, во всех случаях должен быть подкреплён экспертным заключением.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - общий.

Преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 273 УК, относится к категории тяжких (наказывается сроком лишения свободы до 7 лет). Таким образом, диспозиция данной статьи охватывает любые последствия, неосторожное причинение которых наказуемо по УК РФ, поскольку наказание за неосторожные преступления не превышает 7 лет лишения свободы. Исключение составляют ч. 3 ст. 349 и ч. 3 ст. 267 УК, где предусмотрено наказание в виде лишения свободы до 10 лет за неосторожное причинение смерти двум и более лицам. Идеальная совокупность преступлений, предусмотренных ст. ст. 349 и 273 УК, вряд ли возможна, а вот квалификация по ч. 3 ст. 267 и ч. 2 ст. 273 УК весьма вероятна. Например, если компьютерный вирус был распространён с целью нарушить работу системы или сети ЭВМ, обеспечивающей функционирование средств сигнализации или связи на транспорте, что повлекло их "негодное для эксплуатации состояние" и привело, в свою очередь, к последствиям в виде смерти двух и более лиц. В остальных случаях, как было сказано выше, наступление последствий, к которым виновный относится неосторожно, не требует квалификации по совокупности. Это могут быть любые последствия: имущественный вред, вред здоровью людей, смерть людей, вред окружающей среде и т.п. В каждом конкретном случае задача суда заключается в том, чтобы определить, являются ли последствия тяжкими. В случае умышленного причинения тяжких последствий содеянное квалифицируется по ч. 1 ст. 273 УК и по совокупности - по норме, предусматривающей ответственность за умышленное причинение тяжких последствий. Думается, что ответственность по ч. 2 ст. 273 УК должна наступать и в

случае причинения тяжких последствий, которые, будучи причиненными сами по себе, а не в связи с каким-либо преступлением, уголовной ответственности не влекут. Например, причинение особо крупного имущественного ущерба (вследствие нарушения работы сети ЭВМ собственник понес убытки в виде упущенной выгоды или вынужден был понести большие затраты на восстановление функций системы ЭВМ).

Анализ субъективной стороны данного преступления позволяет отнести его к преступлениям с двумя формами вины <1>.

<1> В литературе существует точка зрения о том, что "квалифицированный вид преступления совершается только с неосторожной формой вины" (см.: Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А.И. Рарога. М.: ИНФРА-М, 2003. С. 578). С этой позицией едва ли можно согласиться.

Нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети (ст. 274 УК). Непосредственным основным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие правильную, безопасную эксплуатацию ЭВМ, их системы или сети. Дополнительный объект определен альтернативно: любое из охраняемых уголовным законом общественных отношений, которому преступлением причинен существенный вред.

Норма, сформулированная в ст. 274 УК, является бланкетной. Объективная сторона преступления выражается в действии или бездействии, которые являются нарушением правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, последствиях в виде существенного вреда и причинной связи между деянием и последствиями. Причинение существенного вреда по смыслу статьи должно быть обусловлено уничтожением, блокированием или модификацией охраняемой законом информации вследствие нарушения правил. Такой законодательно закрепленный механизм причинения последствий исключает наступление ответственности по ст. 274 УК в том случае, если, например, нарушение правил эксплуатации привело к причинению существенного вреда собственнику, однако это не было связано с уничтожением, блокированием или модификацией информации. Например, сотрудник организации в нарушение правил установил открытый доступ к информации, хранящейся на его ЭВМ, в результате чего информация (допустим, об изобретении) стала достоянием конкурентов и организации был причинен существенный материальный вред.

Нарушение правил будет преступным и в том случае, если уничтоженная, блокированная или модифицированная информация не охранялась законом (даже если такими действиями причинен существенный вред владельцу этой информации в виде затрат, например, на ее восстановление). Понятие охраняемой законом информации дано при анализе преступления, предусмотренного ст. 272 УК.

Правила эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети могут быть установлены подзаконными актами правительства, министерств или ведомств (приказы, инструкции, постановления), а также локальным нормативным актом юридического лица - законного обладателя информации, хранящейся на его ЭВМ <1>. Какие-либо правила эксплуатации ЭВМ, устанавливаемые физическим лицом, не будут иметь силы нормативного акта, за исключением случаев, если такое физическое лицо действует как индивидуальный предприниматель. Лицо, обязанное соблюдать правила, должно быть ознакомлено с ними.

<1> В науке высказывается точка зрения о том, что в ст. 274 УК подразумеваются также правила, "которые разрабатываются производителями этих технических средств (ЭВМ) и поставляются вместе с ними" (Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А.И. Рарога. М.: ИНФРА-М, 2003. С. 578; см. также: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник" (издание исправленное и дополненное) / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева. М.: ИНФРА-М, КОНТРАКТ, 2006. С. 512). С этой точкой зрения нельзя

согласиться, поскольку правила, разрабатываемые производителями, не являются нормативным актом, предназначаются для потребителя и носят исключительно рекомендательный характер (нарушение этих правил может повлечь разве что прекращение гарантийных обязательств производителя). Для того чтобы эти правила имели значение для квалификации по ст. 274 УК, они должны быть включены в нормативный акт любого уровня.

Последствия в виде существенного вреда - оценочный признак. Существенный вред, как и тяжкие последствия (ч. 2 ст. 274 УК), может быть причинен любому объекту уголовно-правовой охраны. Уголовный закон в данном случае охраняет интересы не только собственника, но и третьих лиц. Задача суда заключается в том, чтобы отграничить существенный вред от тяжких последствий. Критериями отграничения в данном случае могут выступать значимость объекта охраны и степень выраженности последствий в виде ущерба ему.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожностью в виде легкомыслия или небрежности. Умышленное уничтожение, блокирование и модификацию охраняемой законом информации лицом, имеющим к ней законный доступ, следует квалифицировать по ч. 2 ст. 272 УК РФ.

Субъект преступления - специальный: лицо, имеющее доступ к ЭВМ и в служебные обязанности которого входит соблюдение правил эксплуатации ЭВМ.

Причинение по неосторожности тяжких последствий влечет квалификацию по ч. 2 ст. 274 УК, однако не любые тяжкие последствия, причиненные по неосторожности, охватываются данной нормой. Например, причинение смерти по неосторожности двум и более лицам требует дополнительно квалифицировать содеянное по ч. 3 ст. 109 УК. Дополнительная квалификация причинения по неосторожности тяжких последствий вследствие нарушения правил эксплуатации ЭВМ необходима во всех случаях, когда содеянное образует идеальную совокупность с тем или иным неосторожным преступлением, которое наказывается более строго, чем предусмотренное ч. 2 ст. 274 УК. Например, возможна идеальная совокупность преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 274 и ч. 2 или ч. 3 ст. 293 УК ("Халатность").

Глава XV. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОСНОВ КОНСТИТУЦИОННОГО СТРОЯ И БЕЗОПАСНОСТИ ГОСУДАРСТВА

§ 1. Общая характеристика преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства

Родовым объектом преступлений, предусмотренных разделом X УК, следует считать совокупность (систему) общественных отношений, обеспечивающих незыблемость основ конституционного строя и безопасность государства, нормальное функционирование государственных органов, относящихся к различным ветвям власти, а также интересы государственной службы и службы в органах местного самоуправления.

Наиболее опасными из преступлений, входящих в данный раздел, являются посягательства, предусмотренные гл. 29 УК, поскольку они затрагивают основы общественного, политического и государственного строя Российской Федерации, ее суверенитет, внешнюю и внутреннюю безопасность. Видовым объектом этой группы преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие незыблемость основ конституционного строя и безопасность государства.

В некоторых составах самостоятельным признаком выступает предмет преступления. Например, при шпионаже (ст. 276 УК) предметом являются сведения, составляющие государственную тайну (а при определенных условиях и иные сведения); при утрате документов, содержащих государственную тайну (ст. 284 УК), в качестве

предмета выступают указанные документы, а также предметы, сведения о которых составляют государственную тайну.

Объективная сторона почти всех преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства характеризуется действиями. И лишь разглашение государственной тайны (ст. 283 УК) и утрата документов, содержащих государственную тайну (ст. 284 УК), могут совершаться как действиями, так и бездействием. Составы этих двух преступлений сконструированы как материальные, а составы остальных - как формальные, и признаются оконченными с момента совершения описанных в законе действий, независимо от наступления каких-либо вредных последствий.

Субъективная сторона почти всех преступлений рассматриваемой группы характеризуется только прямым умыслом: виновный осознает общественно опасный характер совершаемых действий и желает их совершить. Разглашение государственной тайны (ст. 283 УК) может быть как умышленным, так и неосторожным; состав утраты документов, содержащих государственную тайну (ст. 284 УК), характеризуется только неосторожной формой вины. Некоторые составы в качестве обязательного признака субъективной стороны включают специальную цель: прекращения государственной или политической деятельности потерпевшего (ст. 277 УК), свержения или насильственного изменения конституционного строя РФ (ст. 279 УК), подрыва экономической безопасности и обороноспособности РФ (ст. 281 УК). Посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК) характеризуется специальным мотивом - мечь за государственную или иную политическую деятельность потерпевшего.

Субъект преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства - лицо, достигшее возраста 16 лет. Некоторые преступления предполагают наличие специального субъекта: гражданин РФ (ст. 275 УК), иностранный гражданин или лицо без гражданства (ст. 276 УК), лицо, которому государственная тайна была доверена или стала известна по службе или работе (ст. 283 УК), лицо, имеющее допуск к государственной тайне (ст. 284 УК).

Вопрос о классификации анализируемой группы преступлений является дискуссионным. В.В. Лунеев делит их на преступления против основ конституционного строя (ст. ст. 277 - 280, 282 УК) и преступления против безопасности государства (остальные) <1>, М.И. Ковалев выделял посягательства на внешнюю (ст. ст. 275, 276, 283 и 284 УК) и внутреннюю безопасность Российской Федерации (ст. ст. 277 - 282 УК) <2>. Последнюю классификацию С.В. Дьяков дополняет третьей группой (против экономической безопасности), включающей одно преступление - диверсию (ст. 281 УК) <3>.

<1> См.: Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева и А.В. Наумова. М., 1997. С. 356.

<2> См.: Уголовное право. Особенная часть / Под ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамовой и Г.П. Новоселова. М., 1997. С. 567, 568.

<3> См.: Дьяков С.В. Государственные преступления (против основ конституционного строя и безопасности государства) и государственная преступность. М., 1999. С. 16, 17.

Выделение двух и даже трех групп в системе преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства представляется неполным, так как направленность некоторых преступлений на тот или иной объект зависит от фактического содержания деяния, поэтому определение непосредственного объекта как классификационного критерия не является абсолютным. Например, разглашение государственной тайны может причинить серьезный вред только внутренней безопасности, не затрагивая внешней безопасности страны. И наоборот, террористические

акты, вооруженные мятежи и межнациональные столкновения способны серьезно подорвать именно внешнюю безопасность государства.

Поскольку выделяемые учеными группы преступлений как посягающие только на внешнюю или только на внутреннюю безопасность на самом деле явно неоднородны и требуют большей дифференциации, в зависимости от непосредственного объекта их можно классифицировать на следующие виды:

- 1) преступления против внешней безопасности РФ (ст. ст. 275, 276 УК);
- 2) преступления, посягающие на основы политической системы РФ (ст. ст. 277 - 279 УК);
- 3) посягательства на экономическую безопасность и обороноспособность РФ (ст. 281 УК);
- 4) посягательства на общественные отношения, обеспечивающие недопущение экстремистской деятельности (ст. ст. 280, 282, 282.1, 282.2 УК);
- 5) преступления, посягающие на сохранность государственной тайны (ст. ст. 283, 284 УК).

§ 2. Преступления против внешней безопасности Российской Федерации

Государственная измена (ст. 275 УК). Основным объектом рассматриваемого преступления является внешняя безопасность РФ, под которой понимается защищенность интересов государства от внешних угроз.

По смыслу закона государственная измена может быть совершена в трех формах: а) шпионаж; б) выдача государственной тайны; в) иное оказание помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности России.

Понятие шпионажа будет рассмотрено при анализе преступления, ответственность за которое предусмотрена ст. 276 УК.

Под выдачей государственной тайны понимается устное или письменное, а также сделанное иными средствами и способами (например, передача чертежа, фотографии, образца, модели) сообщение иностранному государству, иностранной организации или их представителям сведений, составляющих государственную тайну. В соответствии со ст. 2 Закона РФ от 21 июля 1993 г. N 5485-1 "О государственной тайне" <1> государственная тайна - это защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности РФ.

<1> Постановление Конституционного Суда РФ от 27 марта 1996 г. N 8-П; Определение Конституционного Суда РФ от 10 ноября 2002 г. N 293-О, N 314-О // СЗ РФ. 1997. N 41. С. 8220 - 8235.

В настоящее время Перечень сведений, отнесенных к государственной тайне, утвержден Указом Президента РФ от 30 ноября 1995 г. N 1203 <1>, в соответствии со ст. 5 Закона РФ "О государственной тайне".

<1> СЗ РФ. 1995. N 49. Ст. 4775.

Сведения, составляющие государственную тайну, фиксируются на определенных носителях, к которым относятся материальные объекты, в том числе физические поля. Фиксация осуществляется в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов (ст. 2 Закона РФ "О государственной тайне"). Носители сведений, составляющих государственную тайну, имеют реквизиты, свидетельствующие о степени

секретности этих сведений (гриф секретности). Степень секретности должна соответствовать степени тяжести ущерба, который может быть нанесен безопасности РФ вследствие распространения этих сведений. Правительство РФ утвердило Правила отнесения сведений, составляющих государственную тайну, к различным степеням секретности от 4 сентября 1995 г. N 870 <1>, в соответствии с которыми указанные сведения подразделяются на:

<1> СЗ РФ. 1995. N 37. С. 3619.

1) сведения особой важности - это сведения в области военной, внешнеполитической, экономической, научно-технической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб интересам РФ в одной или нескольких из перечисленных областей;

2) совершенно секретные сведения - это сведения в перечисленных областях, распространение которых может нанести ущерб интересам министерства (ведомства) или отраслям экономики РФ;

3) секретные сведения - это сведения, распространение которых может нанести ущерб интересам предприятий, учреждений или организаций в тех же областях.

Преступление, заключающееся в выдаче сведений, составляющих государственную тайну, считается оконченным с момента ее фактического сообщения представителям иностранного государства, иностранной организации.

Иное оказание помощи предполагает совершение различных действий (например, вербовка агента для иностранной разведки, предоставление убежища агенту зарубежной разведывательной службы), которые не охватываются предыдущими формами государственной измены и направлены на содействие иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности РФ. Преступление, образующее данную форму государственной измены, считается оконченным с момента совершения любого действия по оказанию помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении указанной деятельности.

Следует иметь в виду, что государственная измена осуществляется в пользу иностранного государства, иностранной организации или их представителей. Иностранная организация может быть как государственной, так и негосударственной. Представителями иностранного государства и иностранной организации являются их официальные лица (глава государства или правительства, члены правительственных делегаций, члены организаций, имеющие право официально представлять эти организации, и т.п.).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком является цель - причинение ущерба внешней безопасности РФ. Мотивы государственной измены на квалификацию не влияют.

Субъект преступления, за исключением такой формы, как выдача, - общий. Субъект выдачи - специальный; это гражданин РФ, обладающий сведениями, составляющими государственную тайну, в связи с его служебной деятельностью или по работе, а также получивший эти сведения при других обстоятельствах (например, лицо случайно находит документы, содержащие государственную тайну).

В соответствии с примечанием к анализируемой статье лицо, совершившее преступления, ответственность за которые установлена в ст. ст. 275, 276, 278 УК, освобождается от уголовной ответственности, если оно добровольным и своевременным сообщением органам власти или иным образом способствовало предотвращению дальнейшего ущерба интересам РФ и если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Шпионаж (ст. 276 УК). Шпионаж определяется как передача, а равно сбор, похищение или хранение в целях передачи иностранному государству, иностранной

организации или их представителям сведений, составляющих государственную тайну, а также передача или собирание по заданию иностранной разведки иных сведений для использования их в ущерб внешней безопасности РФ.

Основным объектом шпионажа выступает внешняя безопасность как состояние защищенности суверенитета, территориальной целостности и обороноспособности от внешнего воздействия.

Предметом данного преступления являются сведения двух категорий: во-первых, это сведения, составляющие государственную тайну (см. анализ государственной измены); во-вторых, это иные сведения, которые собираются по заданию иностранной разведки и могут быть использованы для нанесения ущерба внешней безопасности РФ.

В зависимости от содержания предмета преступления различают два вида шпионажа: а) предметом первого являются сведения, составляющие государственную тайну; б) предметом второго - иные сведения, собираемые по заданию иностранной разведки и предназначенные для использования их в ущерб внешней безопасности РФ.

Объективная сторона первого вида шпионажа представляет собой совершение действий в форме передачи, собирания, похищения, а также в форме хранения с целью передачи сведений, составляющих государственную тайну. Собираение - это получение информации любым способом, осуществляемое без изъятия предметов или документов у их собственников или обладателей. Все способы собирания информации можно разделить на две группы: а) личное наблюдение (в том числе с использованием технических средств), т.е. получение сведений из окружающих объектов действительности; б) агентурный метод - получение информации от людей, обладающих такими сведениями. Похищение предполагает незаконное изъятие сведений у их владельца. Изъятие может быть тайное или открытое, с применением обмана или насилия, когда документы и предметы изымаются не на время, а навсегда для передачи указанным в законе адресатам.

Собранные или похищенные сведения обычно хранятся до передачи иностранному государству, иностранной организации или их представителям. С объективной стороны хранение означает, во-первых, что предварительно собранные или похищенные виновным сведения, составляющие государственную тайну, хранятся в определенном месте до их передачи (в данном случае в действиях лица имеются и другие объективные признаки шпионажа - собирание или похищение), во-вторых, что виновный сам непосредственно не собирал и не похищал данные сведения, но ему их передают другие лица для последующей передачи определенным субъектам, и, в-третьих, возможна ситуация, когда виновный хранит сведения, собранные и похищенные другим лицом, с последующим возвратом тому же лицу. Таким образом, хранение сведений, составляющих государственную тайну (т.е. временное обладание ими), как форма действия при шпионаже может иметь три вида: а) лицо хранит сведения, собранные или похищенные им самим с целью передачи иностранному государству, иностранной организации, их представителям; б) лицо само не собирало и не похищало сведения, а получило их с целью передачи адресату; в) лицо хранит сведения, собранные иным лицом, с последующим возвратом тому же лицу. В данном случае виновный будет нести ответственность за пособничество в шпионаже при условии, что он осознавал характер хранимых сведений, цель, преследуемую собравшим их лицом, и заранее обещал скрыть добытые преступным путем предметы (документы), содержащие эти сведения.

Главной целью, к которой стремится виновный при собирании, похищении или хранении сведений, составляющих государственную тайну, - это передать их определенным адресатам. Под передачей следует понимать сообщение сведений, составляющих государственную тайну, иностранному государству, иностранной организации или их представителям. В данном случае сведения могут сообщаться не только устно, но и путем, например, показа каких-либо документов или предметов, а также с использованием тайников, почтовой переписки, радиосвязи. Передаваемые сведения могут быть собраны или похищены самим виновным, а могут быть получены от

других лиц. Передача может осуществляться лично или через посредников. При этом если посредник осознает характер передаваемых сведений и статус адресата, то он отвечает за соучастие в шпионаже.

Объективная сторона второго вида шпионажа представляет собой действия в форме собирания и передачи иных сведений. Законодатель не предусматривает таких форм действия, как похищение и хранение, поскольку эти сведения являются открытыми и могут быть получены из разнообразных источников: официальных изданий научной и технической литературы, периодических изданий; на официальных симпозиумах, конференциях; путем направления запросов в различные организации, анкетирования и т.п. Иные сведения могут собираться и путем личного наблюдения.

Передача или собирание иных сведений наказуемы, если эти действия осуществляются по заданию иностранной разведки с целью использования их в ущерб внешней безопасности РФ, т.е. в данном случае предполагается существование двух признаков: задание иностранной разведки и цель нанести ущерб внешней безопасности РФ.

Шпионаж относится к преступлениям с формальным составом (сложный альтернативный состав). Стоит отметить, что такое действие, как хранение, является длящимся, т.е. оно характеризуется непрерывным осуществлением состава данного деяния.

Субъективная сторона шпионажа характеризуется виной в виде прямого умысла. Собираание, похищение или хранение сведений, составляющих государственную тайну, осуществляется в целях их передачи. Вторая форма шпионажа характеризуется целью нанести ущерб внешней безопасности РФ.

Субъектом шпионажа могут быть иностранные граждане и лица без гражданства, достигшие возраста 16 лет.

Если российский гражданин выступает в качестве организатора, подстрекателя или пособника шпионажа, ответственность за который предусмотрена ст. 276 УК, его действия квалифицируются как государственная измена в форме иного оказания помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности РФ.

§ 3. Преступления, посягающие на основы политической системы Российской Федерации

Применительно к рассматриваемой группе преступлений основы политической системы понимаются как легитимность государственной власти, т.е. конституционная основа ее функционирования, а также беспрепятственное осуществление своих политических функций государственными и общественными деятелями. К этой группе преступлений относятся деяния, предусмотренные ст. ст. 277 - 279 УК.

Посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК). Непосредственными объектами этого преступления являются не только основы политической системы Российской Федерации, но и жизнь государственного или общественного деятеля (дополнительный объект).

Потерпевшим при совершении рассматриваемого преступления может быть только государственный или общественный деятель. К государственным деятелям относятся руководители и иные должностные лица высших органов законодательной, исполнительной, судебной власти, а также прокуратуры как на федеральном уровне, так и на уровне субъектов Российской Федерации (Президент РФ, депутаты Государственной Думы и члены Совета Федерации, члены Правительства РФ, руководители федеральных ведомств и служб, лица, занимающие аналогичные должности в органах власти субъектов РФ, прокуроры, федеральные судьи и т.д.). Под общественными деятелями понимаются

руководители и активные функционеры политических партий, общественных движений, фондов, профессиональных и иных союзов на федеральном или региональном уровнях.

Объективная сторона преступления характеризуется в законе как посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля. Это понятие применительно к посягательству на жизнь работника милиции или народного дружинника (ст. 191.2 УК 1960 г.) было разъяснено Пленумом Верховного Суда СССР в Постановлении от 22 сентября 1989 г.: "Под посягательством на жизнь надлежит рассматривать убийство или покушение на убийство..." <1>. Такое же толкование понятию посягательства на жизнь дал Пленум Верховного Суда РСФСР в Постановлении от 24 сентября 1991 г. (в редакции Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г.).

<1> См.: Судебная практика по уголовным делам. М., 2005. С. 101.

Состав этого преступления является формальным; посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля признается оконченным с момента совершения общественно опасных действий, направленных на лишение потерпевшего жизни, причем фактическое причинение ему смерти охватывается составом рассматриваемого преступления и не меняет юридической сущности деяния.

Субъективная сторона анализируемого преступления характеризуется прямым умыслом: лицо осознает, что посягает на жизнь не частного лица, а именно государственного или общественного деятеля в связи с его государственной или общественной деятельностью, предвидит неизбежность или возможность наступления смерти потерпевшего и желает ее наступления. При этом виновный либо преследует специальную цель (прекратить государственную или иную политическую деятельность потерпевшего), либо руководствуется специальным мотивом (отомстить потерпевшему за указанную деятельность).

Цель прекращения государственной или иной политической деятельности потерпевшего означает стремление физически устранить политического противника либо реального конкурента в борьбе за высшие посты в органах государственной власти, в иных государственных органах и учреждениях, а также в руководящих органах политических партий, общественных движений и объединений.

Мотив мести за государственную или иную политическую деятельность потерпевшего состоит в стремлении выразить недовольство этой деятельностью путем физического уничтожения государственного или общественного деятеля. В частности, месть за указанную деятельность может проявиться в стремлении отомстить за проигрыш виновного (или поддерживаемых им сил) в политической борьбе, за разоблачения, сделанные потерпевшим в ходе политической борьбы или во исполнение служебного или общественного долга, и т.д.

Именно такие цели и мотивы придают рассматриваемому преступлению целенаправленный характер, что исключает возможность его совершения с косвенным умыслом. Если убийство государственного или общественного деятеля совершено с иной целью или по иным мотивам, нежели указанные в диспозиции ст. 277 УК, деяние квалифицируется по ст. 105 УК.

Субъект данного преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Если это деяние совершено лицом в возрасте от 14 до 16 лет, то ответственность наступает по п. "б" ч. 2 ст. 105 УК.

Насильственный захват власти или насильственное удержание власти (ст. 278 УК). Непосредственным объектом преступления являются основы политической системы Российской Федерации в части легитимности, конституционного порядка установления и функционирования государственной власти и ее органов. Дополнительным объектом выступают здоровье, телесная неприкосновенность, честь и достоинство лиц, пострадавших от насильственных действий.

Объективная сторона преступления может выражаться в действиях, направленных на: насильственный захват власти; насильственное удержание власти в нарушение Конституции РФ; насильственное изменение конституционного строя Российской Федерации.

Действия, направленные на насильственный захват власти, означают попытку неконституционного способа прихода конкретных лиц, политических партий, движений и иных политических сил к власти в Российской Федерации или ее субъектах без изменения конституционного строя в стране. Насилие как неконституционный способ захвата власти или ее удержания может состоять, например, в заключении под стражу, интернировании, насильственной физической изоляции, физических унижениях, побоях, причинении вреда здоровью лиц, представляющих органы власти, сформированные в соответствии с Конституцией и законами России.

Действия, направленные на насильственное удержание власти, - это отказ уступить власть вопреки результатам выборов, референдума или иному основанному на Конституции РФ акту, соединенный с применением насилия к представителям политических сил, к которым в соответствии с Конституцией РФ должна перейти государственная власть. Насилие при неконституционной попытке удержать власть по своему содержанию ничем не отличается от насилия при неконституционной попытке ее захватить.

Самой опасной разновидностью анализируемого преступления являются действия, направленные на насильственное изменение конституционного строя Российской Федерации. Они заключаются в насильственных действиях, преследующих цель изменить общественный строй, политическую систему, государственное устройство либо основные политические институты РФ и сформировать новую систему органов власти.

Крайней формой насилия является применение оружия. Если оно приобретает форму вооруженного мятежа с целью насильственного изменения конституционного строя РФ, то деяние полностью охватывается составом вооруженного мятежа (ст. 279 УК) и не требует дополнительной квалификации по ст. 278 УК, поскольку названная цель предусмотрена и в ст. 278, и в ст. 279 УК. Если же мятеж преследует цель захвата власти (без свержения или насильственного изменения конституционного строя), что выходит за рамки ст. 279 УК, и одновременно - цель нарушения территориальной целостности Российской Федерации, которая не охватывается составом преступления, описанного в ст. 278 УК, то его следует квалифицировать по совокупности ст. ст. 278 и 279 УК.

Состав преступления является формальным. Оно признается оконченным с момента совершения действий, направленных на насильственный захват или удержание власти либо насильственное изменение конституционного строя Российской Федерации независимо от того, удалось ли виновным осуществить преступные планы (захватить или удержать власть, изменить конституционный строй РФ).

Если в процессе применения насилия причиняется смерть человеку, она не охватывается составом данного преступления и требует дополнительной квалификации по ст. ст. 277, 317 или ст. 105 УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и специальной целью. Виновный осознает насильственный характер своих действий и их противоречие Конституции РФ и желает их совершить. При этом он преследует цель неконституционного захвата власти, неконституционного удержания власти или изменения конституционного строя Российской Федерации насильственным путем.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. При насильственном удержании власти субъект специальный: представитель органов власти, сформированных в соответствии с Конституцией РФ, но обязанных в соответствии с нею же передать государственную власть политическим силам, которые пришли к ней конституционным путем.

Вооруженный мятеж (ст. 279 УК). Непосредственный объект преступления - основы политической системы РФ в части незыблемости основ конституционного строя и территориальной целостности России.

Объективная сторона преступления характеризуется как организация вооруженного мятежа либо активное участие в нем.

Мятеж определяется как "стихийное восстание, вооруженное выступление против власти" <1>, как "возмущенье, смятенье, восстанье, народное волненье, крамола, бунт, заговор на деле, общее непослушанье" <2>. Но в смысле ст. 279 УК мятеж понимается не как стихийное восстание, а как спровоцированное, организованное вооруженное выступление против законной власти, конституционного строя и территориальной целостности Российской Федерации.

<1> Ожегов С.И. Словарь русского языка. М., 1984. С. 325.

<2> Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка. М., 1981. Т. 2. С. 374.

Организация вооруженного мятежа - это различные действия, провоцирующие вооруженное выступление против законной власти в Российской Федерации. Они могут состоять в пропаганде вооруженного мятежа, вербовке его участников, снабжении мятежников оружием, воинским снаряжением, в планировании вооруженных операций и других действиях по идеологическому, материальному или организационному обеспечению мятежа и т.п.

Активное участие в вооруженном мятеже означает совместное с другими участниками мятежа совершение насильственных действий с применением или попыткой применения оружия, направленных на достижение целей мятежа. Однако умышленное причинение смерти в процессе применения насилия не охватывается составом данного преступления и подлежит дополнительной квалификации по ст. 105 УК, а если потерпевшими являются государственные или общественные деятели либо сотрудники правоохранительных органов - по ст. ст. 277, 295 или ст. 317 УК (при наличии остальных признаков этих составов преступлений).

В научной литературе преобладает мнение, что организацию вооруженного мятежа следует считать окончанным преступлением с момента совершения действий, направленных на провоцирование вооруженного мятежа. Однако это с очевидностью не следует из диспозиции ст. 279 УК. Скорее законодатель, описывая две формы данного преступления - организацию мятежа и активное участие в нем, в обоих случаях подразумевает реальное выступление мятежников (что совершенно очевидно применительно к активному участию в мятеже). Поэтому более правильно считать, что вооруженный мятеж в форме его организации является окончанным преступлением с момента первого вооруженного выступления мятежников <1>. Если действия организатора фактически не привели к вооруженным выступлениям против законной власти, их следует квалифицировать как приготовление к вооруженному мятежу.

<1> См.: Комментарий к Уголовному кодексу РФ / Отв. ред. В.И. Радченко. С. 499.

Преступление, выразившееся в активном участии в вооруженном мятеже, может считаться окончанным с момента совершения участником мятежа конкретных насильственных действий с применением или попыткой применения оружия, направленных на достижение целей мятежа, независимо от фактического осуществления этих целей или иных последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и специальной целью. Виновный осознает, что организует вооруженный мятеж или активно участвует в нем, и желает совершить эти действия. При этом обязательна одна из целей:

1) свержения конституционного строя;

- 2) насильственного изменения конституционного строя;
- 3) нарушения территориальной целостности Российской Федерации.

Цель свержения конституционного строя РФ предполагает стремление насильственным путем упразднить основы конституционного строя, закрепленные в гл. 1 Конституции РФ, ликвидировать права и свободы, закрепленные в гл. 2 Конституции РФ, и установить общественный и государственный строй, не соответствующий Конституции РФ.

Под целью насильственного изменения конституционного строя Российской Федерации понимается стремление упразднить конституционные институты, органы и учреждения и заменить их институтами, органами и учреждениями, не предусмотренными Конституцией РФ.

Цель нарушения территориальной целостности означает намерение разрушить принципы федеративного устройства, закрепленные в гл. 3 Конституции РФ, и насильственно отторгнуть часть ее территории с провозглашением ее независимости от России или присоединением к иностранному государству.

Мотивы преступления (политические, националистические, карьеристские и т.д.) на квалификацию преступления не влияют, но учитываются при назначении наказания.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. При совершении преступления в форме организации вооруженного мятежа субъектами могут быть его организаторы и руководители (лица, осуществляющие руководство его практической реализацией). Активные участники вооруженного мятежа - это лица, непосредственно совершающие насильственные действия с применением оружия ради достижения целей мятежа.

§ 4. Посягательства на экономическую безопасность и обороноспособность Российской Федерации

Диверсия (ст. 281 УК). Непосредственным объектом диверсии являются экономическая безопасность и обороноспособность Российской Федерации.

Безопасность определена в ст. 1 Закона РФ от 5 марта 1992 г. N 2446-1 "О безопасности" как "состояние защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз" <1>. Из этого следует, что под экономической безопасностью понимается состояние защищенности важнейших экономических интересов Российской Федерации, слаженная и бесперебойная работа отдельных звеньев единого народнохозяйственного комплекса.

<1> ВВС РФ. 1992. N 15. Ст. 769.

Обороноспособность Российской Федерации означает состояние ее защищенности от возможного нападения внешнего агрессора и включает такие элементы, как экономический и военный потенциал России, боевая подготовка и профессионализм личного состава Вооруженных Сил РФ, мобилизационная готовность гражданского населения и т.п.

Объективная сторона диверсии характеризуется совершением взрыва, поджога или иных действий, направленных на разрушение или повреждение предприятий, сооружений, путей и средств сообщения, средств связи, объектов жизнеобеспечения населения.

Опасность диверсии определяется, во-первых, важностью народнохозяйственных объектов, подвергающихся диверсионным актам, а во-вторых, общеопасными способами совершения деяния.

Это преступление обычно совершается в отношении экономически важных и в диверсионном смысле уязвимых энергетических узлов, предприятий оборонной промышленности и военных объектов, предприятий и средств железнодорожного,

водного, воздушного и трубопроводного транспорта, средств связи и сигнализации, объектов обеспечения жизнедеятельности населения (электростанций, источников водоснабжения и т.п.).

Способы диверсии - это не только взрывы и поджоги, прямо выделенные законодателем, но и иные действия, которые также являются общеопасными и тоже направлены на разрушение или повреждение объектов, перечисленных в диспозиции ст. 281 УК. К иным действиям относятся, например, устройство аварий и катастроф, обвалов, затоплений, радиоактивных и иных подобных заражений или загрязнений.

Обязательным признаком диверсионных действий является их направленность на разрушение или повреждение перечисленных в законе народнохозяйственных объектов. Разрушение означает их физическое уничтожение, утрату народнохозяйственного значения, невозможность или экономическую нецелесообразность восстановления. Под повреждением понимается причинение такого вреда объектам диверсионной деятельности, который значительно снижает их народнохозяйственную значимость и экономическую ценность, но может быть устранен путем ремонта или восстановления.

Состав диверсии - формальный; преступление является оконченным с момента совершения общеопасных действий, направленных на разрушение или повреждение названных в законе объектов, даже если они фактически не были ни разрушены, ни повреждены.

Гибель людей в результате диверсионного акта не охватывается составом диверсии и образует совокупность этого преступления с убийством при отягчающих обстоятельствах (п. "е", а возможно, и другие пункты ч. 2 ст. 105 УК).

С субъективной стороны диверсия характеризуется прямым умыслом: лицо осознает фактическое содержание совершаемых действий и их направленность на разрушение или повреждение объекта диверсионных действий и желает совершить эти действия. Обязательным признаком субъективной стороны является специальная цель - подрыв экономической безопасности и обороноспособности Российской Федерации.

Субъект диверсии - лицо, достигшее возраста 16 лет. Если диверсионный акт совершается гражданином РФ по заданию иностранных спецслужб, деяние должно дополнительно квалифицироваться как государственная измена в форме оказания иностранному государству помощи в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности Российской Федерации.

В УК предусмотрен не только основной, но и квалифицированный состав диверсии - ее совершение организованной группой (ч. 2 ст. 281 УК). Содержание этого квалифицирующего признака определено в ч. 3 ст. 35 УК.

§ 5. Посягательства на общественные отношения, обеспечивающие недопущение экстремистской деятельности

Публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности (ст. 280 УК). Непосредственным объектом выступают общественные отношения, обеспечивающие недопущение экстремистской деятельности.

Объективная сторона характеризуется действиями, состоящими в публичных призывах к осуществлению экстремистской деятельности (экстремизма), под которой в соответствии со ст. 1 Федерального закона от 25 июля 2002 г. N 114-ФЗ "О противодействии экстремистской деятельности" понимаются:

насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации;

публичное оправдание терроризма и иная террористическая деятельность;

возбуждение социальной, расовой, национальной или религиозной розни;

пропаганда исключительности, превосходства либо неполноценности человека по признаку его социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности или отношения к религии;

нарушение прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от его социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности или отношения к религии;

воспрепятствование осуществлению гражданами их избирательных прав и права на участие в референдуме или нарушение тайны голосования, соединенные с насилием или с угрозой его применения;

воспрепятствование законной деятельности государственных органов, органов местного самоуправления, избирательных комиссий, общественных или религиозных объединений или иных организаций, соединенное с насилием либо угрозой его применения;

совершение преступления по мотивам, указанным в п. "е" ч. 1 ст. 63 УК РФ;

пропаганда и публичное демонстрирование нацистской атрибутики или символики либо атрибутики или символики, сходных с нацистской атрибутикой или символикой до степени смешения;

публичные призывы к указанным деяниям либо массовое распространение заведомо экстремистских материалов, а равно их изготовление или хранение в целях массового распространения;

публичное заведомо ложное обвинение лица, замещающего государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ, в совершении им в период исполнения своих должностных обязанностей деяний, указанных в этой статье и являющихся преступлением;

организация и подготовка указанных деяний, а также подстрекательство к их осуществлению;

финансирование указанных деяний либо иное содействие в их организации, подготовке и осуществлении, в том числе путем предоставления учебной, полиграфической и материально-технической базы, телефонной и иных видов связи или оказания информационных услуг.

Важнейшим признаком уголовно наказуемых призывов является их публичность. Она означает, что призывы обращены к широкому кругу людей (к массам, толпе и т.д.), поскольку преследуют цель вовлечения масс в экстремистскую деятельность. Именно отсутствием своей персональной направленности к конкретным адресатам данное преступление отличается, например, от подстрекательства к насильственному захвату власти или насильственному удержанию власти. Склонение же конкретных лиц к совершению действий, предусмотренных ст. 278 УК, надлежит квалифицировать как подстрекательство к этому преступлению. По форме призывы могут быть устными (на собраниях, митингах, демонстрациях), письменными (листовки, плакаты, изобразительные средства) и проч. Смысл публичных призывов должен быть очевидным, понятным для адресата (вовлечение в деятельность экстремистского характера или в экстремистские действия).

Преступление имеет формальный состав, признается оконченным с момента публичного призыва, даже если под его влиянием ни одно лицо не было вовлечено в экстремистскую деятельность.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом: лицо осознает, что публично призывает неопределенно широкий круг лиц к осуществлению экстремистской деятельности, и желает совершать такие призывы. От подстрекательства к массовым беспорядкам рассматриваемое преступление отличается, в частности, наличием мотивов политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

Субъектом может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав (ч. 2 ст. 280 УК) характеризуется публичными призывами к осуществлению экстремистской деятельности, совершаемыми с использованием средств массовой информации (печати, радио, телевидения и др.).

Возбуждение ненависти либо вражды, а равно унижение человеческого достоинства (ст. 282 УК). Конституция РФ (ст. 19) гарантирует равенство прав человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. В соответствии с ч. 2 ст. 29 Конституции РФ в нашей стране не допускаются пропаганда или агитация, возбуждающие социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду; запрещается пропаганда социального, расового, национального, религиозного или языкового превосходства. Уголовно-правовой гарантией реализации этого запрета служит ст. 282 УК, установившая ответственность за возбуждение ненависти или вражды, а также за унижение человеческого достоинства по любым расовым, демографическим, социальным или религиозным признакам.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются конституционные принципы равенства прав и свобод человека и гражданина, а также недопущения пропаганды или агитации, возбуждающих социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду.

Объективная сторона характеризуется действиями, направленными на возбуждение ненависти или вражды, а также на унижение достоинства человека или группы лиц по признакам пола, расы, национальности, языка, происхождения, отношения к религии либо принадлежности к какой-либо социальной группе, если эти деяния совершены публично или с использованием средств массовой информации.

Таким образом, объективную сторону этого преступления могут образовать два вида действий.

Во-первых, оно может выразиться в совершении любых действий, направленных на возбуждение ненависти или вражды по любому из признаков, перечисленных в диспозиции ч. 1 ст. 282 УК, вопреки прямому запрету, содержащемуся в ст. 29 Конституции РФ. Речь идет о таких действиях, в результате которых может возникнуть стойкое отношение острой неприязни либо длительное состояние враждебности между значительными группами людей в зависимости от их расовой, национальной, социальной принадлежности или отношения к религии, а также в зависимости от других демографических или социальных признаков (дискриминация, трети́рование, депортация, применение насилия, разрушение культовых зданий или надругательство над ними, воспрепятствование проведению национальных или религиозных обрядов и т.п., а равно призывы к совершению перечисленных и подобных действий).

Во-вторых, объективная сторона преступления может заключаться в действиях, направленных на унижение достоинства человека или группы лиц по перечисленным выше признакам (различные формы трети́рования людей по национальному признаку, издевательство над историей, культурой, обычаями и традициями какой-либо нации и т.п.). В таком случае направленность действий на унижение достоинства небольшой группы или даже отдельных представителей определенных расы, нации, языка, религии и т.д. определяется именно их принадлежностью к данной общности. При совершении преступления в этой форме определяющую роль играет не личность потерпевшего и его персональные качества, а принадлежности к той или иной этнической, социальной или религиозной общности, ненависть или враждебное отношение к которой пропагандирует виновный.

Общим и обязательным признаком обоих видов действий является то, что они совершаются либо публично (в присутствии значительного количества людей), либо с использованием средств массовой информации.

Состав - формальный; преступление признается оконченным с момента совершения действий, направленных на возбуждение ненависти или вражды либо на унижение достоинства человека или группы лиц, даже если между группами людей, принадлежащих к различным нациям, расам, социальным группам либо исповедующих разные религии, ненависть или вражда фактически не возникли.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом: субъект осознает провокационный характер совершаемых действий и их направленность на возбуждение ненависти или вражды либо на унижение достоинства человека или группы лиц по перечисленным в законе признакам и желает совершить эти действия. Мотивы (политические, враждебное отношение или неприязнь к определенным нациям, расам, религиозным либо социальным группам и т.д.) и цели имеют факультативное значение.

Субъект преступлений - любое лицо, достигшее возраста 16 лет, за исключением преступления, предусмотренного п. "б" ч. 2 ст. 282 УК, субъект которого специальный - лицо, использующее свое служебное положение.

Квалифицированный состав анализируемого преступления характеризуется его совершением:

- а) с применением насилия или с угрозой его применения;
- б) лицом с использованием своего служебного положения;
- в) организованной группой.

Под применением насилия применительно к п. "а" ч. 2 ст. 282 УК понимается умышленное причинение средней тяжести или легкого вреда здоровью хотя бы одного лица, причинение по неосторожности любой тяжести вреда здоровью, а также любые иные насильственные действия, не связанные с причинением вреда здоровью, если они не содержат состава более тяжкого преступления (например, истязания по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды - п. "з" ч. 2 ст. 117 УК; похищение человека - ст. 126 УК).

Угроза применения насилия охватывает угрозу причинения любого физического вреда вплоть до угрозы убийством.

Возбуждение ненависти или вражды, а равно унижение человеческого достоинства лицом, использующим при этом свое служебное положение, полностью охватывается п. "б" ч. 2 ст. 282 УК и не нуждается в дополнительной квалификации. Вряд ли можно согласиться с мнением, будто действия лица, возбуждающего национальную, расовую или религиозную вражду с использованием своего служебного положения и при этом нарушающего равноправие граждан по указанным признакам, должны дополнительно квалифицироваться по ст. 136 УК <1>. Статьи 136 и 282 УК находятся в отношении конкуренции общей и специальной норм, поэтому преступление следует квалифицировать по специальной норме, т.е. по п. "б" ч. 2 ст. 282 УК.

<1> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. А.В. Наумова. М., 1996. С. 679, 680.

Признак организованной группы имеет то же содержание, что и в ч. 3 ст. 35 УК.

Организация экстремистского сообщества (ст. 282.1 УК). Непосредственный объект - совокупность общественных отношений по реализации конституционного запрета экстремистской деятельности.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 282.1 УК, характеризуется четырьмя видами действий.

1. Создание экстремистского сообщества, т.е. организационная деятельность, в результате которой возникло общественное или религиозное объединение либо иная организация, имеющая задачу подготовки или совершения одного или нескольких преступлений экстремистской направленности. В данной форме преступление признается оконченным с момента фактического создания экстремистского сообщества.

2. Руководство экстремистским сообществом, которое уже создано каким-либо другим лицом, т.е. осуществление функций главаря преступной организации: выработка направлений ее деятельности, разработка планов совершения конкретных преступлений экстремистской направленности, распределение обязанностей между членами экстремистского сообщества и т.д. Если руководство сообществом осуществляется тем же лицом, которое создало сообщество, то это обстоятельство не влияет на квалификацию преступления, но должно быть отражено в формулировке обвинения и учтено при назначении наказания. Преступление в данной форме является оконченным с того момента, когда виновный реально начал осуществлять свои руководящие функции.

3. Руководство какой-то частью сообщества или его структурным подразделением. Часть преступного сообщества может иметь территориальную или функциональную автономию, а структурное подразделение представляет собой организационную единицу (отряд, бригаду, звено и т.п.) в системе сообщества, подчиняющуюся единым планам и единой дисциплине. Руководство частью или структурным подразделением экстремистского сообщества означает осуществление руководящих функций в рамках полномочий, предоставленных руководителю региональной или функциональной организационной единицы руководством (руководителем) экстремистского сообщества. Оконченным преступлением такие действия являются с момента реального осуществления ограниченных руководящих полномочий, предоставленных виновному главарем (либо коллегиальным руководящим органом) экстремистского сообщества.

4. Создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей частей либо структурных подразделений экстремистского сообщества для координации их деятельности входит в понятие руководства экстремистским сообществом. Данная форма проявления объективной стороны является неудачной копией предусмотренного в ст. 210 УК создания координационного центра различных, не зависящих друг от друга организованных преступных групп. Но в отличие от этой нормы в ст. 282.1 УК речь идет об объединении представителей структурных подразделений единого экстремистского сообщества, которые и без такого объединения подчиняются единому руководству и действуют в рамках единого плана экстремистской деятельности.

Все предусмотренные диспозицией ст. 282.1 УК действия по своей сути представляют особую форму приготовления к экстремистской направленности и не охватывают фактического совершения преступлений экстремистской направленности. Если экстремистским сообществом либо его частью или структурным подразделением реально совершается одно или несколько упомянутых преступлений, то каждое из них должно квалифицироваться самостоятельно по совокупности со ст. 282.1 УК.

Субъективная сторона преступления во всех его формах характеризуется прямым умыслом и специальной целью. Виновный осознает, что создает экстремистское сообщество либо объединение организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений сообщества, руководит сообществом или его частью либо структурным подразделением, и желает совершить такие действия. При этом он преследует цель подготовки либо совершения одного или нескольких преступлений экстремистской направленности по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной, религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы. Содержание названных мотивов частично совпадает с мотивами преступления, предусмотренного ст. 282 УК, но их перечень дополняется мотивами идеологической либо политической ненависти или вражды.

Субъект преступления во всех проявлениях анализируемого преступления - специальный: а) создатель экстремистского сообщества; б) создатель объединения организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений такого сообщества; в) руководитель экстремистского сообщества; г) руководитель части или структурного подразделения такого сообщества.

Объективная сторона участия в экстремистском сообществе (ч. 2 ст. 282.1 УК) предполагает вхождение в состав такого сообщества в качестве его члена с принятием на себя всех обязанностей, связанных с участием в этой организации. Оконченным это преступление является с момента вступления виновного в преступную организацию экстремистского характера. Фактическое совершение преступлений экстремистской направленности либо участие в таких преступлениях требует дополнительной квалификации.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом, который включает осознание виновным экстремистского характера преступной организации и своей роли в ее деятельности, а также желание войти в названную организацию в качестве ее члена.

Субъектом преступления является рядовой участник экстремистского сообщества - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный вид преступлений, предусмотренных ч. ч. 1 и 2 ст. 282.1 УК, характеризуется использованием виновным своего служебного положения (ч. 3 ст. 282.1 УК). В этих случаях дополнительной квалификации по ст. 285 или ст. 201 УК не требуется.

В соответствии с примечанием к ст. 282.1 УК лицо, добровольно прекратившее участие в деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации либо запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. По своей юридической природе данное основание освобождения от уголовной ответственности является деятельным раскаянием. Лицо подлежит обязательному освобождению от уголовной ответственности при одновременном наличии двух условий: 1) лицо прекратило свое участие в деятельности экстремистского сообщества добровольно, хотя имело возможность не делать этого; 2) в его действиях нет состава какого-либо иного преступления.

Организация деятельности экстремистской организации (ст. 282.2 УК). Непосредственный объект совпадает с объектом преступления, предусмотренного в ст. 282.1 УК.

Объективная сторона преступления состоит в организации дальнейшей деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации после того, как в законную силу вступило решение суда о ликвидации данного сообщества или о запрете его деятельности в связи с тем, что эта деятельность была признана экстремистской.

Если после письменного предупреждения о недопустимости деятельности, носящей признаки экстремизма, соответствующая организация или хотя бы одно ее структурное подразделение не устранит нарушения, послужившие основанием для такого предупреждения, либо в течение 12 месяцев со дня его вынесения выявлены новые факты, свидетельствующие о наличии признаков экстремизма в их деятельности, организация, являющаяся юридическим лицом, решением суда ликвидируется, а деятельность организации, не являющейся юридическим лицом, подлежит запрету в соответствии с ч. 4 ст. 7 Федерального закона "О противодействии экстремистской деятельности". Организация дальнейшей деятельности экстремистского общественного или религиозного объединения либо иной экстремистской организации после вступления в силу судебного решения о ее ликвидации либо о запрете ее деятельности образует объективную сторону рассматриваемого преступления. Определяющими при этом являются два признака.

Во-первых, в законную силу вступило решение суда о ликвидации организации, являющейся юридическим лицом, либо о запрете экстремистской деятельности организации, не являющейся юридическим лицом, в связи с экстремистским характером деятельности такой организации. Во-вторых, виновный после вступления в законную силу этого судебного решения совершает различные действия организационного характера по продолжению деятельности ликвидированной организации или запрещенной

экстремистской деятельности: планирует дальнейшие акции объединения или организации, привлекает новых участников, созывает или проводит собрания участников, организует их обучение различным методам экстремистской деятельности и т.д.

Преступление следует признавать оконченным с момента совершения любых действий организационного характера, направленных на неисполнение судебного акта о ликвидации экстремистской организации или о запрете экстремистской деятельности.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом: виновный осознает, что инициирует дальнейшую деятельность ликвидированной экстремистской организации либо запрещенную экстремистскую деятельность, и желает продолжить такую деятельность.

Субъектом преступления могут выступать создатель экстремистской организации, а также руководитель такого сообщества или его структурного подразделения.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 282.2 УК, характеризуется участием в деятельности экстремистского сообщества после вступления в законную силу судебного решения о ликвидации этого сообщества или о запрете деятельности сообщества в связи с его экстремистским характером. Состав оконченного преступления в этой форме налицо с момента совершения любого действия участника в общем русле деятельности ликвидированного или запрещенного сообщества.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом: лицо осознает, что участвует в деятельности ликвидированной организации, и желает свое участие продолжить.

Субъект - рядовой участник ликвидированного или запрещенного экстремистского сообщества, достигший возраста 16 лет.

Примечание к ст. 282.2 УК предписывает обязательное освобождение от уголовной ответственности лица, добровольно прекратившего свое участие в дальнейшей деятельности сообщества, в отношении которого вступило в законную силу судебное решение о ликвидации или о запрете в связи с экстремистским характером его деятельности, при условии, что в его действиях нет состава какого-либо иного преступления. Это основание освобождения от уголовной ответственности распространяется только на рядовых участников и не касается лиц, виновных в организации дальнейшей деятельности экстремистского сообщества после вступления в законную силу судебного решения о его ликвидации или запрете его экстремистской деятельности.

§ 6. Преступления, посягающие на сохранность государственной тайны

Разглашение государственной тайны (ст. 283 УК). Непосредственный объект преступления - общественные отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их засекречиванием, рассекречиванием и защитой в интересах обеспечения безопасности Российской Федерации, регламентированные Законом РФ "О государственной тайне".

Предметом преступления выступают сведения, составляющие государственную тайну. Это понятие было раскрыто при анализе состава государственной измены (§ 2 настоящей главы) и полностью применимо для характеристики предмета рассматриваемого преступления. Если те или иные данные по формальному признаку (включение в специальный перечень) отнесены к сведениям, составляющим государственную тайну, то их содержание не влияет на квалификацию преступления.

Объективная сторона описана в законе как разглашение сведений, составляющих государственную тайну, если такие сведения стали достоянием других лиц. Приведенная формулировка содержит явную тавтологию, поскольку разглашение сведений как раз и

означает противоправное предание их огласке, т.е. они тем самым становятся достоянием посторонних лиц.

Объективно разглашение состоит в предании огласке сведений, составляющих государственную тайну, независимо от способа (частная беседа, публичное выступление, предоставление посторонним лицам для ознакомления документов, схем, карт, планов, образцов изделий, действующих моделей и т.д.), в результате чего эти сведения становятся достоянием лиц, не имеющих к ним доступа. Тем не менее законодатель в качестве условия наступления уголовной ответственности включает оговорку: "если эти сведения стали достоянием других лиц". Тем самым состав преступления сконструирован как материальный: ознакомление других лиц со сведениями, составляющими государственную тайну, выступает в роли общественно опасного последствия. Именно с момента, когда сведения, составляющие государственную тайну, оказались реально разглашенными, т.е. стали достоянием других лиц, и возникла опасность их использования в ущерб безопасности и другим важным интересам России, преступление считается оконченным <1>.

<1> В теории уголовного права имеется и иная позиция, в соответствии с которой анализируемый состав преступления сконструирован как формальный: преступление окончено с момента совершения действия (предания огласке сведений), и факт ознакомления со сведениями посторонних лиц не превращает состав в материальный.

Разглашение сведений, составляющих государственную тайну, квалифицируется по ст. 283 УК при условии, что в деянии отсутствуют признаки государственной измены, описанные в ст. 275 УК, т.е. если нет признаков выдачи государственной тайны.

Вопрос о субъективной стороне разглашения государственной тайны является дискуссионным. По мнению некоторых специалистов, это преступление характеризуется только умышленной формой вины <1>, но другие ученые полагают, что оно может совершаться как умышленно, так и по неосторожности <2>. Примечательно, что точка зрения о сугубо умышленном характере рассматриваемого преступления преобладала лишь в тот короткий промежуток времени, когда действовала первоначальная редакция ч. 2 ст. 24 УК, согласно которой деяние, совершенное по неосторожности, признавалось преступлением лишь в случаях, прямо предусмотренных той или иной нормой Особенной части УК. До принятия же действующего Кодекса в науке уголовного права и на практике господствовало мнение, что разглашение государственной тайны возможно с любой формой вины <3>. После изменения редакции ч. 2 ст. 24 УК в законе и в судебной практике восстановлена концепция преступлений с альтернативной формой вины: если в законе прямо не указана форма вины, то подразумевается возможность как умышленного, так и неосторожного совершения преступления, за исключением случаев, когда умышленная форма вины определена способом описания преступного деяния: с очевидностью вытекает из характера преступления (клевета, изнасилование, шпионаж и т.п.), из обозначенных в законе цели или мотива деяния, из указания на заведомую незаконность действий, из указания на злостный характер действий и т.д. Это позволяет заключить, что разглашение государственной тайны может быть совершено не только умышленно, но и по неосторожности (например, использование сведений, составляющих государственную тайну, в разговоре, который виновный ведет с сослуживцем в присутствии лиц, не имеющих допуска к подобным сведениям). Поэтому следует воспринимать как недоразумение ссылку в современной специальной литературе на то, что "по неосторожности совершаются преступления, если об этом прямо указано в диспозиции конкретной нормы" (ст. 24 УК) <4>.

<1> См.: Комментарий к УК РФ / Под ред. А.В. Наумова. М., 1996. С. 681; Уголовный кодекс РФ. Постатейный комментарий / Под ред. Н.Ф. Кузнецовой и Г.М.

Миньковского. С. 603; Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева и А.В. Наумова. С. 368.

<2> См.: Комментарий к УК РФ / Отв. ред. В.И. Радченко. С. 504; Уголовное право. Особенная часть / Под ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамовой и Г.П. Новоселова. С. 573.

<3> См.: Ермакова Л.Д. Иные государственные преступления. М., 1987. С. 60 - 63; Дьяков С.В., Игнатъев А.А., Карпушин М.П. Ответственность за государственные преступления. М., 1988. С. 128, 129.

<4> Дьяков С.В. Государственные преступления (против основ конституционного строя и безопасности государства) и государственная преступность. М., 1999. С. 36.

Итак, конструкция состава разглашения государственной тайны как материального, его традиционная оценка в теории уголовного права и на практике, а также закрепление в законе концепции преступлений с альтернативной формой вины позволяют сделать вывод, что субъективная сторона этого преступления может характеризоваться как умышленной, так и неосторожной формами вины.

При наличии умысла преступление может совершаться с различными мотивами: стремление показать свою осведомленность, продемонстрировать свою значимость в социальном плане и т.п., что не влияет на квалификацию деяния.

Субъект преступления - специальный. Им может быть только лицо, которому государственная тайна была доверена либо стала известна по службе или работе.

Лицом, которому государственная тайна доверена, следует считать того, кто в силу занимаемой должности располагает этими сведениями и использует их в интересах государства при осуществлении профессиональных обязанностей. Лицом, которому эти сведения стали известны по службе или работе, может считаться такой работник, которому государственная тайна не предоставлялась для использования, но который ознакомился с ней при выполнении своих трудовых обязанностей (машинистка, копировальщик, шифровальщик, слесарь, собирающий действующую модель секретного прибора, и т.п.).

Ответственность наступает по достижении лицом возраста 16 лет.

Квалифицированный состав (ч. 2 ст. 283 УК) предполагает причинение по неосторожности тяжких последствий. Это оценочный признак, он устанавливается судом с учетом всех обстоятельств дела. К тяжким относятся такие последствия, как поступление сведений, составляющих государственную тайну, к иностранной разведке, срыв важных переговоров и соглашений Российской Федерации, ущерб внешнеполитическим или оборонным интересам России и т.д.

Утрата документов, содержащих государственную тайну (ст. 284 УК). Утрата документов, содержащих государственную тайну, означает их выход из владения лица, имеющего допуск к государственной тайне, вследствие нарушения установленных правил обращения с ними, в результате чего они стали или могли стать достоянием посторонних лиц.

Непосредственный объект рассматриваемого преступления совпадает с объектом разглашения государственной тайны.

Предметом могут быть, во-первых, документы, содержащие государственную тайну (текстовые, графические, электронные и иные документы независимо от способа их исполнения), во-вторых, предметы, сведения о которых составляют государственную тайну (образцы изделий, действующие модели приборов и аппаратов, их макеты и т.д.).

Объективная сторона включает, прежде всего, нарушение установленных правил обращения с документами, содержащими государственную тайну (порядка их получения в пользование и их сдачи, правил их хранения и т.д.), или с предметами, сведения о которых составляют государственную тайну (порядок их хранения, демонстрации, пользования и т.д.). Поскольку диспозиция ст. 284 УК является бланкетной, в каждом уголовном деле необходимо установить, какое именно правило было нарушено и в каких конкретных

действиях (бездействии) заключалось нарушение. Содержание правил обращения с секретными документами и предметами, сведения о которых составляют государственную тайну, регламентируется Законом РФ "О государственной тайне" и другими нормативными актами (уставами, наставлениями, положениями, инструкциями и т.п.).

Установленные правила обращения с документами, содержащими государственную тайну, и предметами, сведения о которых составляют государственную тайну, могут быть нарушены путем как действия, так и бездействия.

Обязательным признаком объективной стороны преступления являются общественно опасные последствия в виде утраты упомянутых документов или предметов и причинения вследствие этого тяжких последствий. По сути, речь идет о последствиях двух видов, причем второе следует из первого. Первичным последствием, прямо вытекающим из нарушения правил обращения с указанными в законе документами и предметами, является их утрата. Применительно к ст. 284 УК она означает не только выход соответствующего документа или предмета из обладания виновного, но и создание тем самым возможности ознакомления с ними посторонних лиц, не имеющих допуска к государственной тайне. Если утрата документа или предмета такой возможности не создает (например, документ сгорел, предмет был уничтожен), то нарушение правил обращения с ними не может квалифицироваться по ст. 284 УК. Вторичным последствием, производным от первого, является причинение тяжких последствий как результат утраты документов или предметов либо как результат их попадания в руки посторонних лиц или возможность такого попадания. Между нарушением установленных правил обращения с названными в диспозиции документами и предметами и рассмотренными последствиями должна быть установлена причинная связь.

Состав преступления является материальным, т.е. оконченным оно признается с момента наступления указанных в законе тяжких последствий.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины. Нарушая установленные правила, виновный предвидит возможность утраты указанных в диспозиции документов и предметов и причинения тяжких последствий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает предотвратить такие последствия (легкомыслие) либо не предвидит возможности и наступления указанных последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности мог и должен был их предвидеть (небрежность).

Субъект преступления - специальный. Им может быть только лицо, имеющее надлежащим образом оформленный допуск к государственной тайне, на которое в силу его служебного положения возложена обязанность обеспечить соблюдение установленных правил обращения с документами, содержащими государственную тайну, либо с предметами, сведения о которых составляют государственную тайну. Следует обратить внимание на неудачность законодательной характеристики субъекта данного преступления. Дело в том, что документы, содержащие государственную тайну, порой оказываются в обладании лиц, не имеющих надлежаще оформленного допуска к государственной тайне (депутаты, адвокаты и др.). По букве закона такие лица не могут нести ответственность за утрату документов, содержащих государственную тайну. Поэтому субъекта анализируемого преступления следовало бы определить как лицо, имеющее не допуск, а доступ к государственной тайне <1>.

<1> См.: Дьяков С.В. Указ. соч. С. 40.

Глава XVI. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ, ИНТЕРЕСОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ И СЛУЖБЫ В ОРГАНАХ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ

§ 1. Общая характеристика преступлений против

государственной власти, интересов государственной службы
и службы в органах местного самоуправления

Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, традиционно именуемые должностными преступлениями, представляют собой уголовно-правовое проявление коррупции <1>. Будучи многогранным, социально сложным и во многом объективно обусловленным явлением, коррупция с точки зрения правового регулирования требует комплексного подхода, в рамках которого меры уголовного права должны занимать ведущую, но не единственную роль. Опасность коррупционных проявлений весьма емко, хотя и несколько эмоционально описана в преамбуле европейской Конвенции об уголовной ответственности за коррупцию <2>, где отмечается, что коррупция угрожает верховенству закона, демократии и правам человека, подрывает основы надлежащего государственного управления, нарушает принципы равенства и социальной справедливости, ведет к искажению условий конкуренции, затрудняет экономическое развитие и угрожает стабильности демократических институтов и моральным устоям общества <3>. Наша страна по уровню коррупции занимает одно из первых мест в мире: по некоторым оценкам, в этом отношении Россия стоит в одном ряду с такими государствами, как Колумбия, Нигерия и Боливия <4>.

<1> В строгом смысле, не все помещенные в гл. 30 УК преступления являются должностными, так как дача взятки (ст. 291 УК) совершается любым лицом; преступление, предусмотренное ст. 288 УК, - публичным служащим, не являющимся должностным лицом, а предусмотренное ст. 292 УК - любым публичным служащим.

<2> Подписана Россией 27 января 1999 г. Ратифицирована в соответствии с Федеральным законом от 25 июля 2006 г. N 125-ФЗ // СЗ РФ. 2006. N 31. Ч. 1. Ст. 3424.

<3> РЮ. 2003. N 1. С. 44.

<4> См.: Борьба с коррупцией - осознанная необходимость или политический лозунг? // РЮ. 1999. N 5. С. 63.

Нормы гл. 30 УК посвящены установлению преступности и наказуемости деяний, которые представляют собой нарушения нормальной деятельности публичной власти и ее органов. Эти нарушения совершаются "изнутри", т.е. самими субъектами властных полномочий, поэтому они обладают повышенной общественной опасностью.

Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления (должностные преступления) - это предусмотренные гл. 30 УК общественно опасные деяния, совершаемые вопреки интересам публичной службы с использованием занимаемого виновным служебного положения либо связанные с неисполнением им своих служебных обязанностей и причиняющие либо создающие непосредственную угрозу причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан и организаций, общества и государства.

Видовым объектом этих преступлений является совокупность общественных отношений, обеспечивающих правильную, т.е. соответствующую закону деятельность властного публичного аппарата - органов государственной власти, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, государственных корпораций, а также органов управления в Вооруженных Силах, других войсках и иных воинских формированиях РФ.

В названии гл. 30 УК говорится о направленности этих преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления. В соответствии с Федеральным законом от 27 мая 2003 г. N 58-ФЗ "О системе государственной службы Российской Федерации" <1> государственная служба - это профессиональная служебная деятельность граждан РФ по обеспечению исполнения

полномочий Российской Федерации, федеральных органов государственной власти, субъектов РФ, государственных органов субъектов РФ, а также лиц, замещающих государственные должности РФ и государственные должности субъектов РФ. Выделяются следующие виды государственной службы: государственная гражданская служба, военная служба и правоохранительная служба. Муниципальная служба - это профессиональная деятельность граждан, которая осуществляется на постоянной основе на должностях муниципальной службы, замещаемых путем заключения трудового договора (контракта) <2>. Служба в органах местного самоуправления - более широкое понятие, нежели муниципальная служба, поскольку она включает деятельность выборных должностных лиц местного самоуправления и членов выборных органов местного самоуправления (лиц, замещающих муниципальные должности). И государственная служба, и служба в органах местного самоуправления являются самостоятельными, но близкими по своей юридической природе видами публичной службы <3>. Посягательство на интересы публичной службы означает нарушение законности в деятельности ее институтов, т.е. государственных органов, органов местного самоуправления, органов управления в войсках и воинских формированиях, а также отдельных муниципальных или государственных служащих. Указание на направленность должностных преступлений против государственной власти следует понимать следующим образом: некоторые должностные лица не являются государственными или муниципальными служащими, следовательно, совершая соответствующее преступление, не посягают на интересы службы, но посягают на законную деятельность властного публичного аппарата в целом.

<1> СЗ РФ. 2003. N 22. Ст. 2063.

<2> См.: Федеральный закон от 2 марта 2007 г. N 25-ФЗ "О муниципальной службе в Российской Федерации" // СЗ РФ. 2007. N 10. Ст. 1152.

<3> См., например, ст. 5 Федерального закона "О муниципальной службе в Российской Федерации", которая предусматривает взаимосвязь этих видов службы, единую систему ограничений и обязанностей, налагаемых на соответствующих служащих.

Непосредственными объектами рассматриваемых преступлений являются общественные отношения, складывающиеся по поводу обеспечения отдельных составляющих правильного функционирования властного публичного аппарата <1>. В преступлениях, предусмотренных ст. ст. 285, 285.1, 285.2 и 292 УК, это общественные отношения по поводу обязанности должностных лиц и иных публичных служащих осуществлять свою профессиональную деятельность только в интересах службы; в преступлениях, предусмотренных ст. ст. 286, 288, 293 УК, - по поводу обязанности должностных лиц и иных публичных служащих осуществлять свою профессиональную деятельность компетентно и строго на основе закона; в преступлениях, предусмотренных ст. ст. 289 - 291 УК, - общественные отношения, обеспечивающие реализацию принципа бюджетного финансирования служебной деятельности публичных служащих и должностных лиц; наконец, в преступлении, предусмотренном ст. 287 УК, нарушаются общественные отношения, обеспечивающие реализацию конституционного принципа разделения властей.

<1> Вопрос о непосредственном объекте должностных преступлений вызывает в теории уголовного права дискуссии. Подробно об этом см.: Здравомыслов Б.В. Должностные преступления. Понятие и квалификация. М., 1975. С. 11 - 13; Лысов М.Д. Ответственность должностных лиц по советскому уголовному праву. Казань, 1972. С. 71 - 81; Сахаров А.Б. Ответственность за должностные преступления по советскому уголовному праву. М., 1956. С. 35 - 38; Светлов А.Я. Ответственность за должностные преступления. Киев, 1978. С. 34, 35; Утевский Б.С. Общее учение о должностных преступлениях. М., 1948. С. 300; и др.

Преступления, предусмотренные ст. ст. 285.1, 285.2, 290 - 292 УК, в качестве обязательного признака имеют предмет - бюджетные средства, средства государственных внебюджетных фондов, взятка, официальный документ. Предмет преступления - информация (документы, материалы) - может быть обязательным признаком отдельных разновидностей отказа в предоставлении информации Федеральному Собранию РФ или Счетной палате РФ (ст. 287 УК).

С объективной стороны одни из рассматриваемых преступлений характеризуются действиями, другие - как действиями, так и бездействием. Только в форме действий могут совершаться нецелевое расходование бюджетных средств (ст. 285.1 УК), нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов (ст. 285.2 УК), превышение должностных полномочий (ст. 286 УК), присвоение полномочий должностного лица (ст. 288 УК), незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 289 УК), получение взятки (ст. 290 УК), дача взятки (ст. 291 УК) и служебный подлог (ст. 292 УК). Такие преступления, как злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК), отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию РФ или Счетной палате РФ (ст. 287 УК) и халатность (ст. 293 УК), могут быть совершены и бездействием.

Характеризуя действие или бездействие как признак объективной стороны должностного преступления, необходимо отметить, что оно:

1) связано со служебной или иной имеющей публичное значение деятельностью лица и в этом смысле совершается альтернативно: а) с использованием служебных полномочий, либо б) благодаря занимаемому служебному положению, либо в) как неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязанностей по службе;

2) совершается вопреки интересам службы.

Суть первого признака в том, что сама возможность совершения указанного в законе деяния обусловлена компетенцией виновного или значимостью и авторитетом занимаемой им должности. Иными словами, совершая преступление, виновный использует фактически имеющиеся у него - в силу занимаемого служебного положения - возможности. Таким образом, действие как признак объективной стороны должностного преступления может формально входить в компетенцию виновного или вытекать из нее, быть с ней связанным. Если же речь идет о бездействии, то обязанность действовать определенным образом (не выполненная виновным) непосредственно предусмотрена в том или ином акте, содержащем функциональные обязанности виновного (закон, приказ, положение). В этой связи Пленум Верховного Суда СССР в п. 8 Постановления от 30 марта 1990 г. N 4 "О судебной практике по делам о злоупотреблении властью или служебным положением, превышении власти или служебных полномочий, халатности и должностном подлоге" указал, что по этим делам необходимо устанавливать круг и характер служебных прав и обязанностей должностного лица, а также нормативные акты, их регламентирующие <1>.

<1> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. М., 1999. С. 309.

Второй признак свидетельствует о том, что виновный использует свое служебное положение не в интересах публичной службы, а вразрез с ними (во зло). Его деяние противоречит как конкретным целям и задачам занимаемой должности или осуществляемой им публичной деятельности, так и целям и задачам всего публичного аппарата в целом. Иными словами, специальные возможности, предоставленные виновному для обеспечения общественных интересов, используются им в целях, которые этим интересам противоречат, в результате чего причиняется или создается реальная угроза причинения вреда.

Основные составы преступлений, предусмотренных ст. ст. 285.1, 285.2, 287, 289 - 292 УК, сконструированы по типу формальных, поэтому они являются оконченными в момент совершения указанных в законе деяний, вне зависимости от фактического наступления последствий. Составы остальных должностных преступлений - материальные, т.е. они предусматривают в качестве обязательного признака общественно опасные последствия в виде существенного нарушения прав и охраняемых законом интересов личности, общества или государства. Основной состав халатности (ст. 293 УК) требует причинения крупного ущерба. Соответственно, обязательным признаком этих преступлений является причинная связь между нарушением (неисполнением) лицом своих обязанностей и наступившими вредными последствиями.

С субъективной стороны все должностные преступления, кроме халатности, характеризуются умышленной формой вины. Преступления, предусмотренные ст. ст. 285, 292 УК, в качестве обязательного признака альтернативно предусматривают мотив совершения преступления - корыстная или иная личная заинтересованность. Корыстный мотив также характерен и для преступлений, предусмотренных ст. ст. 289, 290 УК, однако прямо в диспозициях этих статей не назван.

В зависимости от специфики субъекта все преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления подразделяются на следующие виды: 1) преступления, совершаемые любыми лицами, отвечающими признакам общего субъекта, - ст. 291 УК; 2) преступления, совершаемые государственными служащими или служащими органов местного самоуправления (публичными служащими), которые не являются должностными лицами, - ст. 288 УК; 3) преступления, совершаемые должностными лицами, - ст. ст. 285 - 287, 289, 290, 293 УК; 4) преступления, совершаемые как должностными лицами, так и публичными служащими, которые не являются должностными лицами, - ст. 292 УК.

Государственным служащим является гражданин РФ, исполняющий обязанности государственной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств федерального бюджета или средств соответствующего бюджета субъекта РФ. Муниципальным служащим является гражданин РФ, исполняющий в порядке, определенном муниципальными правовыми актами в соответствии с федеральными законами и законами субъекта РФ, обязанности по должности муниципальной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств местного бюджета.

Отечественное право не содержит единого понятия должностного лица. Поэтому лица, признаваемые должностными в соответствии, например, с хозяйственным законодательством, могут не отвечать требованиям, предъявляемым к этой категории лиц уголовным законом. Уголовно-правовое понятие должностного лица дается в примечании 1 к ст. 285 УК, из которого следует, что должностными лицами признаются три категории граждан: а) лица, осуществляющие функции представителя власти; б) лица, выполняющие организационно-распорядительные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, государственных корпорациях, а также в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях РФ; в) лица, выполняющие административно-хозяйственные функции в тех же органах, учреждениях и формированиях.

А. Представители власти. Легальное определение этой категории должностных лиц дается в примечании к ст. 318 УК, в силу которого представителем власти признается должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа, а также иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости. Главным признаком представителя власти является наличие у него распорядительных полномочий в отношении не подчиненных ему по службе лиц. Распорядительные полномочия - это возможность предъявлять обязательные для исполнения требования, налагать меры юридической ответственности или издавать нормативные акты,

содержащие обязательные правила поведения и (или) меры ответственности за их нарушения. Адресатом этих полномочий являются любые лица, не подчиненные представителю власти по службе (представитель власти может вообще не иметь подчиненных). Примерный перечень представителей власти приведен в п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" <1> (например, депутаты Государственной Думы, депутаты законодательных органов государственной власти субъектов РФ, члены Правительства РФ и органов исполнительной власти субъектов РФ, судьи федеральных судов и мировые судьи, наделенные соответствующими полномочиями работники прокуратуры).

<1> БВС РФ. 2000. N 4.

Б. Лица, выполняющие организационно-распорядительные функции. Организационно-распорядительные функции, в отличие от функций представителя власти, по общему правилу реализуются в сфере подчиненности одних лиц другим, т.е. выполняются начальником в процессе его взаимоотношений с подчиненными по службе. Они включают, например, подбор и расстановку кадров, организацию труда и службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6). Примером должностного лица, выполняющего организационно-распорядительные функции, может служить заведующий кафедрой государственного вуза, главный врач муниципальной больницы <1>.

<1> В последние годы судебная практика признает наличие организационно-распорядительных функций у преподавателей государственных вузов, поскольку принимаемые ими в процессе контроля знаний студентов решения порождают для последних определенные правовые последствия, хотя ни о каких отношениях подчиненности в данном случае говорить не приходится (БВС РФ. 2000. N 4. С. 12; 2002. N 8).

В. Лица, выполняющие административно-хозяйственные функции. Административно-хозяйственные функции означают полномочия по управлению государственным или муниципальным имуществом, по определению его фактических и правовых перспектив. К таковым могут быть отнесены принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения. Эти функции выполняют начальники финансовых управлений администрации того или иного субъекта РФ или муниципального образования и их заместители, заведующие хозяйственной частью в учреждениях и т.п. Так, были признаны должностными лицами и осуждены по ст. 290 УК заведующий бюро занятости населения города и специалист этого же учреждения, получившие взятку за выделение ссуд из фонда занятости <1>.

<1> БВС РФ. 1997. N 4.

Организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции осуществляются во многих сферах. Однако должностным признается лицо, выполняющее их не везде, а лишь в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, в государственных корпорациях <1>, а также в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях РФ. Если же указанные функции осуществляются в иных организациях (коммерческих или некоммерческих, не являющихся при этом государственным или муниципальным учреждением), ответственность за должностное преступление исключается. При

определенных условиях лицо может отвечать за совершение преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях (гл. 23 УК). Игнорирование этих различий приводит к ошибкам в судебной практике <2>. Не могут признаваться также должностными лицами поверенные, представляющие в соответствии с договором интересы государства в органах управления акционерных обществ (хозяйственных товариществ), часть акций (доли, вклады) которых закреплена (находится) в федеральной собственности <3>.

<1> ГК "Росатом", ГК "Ростехнологии", Российская корпорация нанотехнологий, ГК по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи и т.п.

<2> БВС РФ. 1998. N 11. С. 10.

<3> БВС РФ. 2000. N 4. С. 6.

В законе говорится, что функции всех трех указанных выше видов могут осуществляться постоянно, временно или по специальному полномочию. Постоянное осуществление функций предполагает занятие определенной должности (по выборам, по назначению), временное - также замещение определенной должности, но только по назначению и на определенный, обычно непродолжительный срок. Пленум Верховного Суда РФ в п. 1 Постановления от 10 февраля 2000 г. N 6 разъяснил: выполнение перечисленных функций по специальному полномочию означает, что лицо исполняет определенные функции, возложенные на него законом (стажеры органов милиции, прокуратуры и др.), нормативным актом, приказом или распоряжением вышестоящего должностного лица либо правомочным на то органом или должностным лицом. Такие функции могут осуществляться в течение определенного времени или однократно либо совмещаться с основной работой (присяжные заседатели и др.). Полномочие называется специальным, потому что предполагает четкое и конкретное определение действий, которые должны быть совершены для достижения заранее поставленных целей (например, принять участие в деятельности государственной комиссии по расследованию причин аварии).

Возможны ситуации, когда одно лицо одновременно выполняет и сугубо профессиональные, и должностные функции (организационно-распорядительные и (или) административно-хозяйственные). Например, главный врач государственной поликлиники и осуществляет прием, лечение граждан (как и любой медицинский работник), и руководит профессиональной деятельностью подчиненных ему сотрудников (врачей, медицинских сестер и т.п.). Ответственность за должностное преступление он может нести только во втором случае, когда содеянное обусловлено наличием у виновного организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

В четырех составах преступлений (ст. ст. 285 - 287, 290 УК) имеется квалифицирующий признак, относящийся к особому должностному положению виновного, - совершение преступления лицом, занимающим государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ. Во всех этих преступлениях, за исключением предусмотренного ст. 287 УК, ответственность повышается и для глав органов местного самоуправления. Все указанные лица являются должностными, поскольку осуществляют функции представителей власти. Их понятие дано в примечаниях 2 и 3 к ст. 285 УК. Так, примечание 2 к таковым относит лиц, занимающих должности, устанавливаемые Конституцией РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий государственных органов <1>. Это, например, Президент РФ, Председатель Правительства РФ, федеральные судьи, Чрезвычайный и полномочный посол РФ, федеральный министр. Лица, занимающие государственные должности субъектов РФ, как правило, прямо указываются в специальных законах субъектов РФ (например, Закон Читинской области от 11 июля 1996 г. "О государственных должностях и государственной

службе Читинской области"; Закон Московской области от 14 марта 1997 г. "О государственных должностях Московской области"). На федеральном уровне такого специального закона не принято, и практика вынуждена ориентироваться на Указ Президента РФ от 11 января 1995 г. N 32 "О государственных должностях Российской Федерации" <2>.

<1> Примечания 2 и 3 к ст. 285 УК с небольшими редакционными изменениями (говорится не о занятии, а о замещении должности, и уточняется круг органов, для обеспечения полномочий которых должность предусмотрена, - федеральные органы и органы государственной власти субъектов РФ соответственно) воспроизведены в абз. 6 и 7 п. 1 ст. 1 Федерального закона "О системе государственной службы Российской Федерации".

<2> РГ. 1995. N 11, 12.

§ 2. Злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК)

Объективная сторона рассматриваемого преступления состоит из трех обязательных признаков: 1) использование должностных полномочий вопреки интересам службы; 2) существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства; 3) причинная связь между деянием и последствиями.

Деяние как признак объективной стороны должностного злоупотребления может быть выражено в форме действия или бездействия. В обоих случаях оно представляет собой совершение (несовершение) должностным лицом действий, которые формально являются правомерными, входят в его служебную компетенцию, связаны с осуществлением им тех прав и обязанностей, которыми оно наделено исключительно в силу занимаемой им должности. Таким образом, в ст. 285 УК речь идет об использовании должностным лицом своего служебного положения в узком смысле. Использование же служебного положения в широком смысле, т.е. связей по службе, авторитета и значимости занимаемой должности, не является признаком рассматриваемого преступления <1>.

<1> Такое решение законодателя представляется по меньшей мере спорным. Служебное положение в широком смысле, т.е. авторитет занимаемой должности, связи по службе, различные льготы и привилегии, вытекающие из служебного статуса должностного лица, но непосредственно не входящие в перечень его полномочий, - весьма благоприятная почва для всевозможных злоупотреблений. Показательно, что аналогичная ст. 170 УК РСФСР 1960 г. гораздо шире описывала признаки соответствующего деяния - как использование лицом своего служебного положения вопреки интересам службы.

Общественно опасными указанные действия (бездействие) признаются ввиду того, что, несмотря на формальную их правомерность, по существу они совершаются вопреки интересам службы; имеющиеся у должностного лица полномочия используются им совсем не в тех целях, для которых это лицо ими наделено. Конкретными формами злоупотребления должностным положением являются: нарушения финансовой дисциплины; сокрытие правонарушений; необоснованное проведение (или непроведение) проверок и ревизий; извлечение имущественной выгоды за счет государственного или муниципального имущества или за счет публичной деятельности иных (подчиненных) лиц без обращения имущества в свою пользу (например, использование военачальником солдат на строительстве загородного дома, использование служебного транспорта в личных целях) и т.п.

Например, П., работая начальником управления по сбору страховых взносов департамента пенсионной службы и используя свое служебное положение,

необоснованно, из корыстных побуждений выделял вексельные кредиты коммерческим структурам <1>. По другому делу Калининградским областным судом К. был осужден по ч. 1 ст. 285 УК и по п. "б" ч. 4 ст. 290 УК РФ. Он был признан виновным в том, что, работая старшим инспектором таможенного поста, из корыстной заинтересованности злоупотреблял своими должностными полномочиями и неоднократно получал взятки. В ходе досмотра автомашин он выявлял недостоверное декларирование валюты, перемещаемой через таможенную границу РФ, и за взятки не реагировал на нарушения таможенных правил, т.е. не составлял соответствующие протоколы, не изымал валюту, являющуюся предметом нарушения таможенных правил, и др. <2>.

<1> БВС РФ. 1998. N 11. С. 23.

<2> БВС РФ. 1998. N 11. С. 5.

Содержание второго признака объективной стороны злоупотребления должностными полномочиями - общественно опасных последствий - должно быть установлено с учетом данных в Постановлении Пленума Верховного Суда СССР от 30 марта 1990 г. N 4 разъяснений. Следует, правда, иметь в виду, что действующее законодательство, в отличие от ст. 170 УК РСФСР 1960 г., описывает последствия рассматриваемого преступления как "существенное нарушение" охраняемых интересов, а не как "существенный вред" этим интересам <1>. Существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства наиболее часто может выражаться в причинении такого материального вреда, когда государственным и иным публичным организациям причиняется имущественный ущерб в виде прямых убытков либо упущенной выгоды <2>. Вместе с тем общественно опасные последствия должностного злоупотребления могут иметь и нематериальную природу и быть выражены: в нарушении конституционных прав и свобод граждан, в подрыве авторитета органов власти, государственных и муниципальных учреждений, в создании помех и сбоев в их работе, в нарушении общественного порядка, в сокрытии крупных хищений и других тяжких преступлений и т.п. Решение вопроса о том, является ли нарушение существенным, зависит от всей совокупности установленных по делу фактических обстоятельств и во многом - от усмотрения правоприменителя (следственных органов и суда). Судебная практика исходит из того, что при этом необходимо учитывать следующие факторы: степень отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу конкретного звена властного публичного аппарата, характер и размер причиненного материального ущерба, число потерпевших граждан, тяжесть причиненного им морального, физического или имущественного вреда <3>.

<1> В теории уголовного права высказано мнение, что эти понятия неравнозначны (см.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1999. С. 395; Динека В.И. Ответственность за должностные преступления по уголовному праву России. Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2000. С. 199). Представляется, что указанная позиция небесспорна - если общественным отношениям причиняется вред, это означает нарушение их нормального состояния.

<2> Проведенное Верховным Судом СССР в начале 90-х годов обобщение судебной практики позволяет сделать вывод, что такой вред установлен примерно в 80% общего числа рассмотренных дел (БВС СССР. 1990. N 3).

<3> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. М., 1999. С. 309. Следует иметь в виду, что в Постановлении Пленума Верховного Суда СССР от 30 марта 1990 г. N 4 общественно опасные последствия раскрываются для трех должностных преступлений (злоупотребление полномочиями, превышение полномочий и халатность) не

дифференцированно. Физический вред гражданам не является характерным признаком преступления, предусмотренного ст. 285 УК.

Третьим признаком объективной стороны данного преступления является причинная связь между фактом использования должностных полномочий вопреки интересам службы и наступившим существенным нарушением правоохраняемых интересов. Состав преступления сконструирован по типу материального, поэтому оно окончено в момент наступления указанных в законе последствий.

С субъективной стороны должностное злоупотребление характеризуется двумя признаками.

Во-первых, это умышленное преступление. Умысел может быть как прямым, так и косвенным. Во-вторых, злоупотребление должностными полномочиями совершается из корыстной или иной личной заинтересованности. По смыслу закона корыстная заинтересованность как мотив означает стремление виновного получить имущественную выгоду без незаконного безвозмездного обращения чужого имущества в свою пользу или уклониться от неизбежных материальных затрат (например, сокрытие путем запутывания учета образовавшейся в результате халатности недостачи с целью избежать материальной ответственности). Иная личная заинтересованность может выражаться в стремлении извлечь выгоду нематериального характера. Такое стремление может быть обусловлено карьеризмом, протекционизмом, семейственностью, желанием приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу и т.п. <1>. Если же деяние совершено из других побуждений, например ввиду ложно понимаемых служебных интересов, оно не образует состава рассматриваемого преступления.

<1> Пункт 2 ст. 11 Федерального закона "О муниципальной службе в Российской Федерации" предусматривает, что под личной заинтересованностью служащего понимается возможность получения служащим при исполнении должностных обязанностей доходов (неосновательного обогащения) в денежной либо натуральной форме, доходов в виде материальной выгоды непосредственно для муниципального служащего, членов его семьи, некоторых иных лиц, а также для граждан или организаций, с которыми служащий связан финансовыми или иными обязательствами. В таком контексте личная заинтересованность пересекается с корыстными побуждениями; УК же, наряду с корыстью, использует понятие иной личной заинтересованности, "иной" в том смысле, что она не связана непосредственно со стремлением к имущественному обогащению.

Субъект преступления - специальный: должностное лицо.

Злоупотребление должностными полномочиями необходимо отличать от таких преступлений, как присвоение или растрата, совершенные лицом с использованием своего служебного положения (ч. 3 ст. 160 УК), злоупотребление полномочиями (ст. 201 УК) и злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами (ст. 202 УК). Эти преступления имеют разные объекты. Практически же они разнятся следующим. В отличие от хищения при корыстном злоупотреблении должностными полномочиями нет противоправного безвозмездного обращения имущества в свою пользу или пользу третьих лиц. Имущество не переходит из чужого законного владения в незаконное владение виновного, который добивается выгоды имущественного характера иным способом - используя имущество не по назначению. От преступлений, предусмотренных гл. 23 УК, должностное злоупотребление отличается по субъекту - им является должностное лицо, а не лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческих и иных организациях, и не частный нотариус или аудитор.

Квалифицированный состав злоупотребления должностными полномочиями предполагает наличие одного квалифицирующего признака - совершение

злоупотребления лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или субъекта РФ, а равно главой органа местного самоуправления (ч. 2 ст. 285 УК). Подробнее об этом см. § 1 настоящей главы.

Особо квалифицированный вид злоупотребления должностными полномочиями будет иметь место тогда, когда оно повлекло тяжкие последствия (ч. 3 ст. 285 УК). Тяжесть причиненных последствий - признак оценочный. Пленум Верховного Суда СССР в п. 10 Постановления от 30 марта 1990 г. N 4 указал, что тяжкими последствиями следует признавать крупные аварии, длительную остановку транспорта или производственного процесса, дезорганизацию работы учреждения, срыв выполнения государственных планов (например, по сбору налогов), нанесение материального ущерба в особо крупных размерах и др. <1>. Имущественный ущерб может считаться тяжким последствием, если его размер на порядок превышает величину крупного ущерба при халатности (1 млн. руб.). Спецификой субъективной стороны особо квалифицированного должностного злоупотребления является то, что в данном преступлении могут иметь место две формы вины: психическое отношение к наступившим тяжким последствиям может быть неосторожным (тогда как последствия, предусмотренные основным составом, охватываются умыслом виновного).

<1> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. М., 1999. С. 310.

§ 3. Нецелевое расходование бюджетных средств (ст. 285.1 УК)

Дополнительным объектом рассматриваемого преступления являются отношения, возникающие в процессе осуществления расходов бюджетов всех уровней бюджетной системы. Предмет преступления - средства бюджета соответствующего уровня.

Объективная сторона рассматриваемого преступления представлена действием - расходом бюджетных средств на цели, не соответствующие условиям их получения. По смыслу ст. 219 и п. 1 ст. 227 Бюджетного кодекса РФ расходование бюджетных средств - это процедура финансирования, осуществляемая путем списания денежных средств со счета бюджета в размере подтвержденного бюджетного обязательства в пользу физических и юридических лиц. Необходимым условием списания бюджетных денежных средств со счета является подтверждение денежного обязательства и санкционирование его оплаты. Такое санкционирование осуществляется органом, организующим исполнение бюджета (Федеральное казначейство и финансовые органы субъектов РФ и органа местного самоуправления) после проверки соответствия составленных платежных и иных документов утвержденным сметам бюджетных учреждений и доведенным лимитам бюджетных обязательств. Санкционирование имеет форму разрешительной надписи (акцепта). Поэтому расходование бюджетных средств представляет собой процесс, состоящий из трех этапов: 1) принятие получателем бюджетных средств денежного обязательства путем составления платежного документа, необходимого для совершения расходов и платежей; 2) подтверждение и санкционирование денежного обязательства; 3) списание денежных средств со счета. Указанное обстоятельство играет решающую роль при определении момента начала и окончания анализируемого преступления.

Нецелевым согласно диспозиции ст. 285.1 УК является расходование бюджетных средств, которое не соответствует условиям их получения, определенным в следующих документах: а) утвержденный бюджет соответствующего уровня; б) бюджетная роспись; в) уведомление о бюджетных ассигнованиях <1>; г) смета доходов и расходов (бюджетная смета); д) иной документ, являющийся основанием для получения бюджетных средств, например уведомление о лимитах бюджетных обязательств. Указанные документы, за исключением бюджета, составляются в процессе исполнения бюджетов (гл. 24 Бюджетного кодекса).

<1> Действующее законодательство (ч. 5 ст. 217 и ч. 2 ст. 219.1 Бюджетного кодекса РФ) не предусматривает такую форму доведения показателей бюджетной росписи до подведомственных распорядителей и получателей бюджетных средств, как уведомление о бюджетных ассигнованиях.

В общем виде формы расходов бюджетов, т.е. цели, на финансирование которых могут направляться бюджетные ассигнования, определены в ст. 69 Бюджетного кодекса РФ, например ассигнования на оказание государственных услуг. Бюджет соответствующего уровня (в соответствии со ст. 10 Бюджетного кодекса РФ - федеральный, региональный и местный) принимается в порядке, установленном Бюджетным кодексом РФ.

Исполнение бюджетов осуществляется на основе бюджетной росписи - документа, который составляется и ведется главным распорядителем бюджетных средств в целях исполнения бюджета по расходам <1>. В бюджетной росписи установлено распределение бюджетных ассигнований между получателями бюджетных средств.

<1> См.: Порядок составления и ведения сводной бюджетной росписи федерального бюджета и бюджетных росписей главных распорядителей средств федерального бюджета, утв. Приказом Министерства финансов РФ от 22 ноября 2007 г. N 114н // БНА. 2008. N 2.

Сведения о целях и объемах расходования бюджетных средств непосредственно каждым учреждением, государственным органом, органом местного самоуправления содержатся в бюджетной смете (ст. ст. 161 и 221 Бюджетного кодекса РФ), которая составляется, утверждается и ведется в порядке, определенном соответствующим главным распорядителем бюджетных средств на основе общих требований, предусмотренных Приказом Министерства финансов РФ от 20 ноября 2007 г. N 112н "Об общих требованиях к порядку составления, утверждения и ведения бюджетных смет бюджетных учреждений" <1>.

<1> РГ. 2007. 22 декабря. N 288.

Примером нецелевого расходования бюджетных средств является финансирование расходов, не включенных в смету расходов и доходов; финансирование расходов в объеме, большем запланированного, за счет недофинансирования других расходов.

Состав рассматриваемого преступления - формальный; оно окончено в момент списания бюджетных средств со счета. Уголовная ответственность наступает лишь за нецелевое расходование бюджетных средств в крупном размере, в противном случае содеянное образует административное правонарушение. Крупным размером признается сумма бюджетных средств, превышающая 1,5 млн. руб.

С субъективной стороны рассматриваемое преступление совершается с прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный: должностное лицо получателя бюджетных средств. Получателем является бюджетное учреждение или иная организация, имеющие право на получение бюджетных средств в соответствии с бюджетной росписью на соответствующий год.

В части 2 ст. 285.1 УК предусмотрены два квалифицирующих признака - совершение преступления группой лиц по предварительному сговору и в особо крупном размере.

Нецелевое расходование бюджетных средств считается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в его совершении участвовали два или более должностных лица получателя бюджетных средств, имея предварительную договоренность (например, директор и главный бухгалтер государственного учреждения). Несмотря на то что закон рассматривает групповое нецелевое расходование бюджетных средств квалифицирующим, а не конструктивным признаком состава преступления,

следует признать, что возможности единоличного его совершения крайне ограничены. Во-первых, расходование бюджетных средств, будучи операцией по счету, не может быть совершено руководителем получателя бюджетных средств без участия бухгалтера. Во-вторых, процедура получения разрешительной надписи делает единоличное совершение рассматриваемого преступления мыслимым лишь в случае ошибки либо халатности, допущенных при санкционировании (акцепте) денежного обязательства должностными лицами органа, организующего исполнение бюджета. В тех же случаях, когда должностные лица исполняющего бюджет органа умышленно, при отсутствии оснований для расходования бюджетных средств, осуществляют разрешительную надпись, они должны нести ответственность за пособничество в совершении рассматриваемого преступления.

Особо крупным размером является сумма бюджетных средств, превышающая 7,5 млн. руб.

§ 4. Нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов (ст. 285.2 УК)

Дополнительным объектом этого преступления являются отношения, возникающие в процессе расходования средств государственных внебюджетных фондов. Предметом преступления являются средства этих фондов, являющиеся в соответствии с Федеральным законом от 16 июля 1999 г. N 165-ФЗ "Об основах обязательного социального страхования" <1> разновидностью средств обязательного социального страхования. В соответствии со ст. 19 Закона денежные средства бюджетов обязательного социального страхования расходуются на цели, устанавливаемые федеральными законами о конкретных видах обязательного социального страхования и о бюджетах фондов обязательного социального страхования на очередной финансовый год.

<1> СЗ РФ. 1999. N 29. Ст. 3686.

Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется действием - расходованием средств государственных внебюджетных фондов на цели, не соответствующие условиям, определенным законодательством, регулирующим деятельность фондов, и их бюджетам. В настоящее время в Российской Федерации существует три разновидности государственных внебюджетных фондов: Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ, Федеральный и территориальные фонды обязательного медицинского страхования. Задачи, структура, полномочия и порядок деятельности этих фондов регулируются значительным числом нормативных правовых актов.

Так, деятельность Пенсионного фонда РФ регулируется Федеральным законом от 15 декабря 2001 г. N 167-ФЗ "Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации", Федеральным законом от 17 декабря 2001 г. N 173-ФЗ "О трудовых пенсиях", Федеральным законом от 24 июля 2002 г. N 111-ФЗ "Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации", Федеральным законом от 21 июля 2007 г. N 182-ФЗ "О бюджете Пенсионного фонда Российской Федерации на 2008 год и на плановый период 2009 и 2010 годов", Положением о Пенсионном фонде Российской Федерации (России), утв. Постановлением Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г. N 2122-1, и т.п.

Деятельность Фонда социального страхования регламентирована Федеральным законом от 24 июля 1998 г. N 125-ФЗ "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний", Федеральным законом от 31 декабря 2002 г. N 190-ФЗ "Об обеспечении пособиями по обязательному социальному страхованию граждан, работающих в организациях и у индивидуальных

предпринимателей, применяющих специальные налоговые режимы, и некоторых других категорий граждан", Законом РФ "О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС" в ред. Закона РФ от 18 июня 1992 г. N 3061-1, Положением о Фонде социального страхования Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 12 февраля 1994 г. N 101, Федеральным законом "О бюджете Фонда социального страхования Российской Федерации на 2008 год и на плановый период 2009 и 2010 годов" и т.п.

Деятельность Федерального и территориальных фондов обязательного медицинского страхования регулируется Законом РФ от 28 июня 1991 г. N 1499-1 "О медицинском страховании граждан в Российской Федерации", Федеральным законом "О бюджете Федерального фонда обязательного медицинского страхования на 2008 год и на плановый период 2009 и 2010 годов", Положениями о Федеральном и Территориальном фондах обязательного медицинского страхования, утв. Постановлением Верховного Совета РФ от 24 февраля 1993 г. N 4543-1, Уставом Фонда обязательного медицинского страхования, утв. Постановлением Правительства РФ от 29 июля 1998 г. N 857, Временным порядком финансового взаимодействия и расходования средств в системе обязательного медицинского страхования граждан, утв. 5 апреля 2001 г., и т.п.

Указанные и иные нормативные правовые акты предусматривают перечень мероприятий в сфере обязательного социального страхования, которые финансируются за счет средств государственных внебюджетных фондов, и порядок распоряжения соответствующими средствами. Статьи расходов с указанием объема денежных средств предусматриваются федеральными законами о бюджетах соответствующих фондов на предстоящий год и на плановый период общей продолжительностью в три года, содержащими также нормы, которые определяют порядок распоряжения временно свободными средствами.

Расходование средств - процедура финансирования определенных мероприятий, заключающаяся в направлении в банк платежного документа с последующим списанием средств со счета. В отличие от расходования бюджетных средств, государственные внебюджетные фонды расходуют свои средства самостоятельно - без процедуры контроля со стороны должностных лиц финансовых органов, поскольку ст. ст. 148, 150 Бюджетного кодекса РФ, предусматривающие организацию исполнения Федеральным казначейством бюджетов этих фондов (см. ст. 6 Федерального закона от 9 июля 1999 г. N 159-ФЗ "О введении в действие Бюджетного кодекса Российской Федерации" <1>), и ст. 215.1 Бюджетного кодекса РФ в части, предусматривающей кассовое обслуживание их исполнения (см. ст. 2 Федерального закона от 20 августа 2004 г. N 120-ФЗ "О внесении изменений в Бюджетный кодекс Российской Федерации в части регулирования межбюджетных отношений" <2>), не вступили в силу.

<1> СЗ РФ. 1999. N 28. Ст. 3492.

<2> СЗ РФ. 2004. N 34. Ст. 3535.

Конкретное проявление нецелевого расходования средств государственных внебюджетных фондов обусловлено спецификой нарушенного виновным нормативного предписания. Например, нецелевым расходованием средств Пенсионного фонда будет размещение временно свободных средств резерва в ценные бумаги российских эмитентов, не обеспечиваемые государственной гарантией; направление дополнительно поступивших в бюджет Фонда социального страхования доходов на финансирование аппарата органов фонда, а не мероприятий, предусмотренных положениями закона о бюджете фонда на предстоящий год и плановый период, и т.п.

Состав преступления - формальный; оно окончено в момент списания денежных средств со счета. Нецелевое расходование влечет уголовную ответственность лишь в

случае совершения этого деяния в крупном размере. Крупным размером, согласно примечанию к ст. 285.1 УК, является сумма средств фонда, превышающая 1,5 млн. руб.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный: должностное лицо, обладающее статусом распорядителя соответствующих средств (руководитель и главный бухгалтер фонда или отделения фонда).

Понятия группового (п. "а" ч. 2 ст. 285.2 УК) и совершенного в особо крупном размере (п. "б" ч. 2 ст. 285.2 УК) нецелевого расходования средств государственных внебюджетных фондов по существу ничем не отличаются от аналогичных квалифицирующих признаков преступления, предусмотренного ст. 285.1 УК.

§ 5. Превышение должностных полномочий (ст. 286 УК)

С объективной стороны рассматриваемое преступление характеризуется действием, явно выходящим за пределы полномочий должностного лица и повлекшим общественно опасные последствия, текстуально указанные в законе идентично с должностным злоупотреблением.

В отличие от злоупотребления должностными полномочиями, при превышении полномочий совершаемые действия не находятся в рамках компетенции виновного. Об этом свидетельствует указание закона на явный характер их несоответствия должностным полномочиям. Таким образом, здесь речь идет о действиях, которые в данной ситуации или в принципе должностное лицо совершать не могло. В судебной практике выделяются три типовые формы превышения должностных полномочий:

1) совершение одним должностным лицом действий, которые относятся к полномочиям другого (например, судебный пристав-исполнитель самовольно изменяет решение суда);

2) совершение должностным лицом действий, которые могли быть совершены им только при наличии особых условий, указанных в законе или подзаконном акте и отсутствовавших в данной ситуации (например, задержание сотрудниками ГИБДД автомобиля и помещение его на штрафную стоянку при отсутствии аптечки, а не в случае управления автомобилем в нетрезвом состоянии; проведение обыска с нарушением условий, указанных в ст. 182 УПК РФ);

3) совершение должностным лицом действий, которые никто и ни при каких обстоятельствах не может совершить (например, издание ректором государственного вуза приказа, обязывающего всех студентов перед началом занятий произносить молитву).

В теории уголовного права справедливо выделяют еще одну форму превышения полномочий - единоличное совершение должностным лицом действий, которые могут быть совершены лишь коллегиально (например, старшина присяжных заседателей единолично заполняет вопросный лист, не ставя соответствующие вопросы на голосование) <1>.

<1> См.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1999. С. 400.

Во всех этих случаях действия должны явно, т.е. совершенно очевидно для виновного, выходить за пределы его полномочий и при этом быть с ними связанными, иметь их в виде своеобразного фундамента, из которого превышение и вытекает. Если же те или иные действия должностного лица никак не связаны с его полномочиями по службе, они не являются признаком состава рассматриваемого преступления.

Общественно опасные последствия как признак состава превышения должностных полномочий формально в законе описаны аналогично ст. 285 УК. Следует иметь в виду, что здесь более характерен именно нравственный или материальный вред личности,

нарушение ее конституционных прав и свобод. Вместе с тем в отдельных случаях не исключается и иной вред - имущественный, экологический и т.п.

Например, Е. был признан виновным в превышении должностных полномочий при следующих условиях: являясь должностным лицом государственной лесной охраны, он в нарушение требований закона разрешил спилить деревья во вверенном ему обходе лесничества, в связи с чем лесному хозяйству был причинен существенный вред <1>.

<1> БВС РФ. 1999. N 2. С. 22.

Ранее (применительно к ст. 171 УК РСФСР 1960 г.) в литературе отмечалось, что превышению свойствен физический вред личности <1>. По действующему же законодательству физический вред личности является признаком не основного, а особо квалифицированного состава превышения полномочий.

<1> См.: Комментарий к Уголовному кодексу РСФСР. М.: Вердикт, 1994. С. 322.

Состав преступления - материальный, поэтому оно окончено в момент наступления указанных последствий.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Косвенный умысел нехарактерен для данного преступления, поскольку, как указывается в законе, превышение носит явный характер. Следовательно, лицо не может не предвидеть именно неизбежности наступления указанных в законе последствий <1>.

<1> В теории уголовного права высказано мнение, что умысел в рассматриваемом преступлении может быть и косвенным (см.: Комментарий к Уголовному кодексу РФ / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева. М.: ИНФРА-М-НОРМА, 1996. С. 665).

Субъект преступления специальный - должностное лицо.

Квалифицированный вид превышения должностных полномочий предполагает совершение преступления лицом, занимающим государственную должность РФ или субъекта РФ, а равно главой органа местного самоуправления (см. § 1 настоящей главы).

Особо квалифицирующими признаками рассматриваемого преступления являются: а) применение насилия или угроза его применения; б) применение оружия или специальных средств; в) причинение тяжких последствий (ч. 3 ст. 286 УК).

Применение насилия означает нанесение потерпевшему побоев, причинение физической боли, легкого и средней тяжести вреда здоровью, ограничение свободы (например, связывание), истязание. Умышленное причинение смерти или тяжкого вреда здоровью не охватывается составом превышения должностных полномочий и требует квалификации по совокупности с соответствующими преступлениями против личности (п. п. 12 - 13 Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 30 марта 1990 г. N 4) <1>. Угроза применения насилия (включая угрозу убийством) означает высказанное или иным образом выраженное намерение виновного причинить вред здоровью потерпевшего, когда у последнего имелись действительные основания опасаться исполнения этой угрозы.

<1> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. М., 1999. С. 310.

Оружием являются предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой цели, подачи сигналов. В данном случае квалифицирующим признаком является применение оружия в собственном смысле этого слова, а не предметов, используемых в качестве оружия. Судебная практика обоснованно исходит из того, что сам по себе факт незаконного применения оружия связан с существенным нарушением прав граждан, вне зависимости от наступления каких-либо иных последствий.

Специальными являются средства, предназначенные для применения на определенных законом основаниях в целях пресечения правонарушений и нейтрализации правонарушителей (наручники, слезоточивый газ и т.п.). Основания и порядок их применения предусмотрены в ряде нормативных актов, например в ст. 14 Закона РФ от 18 апреля 1991 г. N 1026-1 "О милиции" <1>. Под применением оружия и специальных средств следует понимать как фактическое их использование для физического воздействия на потерпевшего, так и угрозу их применения, если у потерпевшего имелись основания считать, что его жизни и здоровью грозит опасность <2>.

<1> ВВС РФ. 1991. N 16. Ст. 503.

<2> Пленум Верховного Суда СССР в Постановлении от 30 марта 1990 г. N 4 разъяснял, что оружие может быть использовано "для физического воздействия на потерпевшего путем причинения ему смерти или нанесения телесных повреждений" (п. 12). Это явная редакционная неточность, поскольку, как указывалось выше и как отмечал сам Пленум, умышленное причинение смерти и тяжкого вреда здоровью не охватывается составом превышения должностных полномочий.

Тяжкими последствиями превышения должностных полномочий являются крупные аварии, длительные остановки транспорта или производственного процесса, дезорганизация работы учреждения, нанесение материального ущерба в особо крупных размерах, резкое осложнение социальной обстановки в конкретной местности, причинение тяжкого вреда здоровью или смерти хотя бы одному человеку. При этом следует иметь в виду, что психическое отношение к смерти и причинению тяжкого вреда здоровью может быть выражено только в форме неосторожности <1>. Вина по отношению к иным тяжким последствиям может быть как умышленной, так и неосторожной.

<1> БВС РФ. 2002. N 5. С. 20; N 7. С. 7.

§ 6. Отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию Российской Федерации или Счетной палате Российской Федерации (ст. 287 УК)

Предметом рассматриваемого преступления является информация, т.е. сведения об определенных фактах, событиях и явлениях. Закон уточняет, что информация как предмет рассматриваемого преступления может быть выражена в виде документов или материалов. Документ (документированная информация) - зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими определить такую информацию или в установленных законодательством Российской Федерации случаях ее материальный носитель (ст. 2 Федерального закона от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" <1>).

<1> СЗ РФ. 2006. N 31. Ч. 1. Ст. 3448.

Поскольку понятие "материалы" многозначно, предметом рассматриваемого преступления следует считать информацию вне зависимости от формы ее носителя, в том числе и устные отчеты.

Объективная сторона преступления характеризуется деянием в форме как действия, так и бездействия. Закон предусматривает четыре вида преступных деяний, каждое из которых образует рассматриваемое преступление:

1) неправомерный отказ в предоставлении информации - четко и недвусмысленно выраженное нежелание предоставить соответствующие документы или материалы без уважительных на то причин;

2) уклонение от предоставления информации - завуалированная форма отказа, при которой нежелание предоставить соответствующие документы или материалы не выражается открыто, однако информация не предоставляется под различными предлогами (например, ее неполнота) либо требование ее предоставить вообще оставляется без внимания;

3) предоставление заведомо неполной информации - форма пассивного обмана, при которой информация предоставляется заведомо для виновного в неполном объеме, в результате чего невозможна ее правильная оценка;

4) предоставление заведомо ложной информации - форма активного обмана, при которой органам представительной власти сообщаются или передаются сведения, не соответствующие действительности.

В последних двух случаях необходимо достоверное знание виновного о том, что информация неполна или неверна. При отсутствии этого условия уголовная ответственность исключается.

В законе указаны органы, отказ которым в предоставлении информации образует рассматриваемое преступление: Совет Федерации, Государственная Дума и Счетная палата. Отказ предоставить соответствующую информацию образует рассматриваемое преступление не только в тех случаях, когда она запрашивается этими органами, но и тогда, когда информация не предоставляется депутатам, группам депутатов по их запросам либо обращениям, комитетам палат, отдельным аудиторам и инспекторам Счетной палаты <1>.

<1> См. ст. ст. 13, 14, 41 Федерального закона от 8 мая 1994 г. N 3-ФЗ "О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации"; ст. 13 Федерального закона от 11 января 1995 г. N 4-ФЗ "О Счетной палате Российской Федерации".

Состав преступления - формальный; оно окончено в момент совершения одного из указанных выше деяний.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является должностное лицо, обязанное предоставить информацию палатам Федерального Собрания или Счетной палате.

Квалифицированный состав преступления содержит указание на особое должностное положение виновного, которым является лицо, занимающее государственную должность Российской Федерации либо государственную должность субъекта РФ (ч. 2 ст. 287 УК). Содержание этого признака рассмотрено выше <1>.

<1> Следует иметь в виду, что, в отличие от преступлений, предусмотренных ст. ст. 285, 286 и 290 УК, квалифицированный состав преступления, предусмотренного ст. 287 УК, не содержит указания на главу органа местного самоуправления.

Признаки особо квалифицированного состава описаны в ч. 3 ст. 287 УК, где речь идет о трех случаях.

В пункте "а" предусмотрена повышенная уголовная ответственность за любой вид отказа в предоставлении информации, если он сопряжен с сокрытием правонарушений, совершенных должностными лицами органов государственной власти. Таким образом, в данном случае не предоставляется или ненадлежащим образом предоставляется информация либо о фактах и обстоятельствах совершения должностными лицами органов государственной власти преступлений, административных правонарушений и дисциплинарных проступков (хотя бы одного), либо о лицах, их совершивших. Вместе с тем этого квалифицирующего признака не будет, если предметом сведений выступает противоправная деятельность должностных лиц органов местного самоуправления.

В пункте "б" предусмотрена ответственность за любой вид отказа, совершенный в следующих формах соучастия: группа лиц по предварительному сговору и организованная группа. Отказ считается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если несколько должностных лиц, каждый из которых обязан предоставить определенные сведения, отказываются сделать это, имея предварительную договоренность. Организованная группа отличается от группы лиц по предварительному сговору наличием такого признака, как устойчивость (длительность существования, наличие организатора, единство форм и методов преступной деятельности и т.п.), и характером действий соучастников, при котором не требуется соисполнительства. Поэтому в организованную группу могут входить не только должностные лица, а само предоставление (непредоставление) информации может быть совершено одним из соучастников.

В пункте "в" предусмотрен такой особо квалифицирующий признак, как наступление тяжких последствий в результате отказа. Это оценочное понятие, установление признаков которого в каждом конкретном случае является задачей правоприменителя. К тяжким последствиям можно отнести нарушение конституционных прав и свобод граждан, обострение политического противостояния между ветвями власти, принятие палатами Федерального Собрания необоснованных постановлений, срыв законодательного плана и др. Психическое отношение к тяжким последствиям может быть выражено в форме неосторожности.

§ 7. Присвоение полномочий должностного лица (ст. 288 УК)

Суть рассматриваемого преступления в том, что виновный, выдавая себя за должностное лицо, т.е. вводя в заблуждение окружающих, совершает с использованием присвоенного должностного положения действия, которые причиняют существенный вред правоохраняемым интересам.

С объективной стороны преступление характеризуется деянием в форме действия, наступившими общественно опасными последствиями и причинной связью между действием и последствиями. В законе не указывается конкретная форма присвоения полномочий - устно, с предъявлением фиктивных документов и т.п. Текстуально ст. 288 УК сформулирована таким образом, что позволяет судить, будто виновный сначала присваивает полномочия, т.е. вводит окружающих в заблуждение относительно того, является ли он должностным лицом, а уже затем совершает действия, повлекшие указанные в законе последствия. Однако временной разрыв между присвоением звания должностного лица и использованием вытекающих из него должностных полномочий не всегда обязателен - фактическое совершение действий, которые может совершить только должностное лицо, и есть присвоение его полномочий <1>.

<1> См.: Егорова Н. Присвоение полномочий должностного лица // РЮ. 1999. N 6. С. 46.

Полномочия должностного лица присваиваются для совершения неправомерных действий, о чем говорит указание закона на наступившие в результате этих действий последствия - существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций. Эти действия могут соответствовать признакам должностного злоупотребления (ст. 285 УК), превышения должностных полномочий (ст. 286 УК), получения взятки (ст. 290 УК), а также признакам ряда специальных должностных преступлений, посягающих на иной объект (например, на интересы правосудия). Квалифицировать содеянное по совокупности рассматриваемого и иного должностного преступления (за исключением служебного подлога) нельзя из-за отсутствия признака

специального субъекта, хотя возможна совокупность с преступлениями против личности, собственности и т.п.

Действия виновного должны совершаться вопреки интересам службы, т.е. присвоенные полномочия должны быть им использованы во вред интересам граждан либо организаций. Поэтому, даже если служащий и присваивает полномочия должностного лица, но для достижения общественно полезной (объективно либо по его мнению) цели, состав рассматриваемого преступления отсутствует.

Если служащий предварительно сфальсифицировал какие-либо официальные документы (например, приказ о назначении на должность), содеянное не охватывается составом присвоения полномочий должностного лица и должно быть квалифицировано по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 288 и 292 УК. Если виновный сам не изготавливал поддельный документ, но фактически использовал его в процессе присвоения полномочий, налицо совокупность преступлений, предусмотренных ст. 288 и ч. 3 ст. 327 УК.

Состав преступления - материальный; оно окончено в момент наступления указанных в законе последствий - существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций <1>. Конкретные последствия могут быть аналогичны последствиям, свойственным основным составам злоупотребления должностными полномочиями и превышения должностных полномочий (ст. ст. 285, 286 УК).

<1> В отличие от ст. ст. 285, 286 и 293 УК, в ст. 288 УК ничего не говорится об охраняемых законом интересах общества и государства. Тем самым, вероятно, презюмируется, что присвоение полномочий должностного лица не может причинить вреда интересам публичной власти в целом, ее авторитету. Такое решение представляется более чем спорным.

Примером присвоения полномочий должностного лица могут служить действия виновного, выдающего себя за следователя и производящего обыск в квартире в целях похищения имущества.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления специальный - государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющийся должностным лицом. Если лицо не является государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, оно не несет ответственности за это преступление.

Приговор Верховного суда Республики Башкортостан, по которому К. осужден по ст. 288 УК за самовольное присвоение полномочий должностного лица, был отменен Верховным Судом РФ с прекращением дела за отсутствием состава преступления, поскольку К. не являлся субъектом преступления (не был государственным служащим или служащим органа местного самоуправления) <1>.

<1> БВС РФ. 1999. N 11. С. 18.

Если одно должностное лицо присваивает полномочия другого должностного лица, оно должно нести ответственность за преступление, предусмотренное ст. 286 УК.

§ 8. Незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 289 УК)

Федеральный закон от 27 июля 2004 г. N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации" <1> рассматривает ограничения, связанные с государственной службой, в качестве важной составляющей правового статуса служащего. В числе таких ограничений указан запрет заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц, состоять членом органа управления

коммерческой организации, если иное не предусмотрено федеральным законом (ст. 17). Аналогичное правило установлено и Федеральным законом от 2 марта 2007 г. N 25-ФЗ "О муниципальной службе в Российской Федерации" <2> (ст. 14).

<1> СЗ РФ. 2004. N 31. Ст. 3215.

<2> СЗ РФ. 2007. N 10. Ст. 1152.

Объективная сторона рассматриваемого преступления альтернативно состоит из действий двух видов:

1) учреждение организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, - это совершение таких действий, как передача имущества, прав на интеллектуальную собственность (формирование уставного капитала), заключение учредительного договора, утверждение устава, государственная регистрация юридического лица. Виновный может быть как единственным учредителем организации, так и одним из соучредителей;

2) участие в управлении такой организацией лично или через доверенное лицо - это деятельность в качестве члена органа управления организацией (совета директоров, правления и т.п.). Доверенное лицо, через которое виновный участвует в управлении организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность, несет ответственность за пособничество в незаконном участии в такой деятельности <1>.

<1> Недостатком данной статьи можно считать ненаказуемость учреждения организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность через доверенное лицо.

Само по себе учреждение либо управление указанной организацией должностным лицом преступным не является (хотя и представляет собой правонарушение). Для состава рассматриваемого преступления необходимо, чтобы эти действия были связаны с предоставлением организации льгот и преимуществ либо с покровительством в иной форме, т.е. по структуре состав преступления сложный.

Предоставление льгот - это полное или частичное освобождение организации от публичного обременения. Предоставление преимуществ - это предпочтительная по сравнению с аналогичными организациями оценка ее деятельности при решении того или иного вопроса (при определении результатов конкурса на государственный подряд, аукциона и т.п.). Покровительство в иной форме охватывает собой все остальные, не связанные с предоставлением льгот и преимуществ, виды незаконной помощи организации со стороны должностного лица (снабжение закрытой информацией, упрощение процедуры получения лицензии и т.п.). Все указанные действия (предоставление льгот, преимуществ, покровительство в иной форме) совершаются должностным лицом с использованием своего служебного положения в широком смысле, т.е. с использованием авторитета и значимости занимаемой должности.

Организация, о которой идет речь в ст. 289 УК, - не только коммерческая, но и некоммерческая, если она занимается предпринимательской деятельностью (ст. 50 ГК РФ) <1>.

<1> В теории уголовного права высказана точка зрения, согласно которой в ст. 289 УК речь идет только о коммерческой организации (см.: Егорова Н. Ответственность за преступления против интересов службы // Законность. 2000. N 1. С. 46, 47). Такое ограничительное толкование ст. 289 УК не основано на законе: предпринимательской деятельностью могут заниматься и некоммерческие организации.

Состав преступления - формальный; оно окончено в момент предоставления льготы, преимущества либо оказания покровительства в иной форме.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Хотя в законе мотивы не указаны, рассматриваемое преступление, очевидно, совершается из корыстных побуждений.

Субъект преступления - специальный: должностное лицо.

§ 9. Взятничество (ст. ст. 290 - 291 УК)

Термин "взятничество" в широком смысле объединяет два самостоятельных, но тесно связанных друг с другом состава преступления - получение взятки (ст. 290 УК) и дачу взятки (ст. 291 УК). В узком смысле термин "взятничество" означает получение взятки, т.е. преступление, предусмотренное ст. 290 УК.

Получение взятки. Обязательным признаком является предмет преступления - взятка, которая может быть выражена в деньгах, ценных бумагах, ином имуществе или выгодах имущественного характера. Не имеет значения, идет ли речь о российской или иностранной валюте. Обязательным требованием к этому предмету преступления является лишь способность его в принципе быть средством платежа в гражданском обороте. Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (ст. 142 ГК РФ). Формулировкой закона "иное имущество" охватываются все остальные случаи, не подпадающие под получение денег или ценных бумаг, - все вещи, делимые и неделимые, индивидуально-определенные и обладающие родовыми признаками, движимые и недвижимые. Получением взятки будет принятие и наручных часов, и квартиры, и картины, и земельного участка, и валютных ценностей. Предметом преступления являются также выгоды имущественного характера, т.е. оказываемые безвозмездно, но подлежащие оплате услуги имущественного характера (предоставление туристических путевок, ремонт квартиры и т.п.), а также любое иное неэквивалентно возмещаемое действие имущественной природы (занижение стоимости передаваемого имущества, приватизируемых объектов, уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование кредитами).

Например, по одному из дел взяткой была признана оплата взяткодателем стоимости ремонта автомобиля, принадлежащего взяткополучателю. По другому делу было установлено, что виновные по предварительному сговору между собой, пользуясь своим должностным положением, получили взятки от стремившегося избежать проверок директора ТОО "Арт-Трейд-Центр" в виде обедов и ужинов в ресторане общей стоимостью 5658666 руб. <1>.

<1> БВС РФ. 1997. N 12; 1998. N 5.

Взятка как предмет рассматриваемого преступления всегда имеет имущественную природу. Если должностное лицо получает какую-нибудь неимущественную выгоду (положительный отзыв в печати, согласие выйти замуж и т.п.), получением взятки это не является.

Объективная сторона преступления выражается в получении взятки лично или через посредника. Получение взятки - это ее фактическое принятие как самим должностным лицом, так и его родными и близкими с его согласия или если оно не возражало против этого (п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" <1>). Помимо факта принятия взятки объективная сторона рассматриваемого преступления предполагает связь этого факта с определенными формами поведения должностного лица - взятка получается не просто так, а за определенное и конкретное действие (бездействие)

по службе в пользу взяткодателя или представляемых им лиц. В основном составе получения взятки такое предполагаемое поведение может быть выражено в следующем:

<1> БВС РФ. 2000. N 4.

1) совершение действий (бездействие), которые входят в служебные полномочия должностного лица, т.е. прямо предусмотрены его компетенцией и формально - в отрыве от факта получения за них взятки - являются правомерными;

2) способствование в силу занимаемого должностного положения совершению действий (бездействия), которые входят в служебные полномочия иного лица. В данном случае виновный, используя служебное положение в широком смысле, т.е. служебные связи, авторитет и значимость занимаемой должности, нахождение в подчинении иных должностных лиц, добивается, чтобы желаемые для взяткодателя действия (бездействие) были совершены другим должностным лицом (п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6), хотя ранее за получение взятки осуждались должностные лица, которые обеспечивали совершение желаемых взяткодателю действий лицами, выполняющими управленческие функции в коммерческой организации <1>;

<1> БВС РФ. 1996. N 7.

3) общее покровительство по службе - это действия, связанные с незаслуженным поощрением, внеочередным необоснованным повышением в должности, совершением иных действий;

4) попустительство по службе - это непринятие должностным лицом мер при упущениях или нарушениях в служебной деятельности взяткодателя или представляемых им лиц, подчиненных по службе взяткополучателю.

Следует иметь в виду, что приведенная выше трактовка законодательного признака "общее покровительство или попустительство по службе" (общее благоприятствование) дается в п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6. Однако из закона буквально следует, что по службе, т.е. в отношениях между начальником и подчиненными, осуществляется только попустительство. Общее же покровительство как форма поведения должностного лица может иметь место не только в сфере контроля за работой подчиненных. Оно оказывается и лицам, не находящимся в служебной зависимости от виновного, в отношении которых последний наделен распорядительными полномочиями (например, глава администрации района оказывает общее покровительство отдельным предпринимателям). Поэтому ограничительное толкование Пленумом Верховного Суда РФ характера действий при общем благоприятствовании следует признать не основанным на законе. В судебной практике встречаются дела, по которым общее покровительство обоснованно констатировалось вне сферы служебной подчиненности <1>.

<1> БВС РФ. 1999. N 7.

Итак, взятка получается за одну из четырех указанных выше форм поведения должностного лица, в которой заинтересованы взяткодатель или представляемые им лица. При этом сами указанные действия (бездействие) должностного лица, за которые получается взятка, находятся за рамками состава рассматриваемого преступления. Тем не менее обязательным признаком состава получения взятки является связь между ними и фактом получения взятки. Эта связь выражается в том, что взятка должна быть обусловлена совершением одного из указанных выше действий (бездействия). Обусловленность взятки означает, что она является условием, при наличии которого должностным лицом будут совершены действия (бездействие) по службе, т.е. именно под влиянием факта получения взятки или договоренности о таковой виновный и совершает

их. Таким образом, взятка всегда является подкупом должностного лица. Даже тогда, когда взятка получается уже после совершения указанных в законе действий или бездействия (так называемая взятка-вознаграждение), она должна быть обусловлена, т.е. определенному служебному поведению должна предшествовать договоренность о взятке. Если же должностное лицо, не рассчитывая на взятку, совершает действие (бездействие) по службе, а уже затем получает от кого-либо за это вознаграждение (благодарность), состава получения взятки не имеется - должностное лицо будет нести ответственность за дисциплинарный проступок <1>. Гражданское законодательство разрешает государственным служащим и служащим органов местного самоуправления принимать подарки в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей на сумму до пяти минимальных размеров оплаты труда (ст. 575 ГК РФ). В учебной литературе высказано мнение, что эта сумма - граница между взяткой и подарком <2>. Такая позиция не основана на уголовном законе, в котором не содержится минимального размера взятки. Поэтому отличие взятки от подарка состоит вовсе не в сумме полученного должностным лицом, а в наличии или отсутствии обусловленности вознаграждения. Подарок хотя и получается в связи с исполнением служебных обязанностей, однако он в отличие от взятки не обусловлен совершением конкретных действий. При отсутствии обусловленности получаемого должностным лицом вознаграждения сумма в пять минимальных размеров оплаты труда - это граница между подарком и дисциплинарным проступком, а не получением взятки.

<1> В теории уголовного права высказана и иная позиция, согласно которой обусловленности взятки не требуется, поэтому не любая взятка является подкупом должностного лица. Если должностное лицо принимает какую-нибудь выгоду имущественного характера, на которую оно вовсе не рассчитывало и знанием о которой не руководствовалось, совершая действие (бездействие) по службе, оно, очевидно, не подкуплено, однако, согласно указанной точке зрения, виновно во взяточничестве. (См.: Волженкин Б.В., Квашис В.Е., Цагикян С.Ш. Ответственность за взяточничество: социально-правовые и криминологические проблемы. Ереван, 1988. С. 109; Кириченко В.Ф. Виды должностных преступлений по советскому уголовному праву. М., 1959. С. 68; и др.)

<2> См.: Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева и А.В. Наумова. М., 1997. С. 388.

В статьях 290, 291 УК указывается, что взятка может быть получена и дана через посредника. Посредником во взяточничестве является лицо, которое непосредственно получает или передает определенные ценности, заменяя тем самым взяткополучателя или взяткодателя. От указанных лиц посредник отличается тем, что действует не в своих интересах и не по своей инициативе. Посредник является своеобразным техническим исполнителем преступления, однако его действия квалифицируются не как получение или дача взятки, а как пособничество в указанных преступлениях.

Состав получения взятки является формальным; преступление окончено в момент получения хотя бы части обусловленной взятки <1>. Каждый самостоятельный эпизод получения взятки квалифицируется по совокупности преступлений. Однако не образует совокупности получение заранее обусловленной суммы взятки в несколько приемов. Не образует совокупности также систематическое получение ценностей за общее покровительство или попустительство по службе, если эти деяния объединены единством умысла взяткодателя (продолжаемое преступление).

<1> БВС РФ. 2001. N 8.

Состав рассматриваемого преступления не исключается и тогда, когда должностное лицо вовсе не собиралось совершать действия (бездействие), за которые получена взятка.

Однако, если указанные действия не входят в его компетенцию и оно объективно не может обеспечить их совершение иным должностным лицом, ответственность за получение взятки исключается. В этом случае содеянное виновным при наличии умысла на приобретение имущественной выгоды следует квалифицировать как мошенничество (ст. 159 УК) <1>.

<1> См.: п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 // БВС РФ. 2000. N 4. С. 8.

Субъективная сторона получения взятки характеризуется прямым умыслом. Хотя мотив не указан в диспозиции ст. 290 УК, по ее смыслу получение взятки - корыстное преступление <1>.

<1> БВС РФ. 2002. N 8. С. 15.

Субъект преступления - должностное лицо.

В части 2 ст. 290 УК содержится квалифицирующий признак рассматриваемого преступления: незаконность действий (бездействия), за которые получается взятка. В русском дореволюционном уголовном праве подобное деяние именовалось лихоимством. Действия (бездействие), о которых говорится в ч. 2 ст. 290 УК, могут быть преступными (совершение за взятку служебного подлога, злоупотребление полномочиями, вынесение заведомо незаконного приговора и т.п.) и непроступными, но противоправными с точки зрения иных отраслей законодательства. В обоих случаях они, так же как и в основном составе, находятся за рамками объективной стороны преступления - фактического их совершения не требуется. Взяткополучатель, совершивший в интересах взяткодателя или представляемых им лиц незаконные действия, образующие состав иного преступления, подлежит ответственности по совокупности преступлений - по ч. 2 ст. 290 УК и соответствующей статье УК, предусматривающей ответственность за это преступление (п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6) <1>.

<1> БВС РФ. 2000. N 4. С. 8. См. также: Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации. 1961 - 1993. М., 1994. С. 169; БВС РФ. 1998. N 11. С. 5, 6. Противоположное решение данного вопроса по конкретному делу см.: БВС РФ. 2002. N 8. С. 15.

В части 3 ст. 290 УК особо квалифицирующим признаком является ответственное должностное положение виновного - занятие им государственной должности РФ или субъекта РФ либо главы органа местного самоуправления.

В соответствии с ч. 4 ст. 290 УК получение взятки при особо отягчающих обстоятельствах совершается: а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) с вымогательством взятки; в) в крупном размере.

Взятка считается полученной группой лиц по предварительному сговору, если в ее получении принимало участие несколько должностных лиц, достигших об этом предварительного соглашения. Преступление при этом окончено, когда часть взятки получена хотя бы одним должностным лицом. Однако для наличия рассматриваемого квалифицирующего признака требуется, чтобы на момент получения взятки предполагалось, что каждое должностное лицо совершит в интересах взяткодателя или представляемых им лиц какое-либо действие (бездействие) с использованием своего служебного положения. Не влияет на наличие этого признака незнание взяткодателя о том, что он передает взятку группе должностных лиц, а также размер причитающейся каждому из них суммы. По смыслу закона организованная группа создается для многократного получения взяток. Она характеризуется устойчивостью, более высокой степенью согласованности действий соучастников, распределением ролей, наличием

организатора и руководителя. Поэтому в организованную группу взяточполучателей могут входить и лица, не являющиеся должностными; последние несут ответственность за получение взятки организованной группой со ссылкой на ст. 33 УК.

Вымогательство взятки - это требование должностного лица дать взятку под угрозой совершения действий (бездействия), которые могут причинить ущерб законным интересам гражданина. Кроме того, вымогательство может быть выражено в завуалированной форме, когда виновный прямо не требует дать взятку, но умышленно ставит гражданина в условия, когда тот вынужден дать взятку с целью предотвращения вредных последствий для его правоохраняемых интересов (п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6). Следует иметь в виду, что вымогательством взятки является не любое требование ее передачи, а только такое, при котором угрожают нарушить правоохраняемые интересы потерпевшего <1>.

<1> БВС РФ. 1999. N 3. С. 20; N 5. С. 11; N 6. С. 16; N 7. С. 9; N 10. С. 9; 1998. N 11. С. 22, 23; N 5. С. 9; и др.

Крупным размером взятки в соответствии с примечанием к ст. 290 УК признаются сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера, превышающие 150 тыс. руб. Если взятка в крупном размере получена частями, но эти действия представляли собой эпизоды одного продолжаемого преступления, содеянное должно квалифицироваться как получение взятки в крупном размере. И наоборот, если фактически получена сумма менее указанной в примечании к ст. 290 УК, но установлено, что умыслом взяточполучателя охватывалось получение взятки в крупном размере, содеянное им следует квалифицировать не по ч. 1 ст. 290 УК, а по п. "г" ч. 4 ст. 290 УК <1>.

<1> БВС РФ. 2000. N 5. С. 12; 2001. N 8. С. 18.

Дача взятки. Признаки дачи взятки указаны не только в ст. 291 УК, где преступным объявляется дача взятки должностному лицу лично или через посредника, но и в ст. 290 УК, где описывается предмет этого преступления и содержится законодательная характеристика действий (бездействия) должностного лица, за которые дается взятка.

Состав дачи взятки является формальным; это преступление окончено в момент получения взятки, когда хотя бы часть ее принята должностным лицом. Фактического совершения им действий (бездействия), ради которых дается взятка, не требуется. Если передача ценностей не состоялась по причинам, не зависящим от взяточдателя (например, должностное лицо отказалось взять деньги), содеянное им является покушением на дачу взятки.

Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 10 февраля 2000 г. N 6 указал (п. 12), что должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, предложившее своему подчиненному в интересах соответствующей организации дать взятку должностному лицу, несет ответственность как исполнитель дачи взятки, а работник, выполнивший это поручение, - как ее соучастник <1>.

<1> Указанное разъяснение Пленума не соответствует законодательному понятию исполнителя преступления и других соучастников преступления. Более правильным в такой ситуации было бы квалифицировать содеянное начальником как организацию дачи взятки, подчиненным - как ее дачу.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав этого преступления предполагает дачу взятки за совершение должностным лицом заведомо незаконных действий (ч. 2 ст. 291 УК).

При вменении рассматриваемого квалифицирующего признака следует иметь в виду два обстоятельства. Во-первых, лицо, давшее взятку, должно достоверно знать, что дает взятку именно за нарушение должностным лицом закона. Если же виновный дает взятку за решение какого-либо вопроса, но не знает, будет ли совершенное для этого действие (бездействие) законным или нет, содеянное им следует квалифицировать по ч. 1 ст. 291 УК. Во-вторых, в случае фактического совершения должностным лицом незаконных действий (бездействия) в интересах взяткодателя или представляемых им лиц, возможна двойкая юридическая оценка содеянного взяткодателем, что зависит от характера противоправности содеянного взяткополучателем. Если последний совершает за взятку какое-либо правонарушение, действия взяткодателя полностью охватываются ч. 2 ст. 291 УК. Если же взяткополучатель совершает преступление, действия взяткодателя образуют совокупность квалифицированной дачи взятки и подстрекательства к конкретному преступлению, совершенному должностным лицом.

Примечание к ст. 291 УК предусматривает два специальных основания освобождения взяткодателя от уголовной ответственности. Во-первых, он освобождается от ответственности, если имело место вымогательство взятки. Во-вторых, он освобождается от ответственности, если добровольно сообщил органу, имеющему право возбудить уголовное дело, о даче взятки. Это основание представляет собой специальный случай деятельного раскаяния (ч. 2 ст. 75 УК). Для его наличия необходимы два условия: сообщение делается добровольно, т.е. при осознании возможности и дальше уклоняться от уголовной ответственности, поскольку правоохранительным органам ничего не известно о даче взятки (мотивы могут быть различны); оно адресуется органу, имеющему право возбудить уголовное дело (любой правоохранительный орган). Форма сообщения может быть любой - устно, письменно, по телефону и т.п. В обоих случаях освобождение от уголовной ответственности императивно, т.е. не зависит от усмотрения правоприменителя.

§ 10. Служебный подлог (ст. 292 УК)

Предметом рассматриваемого преступления является официальный документ. Легальное понятие официальных документов дано в Федеральном законе от 29 декабря 1994 г. N 77-ФЗ "Об обязательном экземпляре документов" <1>: это документы, принятые органами законодательной, исполнительной и судебной власти, носящие обязательный, рекомендательный или информационный характер. Понятие это не учитывает специфики охраняемых гл. 30 УК общественных отношений, в связи с чем для нужд уголовного права должно быть признано чрезвычайно узким. По смыслу ст. 292 УК предметом служебного подлога являются документы, исходящие не только от органов государственной власти, но и от органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, военных органов управления <2>.

<1> СЗ РФ. 1995. N 1. Ст. 1.

<2> Вопрос о том, признавать ли официальными документы, исходящие от частных лиц и организаций, не перечисленных в примечании 1 к ст. 285 УК, но находящиеся в официальном публичном делопроизводстве, в теории уголовного права и на практике является нерешенным (см., например: Смирнов М.А. Официальный документ как предмет служебного подлога // Уголовное право: стратегия развития в XXI веке: Материалы IV Международной научно-практической конференции (МГЮА). М.: Проспект, 2007. С. 489 - 492).

Объективная сторона служебного подлога выражена в одном из следующих действий:

1) внесение в официальные документы заведомо ложных сведений (интеллектуальный подлог) - предполагает изначальное составление документа, ложного по существу. При этом сам документ полностью соответствует предъявляемым требованиям и не подвергается каким-либо изменениям;

2) внесение в официальные документы исправлений, искажающих их действительное содержание (материальный подлог), - предполагает изменение изначальное подлинного документа путем удаления части сведений и (или) дополнения его сведениями, не соответствующими действительности, в результате чего искажается оценка всей содержащейся в документе информации. Способами материального подлога могут быть подчистка, пометка другим числом, вытравливание надписей и т.п.

Состав преступления является формальным; оно окончено в момент совершения одного из указанных выше действий.

Субъективная сторона служебного подлога характеризуется прямым умыслом и наличием специального мотива - корыстной или иной личной заинтересованности.

Субъект преступления специальный - должностное лицо или публичный служащий, не являющийся должностным лицом. Например, Президиум Верховного суда Республики Дагестан отменил приговор нижестоящего суда и прекратил дело за отсутствием в действиях Д. состава служебного подлога, поскольку он хотя и завышал из корыстной заинтересованности объемы выполненных работ в строительных документах и необоснованно списывал подотчетные материалы, будучи инженером-строителем колхоза, но субъектом преступления, предусмотренного ст. 292 УК, не являлся <1>.

<1> БВС РФ. 2003. N 7.

§ 11. Халатность (ст. 293 УК)

Объективная сторона халатности образована тремя признаками: 1) общественно опасным деянием в форме действия или бездействия - неисполнения или ненадлежащего исполнения должностным лицом своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе; 2) общественно опасными последствиями в виде крупного ущерба; 3) причинной связью между деянием и последствиями.

Халатность представляет собой результат нерадивого отношения должностного лица к исполнению своих служебных функций. Наиболее часто она выражается в бездействии, когда виновный не выполняет того, что должен в силу возложенных на него обязанностей. Например, Е. был осужден за халатность, которая выразилась в том, что, будучи должностным лицом государственной лесной охраны, без уважительных причин не выходил на работу в течение 20 дней, в связи с чем во вверенном под охрану обходе лесничества была произведена незаконная порубка леса на 49637304 руб. <1>.

<1> БВС РФ. 1999. N 2.

Однако халатность может быть выражена и в форме действия - закон указывает, что наказуемым является не только невыполнение служебных обязанностей, но и ненадлежащее их выполнение. В этом случае виновный выполняет свои служебные обязанности, но делает это недобросовестно: он или не выполняет всех действий, которые должен был выполнить в данной конкретной ситуации, или, хотя и выполняет их, они не полностью соответствуют предъявляемым требованиям.

В обоих случаях халатности особую роль играет установление правовой регламентации служебной деятельности должностного лица. Сфера ответственности за халатность определяется пределами служебных функций <1>. Если надлежащее выполнение конкретной служебной функции не входило в обязанности должностного

лица, оно не может нести ответственность за халатность. В этой связи Пленум Верховного Суда СССР в п. 8 Постановления от 30 марта 1990 г. N 4 указал на необходимость при производстве по делам данной категории устанавливать круг и характер служебных прав и обязанностей должностного лица, а также нормативные акты, их регламентирующие <2>.

<1> См.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1999. С. 425.

<2> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. М., 1999. С. 309.

Следующим условием ответственности за халатность является реальная возможность надлежащим образом исполнять свои должностные обязанности. Если в конкретном случае такая возможность отсутствует, нет и состава преступления <1>. Возможность надлежащего выполнения своих служебных обязанностей определяется объективными и субъективными факторами. Объективные факторы - это внешние по отношению к должностному лицу условия, в которых или с учетом которых оно вынуждено действовать (квалификация сослуживцев, отсутствие чрезвычайных обстоятельств, предельно допустимый объем работы и т.п.). Субъективные факторы - это индивидуальные особенности конкретного должностного лица, на основе которых решается вопрос о допустимости вменения причиненных последствий (профессионализм, образование, опыт работы и т.п.). Если на недостаточно опытного человека в силу различных причин (война, эпидемия и т.п.) возложен большой объем крайне сложных обязанностей, с которыми он заведомо не сможет справиться, условий для привлечения его к ответственности за халатность не имеется.

<1> БВС СССР. 1975. N 5; 1976. N 6; 1990. N 3.

В результате неисполнения или ненадлежащего исполнения лицом своих служебных обязанностей должны быть причинены общественно опасные последствия в виде крупного ущерба. По своей природе последствия в основном составе халатности выражаются в имущественном и экологическом вреде, стоимостное выражение которых, в соответствии с примечанием к ст. 293 УК, превышает сто тысяч рублей <1>. Исходя из того, что действующее законодательство предполагает необходимость стоимостного выражения ущерба, возникает вопрос, может ли выступать признаком рассматриваемого преступления так называемый организационный вред, а также нарушение конституционных прав граждан, традиционно свойственные халатности ранее? Ответ на этот вопрос должна дать судебная и следственная практика.

<1> См., например: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 7 июня 2006 г. N 120п06, в котором не исключаются такие общественно опасные последствия халатности, как "реальный ущерб для водных биоресурсов".

Между указанными последствиями и деянием должностного лица необходимо установить наличие причинной связи.

Состав преступления - материальный; оно окончено в момент наступления общественно опасных последствий.

Субъективная сторона халатности выражается в обоих видах неосторожности.

Субъект преступления - должностное лицо.

В части 2 ст. 293 УК сформулирован квалифицированный состав халатности, который имеет место при неосторожном причинении таких последствий, как тяжкий вред здоровью или смерть человека. В части 3 ст. 293 УК предусмотрен особо

квалифицированный состав халатности, характеризуемый неосторожным причинением смерти двум или более лицам.

Глава XVII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ

§ 1. Общая характеристика преступлений против правосудия

В Российской Федерации действует принцип разделения государственной власти на три самостоятельные ветви: законодательную, исполнительную и судебную. Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, арбитражного, уголовного и административного судопроизводства.

В соответствии со ст. 118 Конституции РФ правосудие в Российской Федерации осуществляется судом. К органам судебной власти относятся: Конституционный Суд РФ, конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации, Верховный Суд РФ, иные федеральные суды общей юрисдикции, мировые судьи субъектов Российской Федерации, Высший Арбитражный Суд РФ, арбитражные кассационные суды, арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды первой инстанции в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округов.

Вопрос отнесения деятельности Конституционного Суда РФ и конституционных (уставных) судов субъектов РФ к осуществлению правосудия является дискуссионным. Специалисты конституционного, уголовного (и уголовно-процессуального) права высказывают противоположные точки зрения. Первые считают, что конституционное правосудие имеет иное значение, чем правосудие, осуществляемое судами в процессе рассмотрения уголовных и гражданских дел <1>. Вторые, напротив, утверждают, что деятельность Конституционного Суда РФ охватывается понятием правосудия и должна включаться в объект преступлений, предусмотренных нормами гл. 31 УК <2>.

<1> См.: Шульженко Ю.Л. Конституционный контроль в России: Дис. ... д-ра юрид. наук. М., 1995. С. 8 - 9; Витрук Н.В. Конституционное правосудие. Судебное конституционное право и процесс. М., 1998. С. 38; Криволапов Г.Г. Уголовное право. Общая и Особенная части / Под ред. М.П. Журавлева, С.И. Никулина. М., 2007. С. 711.

<2> См.: Малков В.П. Комментарий к Уголовному кодексу РФ / Под ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева. М., 1999. С. 770; Демидов В.В. Комментарий к Уголовному кодексу РФ / Под ред. В.М. Лебедева. М., 2004. С. 783.

Судьи Конституционного Суда РФ и практические работники придерживаются второй точки зрения.

Правосудие - одна из форм государственной деятельности, заключающаяся в рассмотрении и разрешении судами дел в порядке конституционного, гражданского, арбитражного, уголовного и административного судопроизводства. Для осуществления правосудия помощь и содействие суду оказывают другие государственные органы: прокуратура, органы дознания и предварительного следствия, учреждения, исполняющие вступившие в законную силу приговоры, решения и иные судебные акты. Нормами главы о преступлениях против правосудия охраняется деятельность не только судов, но и перечисленных органов, без работы которых выполнение судом функции правосудия было бы затруднительно или даже невозможно. При этом названные органы, составляя часть органов государственной власти, выполняют и другие функции, как то: управленческие, хозяйственные, организационные и иные. Уголовным законом охраняются не все виды деятельности этих органов, а только деятельность по решению задач правосудия, направленная на обнаружение, изобличение и наказание лиц, которые

совершили преступления, разрешение гражданских и административных дел, исполнение судебных решений.

Преступлениями против правосудия являются посягательства на правильную нормальную деятельность органов предварительного следствия, дознания, уголовно-исполнительных органов, судов по всестороннему и объективному расследованию преступлений, правильному разрешению уголовных, гражданских и административных дел, осуществлению конституционного правосудия, надлежащему исполнению судебных актов.

Родовым объектом преступлений против правосудия являются общественные отношения по реализации государственной власти. Видовой объект - совокупность общественных отношений, обеспечивающих специфический вид государственной деятельности суда по реализации целей и задач правосудия и органов, содействующих ему.

Установить видовой объект преступлений против правосудия необходимо для отграничения преступлений против правосудия от иных преступлений, совершаемых должностными лицами органов суда, прокуратуры, дознания и следствия. Судья, получивший взятку за вынесение правильного решения по гражданскому иску, посягает на нормальную деятельность государственного аппарата, его авторитет. При этом отношениям, обеспечивающим интересы правосудия, никакого вреда не причиняется. Специфика видového объекта преступлений против правосудия позволяет отграничить их от преступлений против порядка управления, сопряженных с воздействием на физическую неприкосновенность должностных лиц. Избиение обвиняемым следователя органов МВД при проведении допроса посягает на общественные отношения, связанные со сбором доказательств по уголовному делу, и охватывается нормой о преступлении против правосудия (ст. 296 УК). Аналогичное избиение следователя, привлеченного для обеспечения общественного порядка и общественной безопасности, посягает на порядок управления и предусматривается ст. 318 УК.

Непосредственный объект преступлений против правосудия - общественные отношения, обеспечивающие реализацию конституционных принципов правосудия, нормальную деятельность конкретных органов по осуществлению правосудия, реализацию функции уголовного преследования, а также исполнение судебных актов. Большинство преступлений против правосудия являются двухобъектными и многообъектными. В качестве дополнительного непосредственного объекта могут выступать конституционные права и свободы личности, здоровье, жизнь, отношения собственности и др. В ряде преступлений имеется факультативный непосредственный объект.

Объективная сторона преступлений состоит в воспрепятствовании и противодействии нормальной деятельности органов, осуществляющих правосудие. Чаще всего это проявляется в форме действия (например, заведомо незаконный арест), реже - акта бездействия (например, уклонение от дачи свидетелем показаний). Нередко способом совершения преступлений является физическое или психическое насилие (ст. ст. 296, 302, 309 УК и др.). Объективная сторона некоторых составов включает несколько альтернативных действий, например растрату, отчуждение, сокрытие или незаконную передачу имущества, подвергнутого описи или аресту.

Абсолютное большинство посягательств относится к преступлениям с формальным составом. Растрата имущества, подвергнутого описи или аресту, сконструирована как состав материальный (ст. 312 УК), ряд квалифицированных составов преступлений также относится к материальным (ч. 2 ст. 305, ч. 2 ст. 311 УК и др.).

С субъективной стороны все преступления этой группы совершаются умышленно, причем подавляющее большинство - исключительно с прямым умыслом (ст. ст. 295, 299, 300 УК и т.д.). В ряде составов преступлений обязательно наличие заведомости. Заведомость означает достоверное знание лицом какого-то обстоятельства, имеющего

уголовно-правовое значение. При заведомо ложном доносе (ст. 306 УК) виновный осознает, что сообщаемые им органам власти сведения не соответствуют действительности. Мотив и цель предусмотрены как обязательные признаки только в некоторых составах: в целях воспрепятствования осуществлению правосудия (ч. 1 ст. 294 УК), из мести за законную деятельность (ст. 295 УК). В других составах эти признаки для квалификации значения не имеют.

Субъекты преступлений против правосудия - лица, достигшие 16 лет, а также специальные субъекты. Специальными субъектами могут быть должностные лица органов правосудия (ст. ст. 299 - 302 УК и др.), иные должностные лица и управляющие коммерческих и иных некоммерческих организаций (ст. 315 УК), участники судопроизводства: свидетель, потерпевший, эксперт, переводчик, гражданский истец и др. (ст. ст. 303, 307, 308 УК и др.).

По непосредственному объекту можно предложить следующую систему преступлений против правосудия <1>.

<1> Другой распространенной системой преступлений против правосудия является классификация по субъекту преступления (см.: Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова (автор главы - В.Н. Кудрявцев). М.: Юристь, 2001. С. 396).

Первая группа включает общие преступления против правосудия, т.е. преступления, посягающие на общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность всех органов по осуществлению правосудия (ст. 295, ч. 2 ст. 296, ст. 311 УК), либо суда по осуществлению правосудия, а также органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания по осуществлению уголовного преследования (ч. 2 ст. 301, ст. ст. 303, 306 - 309 УК); либо органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания по осуществлению уголовного преследования, а также органов, исполняющих судебные акты (ч. 2 ст. 298 УК).

Вторая группа состоит из преступлений, посягающих на общественные отношения, обеспечивающие нормальное осуществление правосудия судом (ч. 1 ст. 294, ст. ст. 296, 297, ч. 1 ст. 298, ст. ст. 303, ст. 305 УК).

В третью группу входят посягательства на общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания по осуществлению функции уголовного преследования (ч. 2 ст. 294, ст. ст. 299 - 300, ч. 1 ст. 301, ст. ст. 302, 304, 310, 316 УК).

Четвертую группу составляют посягательства на общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность органов по исполнению судебного акта (ст. ст. 312 - 315 УК).

В литературе предлагаются и другие классификации по непосредственному объекту преступлений против правосудия <1>.

<1> См.: Уголовное право. Общая и Особенная части / Под ред. М.П. Журавлева, С.И. Никулина (автор главы - Г.Г. Криволапов). М., 2007. С. 699.

§ 2. Общие преступления против правосудия

К преступлениям, посягающим на отношения по обеспечению нормальной деятельности любого государственного органа, осуществляющего правосудие, относятся деяния, предусмотренные ст. 295, ч. 2 ст. 296 и ст. 311 УК <1>.

<1> Преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 296 УК, имеет ряд сходных моментов и одни и те же квалифицирующие признаки, что и преступление, закрепленное ч. 1 ст. 296

УК, поэтому оно рассматривается не в данном параграфе, а после изложения признаков состава, закрепленного ч. 1 ст. 296 УК.

Посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295 УК). Дополнительный объект преступления - жизнь лица, осуществляющего правосудие.

Потерпевшими от преступления могут быть судьи любых судов и звеньев, присяжный и арбитражный заседатели, прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, защитник, эксперт, специалист, судебный пристав, судебный исполнитель и их близкие.

Объективная сторона преступления характеризуется посягательством на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование. Посягательство означает убийство или покушение на убийство указанных в статье лиц.

По конструкции состав преступления является усеченным. Оно окончено с момента посягательства независимо от наступления последствий. Посягательство на жизнь должно быть связано с судебным разбирательством, предварительным расследованием либо исполнением судебных актов. Такое посягательство может совпадать по времени с выполнением потерпевшим функций по осуществлению правосудия, а может быть совершено до либо после выполнения им таких функций. Определяющим моментом является совершение посягательства в связи с выполнением потерпевшим обязанностей по осуществлению правосудия, а не по другим мотивам, например личным. Покушение возможно и при фактической ошибке виновного в потерпевшем: за лицо, осуществляющее правосудие, ошибочно принимается другое.

С субъективной стороны деяние совершается с прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны является цель воспрепятствования законной деятельности лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, либо мотив мести за такую деятельность.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 16 лет за анализируемые действия привлекаются к ответственности по п. "б" ч. 2 ст. 105 УК.

Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса (ст. 311 УК). В России действуют Федеральные законы: от 20 апреля 1995 г. N 45-ФЗ "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов" <1>, от 20 августа 2004 г. N 119-ФЗ "О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства" <2>, предусматривающие меры по обеспечению безопасности лиц, участвующих в отправлении правосудия.

<1> СЗ РФ. 1995. N 17. Ст. 1455.

<2> СЗ РФ. 2004. N 34. Ст. 3534.

Дополнительный объект - безопасность личности участника уголовного процесса и его близких. Потерпевшими могут быть только участники уголовного процесса. К ним помимо судьи относятся: прокурор, следователь, дознаватель, начальник следственного отдела; частный обвинитель; подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, их защитники и законные представители, осужденный, оправданный, а также лицо, в отношении которого уголовное дело либо уголовное преследование было прекращено; эксперт, специалист, переводчик, понятой, а также участвующие в уголовном судопроизводстве педагог и психолог; гражданский истец, гражданский ответчик; законные представители, представители потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и частного обвинителя; близкие родственники, родственники и близкие лица, противоправное

посягательство на которых оказывается в целях воздействия на вышеуказанных лиц, и др.
<1>.

<1> К иному лицу, участвующему в отправлении правосудия, в данной статье на настоящий момент нельзя отнести ни одну известную процессуальную фигуру.

Объективная сторона состава преступления заключается в разглашении сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи, присяжного заседателя, судебного пристава, судебного исполнителя, потерпевшего, свидетеля, других участников уголовного процесса или их близких. Разглашением признается доведение до сведения хотя бы одного постороннего лица информации о мерах безопасности, применяемых в отношении указанных в диспозиции ст. 311 УК лиц. Посторонним следует признавать любое лицо, не допущенное к информации о соответствующих мерах безопасности.

Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента разглашения сведений о мерах безопасности в любом виде (устная беседа, передача документов, демонстрация аудио- или видеозаписи и т.д.).

С субъективной стороны преступление может совершаться как с прямым умыслом, так и с преступной небрежностью <1>. Примером последнего может быть обсуждение мер по обеспечению безопасности свидетеля при незакрытых дверях кабинета, в связи с чем посторонним стали известны эти меры.

<1> Вопрос о возможности совершения преступления при небрежности является спорным.

Субъект преступления - специальный: лицо, которому сведения были доверены или стали известны в связи с его служебной деятельностью. К ним можно отнести должностных лиц органов внутренних дел, федеральной службы безопасности, юстиции и др., которые осуществляют мероприятия по обеспечению безопасности участников процесса. Кроме того, субъектом может быть лицо, которому соответствующие сведения стали известны в связи с его служебной деятельностью (например, должностные лица паспортной службы, руководитель медицинского учреждения, сотрудник справочной службы автоматической телефонной связи).

Квалифицирующим обстоятельством является наступление тяжких последствий (ч. 2 ст. 311 УК). Данный признак относится к оценочным. Под ним можно понимать нападение на защищаемое лицо, уничтожение или повреждение имущества, причинение вреда сотруднику, осуществляющему охрану, и т.п. Для наличия квалифицирующего признака необходимо установление вины, а также причинной связи между разглашением и тяжким последствием.

К деяниям, посягающим на общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность суда по осуществлению правосудия, а также органов прокуратуры, предварительного следствия, дознания по осуществлению уголовного преследования, относятся преступления, предусмотренные ч. 2 ст. 301, 303, ст. ст. 306 - 309 УК <1>.

<1> Преступления, предусмотренные ч. 2 ст. ст. 301 и 303 УК, рассматриваются не в данном параграфе, а после изложения признаков составов, закрепленных ч. 1 этих статей.

Заведомо ложный донос (ст. 306 УК). Права и законные интересы личности - факультативный объект.

Объективная сторона преступления состоит в заведомо ложном доносе о совершении преступления. Под доносом понимается сообщение в любой форме - как анонимно, так и от собственного имени. Сообщение может быть сделано в специальные службы, борющиеся с преступлениями, а также в государственные органы или органы местного самоуправления, обязанные передать поступивший к ним донос по назначению, т.е.

органам, осуществляющим борьбу с преступлениями. По органу, которому он передается, можно провести отграничение состава заведомо ложного доноса от клеветы. При доносе виновный намеревается ввести в заблуждение органы правосудия, при клевете - только опорочить репутацию, имя потерпевшего.

Заведомо ложный донос о совершении преступления может содержать любые сведения, которые побуждают органы правосудия проверить поступившее заявление: о событии преступления, совершении преступления конкретным лицом и т.п. Из смысла уголовно-правовой нормы следует, что донос должен касаться фактов, связанных именно с преступлением, а не с какими-либо иными правонарушениями.

Преступление имеет формальный состав и окончено с момента поступления доноса в соответствующий орган, наделенный правом возбуждать уголовные дела, или иные органы власти, обязанные передать поступивший к ним донос по назначению.

Если лицо, сделавшее заведомо ложный донос, в дальнейшем будет в качестве свидетеля давать заведомо ложное показание по этому же делу, то тем самым оно подтверждает факты, заявленные им ранее в ложном сообщении. Поэтому ложные сведения, сообщенные таким свидетелем, не образуют нового самостоятельного преступления, а являются логическим продолжением преступного доноса. Вся ложная информация охватывается признаками только одного состава преступления - заведомо ложного доноса <1>. Квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 306 и 307 УК, в этом случае нет <2>.

<1> Такого же мнения придерживаются другие авторы (см., например: Хабибуллин М.Х. Ответственность за заведомо ложный донос и заведомо ложное показание по советскому уголовному праву. Казань, 1975. С. 90 - 92; Лобанова Л.В. Преступление против правосудия: теоретические проблемы классификации и законодательной регламентации. Волгоград, 1999. С. 167).

<2> Совокупность преступлений предлагает И.М. Тяжкова (Уголовный кодекс РФ: Постатейный комментарий. М.: Зерцало, 1999. С. 650).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательно наличие заведомости ложного доноса. Цель как признак состава в статье не указана, однако из смысла нормы следует, что целью заведомо ложного доноса является либо привлечение к уголовной ответственности конкретного невиновного, либо возбуждение уголовного дела.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет. В теории уголовного права и судебной практике считается возможным признание подозреваемого (обвиняемого) субъектом заведомо ложного доноса <1>. Такое положение возможно, если донос не связан с предметом доказывания по уголовному делу, по которому лицо проходит в качестве обвиняемого, и не используется для защиты от предъявленного обвинения. Поэтому нет состава заведомо ложного доноса, когда обвиняемый в разбойном нападении, защищаясь, утверждает, что преступление совершило другое непричастное к разбою лицо. По одному из дел было указано: "Заведомо ложные показания подозреваемого о совершении преступления другим лицом заведомо ложный донос не образуют, поскольку были даны с целью уклониться от уголовной ответственности и являлись способом защиты от обвинения" <2>.

<1> См.: Комментарий к Уголовному кодексу РФ / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева (автор комментария - В.П. Малков). С. 772; БВС СССР. 1991. N 8. С. 17.

<2> Судебная практика по уголовным делам: Тематический сборник. М., 2001. С. 378.

Квалифицирующим признаком заведомо ложного доноса является донос, соединенный с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (ч. 2 ст. 306 УК). Особо квалифицирующий признак, связанный с искусственным созданием доказательств обвинения (ч. 3 ст. 306 УК), состоит в том, что виновный фальсифицирует доказательства.

Заведомо ложные показания, заключение эксперта, специалиста или неправильный перевод (ст. 307 УК). Факультативный объект - права и законные интересы личности.

Объективная сторона состоит в активном поведении в виде: ложного показания свидетеля или потерпевшего; ложного заключения или показания эксперта, ложного показания специалиста; заведомо неправильного перевода. Данные действия совершаются в процессе судебного разбирательства или при производстве предварительного расследования.

Показаниями являются сведения об обстоятельствах, подлежащих установлению по уголовному либо гражданскому делу, влияющие на разрешение дела по существу, т.е. сведения о существенных обстоятельствах, влияющие на вынесение судебного акта. Ложные показания о несущественных обстоятельствах (например, сколько лет свидетель знает обвиняемого) не образуют преступления, предусмотренного ст. 307 УК. Ложными являются показания, не соответствующие действительности. Если лицо отказывается говорить, то при определенных условиях его можно привлечь к ответственности за отказ от дачи показаний. Если лицо дает показания, но о ряде обстоятельств намеренно не сообщает, то такие показания следует считать ложными.

Ложное заключение эксперта состоит в неправильном изложении фактов, неверной оценке, неверных выводах (например, неотражение в заключении, что удары были нанесены левшой, неверное определение технического состояния тормозов и т.п.). Неправильный перевод заключается в намеренном искажении существа высказываний или документов.

Преступление имеет формальный состав. На стадии предварительного следствия заведомо ложное показание свидетеля, потерпевшего, эксперта, специалиста окончено с момента подписания протокола допроса, ложное заключение - с момента предъявления его экспертом органам следствия или дознания, ложный перевод - с момента представления этим органам подписанного перевода документа или с момента подписания протокола допроса. Во время судебного разбирательства преступление окончено с момента дачи устных показаний, заключения, перевода.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательно наличие заведомости ложности показания, заключения или перевода.

Субъект преступления - специальный: достигший 16 лет свидетель, потерпевший, эксперт, специалист, переводчик.

Частью 2 ст. 307 УК закреплен квалифицирующий признак преступления - сопряженность рассматриваемого деяния с обвинением в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления.

В примечании к ст. 307 УК предусмотрен специальный вид освобождения от ответственности. Свидетель, потерпевший, эксперт, специалист, переводчик в обязательном порядке освобождаются от уголовной ответственности, если они до вынесения приговора или решения суда добровольно заявят о ложности данных ими показаний, заключения или перевода.

Отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний (ст. 308 УК). Объективная сторона преступления состоит в прямом отказе потерпевшего или свидетеля дать показания, который может быть заявлен в устной или письменной форме на предварительном следствии, дознании или в суде. Этот отказ совершается путем действия.

Отказ проявляется в бездействии, когда свидетель или потерпевший молчит, не отвечает на поставленные вопросы. Такое молчание дает основание привлечь лицо к уголовной ответственности за отказ от дачи показаний по ст. 308 УК. Если свидетель или

потерпевший отвечает на задаваемые вопросы, но при ответах не освещает некоторые обстоятельства, то такие действия охватываются составом заведомо ложного показания (ст. 307 УК). Таким образом, если лицо вообще не отвечает на вопрос, то в содеянном имеются признаки состава отказа дать показания. Когда же свидетель либо потерпевший отвечает на вопросы, но при этом намеренно не сообщает какие-то важные сведения, совершается преступление в виде дачи заведомо ложного показания.

Преступление имеет формальный состав. Оконченным оно будет с момента заявления об отказе давать показания.

Неявка свидетеля или потерпевшего к следователю либо в суд не может рассматриваться как отказ от дачи показаний.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный: достигший 16 лет свидетель, потерпевший.

Примечание к статье гласит, что не подлежит уголовной ответственности лицо за отказ от дачи показаний против себя самого, своего супруга или близких родственников. Данная норма является реализацией свидетельского иммунитета, предусмотренного ст. 51 Конституции РФ.

Уголовный закон не содержит всего перечня лиц, не подлежащих уголовной ответственности. Согласно ст. 56 УПК РФ не могут допрашиваться в качестве свидетеля: 1) судья, присяжный заседатель - об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по уголовному делу; 2) адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с участием в производстве по уголовному делу; 3) адвокат - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи; 4) священнослужитель - об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди; 5) член Совета Федерации Федерального Собрания, депутат Государственной Думы Федерального Собрания без их согласия - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с осуществлением ими своих полномочий.

Ссылки на необходимость соблюдения иных видов тайны (врачебной, банковской и др.) не освобождают лиц от уголовной ответственности за отказ от дачи показаний.

Подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо к неправильному переводу (ст. 309 УК). Дополнительный объект - законные интересы и права личности.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 309 УК, состоит в подкупе свидетеля, потерпевшего в целях дачи ими ложных показаний, эксперта, специалиста - в целях дачи ими ложного заключения или ложных показаний, переводчика - в целях выполнения им неправильного перевода.

Подкупом является вручение указанным лицам лично либо через посредника вознаграждения (денег, имущества и т.д.), освобождение от материальных затрат (списание долга) либо совершение услуг материального характера (ремонт квартиры) за дачу этими лицами ложных показаний, заключения, за неправильный перевод. Подкуп окончен с момента получения свидетелем, потерпевшим, экспертом, специалистом, переводчиком хотя бы части вознаграждения за дачу ложных показаний, заключения, за неверный перевод <1>. Есть и другое мнение, согласно которому подкуп включает обещание виновного передать указанным лицам материальное вознаграждение за дачу ими ложных показаний, заключения или перевода <2>. Предпочтительной представляется первая точка зрения. Понятие подкупа имеет универсальное значение и в нормах УК должно пониматься единообразно <3>.

<1> Аналогичное мнение имеет М.Н. Голоднюк (см.: Курс уголовного права. Особенная часть. Т. 5 / Под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комиссарова. С. 179).

<2> См.: Дворянсков И.В. Уголовно-правовая охрана процессуального порядка получения доказательств. Ульяновск, 2001. С. 97, 98; Рудов М.В. Уголовно-правовые

средства охраны истины в уголовном судопроизводстве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Владивосток, 2002. С. 16; Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. А.И. Рарога (автор главы - А.И. Чучаев). М.: Эксмо, 2007. С. 605.

<3> Так, коммерческий подкуп в ст. 204 УК раскрывается как передача (получение) денег, ценных бумаг, иного имущества за совершение действий в интересах дающего.

Состав преступления - формальный.

Учитывая, что в ст. 309 УК не определено, по какому делу осуществляется подкуп, он может иметь место в рамках не только уголовного, но и гражданского, арбитражного судопроизводства.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательный признак субъективной стороны преступления - цель добиться дачи ложных показаний, заключения, перевода.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

Частью 2 ст. 309 УК предусмотрена ответственность за принуждение свидетеля, потерпевшего к даче ложных показаний, эксперта, специалиста - к даче ложного заключения или переводчика - к осуществлению неправильного перевода, а равно принуждение указанных лиц к уклонению от дачи показаний, соединенное с шантажом, угрозой убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества этих лиц или их близких.

Объективная сторона данного преступления состоит в принуждении, соединенном с шантажом либо угрозой как способами воздействия на лиц, чтобы заставить их дать ложные показания, заключение, неверный перевод либо уклониться от дачи показаний, заключения, перевода. Закон дает исчерпывающий перечень угроз - огласить позорящие сведения, убить, причинить вред здоровью, уничтожить или повредить имущество. При этом сами шантаж или угроза обращены только к свидетелю, потерпевшему, эксперту, специалисту или переводчику.

Преступление имеет формальный состав и является оконченным с момента совершения хотя бы одного из перечисленных действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

В части 3 ст. 309 УК закреплён квалифицирующий признак - совершение принуждения с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья указанных лиц.

В части 4 ст. 309 УК говорится о подкупе или принуждении, совершенных организованной группой либо с применением насилия, опасного для жизни или здоровья указанных лиц. Понятие насилия, опасного для жизни или здоровья, в этом составе охватывает причинение вреда средней тяжести. В случае причинения тяжкого вреда ответственность должна наступать по правилам совокупности преступлений, предусмотренных ч. 4 ст. 309 и ст. 111 УК.

§ 3. Преступления, посягающие на общественные отношения, обеспечивающие нормальное осуществление правосудия судом

Воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования (ст. 294 УК). Статья 120 Конституции РФ, Закон РФ от 26 июня 1992 г. N 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации" <1>, Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" <2>, Федеральный закон от 17 декабря 1998 г. N 188-ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации" <3>, УПК РФ, ГПК РФ, АПК РФ и др. устанавливают независимость судей и подчинение их только Конституции РФ и закону.

<1> ВВС РФ. 1992. N 30. Ст. 1792.

<2> СЗ РФ. 1997. N 1. Ст. 1.

<3> СЗ РФ. 1998. N 51. Ст. 6270.

Часть 1 ст. 294 УК устанавливает ответственность за вмешательство в деятельность суда. Факультативный объект - права и законные интересы личности.

Объективная сторона преступления состоит в любой форме вмешательства в деятельность суда. Вмешательство осуществляется путем активного поведения в виде просьб, увещаний, уговоров, советов, обещания оказать услуги, непосредственно обращенных к судье, присяжному заседателю. Формой вмешательства, видимо, можно считать пикетирование и подобные действия, устраиваемые непосредственно у здания суда с целью повлиять на исход конкретного судебного дела.

Вмешательство, соединенное с психическим или физическим насилием, применяемым к судье, следует квалифицировать по ст. 295 или ст. 296 УК как специальным нормам. Если вмешательство связано с подкупом, то необходима квалификация по совокупности ст. ст. 294 и 291 УК.

Статья 294 УК охватывает вмешательство в деятельность судьи, присяжного заседателя в устной, письменной форме, через третьих лиц, в том числе родственников. Главное состоит в том, чтобы в итоге было оказано воздействие на лиц, осуществляющих правосудие. Нет состава данного преступления, если воздействие оказывается на секретаря судебного заседания или других работников суда, но не судей.

От вмешательства в какой бы то ни было форме в деятельность суда следует отграничивать советы, критические замечания, высказываемые в общей форме. Подача жалобы на действия судьи также не может рассматриваться как разновидность вмешательства.

Состав преступления является формальным и преступление считается оконченным с момента вмешательства, независимо от наступления каких-либо последствий.

Субъективная сторона деяния характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны состава преступления является цель - воспрепятствовать осуществлению правосудия. Мотивы совершения преступления могут быть различными (месть, сострадание, жалость, зависть и др.) и на квалификацию не влияют.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

В части 2 ст. 294 УК установлена ответственность за любую форму вмешательства в деятельность прокурора, следователя или лица, производящего дознание <1>.

<1> Данное преступление относится к третьей группе и посягает на нормальную деятельность органов прокуратуры, предварительного расследования. Однако, учитывая, что это преступление находится в ч. 2 анализируемой статьи, имеет ряд сходных моментов и одни и те же квалифицирующие признаки, что и преступление, закрепленное ч. 1 ст. 294 УК, целесообразнее рассмотреть его сразу после последнего. Аналогично раскрываются и другие преступления, предусмотренные частями вторыми ст. ст. 296, 298, 301, 303 УК.

Закон РФ от 17 января 1992 г. N 2202-1 "О прокуратуре Российской Федерации" <1> закрепляет недопустимость какого-либо вмешательства в деятельность прокурора. Согласно Положению о Следственном комитете при прокуратуре Российской Федерации от 1 августа 2007 г. одной из задач Следственного комитета является обеспечение законности при производстве предварительного следствия, которое включает и невмешательство в деятельность следователя с целью повлиять на принимаемые им решения <2>.

<1> ВВС РФ. 1992. N 8. Ст. 366.

<2> См.: Указ Президента РФ от 1 августа 2007 г. N 1004, утвердивший Положение о Следственном комитете при прокуратуре Российской Федерации // СЗ РФ. 2007. N 32. Ст. 4122.

Основной объект преступления - нормальная деятельность органов следствия или дознания по уголовному преследованию. Факультативным объектом могут быть права и законные интересы личности.

Объективная сторона преступления по содержанию идентична вмешательству в деятельность суда. Вмешательство происходит именно в деятельность прокурора, следователя в связи с расследованием или рассмотрением конкретного дела. Понятия "прокурор", "следователь" даны в ст. ст. 37, 38 УПК РФ, а "орган дознания", "дознатель" - в ст. ст. 40, 41 УПК РФ.

Под лицом, производящим дознание, понимается лицо, осуществляющее в соответствии со своей служебной компетенцией расследование уголовного дела в форме дознания, а также другой сотрудник органа дознания, которому начальником поручено осуществить дознание по конкретному делу. Ведомственная принадлежность следователя или лица, производящего дознание, для квалификации значения не имеет.

По конструкции состав преступления является формальным.

С субъективной стороны деяние совершается с прямым умыслом. Обязательным признаком преступления является цель - воспрепятствовать всестороннему, полному и объективному расследованию дела. Мотивы совершения преступления могут быть различными и на квалификацию не влияют.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

В части 3 ст. 294 УК закрепляется квалифицирующий признак рассмотренных составов преступлений - совершение их лицом с использованием своего служебного положения. При этом субъект использует свои служебные полномочия в пределах своей компетенции вопреки интересам службы либо превышает эти полномочия. Он может воздействовать на лиц, осуществляющих правосудие, а также предварительное расследование, непосредственно используя либо свое служебное положение, либо возможности занимаемой должности. К таким субъектам следует отнести должностных лиц правоохранительных органов, органов федеральной и местной власти, государственных служащих и служащих органов местного самоуправления, могущих повлиять на судебное решение или расследование, так как от них, например, зависит решение вопросов о продвижении по службе сотрудника правоохранительного органа. Если вмешательство в деятельность судьи, прокурора, следователя, дознавателя осуществляет должностное лицо, указанное в ч. 2 ст. 285 или ст. 286 УК, либо такое вмешательство повлекло тяжкие последствия, предусмотренные в ч. 3 этих статей, то представляется необходимым квалифицировать содеянное по совокупности преступлений.

Угроза или насильственные действия в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного расследования (ст. 296 УК). Основной объект преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 296 УК, - нормальная деятельность суда по осуществлению правосудия. Дополнительный объект - здоровье и законные интересы личности.

Потерпевшими могут быть судья, присяжный заседатель, иное лицо, участвующее в отправлении правосудия, и их близкие.

Под иными лицами, осуществляющими правосудие, следует понимать арбитражного заседателя <1>. Согласно Федеральному закону от 11 апреля 2001 г. N 70-ФЗ "Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации" эти лица принимают участие в рассмотрении дела и принятии решения наравне с профессиональными судьями. При осуществлении правосудия они пользуются правами и несут обязанности судьи.

<1> Такое понимание "иного лица, осуществляющего правосудие" относится ко всем статьям УК, рассматриваемым в настоящей главе, за исключением ст. 311 УК.

Арбитражными заседателями арбитражных судов субъектов РФ являются граждане Российской Федерации, наделенные в установленном законом порядке полномочиями по осуществлению правосудия при рассмотрении арбитражными судами субъектов РФ в первой инстанции подведомственных им дел, возникающих из гражданских правоотношений.

Арбитражные заседатели привлекаются к рассмотрению дел по ходатайству стороны в соответствии со ст. ст. 17 и 19 АПК РФ. Ими могут быть граждане, достигшие 25 лет, с безупречной репутацией, имеющие высшее профессиональное образование и стаж работы в сфере экономической, финансовой, юридической, управленческой или предпринимательской деятельности не менее 5 лет <1>.

<1> СЗ РФ. 2001. N 23. Ст. 2288.

Сотрудники суда, выполняющие технические функции (секретарь суда, секретарь судебного заседания и др.), не являются потерпевшими от данного преступления. Под близкими понимаются любые люди, которые дороги лицу, осуществляющему правосудие (родственники, друзья и т.д.).

Объективная сторона состава преступления заключается в угрозе убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества потерпевшего в связи с рассмотрением дела или материалов в суде.

Под угрозой следует понимать заявления, сделанные потерпевшему лично или через посредника в любой форме: устной, письменной, с использованием аудио- или видеозаписей и т.д. Угроза должна носить реальный характер. В законе дан исчерпывающий перечень видов угрозы. Угроза огласить позорящие сведения либо уничтожить какое-либо имущество суда и т.п. при необходимых условиях может содержать признаки иного состава преступления, в частности вмешательства в деятельность суда (ст. 294 УК).

По конструкции состав преступления относится к формальным. Окончено преступление при высказывании угрозы. При последующей реализации угрозы ответственность должна наступать в зависимости от обстоятельств. Если после угрозы совершено убийство, то виновного следует привлекать за посягательство на жизнь (ст. 295 УК). В случае причинения вреда здоровью потерпевшего, очевидно, ответственность должна наступать по ч. ч. 3 или 4 ст. 296 УК. Совокупность преступлений, предусмотренных ст. ст. 296 и 167 УК, имеется, когда после угрозы было уничтожено имущество.

С субъективной стороны деяние совершается с прямым умыслом. Обязательным признаком является совершение преступления в связи с рассмотрением дел или материалов в суде.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

Часть 2 ст. 296 УК устанавливает ответственность за угрозу убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества в отношении прокурора, следователя, лица, производящего дознание, защитника, эксперта, специалиста, судебного пристава, судебного исполнителя, а равно их близких в связи с производством предварительного расследования, рассмотрением дел или материалов в суде либо исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта. Преступление является двухобъектным. Основной непосредственный объект этого преступления, относящегося к первой группе преступлений против правосудия, - общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность прокурора, следователя, лица, производящего дознание, по расследованию уголовного дела; защитника, эксперта,

специалиста по оказанию содействия производству предварительного расследования, а также защитника, эксперта, специалиста, судебного пристава, судебного исполнителя в связи с рассмотрением дел или материалов в суде либо исполнением судебных актов. Дополнительный объект - здоровье и законные интересы личности.

Понятие "защитник" дано в ст. 49 УПК РФ, ст. 25.5 КоАП РФ, "эксперт" - ст. 57 УПК РФ, ст. 25.9 КоАП РФ, ст. 55 АПК РФ, ст. 85 ГПК РФ, "специалист" - ст. 58 УПК РФ, ст. 25.8 КоАП РФ.

Судебным приставом является лицо, на котором лежит обязанность по обеспечению установленного порядка деятельности суда. Судебный пристав-исполнитель исполняет судебные акты и акты других органов.

Многие признаки состава преступления аналогичны признакам, указанным в ч. 1 ст. 296 УК.

В частях 3 и 4 ст. 296 УК закреплены квалифицированные виды составов преступления, предусмотренного ч. 1 или ч. 2 этой же статьи. Понятие насилия, не опасного для жизни или здоровья, имеет то же значение, что и в других статьях с аналогичным понятием (п. "г" ч. 2 ст. 161, п. "в" ч. 2 ст. 166, п. "г" ч. 2 ст. 221 УК и др.). Признак насилия, опасного для жизни или здоровья, используется в том же значении, что и в других нормах с подобным признаком (п. "в" ч. 2 ст. 126, п. "в" ч. 2 ст. 206, п. "в" ч. 2 ст. 211 УК и т.д.). При этом необходимым условием для наличия указанных квалифицирующих признаков должно быть применение насилия в процессе осуществления угрозы <1>.

<1> Это мнение разделяют и другие ученые (см.: Лобанова Л.В. Преступления против правосудия. Теоретические проблемы классификации и законодательной регламентации. Волгоград, 1999. С. 224; См.: Кассационное определение от 24 августа 2005 г. по делу К. N 66-005-78сп).

Насилие, опасное для жизни или здоровья, охватывает причинение вреда здоровью средней тяжести и тяжкого. Поэтому дополнительной квалификации по ч. 1 ст. 111 или ст. 112 УК не требуется <1>. Однако, если применение насилия, связанного с причинением указанных видов вреда, имеет квалифицирующие признаки, отсутствующие в ст. 296 УК, необходима квалификация по правилам совокупности преступлений, закрепленных ч. 4 ст. 296 и ч. ч. 2, 3 или ч. 4 ст. 111 УК.

<1> Сомнительно высказанное в юридической литературе мнение о том, что причинение тяжкого вреда здоровью лица требует самостоятельной квалификации по п. "а" ч. 2 ст. 111 УК (см.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.Д. Иванова (автор комментария - М.В. Феоктистов). Ростов-на-Дону, 2002. С. 426).

Неуважение к суду (ст. 297 УК). Дополнительный объект преступления - честь и достоинство лиц, участвующих в судебном разбирательстве.

Участниками судебного разбирательства, предусмотренного в ч. 1 ст. 297 УК, являются прокурор, подсудимый, защитник, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, эксперт, переводчик, свидетель, специалист, секретарь судебного заседания и другие лица, участвующие в судебном разбирательстве, кроме названных в ч. 2 ст. 297 УК. Участниками судебного разбирательства по гражданским делам являются лица, участвующие в деле (ст. 34 ГПК РФ). К участникам арбитражного судебного разбирательства относятся лица, участвующие в деле (ст. 40 АПК РФ), а также их представители и содействующие осуществлению правосудия лица - эксперты, свидетели, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания (ст. 54 АПК РФ).

По части 2 ст. 297 УК потерпевшими от преступления могут быть судьи, присяжные заседатели или иные лица, участвующие в отправлении правосудия.

Объективная сторона преступления выражается в оскорблении участника судебного разбирательства, судьи и присяжного заседателя, а также иного лица, участвующего в отправлении правосудия. Оскорбление представляет собой выраженную в непристойной, не принятой в обществе форме оценку личных качеств какого-либо участника судебного разбирательства. Оскорбление может выразиться в унижительном неприличном заявлении о непрофессионализме, например, прокурора, пристрастности судьи и т.п. Совершается путем устных или письменных заявлений, конкретных действий в зале судебного заседания или в ином помещении суда (например, во время перерыва). Из смысла закона вытекает, что местом совершения данного преступления может быть зал судебного заседания или иное помещение суда, а временем - период процесса судебного разбирательства.

Преступление имеет формальный состав. Окончено с момента высказывания оскорбительных утверждений или совершения в неприличной форме иных действий.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

Клевета в отношении судьи, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава, судебного исполнителя (ст. 298 УК). Основным объектом преступления (ч. 1 ст. 298 УК) является нормальная деятельность суда по осуществлению правосудия. Дополнительный объект - честь и достоинство лица, осуществляющего правосудие.

Потерпевшими являются судьи, присяжные заседатели, иные лица, участвующие в отправлении правосудия.

Объективная сторона состава преступления заключается в клевете на судью, присяжного заседателя или иное лицо, участвующее в отправлении правосудия. Клевета представляет собой действия, связанные с распространением заведомо ложных сведений, унижающих честь и достоинство, подрывающих репутацию этих лиц. Обязательным признаком состава является то, что не соответствующие действительности сведения распространяются не вообще, а именно в связи с рассмотрением дела или материалов в суде. При отсутствии последнего признака деяние будет охватываться общей нормой, установленной ст. 129 УК.

Состав преступления по конструкции формальный. Преступление окончено с момента распространения недостоверных сведений. Под распространением понимается сообщение ложных сведений хотя бы одному лицу.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет, в том числе участник процесса.

Частью 2 ст. 298 УК предусмотрено преступление первой группы, основным непосредственным объектом которого являются общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность органов предварительного следствия и дознания по уголовному преследованию, а также органов, исполняющих судебные акты. Дополнительный объект - честь и достоинство лица.

Потерпевшими от клеветы являются прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, судебный пристав и судебный исполнитель. Состав преступления обязательно включает признак - совершение клеветы в связи с производством предварительного расследования либо исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта <1>. Другие признаки аналогичны составу, предусмотренному ч. 1 ст. 298 УК.

<1> БВС РФ. 1998. N 8.

Квалифицирующим обстоятельством является выполнение рассмотренных составов преступлений, соединенных с обвинением лица в совершении тяжкого или особого тяжкого преступления (ч. 3 ст. 298 УК).

Фальсификация доказательств (ст. 303 УК). Общественная опасность преступления состоит в том, что фальсификация доказательств мешает установлению объективной истины в уголовном или гражданском деле, вынесению законного и справедливого судебного акта. А это может привести к существенным нарушениям законных прав и свобод личности. Конституцией РФ (ст. 50) установлено, что при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона.

Основной объект преступления (ч. 1 ст. 303 УК) - нормальная деятельность органов суда в рамках гражданского или арбитражного судопроизводства. Факультативным объектом могут быть законные интересы и права личности.

Объективная сторона преступления состоит в фальсификации доказательства по гражданскому делу и предъявлении его суду. Под фальсификацией понимается искажение фактических данных, являющихся вещественными или письменными доказательствами. Вещественными доказательствами признаются предметы, которые могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела (ст. 73 ГПК РФ, ст. 76 АПК РФ). Письменными доказательствами являются акты, документы, письма, содержащие знаковую информацию об обстоятельствах, имеющих значение для дела (ст. 71 ГПК РФ, ст. 75 АПК РФ). Фальсификация доказательства может проявиться в подчистке документа, уничтожении вещественного доказательства, во внесении в документ заведомо ложных сведений и т.п.

Не охватывается данным составом представление ложной доказательственной информации свидетелем, экспертом, переводчиком (живыми лицами).

Преступление имеет формальный состав и окончено с момента предъявления сфальсифицированного доказательства суду. Квалификация не меняется, если доказательства не были приняты судом или не повлияли на разрешение дела.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом данного преступления может быть только лицо, участвующее в деле, или его представитель. Лица, участвующие в деле, определены ст. 34 ГПК РФ и ст. 40 АПК РФ. К ним относятся: истец, ответчик, прокурор, заинтересованные в деле граждане, заявители и др. Под представителем понимается законный представитель или лицо, уполномоченное надлежаще оформленным документом на ведение дела в суде (ст. ст. 48 - 54 ГПК РФ, ст. ст. 59 - 63 АПК РФ, ст. ст. 25.3 - 25.5 КоАП РФ).

Частью 2 ст. 303 УК установлена уголовная ответственность за фальсификацию доказательств по уголовному делу лицом, производящим дознание, следователем, прокурором или защитником. Это - преступление первой группы. Основным непосредственным объектом являются общественные отношения по обеспечению нормальной деятельности суда по осуществлению правосудия, а также органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания по осуществлению уголовного преследования. Факультативный объект - права и законные интересы личности.

Объективная сторона преступления выражается в фальсификации доказательств разными способами: составление протокола допроса, который не проводился; уничтожение вещественного доказательства; подделка заключения эксперта и т.п. Вещественными доказательствами являются предметы, которые служили орудиями преступления, или сохранили на себе следы преступления, либо были объектами преступных действий, деньги, ценности, нажитые преступным путем, и любые другие предметы, которые могут служить средствами обнаружения преступления, установления фактических обстоятельств дела, выявления виновных либо опровержения обвинения или смягчения ответственности.

Преступление имеет формальный состав. Окончено с момента фальсификации доказательства следователем, прокурором или лицом, производящим дознание. При совершении преступления защитником деяние окончено с момента предъявления сфальсифицированного доказательства органам дознания, предварительного следствия

или суду. При этом для квалификации не имеет значения, было ли доказательство признано таковым, повлияло на исход дела или нет.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом может быть только лицо, производящее дознание, следователь, прокурор или защитник.

Квалифицирующими признаками преступления являются: фальсификация доказательств по уголовному делу о тяжком или особо тяжком преступлении; фальсификация доказательств, повлекшая тяжкие последствия (ч. 3 ст. 303 УК). Фальсификация доказательств, повлекшая тяжкие последствия, исходя из смысла закона может иметь место как по уголовному, так и по гражданскому делу <1>. Этот признак является оценочным; под ним следует понимать осуждение подсудимого к лишению свободы, пожизненному лишению свободы, самоубийство подозреваемого, незаконное взыскание, приведшее к банкротству предпринимателя, причинение крупного ущерба и т.п.

<1> Аналогичное мнение высказано В.В. Демидовым (см.: Преступления против правосудия / Под ред. А.В. Галаховой. М., 2005. С. 183).

Фальсификация доказательств, повлекшая тяжкие последствия, может быть и преступлением с двумя формами вины.

Вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта (ст. 305 УК). Дополнительный объект - права и законные интересы граждан.

Объективная сторона преступления состоит в вынесении заведомо незаконного приговора, решения или иного судебного акта, т.е. в принятии судом акта, неверного с точки зрения закона относительно рассматриваемого вопроса.

Приговор - решение о невиновности или виновности подсудимого и назначении ему наказания либо об освобождении его от наказания, вынесенное судом первой или апелляционной инстанции. Решение - это судебный акт по гражданскому делу. К другим судебным актам следует отнести определения, постановления, вердикты. Определение - любое решение, за исключением приговора, вынесенное судом первой инстанции коллегиально при производстве по уголовному делу. Определениями являются и все решения, принятые вышестоящим судом, за исключением суда апелляционной или надзорной инстанции, при пересмотре соответствующего судебного решения. Постановление - любое решение, за исключением приговора или решения по гражданскому делу, вынесенное судьей единолично, а также вынесенное президиумом суда при пересмотре соответствующего судебного решения, вступившего в законную силу. Вердикт - решение о виновности или невиновности подсудимого, вынесенное коллегией присяжных заседателей.

Вынесенные судебные решения могут нарушать нормы материального или процессуального законодательства. Неправосудность судебного приговора может проявиться в осуждении невиновного или в оправдании заведомо виновного лица, в неверной квалификации содеянного, в рассмотрении дела при незаконном составе суда, в нарушении порядка судебного разбирательства и др. По гражданскому делу неправосудным может быть решение о неправильном удовлетворении искового заявления, об отказе к принятию рассмотрения искового заявления и т.п.

Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента подписания всеми судьями неправосудного акта. Для признания его окончанным не имеют значения последующие оглашение акта, вступление его в силу и др.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом, о чем свидетельствует указание закона на заведомую неправосудность судебного акта.

По признакам субъективной стороны следует отграничивать рассматриваемый состав от иных преступлений и проступков, совершаемых судьями. Для привлечения к

уголовной ответственности по признакам состава, предусмотренного ст. 305 УК, обязательным является установление заведомости. Судья достоверно знает, что осуждаемое лицо не совершало преступления, или что приговор выносится при неполном составе суда, или что имеется другое грубое нарушение норм материального либо процессуального законодательства. Профессиональные ошибки, вызванные недостаточной компетентностью членов суда, небрежностью и т.д., не дают оснований для привлечения к ответственности по ст. 305 УК.

Субъект преступления - специальный: судьи любых судов и звеньев, присяжные и арбитражные заседатели.

Частью 2 ст. 305 УК предусмотрены два квалифицирующих обстоятельства: вынесение неправомерного приговора к лишению свободы, наступление тяжких последствий. Под осуждением к лишению свободы следует понимать осуждение к лишению свободы на определенный срок (ст. 56 УК), пожизненное лишение свободы (ст. 57 УК), а также условное осуждение к лишению свободы (ст. 73 УК). Если незаконный приговор связан с осуждением к смертной казни, то имеется такой квалифицирующий признак, как тяжкие последствия. К иным тяжким последствиям можно отнести самоубийство незаконно осужденного, причинение значительного имущественного ущерба (чаще всего по гражданскому делу), оправдание опасного преступника, незаконное осуждение по одному делу нескольких лиц и др.

§ 4. Преступления, посягающие на общественные отношения,
обеспечивающие нормальную деятельность органов прокуратуры,
предварительного следствия и дознания по осуществлению
уголовного преследования

Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности (ст. 299 УК).
Дополнительный объект - права и законные интересы потерпевшего (честь, достоинство и иные). Факультативным объектом может быть, например, конституционное право на свободу передвижения.

Объективная сторона заключается в незаконных действиях - в привлечении заведомо невиновного к уголовной ответственности и состоит из: вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого; предъявления лицу обвинения <1>. В соответствии со ст. ст. 171, 172 УПК РФ привлечение в качестве обвиняемого включает два действия: вынесение указанного постановления и предъявление обвинения лицу. Поэтому, если следователь вынес постановление о привлечении в качестве обвиняемого, но по обстоятельствам, не зависящим от его воли, не смог предъявить потерпевшему обвинение, представляется, что деятельность следователя прервалась на стадии покушения <2>.

<1> В литературе имеется другая точка зрения, согласно которой рассматриваемое преступление окончено с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого независимо от времени предъявления обвинения лицу (см.: Курс советского уголовного права. В 6 т. Т. 6. М.: Наука, 1971. С. 110, 111).

<2> В этой связи спорным является мнение о том, что в таком случае имеется только приготовление (см.: Комментарий к Уголовному кодексу РФ / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева (автор комментария - В.П. Малков). М., 2001. С. 757, 758).

Состав преступления по конструкции относится к формальным, преступление окончено с момента предъявления обвинения лицу.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом <1>. При этом обязательно наличие заведомости. Виновный достоверно знает, что привлекаемое лицо невиновно. Для квалификации не имеет значения, привлекается ли в качестве

обвиняемого лица за деяние, которого вообще не существовало, либо за имевшееся в действительности, но которого лицо не совершало, и т.п. Необходимо, чтобы виновный заведомо знал о привлечении в качестве обвиняемого именно невиновного. Поэтому нет признаков данного состава в случаях привлечения в качестве обвиняемого лица, которое может быть освобождено от уголовной ответственности согласно четырем общим (ст. ст. 75, 76, 78, 90 УК) или двадцати одному специальному виду освобождения от уголовной ответственности (примечания к ст. ст. 122, 126, 127.1, 204, 205, 205.1, 206, 208, 210, 222, 223, 228, 275, 282.1, 282.2, 291, 307, 337, 338 УК). В указанных случаях привлекаемый к ответственности виновен, но может или должен быть освобожден от ответственности в силу предписаний уголовного закона. Следователя при наличии необходимых условий можно будет привлечь к ответственности за общее преступление в виде злоупотребления или превышения должностных полномочий по ст. 285 или ст. 286 УК.

<1> Высказывается мнение, что данное преступление возможно не только с прямым, но и с косвенным умыслом (см.: Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова (автор главы - В.Н. Кудрявцев). С. 401). С последним утверждением нельзя согласиться, исходя из специфики субъективной стороны преступления с формальным составом.

Субъектом преступления является должностное лицо, которому в соответствии с законом предоставлено право привлекать в качестве обвиняемого: следователь, лицо, производящее дознание. При этом ведомственная принадлежность следователя, а также лица, производящего дознание, значения не имеет (органы МВД, ФСБ, таможенная служба и др.).

Квалифицированный состав предусмотрен ч. 2 ст. 299 УК. Общественная опасность рассматриваемого преступления повышается при обвинении лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, понятие которых дано в ст. 15 УК.

Незаконное освобождение лица от уголовной ответственности (ст. 300 УК). Факультативным объектом может быть, например, право потерпевшего на возмещение имущественного ущерба, на восстановление на работе.

Объективная сторона преступления заключается в незаконном освобождении подозреваемого или обвиняемого от уголовной ответственности.

Под подозреваемым понимается лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело по основаниям и в порядке, предусмотренным УПК РФ, или мера пресечения до предъявления обвинения (ст. 46 УПК РФ). Обвиняемым признается лицо, в отношении которого в предусмотренном законом порядке вынесены постановление о привлечении в качестве обвиняемого либо обвинительный акт (ст. 47 УПК РФ).

Объективная сторона преступления выражается только в форме действия: вынесение постановления о прекращении уголовного дела или уголовного преследования (ст. ст. 24, 27 УПК РФ) <1>.

<1> Нельзя согласиться с мнением, что формой незаконного освобождения от ответственности является вынесение постановления об отказе в возбуждении уголовного дела (см.: Уголовное право. Особенная часть / Под ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамовой, Г.П. Новоселова (автор главы - Т.В. Кондрашова). М., 2001. С. 630). На стадии возбуждения уголовного дела нет ни подозреваемого, ни обвиняемого.

Незаконность освобождения означает отсутствие к этому уголовно-правовых или уголовно-процессуальных оснований. Уголовным кодексом предусмотрены основания по четырем общим и двадцати одному специальному виду освобождения от уголовной ответственности, а также освобождение на основании актов об амнистии (ст. 84). Уголовно-процессуальный кодекс устанавливает основания прекращения уголовного дела и уголовного преследования (ст. ст. 24 - 28). Прекращение возбужденного уголовного

дела по основаниям, не предусмотренным законом, недопустимо. Должностное лицо, незаконно освобождая подозреваемого или обвиняемого от уголовной ответственности, превышает должностные полномочия. Его формы могут быть разными: неправильное установление формы вины, неверное определение уголовно-правового основания для освобождения в связи с примирением с потерпевшим и др. При этом возможна фальсификация доказательств, наличие которой дает основания квалифицировать содеянное по правилам совокупности преступлений, предусмотренных ст. 300 и ч. 2 или ч. 3 ст. 303 УК.

По конструкции состав преступления является формальным.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом.

Субъектом преступления является должностное лицо, указанное в законе: прокурор, следователь, лицо, производящее дознание. При этом ведомственная принадлежность следователя, а также лица, производящего дознание, значения не имеет (органы МВД, ФСБ, таможенная служба и др.).

Судья, незаконно освободивший подсудимого от уголовной ответственности, должен нести ответственность по ст. 305 УК (вынесение заведомо неправосудного судебного акта).

Незаконные задержание, заключение под стражу или содержание под стражей (ст. 301 УК). Арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судебному решению. До судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 часов (ч. 2 ст. 22 Конституции РФ). Конституционный принцип личной неприкосновенности лица обуславливает специальный порядок задержания лица и заключения его под стражу, регламентированный нормами уголовно-процессуального законодательства. Незаконные задержание, заключение под стражу или содержание под стражей посягают на несколько объектов. Дополнительный объект - личная свобода, а также права и законные интересы потерпевшего (честь, достоинство, имущественные и др.).

В статье 301 УК содержатся признаки составов трех самостоятельных преступлений: задержания, заключения под стражу и содержания под стражей.

Объективная сторона незаконного задержания (ч. 1 ст. 301 УК) выражается в кратковременном лишении свободы лица, подозреваемого в совершении преступления. Основания и порядок задержания лица регламентируются нормами УПК РФ (ст. ст. 91, 92, 94) и Федеральным законом от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений" <1>.

<1> СЗ РФ. 1995. N 29. Ст. 2759.

Задержание подозреваемого - мера процессуального принуждения, применяемая органом дознания, дознавателем, следователем на срок не более 48 часов с момента фактического задержания лица по подозрению в совершении преступления. При вынесении судьей постановления об отложении принятия решения по ходатайству следователя или дознавателя об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу для представления названными лицами дополнительных доказательств обоснованности задержания его срок не может превышать 72 часов (ч. 7 ст. 108 УПК РФ).

Задерживать лиц допустимо по подозрению в совершении таких преступлений, за которые может быть назначено лишение свободы, при наличии одного из следующих оснований: когда лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после этого; когда потерпевшие или очевидцы укажут на данное лицо как на совершившее преступление; когда на подозреваемом или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления. В других случаях лицо может быть задержано, если оно пыталось скрыться или не имеет постоянного места жительства, или когда не установлена личность подозреваемого, либо если следователем с согласия руководителя

следственного органа или дознавателем с согласия прокурора в суд направлено ходатайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу.

О задержании лица, подозреваемого в совершении преступления, орган дознания, следователь составляют протокол задержания (ст. 92 УПК РФ).

Незаконным является задержание, совершенное при отсутствии перечисленных оснований или с нарушением процессуального порядка (например, без составления протокола задержания).

Состав преступления является формальным. Преступление считается оконченным с момента незаконного задержания.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Необходимо наличие заведомости, т.е. достоверного знания виновного о задержании лица при отсутствии законных оснований или с нарушением порядка, правил его применения. Мотивы могут быть различными и для квалификации значения не имеют.

Субъект преступления - специальный: следователь, лицо, производящее дознание.

Заведомо незаконное заключение под стражу или содержание под стражей (ч. 2 ст. 301 УК). Основной объект преступлений - общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность по отправлению правосудия судом, а также органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания по осуществлению уголовного преследования (преступление первой группы). Дополнительный объект - личная свобода, а также права и законные интересы потерпевшего (честь, достоинство, имущественные и др.).

Объективная сторона незаконных заключения под стражу или содержания под стражей (ч. 2 ст. 301 УК) представляют собой виды злоупотребления или превышения должностных полномочий.

Незаконное заключение под стражу и содержание под стражей означают лишение потерпевшего свободы при отсутствии к тому законных оснований или с нарушением процессуального порядка их применения. Согласно ст. 108 УПК РФ заключение под стражу применяется в качестве меры пресечения по делам о преступлении, за которое законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух лет. В исключительных случаях по делам о преступлениях, за которые законом предусмотрено лишение свободы на срок до двух лет, указанная мера может быть применена к подозреваемому или обвиняемому при наличии одного из следующих обстоятельств: 1) он не имеет постоянного места жительства на территории РФ; 2) его личность не установлена; 3) им нарушена ранее избранная мера пресечения; 4) он скрылся от органов предварительного расследования или от суда.

К несовершеннолетнему подозреваемому или обвиняемому заключение под стражу в качестве меры пресечения может быть применено в случае совершения им тяжкого или особо тяжкого преступления. В исключительных случаях - если он подозревается или обвиняется в совершении преступления средней тяжести.

Заключение под стражу применяется только по постановлению судьи (ст. 108 УПК РФ). Содержание под стражей незаконно при нарушении сроков, установленных законом (ст. 109 УПК РФ), а также при отсутствии указанных выше оснований.

Состав преступления является формальным. Преступление окончено с момента заключения под стражу или оставления под стражей вопреки постановлению судьи об отмене этой меры пресечения.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом, о чем свидетельствует указание закона на заведомую незаконность действий виновного.

Субъектом преступления является судья <1>. Субъектом незаконного содержания может быть и должностное лицо места содержания под стражей.

<1> Имеются и другие мнения относительно субъекта данного преступления. Так, этим субъектом считают судью, прокурора, следователя и дознавателя (см.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.Д. Иванова (автор комментария - М.В. Феоктистов). С. 433; Курс уголовного права. Особенная часть. Т. 5 / Под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комиссарова (автор главы - М.Н. Голоднюк). М., 2001. С. 192).

Рассмотренные составы преступлений имеют квалифицирующий признак, предусмотренный ч. 3 ст. 301 УК, - тяжкие последствия. Этот признак является оценочным. Судебная практика и теория уголовного права к тяжким последствиям относят: самоубийство потерпевшего, смерть или вред здоровью лица в результате тяжелой болезни, полученной при содержании под стражей, наступление крупного материального ущерба и др.

Принуждение к даче показаний (ст. 302 УК). Дополнительным объектом преступления являются права и законные интересы личности. Потерпевшими от преступления уголовный закон называет подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, эксперта и специалиста <1>.

<1> Если принуждение к даче перевода применяется к переводчику, то в зависимости от фактических обстоятельств виновное должностное лицо можно привлечь к ответственности за превышение должностных полномочий.

Объективная сторона заключается в принуждении подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля к даче показаний, эксперта, специалиста к даче заключения или показаний путем угроз, шантажа или иных незаконных действий. Принуждение проявляется в неправомерных действиях, с помощью которых виновный заставляет лицо давать показания, нарушая принцип добровольности.

Одним из способов принуждения является угроза как вид незаконного психического воздействия. Принуждение может заключаться в угрозе применить физическое насилие (связать, ударить, избить, причинить вред здоровью лица и др.), изменить меру пресечения на более строгую, увеличить срок содержания под стражей и т.п.

Другой способ принуждения - шантаж. Шантажом признается угроза огласить позорящие лицо сведения. При этом не имеет значения, действительно ли сведения являются позорящими, относятся они к самому лицу либо касаются его близких. Сведения должны быть такими, что лицо хочет сохранить их в тайне. Эта угроза сообщить подобного рода сведения способна оказать воздействие на лицо для дачи им показаний.

К иным незаконным действиям как разновидности принуждения можно отнести обман по поводу обязанности давать показания, использование незаконных методов и приемов ведения допроса (например, в состоянии гипноза, под влиянием наркотических средств или психотропных веществ и др.), удерживание свидетеля в кабинете без еды и воды в течение многих часов и т.д.

Состав преступления является формальным. Преступление окончено с момента принуждения в виде угроз, шантажа, других незаконных действий вне зависимости от того, удалось ли виновному принудить лицо к даче показаний или нет. При этом для квалификации преступления не имеет значения, какими являются вынужденные показания - ложными или правдивыми.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления, во-первых, - специальный: следователь или лицо, осуществляющее дознание, во-вторых, - общий: любое лицо, осуществляющее принуждение с ведома или молчаливого согласия следователя либо дознавателя. Общим субъектом могут быть: сотрудники оперативных служб; сотрудники, осуществляющие доставку подозреваемого (обвиняемого) из мест заключения под стражу; внештатные

сотрудники; общественные помощники следователя; лица, проходящие практику в органах следствия, дознания, и др.

Квалифицирующими признаками рассматриваемого преступления является применение насилия, издевательств или пытки к допрашиваемому (ч. 2 ст. 302 УК). Насилие означает применение к допрашиваемому каких-либо форм физического воздействия, начиная от связывания, ударов до причинения вреда здоровью средней тяжести. Насилие, соединенное с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, не охватывается ч. 2 ст. 302 УК и требует квалификации по правилам совокупности преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 302 и ст. 111 УК.

Издевательство - особый унижительный вид обращения с допрашиваемым, глумление в виде действий циничного и неприличного характера, оскорбляющих и унижающих человеческое достоинство, причиняющих лицу моральные и физические страдания (многочасовое стояние во время допроса, грубые высказывания по поводу этнической либо религиозной принадлежности и др.).

Понятие пытки дано в примечании к ст. 117 УК.

Провокация взятки либо коммерческого подкупа (ст. 304 УК). Дополнительный объект преступления - права и законные интересы личности, нормальная деятельность государственных органов или коммерческих и иных организаций.

С объективной стороны преступление является специальной разновидностью фальсификации доказательств.

Провокация взятки или коммерческого подкупа представляет собой действие в виде "попытки передачи денег или иных материальных ценностей либо попытки оказания услуг имущественного характера" <1> должностному лицу или лицу, выполняющему управленческие функции, без их согласия. Провокация означает умышленное создание условий, которые способствуют, вынуждают потерпевшего совершить желаемые для провокатора действия. При провокации взятки или коммерческого подкупа создается видимость принятия соответствующим лицом вознаграждения. Понятия получения взятки и коммерческого подкупа предусмотрены ст. ст. 290 и 204 УК.

<1> См. п. 25 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" // БВС РФ. 2000. N 4.

Состав преступления сконструирован как усеченный. Преступление окончено с момента попытки передать вознаграждение или оказать услугу имущественного характера (вручение подарка, подкладывание денег в сумку или оставление их в бумагах на столе и т.п.). При этом согласия на совершение подобных действий потерпевший не дает (отказывается принять вознаграждение, делает заявление о попытке вознаграждения соответствующим службам и т.д.).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком состава является цель - искусственно создать доказательства совершения преступления или шантажа. Таким образом виновный надеется попытку провокации взятки или коммерческого подкупа использовать как доказательство. Для этого он пытается дать вознаграждение при свидетелях, в условиях скрытой видеосъемки и т.п.

Субъектом преступления является лицо, достигшее 16 лет.

Разглашение данных предварительного расследования (ст. 310 УК). Факультативный объект преступления - законные интересы и права личности.

Объективная сторона преступления состоит в разглашении данных предварительного расследования лицом, предупрежденным в установленном законом порядке о недопустимости их разглашения, если оно совершено без согласия следователя или лица, производящего дознание. Разглашение заключается в доведении сведений,

касающихся какого-либо процессуального действия или действий либо имеющихся в деле данных о расследовании, до третьего лица. Оно касается только сведений, относящихся к предварительному расследованию. Разглашение может быть осуществлено в любой форме: устной, письменной, аудио- или видеозаписи, через средства массовой информации и т.п.

Следователь предупреждает свидетеля, потерпевшего, понятых, переводчика, эксперта, защитника, других лиц, участвующих при производстве следственного действия, о недопустимости разглашения сведений, которые стали им известны в процессе расследования. Такое предупреждение надлежаще оформляется: с лиц берется подписка с предупреждением об уголовной ответственности за разглашение данных предварительного расследования. Если лица, предупрежденные согласно ст. 161 УПК РФ, нарушают запрет, разглашая информацию о расследовании без согласия уполномоченных лиц, или сообщают не в том объеме, в каком следователь или дознаватель признали это возможным, то в их действиях имеются признаки преступления, предусмотренного ст. 310 УК.

Преступление имеет формальный состав, является оконченным с момента, когда сведения о расследовании становятся достоянием третьего лица. При этом третье лицо должно осознавать смысл разглашаемых сведений. Если же не воспринимает информацию вследствие состояния здоровья, возраста и др., то можно говорить только о покушении на преступление.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный: лицо, достигшее 16 лет и надлежащим образом предупрежденное о недопустимости разглашения данных предварительного расследования. В уголовно-процессуальном законодательстве (ст. 161 УПК РФ) в общей форме говорится об участниках уголовного судопроизводства, у которых может быть взята подписка о недопустимости разглашения данных предварительного расследования. Поэтому, видимо, субъектами такого преступления могут быть и другие лица, в частности сотрудники средств массовой информации, присутствовавшие при производстве следственного действия, при условии, что у них была взята соответствующая подписка.

Укрывательство преступлений (ст. 316 УК). Дополнительный - объект преступления, который виновный укрывает.

Объективная сторона преступления состоит в заранее не обещанном сокрытии виновным самого преступника, следов, орудий и средств совершения особо тяжкого преступления либо предметов, добытых преступным путем.

Заранее не обещанным признается обещание укрывательства, сделанное после окончания преступления. Оно является одной из форм прикосновенности к преступлению.

Укрывательство преступника состоит в предоставлении ему жилища, изменении его внешности (проведение косметической операции и др.), снабжении его поддельными документами и т.п. Укрывательство в виде сокрытия следов преступления, орудий и средств совершения преступления может осуществляться путем уничтожения предметов со следами отпечатков пальцев, сжигании окровавленной одежды, перекапывании газона с отпечатками обуви, изменении внешнего вида и т.д.

Укрывательство предметов, добытых преступным путем, может происходить путем их сокрытия, приобретения, сбыта, легализации. Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, предусмотрено специальной нормой, закрепленной ст. 175 УК. Поэтому ответственность для лица, скупающего, реализующего ценности, приобретенные в результате совершения особо тяжкого преступления, должна наступать по ст. 175 УК, устанавливающей специальный вид заранее не обещанного укрывательства особо тяжких преступлений.

Норма о легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем (ст. 174 УК), предусматривает

специальный случай укрывательства, которую и следует применять как специальную норму.

Укрывательство - это физические действия. Интеллектуальное содействие не является уголовно наказуемым деянием, кроме случаев, когда оно образует какое-либо самостоятельное преступление (например, заведомо ложные донос, показание) <1>.

<1> Спорным представляется предложение рассматривать заранее не обещанное укрывательство, совершенное путем заведомо ложных показаний, как совокупность преступлений, предусмотренных ст. ст. 316 и 307 УК (см.: Уголовный кодекс РФ: Постатейный комментарий (автор комментария - И.М. Тяжкова). М.: Зерцало. С. 668). Следует согласиться с М.Х. Хабибуллиным, что в таком случае отсутствует заранее не обещанное укрывательство, а ответственность должна наступать только по ст. 307 УК (см.: Хабибуллин М.Х. Ответственность за заведомо ложный донос и заведомо ложное показание по советскому уголовному праву. Казань, 1975. С. 104 - 107).

Преступление имеет формальный состав и окончено с момента совершения действий по сокрытию особо тяжкого преступления.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

Примечанием к ст. 316 УК установлено, что лицо не подлежит уголовной ответственности за заранее не обещанное укрывательство преступления, совершенного его супругом или близким родственником. Данная норма является реализацией свидетельского иммунитета, предусмотренного ст. 51 Конституции РФ. Согласно п. 4 ст. 5 УПК РФ близкими родственниками являются родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дедушка, бабушка, внуки, а также супруг.

§ 5. Посягательства на общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность органов по исполнению судебного акта

Незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту либо подлежащего конфискации (ст. 312 УК). Процессуальным законодательством предусматривается возможность наложения ареста на имущество, принадлежащее ответчику, обвиняемому или подозреваемому, для обеспечения гражданского иска.

Дополнительный объект преступления - отношения собственности.

Обязательным признаком состава является предмет преступления - имущество, а также денежные средства (вклады), подвергнутые аресту.

Под денежными средствами понимаются и наличные, и безналичные деньги в любой валюте. Под имуществом в этой статье понимается как движимое имущество (драгоценности, машины, вещи, ценные бумаги и др.), так и объекты недвижимости (земельные участки, дома, заводы, сооружения, здания, морские и воздушные суда и т.п.).

Имущество, подвергнутое аресту, описывается в протоколе либо в прилагаемой к нему описи, где перечисляется имущество с точным указанием наименования, количества и индивидуальных признаков предметов. Такое имущество передается на ответственное хранение его собственнику или владельцу либо иным лицам, которым разъясняется ответственность за сохранность имущества, о чем делается соответствующая запись в протоколе.

Уголовно-процессуальным законом предусматривается, что для обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, других имущественных взысканий следователь с согласия руководителя следственного органа, а также дознаватель с согласия прокурора возбуждают перед судом ходатайство о наложении ареста на имущество подозреваемого, обвиняемого или лиц, несущих по закону материальную

ответственность за их действия (ст. ст. 115, 116 УПК РФ). Суд рассматривает ходатайство и выносит постановление о наложении ареста на имущество (ценные бумаги) или об отказе в таковом.

Собственник или владелец имущества, на которое наложен такой арест, лишается возможности распоряжаться и в необходимых случаях пользоваться им.

Наложение ареста на принадлежащие подозреваемому, обвиняемому денежные средства и иные ценности, находящиеся на счете, во вкладе или на хранении в банках или иных кредитных организациях, означает, что операции по этому счету прекращаются полностью или частично в пределах денежных средств и иных ценностей, на которые наложен арест. Руководители банков и иных кредитных организаций обязываются предоставить информацию об этих денежных средствах и иных ценностях по запросу суда, а также следователя либо дознавателя на основании судебного решения.

Наложение ареста на имущество отменяется постановлением, определением лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело, когда необходимость в применении этой меры отпадает.

В гражданском процессе на денежные средства, иные ценности и имущество юридических и физических лиц суд, арбитражный суд или судья вправе наложить арест в целях обеспечения иска (ст. 140 ГПК РФ, ст. ст. 91 - 96 АПК РФ) и исполнения судебного решения (ст. 213 ГПК РФ, ст. 100 АПК РФ). В соответствии со ст. 77 НК РФ арест на имущество налогоплательщика-организации может быть наложен по соответствующему постановлению руководителя (его заместителя) налогового или таможенного органа.

Решение о наложении ареста на вклады, денежные суммы либо ценности юридического или физического лица направляется в соответствующие банковские учреждения. С момента получения такого решения судебных или иных указанных органов должны быть прекращены все банковские операции по перечислению и иному движению денежных сумм и ценностей, находящихся на счете, в депозитарии банка.

Объективная сторона преступления состоит в растрате, отчуждении, сокрытии или незаконной передаче имущества, подвергнутого описи или аресту, либо в осуществлении банковских операций с денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест.

Под растратой следует понимать израсходование имущества лицом, которому оно было вверено для сохранности. Отчуждение является разновидностью растраты и состоит в передаче имущества третьим лицам (продажа, передача в залог, обмен, дарение, уплата долга и др.). Сокрытие представляет собой утаивание имущества, затрудняющее его изъятие. Оно может заключаться в передаче имущества другим лицам на хранение, помещении в тайник, перевозке в иное место и т.п. Незаконная передача имущества - это любой переход имущества к третьим лицам, совершенный без согласия органов предварительного расследования или суда.

Под осуществлением банковских операций с денежными средствами понимаются любые действия, связанные с движением денежных сумм, предусмотренные Федеральными законами "О банках и банковской деятельности" в ред. от 3 февраля 1996 г. N 17-ФЗ <1>, от 10 июля 2002 г. N 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" <2>, подзаконными нормативными актами.

<1> СЗ РФ. 1996. N 6. Ст. 492.

<2> СЗ РФ. 2002. N 28. Ст. 2790.

Преступление имеет материальный состав и является оконченным при наступлении вредных последствий в виде имущественного ущерба.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъектом рассматриваемого преступления могут быть лица, достигшие 16 лет, которым имущество было вверено под расписку, либо служащие кредитной организации, осуществляющие банковские операции с денежными средствами. Руководитель

кредитной организации, отдавший распоряжение своему подчиненному перечислить денежные средства с замороженного счета клиента, совершает подстрекательство к осуществлению служащим кредитной организации банковских операций с денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест. При этом руководитель злоупотребляет служебными полномочиями, что должно быть учтено при квалификации его действий по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 201, ч. 4 ст. 33 и ч. 1 ст. 312 УК. Если эти действия связаны с незаконным вознаграждением, то руководителю необходимо вменить еще совершение коммерческого подкупа по ст. 204 УК.

Частью 2 ст. 312 УК предусмотрена ответственность за сокрытие или присвоение имущества, подлежащего специальной конфискации по приговору суда. Дополнительный непосредственный объект преступления - отношения собственности.

Предметом рассматриваемого преступления является имущество, на которое распространяется конфискация, предусмотренная нормами гл. 15.1 УК "Конфискация имущества" в качестве меры уголовно-правового характера, а также ст. 81 УПК РФ. Согласно ст. 104.1 УК конфискация имущества состоит в принудительном безвозмездном обращении по решению суда в собственность государства имущества в виде денег, ценностей и иного имущества, полученных в результате совершения преступлений (или иным образом, связанным с их совершением) и перечисленных в п. п. "а", "б", "в", "г" ч. 1 ст. 104.1 УК.

В статье 104.2 УК говорится о конфискации денежной суммы взамен имущества. Такая конфискация осуществляется, если изъятие определенного предмета, указанного в ст. 104.1 УК, на момент принятия судом решения о конфискации данного предмета невозможно вследствие его использования, продажи или по иной причине (например, уничтожения). В этом случае суд выносит решение о конфискации денежной суммы, соответствующей стоимости рассматриваемого предмета.

В соответствии со ст. 81 УПК РФ о вещественных доказательствах орудия преступления, принадлежащие обвиняемому, подлежат специальной конфискации, а деньги и иные ценности, нажитые преступным путем, по приговору суда обращаются в доход государства. Специальной конфискации подлежит имущество осужденного, нажитое преступным путем, в том числе его доля в уставном капитале коммерческих организаций, деньги, ценные бумаги, иные ценности, включая находящиеся на счетах и во вкладах или на хранении в финансово-кредитных организациях и банках, а также имущество, переданное осужденным в доверительное управление.

Объективная сторона преступления заключается в сокрытии или присвоении, а равно в ином уклонении от исполнения приговора по конфискации орудий преступления, а также по обращению в доход государства предметов, нажитых преступным путем. Сокрытие есть утаивание имущества. Присвоение - незаконное обособление и обращение имущества в свою пользу или в пользу третьих лиц. Иное уклонение может состоять в любых действиях, направленных на воспрепятствование изъятию имущества (продажа имущества, представление ложных данных об уничтожении имущества в результате пожара и т.п.).

Преступление имеет формально-материальный состав. Данное преступление является окончанным с момента сокрытия имущества, подлежащего конфискации, или иного уклонения от исполнения вступившего в законную силу приговора суда о такой конфискации (формальный состав). В случае присвоения указанного имущества преступление признается окончанным в момент причинения государству имущественного ущерба (материальный состав). К обязательным признакам объективной стороны состава относится причинная связь между незаконными действиями виновного лица и наступившим материальным вредом.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом рассматриваемого преступления может быть лицо, достигшее 16 лет, которому имущество, подлежащее изъятию, было вверено для хранения под расписку.

Побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи (ст. 313 УК). Дополнительным объектом особо квалифицированного состава (ч. 3 ст. 313 УК) выступает здоровье личности.

Объективная сторона состава преступления заключается в самовольном оставлении осужденным или лицом, находящимся под стражей, мест лишения свободы Минюста России, иных учреждений и органов системы МВД, ФСБ и др.

Самовольным признается оставление места лишения свободы, салона машины во время перевозки подсудимого из следственного изолятора в суд, помещения суда и т.п. без соответствующего разрешения. При этом у лица не должно быть законных оснований для того, чтобы оставить место содержания под стражей. Если срок содержания лица под стражей истек и не был в установленном порядке продлен решением суда, то самовольное оставление места заключения лицом, незаконно удерживаемым под стражей, нельзя признать побегом.

Местом лишения свободы являются колонии-поселения, исправительные и воспитательные колонии, тюрьмы. Спорным является отнесение к местам лишения свободы арестных домов <1>, дисциплинарной воинской части, психиатрического стационара специализированного типа с интенсивным наблюдением <2>.

<1> См.: Уголовное право. Особенная часть / Под ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамовой, Г.П. Новоселова (автор главы - Т.В. Кондрашова). С. 652.

<2> См.: Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова (автор главы - В.Н. Кудрявцев). С. 413.

К местам предварительного заключения относятся: следственные изоляторы, изоляторы временного содержания, пересылочные пункты, приравниваются к рассматриваемым местам транспортные средства для этапирования лиц и др. Побег может быть совершен из помещения суда, кабинета следователя, лица, производящего дознание.

Побегом следует считать самовольное оставление места работы, расположенного за пределами охраняемой территории, лицом, которому разрешено передвижение без конвоя. Незаконное оставление места свидания, находящегося за пределами колонии, тоже является побегом.

Преступление имеет формальный состав. Побег является окончанным с момента оставления места лишения свободы или предварительного заключения. При побеге из-под стражи данное преступление считается окончанным с момента выхода лица из-под контроля охраняющих его лиц. Указанное окончание побега признается юридическим окончанием преступления.

Побег относится к дящимся преступлениям. Фактическое окончание преступления приходится на момент задержания лица, либо явки его с повинной, либо возникновения обстоятельств, прекращающих деяние. Давностный срок привлечения к уголовной ответственности начинает течь с момента фактического окончания побега.

С субъективной стороны деяние характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный: достигшее 16 лет лицо, отбывающее лишение свободы, а также подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, к которому применена мера пресечения - содержание под стражей. Субъектом преступления может быть лицо, непосредственно отбывающее наказание в виде лишения свободы, даже когда эта мера была назначена взамен другого наказания (например, лицу, злостно уклоняющемуся от отбывания исправительных работ, последние заменили лишением свободы).

Часть 2 ст. 313 УК предусматривает ответственность за квалифицированные виды побега: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Под группой лиц, совершивших побег по предварительному сговору, понимаются соисполнители, т.е. лица, договорившиеся о побеге до начала выполнения объективной стороны преступления и непосредственно участвовавшие в

осуществлении побега. Совершение побега организованной группой предполагает наличие устойчивого объединения лиц. Участниками организованной группы могут быть и лица, находящиеся на свободе.

Часть 3 ст. 313 УК предусматривает ответственность за особо квалифицированный побег, совершенный с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, а равно с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Под побегом, соединенным с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия следует понимать причинение легкого и средней тяжести вреда здоровью. Насилие охватывает и действия, опасные для жизни или здоровья в момент их применения, даже если реального вреда здоровью причинено не было. Убийство и причинение тяжкого вреда здоровью требуют квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 105 или ст. 111 и ч. 3 ст. 313 УК. Потерпевшими вследствие применения насилия могут быть сотрудники мест лишения свободы, следственных изоляторов, конвоиры и другие лица, пытавшиеся воспрепятствовать побегу. Причинение виновным умышленного тяжкого вреда здоровью сотрудника места лишения свободы, места содержания под стражей при совершении побега следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 321 и ч. 3 ст. 313 УК. Причинение при побеге умышленного тяжкого вреда здоровью конвоира необходимо квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 318 УК и ч. 3 ст. 313 УК. Квалификация причинения тяжкого вреда здоровью указанных потерпевших по п. "а" ч. 2 ст. 111 УК неприемлема. Нормы, предусмотренные ст. ст. 318 и 321 УК, являются специальными по отношению к общей, закрепленной в п. "а" ч. 2 ст. 111 УК.

Понятие применения оружия или предметов, используемых в качестве оружия, аналогично понятию такого же признака в составе разбоя (ст. 162 УК), хулиганства (ст. 213 УК) и др.

Уклонение от отбывания лишения свободы (ст. 314 УК). Уголовно-исполнительное, уголовно-процессуальное и уголовное законодательство предусматривают возможность выезда за пределы места лишения свободы, отсрочку исполнения приговора или отсрочку отбывания наказания. Согласно ст. 97 УИК РФ осужденным к лишению свободы может быть разрешен выезд за пределы места лишения свободы в связи с исключительными личными и семейными обстоятельствами (смерть или тяжелая болезнь близкого родственника; стихийное бедствие, повлекшее значительный материальный ущерб для осужденного или его семьи; необходимость предварительного решения вопросов о трудовом и ином устройстве после освобождения). Временный выезд может быть предоставлен и женщинам, имеющим детей в домах ребенка при исправительных учреждениях, для устройства детей у родственников либо в детских домах. В соответствии со ст. 398 УПК РФ допускается отсрочка исполнения приговора: при тяжелой болезни осужденного, препятствующей отбыванию наказания; при беременности осужденной или наличии у нее детей в возрасте до 14 лет; когда немедленное отбывание наказания может повлечь для осужденного или его семьи ввиду пожара или иных стихийных бедствий, тяжелой болезни, смерти единственного трудоспособного члена семьи или других исключительных обстоятельствах особо тяжкие последствия. Статьей 82 УК отсрочка беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, может быть предоставлена до достижения ребенком 14-летнего возраста.

Осужденные, нарушающие сроки возвращения или прибытия к месту отбывания наказания, совершают посягательство, предусмотренное ст. 314 УК.

Объективная сторона заключается: а) в невозвращении осужденного в места лишения свободы после краткосрочного или длительного выезда, отмены отсрочки отбывания наказания; б) в уклонении от явки в места лишения свободы после истечения отсрочки исполнения приговора суда либо отмены отсрочки отбывания наказания. Деяние

выполняется в форме бездействия. Для осужденных, отбывавших до выезда лишение свободы, преступление окончено с момента невозвращения в установленный срок после истечения срока выезда либо отмены отсрочки отбывания наказания беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетних детей. Если осужденному была предоставлена отсрочка исполнения приговора суда (ст. 398 УПК РФ), то преступление окончено с момента уклонения от явки в предусмотренный срок в места лишения свободы после истечения этой отсрочки исполнения приговора.

Преступление имеет формальный состав и является длящимся. Уголовная ответственность должна наступать только в случае, когда осужденный желает уклониться от отбывания наказания. Нет состава преступления, когда задержка связана с уважительными причинами (болезнь лица, проблемы на транспорте и т.п.).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный: лицо, достигшее 16 лет, отбывающее наказание в виде лишения свободы или осужденное к лишению свободы, которому были предоставлены краткосрочный выезд за пределы места лишения свободы либо отсрочка исполнения приговора (ст. 398 УПК РФ) или отсрочка отбывания наказания (ст. 82 УК).

Неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта (ст. 315 УК). Вступившие в законную силу судебные акты являются обязательными для всех без исключения государственных органов, органов местного самоуправления, государственных, муниципальных учреждений, коммерческих и некоммерческих организаций, должностных лиц и лиц, осуществляющих управленческие функции в соответствующих организациях, физических лиц и подлежат исполнению на всей территории РФ. Неисполнение судебного акта подрывает авторитет суда, свидетельствует о неуважении к суду, мешает реализации задач и целей, стоящих перед правосудием.

Факультативным объектом могут быть имущественные и неимущественные права и законные интересы личности, организаций, предприятий, учреждений (например, неисполнение судебного решения о возмещении ущерба).

Объективная сторона преступления проявляется в злостном неисполнении вступивших в законную силу приговора суда, решения суда или иного судебного акта либо воспрепятствование их исполнению.

Злостным признается неисполнение, продолжающееся после письменного предупреждения суда.

Неисполнение совершается, как правило, путем бездействия. Виновное лицо не выполняет судебного решения в установленные для этого сроки: оставляет без движения исполнительный лист о взыскании денежных сумм, уклоняется от передачи в указанные сроки имущества в натуре истцу и т.д. Такое преступление является длящимся. Неисполнение судебного акта может быть совершено и действием. Например, виновный, несмотря на имеющийся в судебном акте запрет, принимает осужденного на работу, связанную с осуществлением определенной профессиональной или иной деятельности.

Воспрепятствование исполнению судебного акта осуществляется активным поведением. Виновный создает препятствия для реализации судебного приговора, решения, иного акта. Воспрепятствование может заключаться в сокрытии исполнительного листа, копии приговора, медленном освобождении помещения в целях воспрепятствования передаче его новому владельцу и т.п.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный: представитель власти, государственный служащий, служащий органа местного самоуправления, служащий государственного или муниципального учреждения, коммерческой или некоммерческой организации (см. примечания к ст. ст. 201 и 285 УК). Частное лицо, отказывающееся исполнить судебное решение, не может быть привлечено к ответственности по ст. 315 УК.

Глава XVIII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОРЯДКА УПРАВЛЕНИЯ

§ 1. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против порядка управления

Видовым объектом данной группы преступлений является нормальная управленческая деятельность органов государственной власти и органов местного самоуправления. Непосредственным объектом конкретных составов преступлений выступают отдельные виды управленческой деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления (например, деятельность по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности - ст. 317 УК; деятельность учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества - ст. 321 УК). В ряде составов преступлений присутствует дополнительный непосредственный объект: жизнь сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего и их близких (ст. 317 УК); здоровье, честь и достоинство представителя власти и его близких (ст. ст. 318, 319 УК); здоровье сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей и их близких, а также осужденных к наказаниям, связанным с изоляцией от общества (ст. 321 УК), и др.

Потерпевший в некоторых составах преступлений является обязательным признаком (например, сотрудник правоохранительного органа, военнослужащий, их близкие - ст. 317 УК; представитель власти и его близкие - ст. ст. 318, 319 УК; должностные лица правоохранительного или контролирующего органа и их близкие - ст. 320 УК; сотрудники мест лишения свободы или содержания под стражей, их близкие, а также осужденный - ст. 321 УК).

Предмет преступлений, ответственность за которые предусмотрена в ст. ст. 323, 324 - 327.1, 329 УК, представляет собой обязательный признак состава преступления. В качестве такового могут выступать: пограничные знаки, официальные документы, государственные награды, штампы, печати, бланки, идентификационные номера транспортного средства и его частей, марки акцизного сбора, специальные марки, Государственный герб, Государственный флаг.

Объективная сторона преступлений против порядка управления характеризуется, как правило, действием (ст. ст. 317 - 327.1, 329, 330 УК). Только уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы (ст. 328 УК) может быть совершено путем как действия, так и бездействия. Большинство составов преступлений, кроме самоуправства (ст. 330 УК), являются формальными, т.е. преступление считается оконченным с момента совершения самого действия, вне зависимости от наступления общественно опасных последствий. Единственное преступление, имеющее материальный состав, - это самоуправство (ст. 330 УК). Обязательным признаком объективной стороны составов преступлений, предусмотренных в ст. ст. 322 и 323 УК, выступает место - Государственная граница РФ.

Субъективная сторона преступлений против порядка управления характеризуется умышленной формой вины. Практически во всех составах этой группы преступлений умысел является прямым. В составе самоуправства (ст. 330 УК) возможен не только прямой, но и косвенный умысел. В качестве обязательных признаков субъективной стороны ряда составов преступлений выступают цель (ст. ст. 317 - 322, 323, 326 - 327.1 УК) или мотив (ст. ст. 317 - 319, 321, 325 УК). Так, изъятие, перемещение или уничтожение пограничных знаков (ст. 323 УК) осуществляется с целью противоправного изменения Государственной границы РФ. Мотив мести за оказанное осужденным содействие администрации учреждения или органа уголовно-исполнительной системы выступает в качестве обязательного признака субъективной стороны преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 321 УК (дезорганизация деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества).

Субъект преступлений против порядка управления, как правило, общий - лицо, достигшее возраста 16 лет. Преступления, ответственность за которые предусмотрена в ст. 320, ч. 1 ст. 321, ст. 328 УК, может совершить только специальный субъект (например, осужденный к наказанию, связанному с изоляцией от общества, - ч. 1 ст. 321 УК).

В зависимости от непосредственного объекта преступления против порядка управления можно классифицировать на следующие группы:

1) преступления, посягающие на нормальную управленческую деятельность представителей власти, сотрудников правоохранительных и контролирующих органов, а также сотрудников мест лишения свободы или содержания под стражей (ст. ст. 317 - 321 УК);

2) преступления, посягающие на неприкосновенность Государственной границы РФ (ст. ст. 322 - 323 УК);

3) преступления, посягающие на порядок обращения официальных документов и государственных наград (ст. ст. 324 - 327.1);

4) преступление, посягающее на порядок призыва на военную и альтернативную гражданскую службу (ст. 328 УК);

5) преступление, посягающее на авторитет Государственного герба и Государственного флага РФ (ст. 329 УК);

6) преступление, посягающее на порядок осуществления споров о праве (ст. 330 УК).

§ 2. Преступления, посягающие на нормальную управленческую деятельность представителей власти, сотрудников правоохранительных и контролирующих органов, а также сотрудников мест лишения свободы или содержания под стражей

Посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК). Основным непосредственным объектом преступления является законная деятельность сотрудников правоохранительных органов и военнослужащих по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности. В качестве дополнительного непосредственного объекта выступает жизнь указанных лиц, а также их близких.

Потерпевшими могут быть: а) сотрудник правоохранительного органа; б) военнослужащий; в) близкие этих лиц. Под сотрудниками правоохранительного органа следует понимать штатных сотрудников различных служб и подразделений органов внутренних дел, органов федеральной службы безопасности, федеральных органов государственной охраны, органов Пограничной службы РФ, Службы внешней разведки РФ, таможенных органов, постоянно или временно осуществляющих деятельность по охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности. Следует иметь в виду, что посягательство на жизнь прокурора, следователя, дознавателя, судебного пристава квалифицируется по ст. 295 УК. Военнослужащие - это лица, проходящие службу в Вооруженных Силах РФ или иных войсках, постоянно или временно осуществляющие деятельность по охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности. Обязанность по охране общественного порядка осуществляют, как правило, военнослужащие внутренних войск МВД. Военнослужащие других войск временно могут быть привлечены к охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности.

Под выполнением обязанностей по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности следует понимать несение постовой и патрульной службы на улицах и в общественных местах; поддержание порядка во время демонстраций, митингов, зрелищных спортивных и других массовых мероприятий; поддержание порядка при ликвидации последствий аварий, общественных и стихийных бедствий; предотвращение или пресечение противоправных посягательств. Эта деятельность должна носить законный характер, т.е. осуществляться с соблюдением установленного законом

порядка. Если действия виновного были реакцией на явно незаконные действия лиц, охраняющих общественный порядок или обеспечивающих общественную безопасность, то содеянное при наличии к тому оснований может быть квалифицировано как преступление против личности.

Близкими лицами признаются: а) близкие родственники - супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дедушка, бабушка, внуки (п. 4 ст. 5 УПК РФ); б) лица, состоящие в ином родстве (дядя, тетя, племянники, двоюродные братья и сестры) или свойстве (родственники супруга или супруги - его (ее) родители, братья, сестры); в) иные лица, жизнь, здоровье и благополучие которых заведомо для виновного дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений (друг, невеста, учитель) <1>.

<1> См. п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)" // Судебная практика по уголовным делам / Сост. Г.А. Есаков. М., 2005. С. 136.

Объективная сторона характеризуется действием в виде посягательства на жизнь сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего либо их близких, под которым надлежит понимать убийство или покушение на убийство указанных лиц. По сути, в рассматриваемой норме законодатель объединил два состава преступления, один из которых является формальным, а другой - материальным. Преступление в части покушения на убийство имеет формальный состав и считается оконченным с момента совершения самого действия, направленного на лишение жизни потерпевшего, вне зависимости от наступления последствия в виде его смерти. Преступление в части убийства сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего либо их близких имеет материальный состав и считается оконченным с момента наступления смерти.

Ответственность по ст. 317 УК наступает только в случае, когда посягательство на жизнь совершается в связи с деятельностью сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, т.е. по поводу осуществления этими лицами указанных обязанностей. При этом разрыв во времени между действиями виновного и указанной деятельностью потерпевшего значения не имеет. Таким образом, посягательство на жизнь может быть как во время исполнения сотрудником правоохранительного органа или военнослужащим обязанностей по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, так и в период, когда они не исполняют данных обязанностей (например, во внерабочее время, во время отпуска, после увольнения).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает тот факт, что посягает на жизнь именно сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего или их близких в связи с осуществлением законной деятельности по охране общественного порядка и обеспечением общественной безопасности, и желает это совершить. Альтернативными обязательными признаками субъективной стороны являются: а) цель воспрепятствовать законной деятельности этих лиц; б) мотив мести за указанную деятельность. Цель воспрепятствовать законной деятельности сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего по охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности означает стремление виновного предотвратить (не допустить в будущем) или прекратить (прервать в настоящем) осуществление этими лицами указанной деятельности. Мотив мести означает желание лица отплатить потерпевшему.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Если посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего или его близких осуществляет лицо в возрасте от 14 до 16 лет, то его действия квалифицируются по п. "б" ч. 2 ст. 105 УК.

Применение насилия в отношении представителя власти (ст. 318 УК). Основным непосредственным объектом является нормальная деятельность представителей власти, а дополнительным - личная неприкосновенность и здоровье представителей власти и их близких.

Потерпевшим выступает представитель власти, под которым согласно примечанию к ст. 318 УК признается: а) должностное лицо правоохранительного органа; б) должностное лицо контролирующего органа; в) иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости. Кроме того, потерпевшими от данного преступления могут быть близкие указанных лиц. Понятие должностного лица дается в примечании к ст. 285 УК. Правоохранительные органы - органы внутренних дел, прокуратуры, органов федеральной службы безопасности, органов Пограничной службы РФ, Службы внешней разведки РФ, таможенных органов. Контролирующие органы - органы налоговой службы, иммиграционного, санитарно-эпидемиологического, ветеринарного контроля и т.п. К иным должностным лицам следует относить лиц, осуществляющих законодательную или исполнительную власть, наделенных правом принимать решения, обязательные для исполнения гражданами, а также организациями независимо от их ведомственной подчиненности. Содержание понятия близких аналогично данному понятию применительно к ст. 317 УК.

Следует отметить, что в ч. ч. 1 и 2 ст. 318 УК предусмотрены два самостоятельных состава преступления. Объективная сторона преступления, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 318 УК, характеризуется двумя альтернативными действиями: а) применение насилия, не опасного для жизни или здоровья; б) угроза применения насилия. Под насилием, не опасным для жизни или здоровья, следует понимать побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.) <1>. Под угрозой применения насилия следует понимать действия (например, демонстрация оружия) или высказывания виновного, выражающие намерение применить насилие в отношении представителя власти или его близких. По своему содержанию угроза нанесением побоев, причинением вреда здоровью различной степени тяжести, убийством. Причем не имеет значения, собирался ли виновный реализовать угрозу; главное, чтобы потерпевший воспринимал ее как реальную.

<1> См. п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" // Судебная практика по уголовным делам. С. 172.

Насилие, как физическое, так и психическое, применяется к представителю власти или его близким в связи с исполнением им должностных обязанностей.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 318 УК, характеризуется применением насилия, опасного для жизни или здоровья, под которым понимается такое насилие, которое повлекло причинение тяжкого, средней тяжести или легкого вреда здоровью потерпевшего.

Субъективная сторона рассматриваемых преступлений характеризуется прямым умыслом. Кроме того, по смыслу закона виновный либо преследует цель воспрепятствовать исполнению должностных обязанностей представителем власти, либо руководствуется мотивом мести за исполнение таких обязанностей.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Оскорбление представителя власти (ст. 319 УК). Основным непосредственным объектом является авторитет конкретного органа государственной власти или органа

местного самоуправления. Дополнительный непосредственный объект - честь и достоинство представителя власти.

Потерпевшими от данного преступления являются представители власти, включая тех, кто осуществляет предварительное расследование (следователи, дознаватели, прокуроры).

Объективная сторона выражается в публичном оскорблении потерпевшего при исполнении им своих должностных обязанностей или в связи с их исполнением. Понятие оскорбления содержится в ст. 130 УК. Необходимым признаком объективной стороны является такой способ, как публичность, поскольку только путем публичного оскорбления может быть подорван авторитет органов государственной власти и органа местного самоуправления. Оскорбление является публичным, если оно совершено в присутствии хотя бы одного постороннего лица. Под посторонним следует понимать лицо, которое не имеет отношения к данному органу власти, т.е. не является его представителем. Если оскорбление наносится одному представителю власти в присутствии другого, являющегося сослуживцем первого, то состав преступления отсутствует, поскольку не происходит умаления авторитета конкретного органа власти в глазах граждан. Оскорбление наносится как при исполнении представителем власти своих должностных обязанностей, так и в связи с исполнением таких обязанностей.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что наносит публичное оскорбление представителю власти в связи с исполнением им должностных обязанностей, и желает этого. Если оскорбление наносится в связи с личными неприязненными отношениями, то деяние следует квалифицировать по ст. 130 УК.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа (ст. 320 УК). Непосредственный объект - общественные отношения, складывающиеся в процессе обеспечения конфиденциальности сведений о мерах безопасности должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, а также их близких. Предмет - сведения о мерах безопасности, применяемых в отношении вышеуказанных лиц либо их близких.

В качестве потерпевших можно выделить несколько категорий лиц, к которым применяются меры безопасности: а) должностное лицо правоохранительного органа; б) должностное лицо контролирующего органа; в) их близкие. Эти понятия были рассмотрены применительно к составу преступления, предусмотренного ст. 318 УК.

В соответствии со ст. 5 Федерального закона от 20 апреля 1995 г. N 45-ФЗ "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов" <1> защита жизни и здоровья, сохранность имущества должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов обеспечивается, с учетом конкретных обстоятельств, следующими мерами безопасности: 1) личная охрана, охрана жилища и имущества; 2) выдача оружия, специальных средств индивидуальной защиты и оповещения об опасности; 3) временное помещение в безопасное место; 4) обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемых лицах; 5) перевод на другую работу (службу), изменение места работы (службы) или учебы; 6) переселение на другое место жительства; 7) замена документов, изменение внешности.

<1> СЗ РФ. 1995. N 17. Ст. 1455.

Объективная сторона преступления характеризуется преданием огласке сведений об указанных мерах безопасности. При этом сведения становятся достоянием хотя бы одного лица, не имеющего права на ознакомление с ними. Оглашение возможно любым способом: устно, письменно; лично, анонимно; в публичном выступлении, в разговоре и т.п. Посторонним считается любое лицо, которое не имеет права знакомиться со

сведениями указанного характера. Представляется, что по смыслу закона и с учетом цели разглашения сведения передаются заинтересованным лицам, которые имеют возможность их использовать и тем самым воспрепятствовать деятельности должностного лица соответствующих органов.

Состав преступления формальный, оно считается оконченным с момента, когда сведения стали достоянием постороннего лица.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком является цель воспрепятствовать служебной деятельности должностного лица правоохранительного или контролирующего органа, под которой понимается стремление виновного прервать или прекратить такую деятельность.

Субъектом разглашения сведений о мерах безопасности может быть только лицо, достигшее возраста 16 лет, которому эти сведения были доверены либо стали известны в связи со служебной деятельностью. К лицам, которым эти сведения доверены, относятся те, кто непосредственно обеспечивает мероприятия по безопасности, - работники специальных охранных служб, входящих в структуру МВД, ФСБ, налоговой полиции, воинских частей. К лицам, которым эти сведения стали известны по службе, относятся те, кому они доступны в силу занимаемого служебного положения: работники прокуратуры, ОВД, руководители и служащие адресных бюро, паспортных служб и т.п.

Квалифицирующим признаком состава является наступление тяжких последствий в результате разглашения сведений о мерах безопасности должностного лица правоохранительного или контролирующего органа. Под тяжкими последствиями следует понимать причинение вреда здоровью или убийство потерпевшего, уничтожение или повреждение его имущества, принятие неправосудного приговора в результате неправомерного воздействия на судью, которое оказалось возможным вследствие разглашения информации о мерах его безопасности, и т.п.

Психическое отношение виновного к наступлению тяжких последствий характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

Если тяжкие последствия причиняются умышленно, то действия виновного являются пособничеством в преступлении (в причинении вреда здоровью, убийстве, уничтожении или повреждении имущества и т.п.) в форме передачи информации.

Дезорганизация деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества (ст. 321 УК). Основным непосредственным объектом выступает нормальная деятельность учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества, дополнительным непосредственным объектом - физическая неприкосновенность осужденного к наказанию, связанному с изоляцией от общества, личность сотрудника места лишения свободы или содержания под стражей и его близких.

Учреждения, обеспечивающие изоляцию от общества, - это места лишения свободы и места заключения под стражу. По смыслу ст. 321 УК под местами лишения свободы следует понимать исправительные учреждения, исполняющие наказание в виде ареста и лишения свободы как на определенный срок, так и пожизненно. К ним относятся арестные дома, колонии общего, строгого и особого режимов, лечебно-исправительные учреждения, воспитательные колонии, тюрьмы, а также следственные изоляторы в отношении осужденных, оставленных для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию. Местами содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых являются: а) следственные изоляторы уголовно-исполнительной системы Минюста России; б) следственные изоляторы органов федеральной службы безопасности; в) изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел; г) изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых Пограничных войск Российской Федерации; д) учреждения уголовно-исполнительной системы Минюста России, исполняющие уголовное наказание в виде лишения свободы. В случаях, когда подозреваемый задерживается (в соответствии с УПК РФ) капитаном морского судна, находящегося в дальнем плавании, или начальником зимовки в период отсутствия

транспортных связей, он содержится в помещении, которое определено указанным должностным лицом и приспособлено для этих целей.

К числу потерпевших относятся: а) сотрудник места лишения свободы или места содержания под стражей; б) его близкие; в) осужденный. Сотрудник места лишения свободы - это лицо, имеющее специальное звание сотрудника уголовно-исполнительной системы. Сотрудник места содержания под стражей - лицо, имеющее специальное звание. Осужденный - лицо, в отношении которого вынесен обвинительный приговор суда, вступивший в законную силу. По смыслу закона имеется в виду осужденный к наказанию, связанному с изоляцией от общества.

Объективная сторона преступления, ответственность за которое предусмотрена в ч. 1 ст. 321 УК, характеризуется применением насилия, не опасного для жизни или здоровья осужденного или угрозой применения насилия. Содержание этих понятий аналогично данным понятиям применительно к ст. 318 УК.

Субъективная сторона выражается в виде прямого умысла. Кроме того, обязательными альтернативными признаками субъективной стороны является либо цель воспрепятствовать исправлению осужденного, либо мотив мести за оказанное осужденным содействие администрации учреждения или органа уголовно-исполнительной системы. Исправление осужденного - процесс формирования у него уважительного отношения к человеку, обществу, труду, нормам, правилам и традициям человеческого общежития и стимулирование правопослушного поведения (ст. 9 УИК РФ). По смыслу анализируемой нормы под администрацией учреждения или органа уголовно-исполнительной системы следует понимать администрацию учреждений и органов, обеспечивающих изоляцию от общества. Содействие администрации указанных учреждений - это, например, участие в самодеятельных организациях осужденных, сообщение о нарушении требований режима отбывания наказания другими осужденными.

Субъект специальный - осужденный, содержащийся в местах лишения свободы, достигший возраста 16 лет.

Объективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 321 УК, заключается в применении насилия, не опасного для жизни или здоровья, или угрозе применения насилия по отношению к сотруднику места лишения свободы или места заключения под стражей. Необходимым признаком является наличие связи между совершенным деянием и служебной деятельностью перечисленных лиц.

В части 3 ст. 321 УК предусматриваются, по сути, самостоятельный состав преступления (в части применения насилия, опасного для жизни или здоровья) и квалифицирующий признак (в части совершения преступления организованной группой).

Объективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 321 УК, выражается в применении насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего. Содержание понятия насилия, опасного для жизни или здоровья, аналогично данному понятию применительно к ст. 318 УК.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. По смыслу закона обязательными альтернативными признаками субъективной стороны преступления, ответственность за которое предусмотрена в ч. 2 статьи, являются либо цель воспрепятствовать служебной деятельности сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей, либо мотив мести за такую деятельность.

Субъектом преступления может быть: а) осужденный, отбывающий наказание в местах лишения свободы; б) подозреваемый или обвиняемый, находящийся под стражей. Возраст наступления уголовной ответственности - 16 лет.

Квалифицирующим признаком преступления является совершение деяния организованной группой.

§ 3. Преступления, посягающие на неприкосновенность Государственной границы Российской Федерации

Незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации (ст. 322 УК). Непосредственным объектом является установленный порядок пересечения Государственной границы РФ.

Объективная сторона преступления заключается в пересечении Государственной границы РФ: а) без действительных документов на право въезда в Российскую Федерацию или выезда из нее либо б) без надлежащего разрешения, полученного в порядке, установленном законодательством РФ.

Пропуск через Государственную границу РФ граждан и транспортных средств производится в специальных пунктах пропуска, под которыми понимается территория в пределах железнодорожного, автомобильного вокзала (станции), морского, речного порта, аэропорта (аэродрома), открытого для международных сообщений (международных полетов), а также иное специально оборудованное место, где осуществляется пограничный, а при необходимости и другие виды контроля.

Документами, по которым осуществляется выезд из Российской Федерации и въезд в нее, являются: для граждан РФ - внутригосударственный, дипломатический, служебный паспорт либо паспорт моряка (удостоверение личности); для иностранных граждан и лиц без гражданства - документы, удостоверяющие их личность и признаваемые РФ в качестве таковых, а в определенных случаях - виза, выданная соответствующим дипломатическим представительством или консульским учреждением за пределами РФ; для транзитного проезда иностранных граждан и лиц без гражданства по территории РФ необходима российская транспортная виза, виза на въезд в сопредельное государство либо виза государства назначения и действительные для выезда из РФ проездные документы.

Право гражданина РФ на пересечение Государственной границы РФ с действительными документами может быть временно ограничено в следующих случаях: а) лицо имеет доступ к сведениям особой важности или совершенно секретным сведениям, составляющим государственную тайну; б) лицо призвано на военную службу или направляется на альтернативную гражданскую службу; в) лицо задержано по подозрению в совершении преступления либо является обвиняемым или осужденным; г) лицо уклоняется от исполнения обязательств, возложенных на него судом. Иностранному гражданину или лицу без гражданства, имеющему действительные документы, не разрешается въезд на территорию РФ по следующим основаниям: а) если эта мера необходима для обеспечения безопасности государства; б) в период предыдущего пребывания в Российской Федерации оно было осуждено за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления или было выдворено за пределы территории РФ; в) при отсутствии документов, необходимых для получения российской визы, а также сертификата об отсутствии у него ВИЧ-инфекции; г) лицо сообщило заведомо ложные сведения о себе или о цели своего пребывания.

Состав преступления является формальным. Преступление считается оконченным с момента, когда лицо пересекло Государственную границу РФ.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующими признаками незаконного пересечения Государственной границы РФ являются: а) совершение этого деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) применение насилия или угроза его применения. В случае применения насилия или угрозы применения насилия дополнительным непосредственным объектом выступает здоровье человека (как правило, это лица, осуществляющие контроль за порядком пересечения Государственной границы РФ).

В соответствии с примечанием к ст. 322 УК прибытие в Российскую Федерацию иностранных граждан и лиц без гражданства хотя и с нарушением правил пересечения Государственной границы РФ, но для использования права политического убежища <1>

не влечет уголовной ответственности, если в их действиях не содержится иного состава преступления.

<1> См.: Указ Президента РФ от 21 июля 1997 г. N 746 "Об утверждении Положения о порядке предоставления Российской Федерацией политического убежища" // СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3601.

Организация незаконной миграции (ст. 322.1 УК). Непосредственным объектом преступления в зависимости от характера совершенного деяния является установленный порядок либо пересечения Государственной границы РФ, либо пребывания на территории РФ.

Объективная сторона преступления состоит в совершении одного из следующих действий: а) организация незаконного въезда в Российскую Федерацию; б) организация незаконного пребывания на территории Российской Федерации; в) организация незаконного транзитного проезда через территорию Российской Федерации. Во всех случаях речь идет о совершении указанных действий в отношении иностранных граждан или лиц без гражданства. Иностранец - это физическое лицо, не являющееся российским гражданином и имеющее доказательства наличия гражданства (подданства) иностранного государства. Лицо без гражданства - это физическое лицо, не являющееся российским гражданином и не имеющее доказательств наличия гражданства (подданства) иностранного государства.

Под организацией незаконного въезда в Российскую Федерацию иностранных граждан или лиц без гражданства следует понимать совершение любых действий, направленных на обеспечение въезда указанных лиц при отсутствии у них необходимых документов (например, российской визы, документов, удостоверяющих личность, оформленного надлежащим образом договора о туристической поездке) или с предъявлением ими поддельных либо недействительных документов, а также с нарушением этими лицами таможенных правил либо санитарных норм.

Организация незаконного пребывания в Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства представляет собой совершение любых действий, направленных на обеспечение пребывания или проживания на территории РФ указанных лиц при отсутствии у них необходимых документов (например, документов, удостоверяющих личность, миграционной карты, визы, разрешения на временное проживание, вида на жительство) или с нарушением порядка регистрации иностранных граждан и лиц без гражданства.

Организация незаконного транзитного проезда через территорию РФ иностранных граждан или лиц без гражданства означает совершение действий, направленных на обеспечение транзитного проезда через территорию РФ указанных лиц любым видом транспорта при отсутствии у них необходимых документов (например, российской транзитной визы, визы на въезд в сопредельное с Российской Федерацией государство, визы государства назначения, проездных билетов или подтвержденной гарантии их приобретения в пункте пересадки) или с предъявлением ими поддельных либо недействительных документов. Транзитный проезд через территорию РФ без визы разрешается иностранному гражданину или лицу без гражданства в случаях, если они: 1) совершают беспересадочный полет воздушным транспортом через территорию РФ; 2) следуют на самолете международной авиалинии с пересадкой в аэропорту на территории РФ и имеют документы на право въезда в государство назначения и авиабилет с подтвержденной датой вылета из аэропорта пересадки на территории РФ в течение 24 часов с момента прибытия, за исключением случаев вынужденной остановки; 3) проживают на территории государства, с которым Российская Федерация имеет соответствующий международный договор.

Состав преступления является формальным. Преступление считается оконченным с момента совершения одного из указанных в законе действий.

Субъективная сторона организации незаконной миграции характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицирующими признаками организации незаконной миграции являются: а) совершение этого деяния организованной группой; б) цель совершения преступления на территории РФ.

Противоправное изменение Государственной границы Российской Федерации (ст. 323 УК). Непосредственный объект - неприкосновенность Государственной границы РФ. Предметом преступления являются пограничные знаки - видимые знаки, которыми на местности обозначается Государственная граница РФ (пограничные столбы, пограничные пирамиды, буи).

Объективная сторона преступления заключается в изъятии, перемещении или уничтожении пограничных знаков. Под изъятием понимается устранение пограничных знаков с Государственной границы РФ; перемещение - это перенесение пограничных знаков с последующей их установкой в другом месте; уничтожение - любые действия виновного, которые привели к полной ликвидации пограничных знаков.

Состав преступления является формальным, преступление считается оконченным с момента совершения одного из указанных действий.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла и целью противоправного изменения Государственной границы РФ.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующим признаком является наступление тяжких последствий. Вопрос о тяжести последствий решается судом в зависимости от конкретных обстоятельств дела. К тяжким последствиям можно отнести: причинение существенного материального ущерба, возникновение пограничных конфликтов и т.п. Психическое отношение к ним виновного может выражаться как в виде прямого умысла, так и в виде небрежности.

§ 4. Преступления, посягающие на порядок обращения официальных документов, штампов, печатей, бланков и государственных наград

Приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград (ст. 324 УК). Непосредственным объектом является установленный порядок обращения официальных документов и государственных наград. Предметом преступления выступают: а) официальные документы, предоставляющие права или освобождающие от обязанностей; б) государственные награды РФ, РСФСР, СССР. Документ - это материальный объект с зафиксированной на нем информацией в виде текста, звукозаписи или изображения, предназначенной для передачи во времени и пространстве. По субъекту, от которого исходят документы, они подразделяются на официальные и неофициальные. Официальным называется документ, созданный юридическим или физическим лицом, оформленный и удостоверенный в установленном порядке. Неофициальный документ создается лицом вне сферы его служебной деятельности или выполнения общественных обязанностей. В случае заверения (удостоверения) какого-либо неофициального документа (доверенности, заявления, договора, завещания и др.) должностным лицом, нотариусом, иным компетентным органом он должен признаваться официальным, поскольку уже исходит от компетентного лица и приобретает юридическую силу. Официальные документы бывают распорядительными и осведомительными. К распорядительным официальным документам относятся те, которые предоставляют права или освобождают от обязанностей (например, удостоверение участника Великой Отечественной войны, лицензия на право занятия какой-либо деятельностью,

свидетельство о государственной аккредитации образовательного учреждения), а к осведомительным - те, которые только удостоверяют юридические факты (например, свидетельство о регистрации брака). Государственные награды являются высшей формой поощрения граждан за выдающиеся заслуги в защите Отечества, государственном строительстве, экономике, науке, культуре, искусстве, воспитании, просвещении, охране здоровья, жизни и прав граждан, благотворительной деятельности и иные выдающиеся заслуги перед государством. К государственным наградам РФ относятся звание Героя Российской Федерации, ордена, медали, знаки отличия, почетные звания РФ. Государственные награды РСФСР и СССР - это звание Героя Советского Союза, Героя Социалистического Труда, ордена, медали, почетные звания РСФСР и СССР. Государственные награды являются именными и неотчуждаемыми.

Объективная сторона преступления выражается в незаконном приобретении или сбыте указанных предметов. Незаконными эти действия будут в случае, если они совершаются без установленных законом оснований и без соответствующей процедуры. Например, государственные награды и документы к ним умершего награжденного или награжденного посмертно могут быть переданы государственным музеям с согласия наследников по решению Комиссии по государственным наградам при Президенте РФ при наличии ходатайства музея, поддержанного соответствующим органом государственной власти субъекта РФ, или по ходатайству федерального органа исполнительной власти, в ведении которого находится музей (Указ Президента РФ от 2 марта 1994 г. N 442 "Об утверждении Положения о государственных наградах Российской Федерации" <1>).

<1> САПП РФ. 1994. N 10. Ст. 775.

Приобретение - это возмездное или безвозмездное получение официальных документов, государственных наград любым способом (например, покупка, получение в дар, обмен и др.). Похищение официальных документов образует состав преступления, предусмотренного ст. 325 УК. Похищение государственных наград должно квалифицироваться по анализируемой статье. Под сбытом следует понимать как возмездную, так и безвозмездную передачу указанных предметов другому лицу (например, продажа, дарение, обмен и др.). Преступление считается оконченным с момента совершения одного из перечисленных действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Похищение или повреждение документов, штампов, печатей либо похищение марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия (ст. 325 УК). В статье 325 УК содержится три самостоятельных состава преступления, общим признаком которых является непосредственный объект посягательства - установленный порядок ведения официальной документации.

В качестве предмета преступления, ответственность за которое предусмотрена в ч. 1 ст. 325 УК, выступают: а) официальные документы; б) штампы; в) печати. Содержание понятия официального документа аналогично данному понятию применительно к ст. 324 УК. Однако в ст. 325 УК, в отличие от предыдущей, имеются в виду любые официальные документы, а не только те, которые предоставляют права или освобождают от обязанностей. Штамп - это прибор (как правило, треугольной или прямоугольной формы) с выпуклым обратным изображением реквизитов органа, учреждения или организации, служащий для оттиска на письменном документе. Как правило, штамп содержит место для переменной информации: номера, даты выдачи документа и т.п. Печать - это специальное приспособление (как правило, круглой формы) для производства оттиска на бумаге, сургуче, свинце, пластине и т.п., содержащее реквизиты органа (учреждения,

организации) и предназначенное для удостоверения подписи компетентного лица или какого-либо факта.

Объективная сторона преступления характеризуется альтернативными деяниями. Похищение представляет собой противоправное изъятие указанных предметов преступления из ведения физических или юридических лиц. Оно может носить тайный или открытый характер, осуществляться путем обмана или с применением насилия. Если применение насилия сопряжено с причинением лицу тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо его убийством, то действия виновного квалифицируются по совокупности со статьями, предусматривающими ответственность за преступления против личности. Похищение электронных официальных документов квалифицируется по совокупности со ст. 272 УК. Уничтожение заключается в таком противоправном изменении физической структуры документа, штампа или печати, при котором они полностью утрачивают свое целевое назначение и, как правило, прекращают свое существование. Повреждение означает нарушение целостности документа, штампа или печати, при котором они становятся частично негодными и не могут быть использованы по своему целевому назначению. Под сокрытием понимается утаивание документа, штампа или печати, при котором владелец этих предметов не может ими пользоваться. Сокрытие документов, штампов или печатей связано с их завладением, которое лишено признаков похищения (например, лицо случайно находит штамп или печать либо обладает официальным документом в силу своего служебного положения).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком субъективной стороны является мотив - корыстная или иная личная заинтересованность. Корыстная заинтересованность выражается в стремлении получить материальную выгоду или избавиться от затрат. Иная личная заинтересованность заключается, например, в желании отомстить начальнику, помешать разрешению дела, скрыть свою некомпетентность.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Сокрытие официальных документов, штампов или печатей осуществляется, как правило, лицом, в ведении которого они находятся. Однако это может быть и иное лицо, которому был передан один из таких предметов, предварительно похищенный у компетентного лица или случайно обнаруженный (найденный).

Предметом преступления, ответственность за которое предусмотрена в ч. 2 ст. 325 УК, являются: а) паспорт; б) иной важный личный документ. Личный документ - это именной официальный документ, удостоверяющий личность человека, его правовой статус, оформленный и выданный в установленном порядке. Паспорт - разновидность личного документа. Различают внутригосударственный, заграничный, дипломатический, служебный паспорт, паспорт моряка. К иным личным документам можно отнести свидетельство о рождении, временное удостоверение личности, пенсионное удостоверение, военный билет, диплом об образовании, трудовую книжку, водительское удостоверение, свидетельство о транспортном средстве и др. (например, удостоверение беженца или вынужденного переселенца, открепительное удостоверение для голосования на выборах, удостоверение о регистрации кандидата в депутаты). Важность иных личных документов определяется судом в каждом конкретном случае.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Предмет преступления, ответственность за которое предусмотрена в ч. 3 ст. 325 УК, составляют: а) марки акцизного сбора; б) специальные марки; в) знаки соответствия, защищенные от подделок. Содержание этих понятий раскрыто при описании состава преступления, предусмотренного ст. 171.1 УК.

Подделка или уничтожение идентификационного номера транспортного средства (ст. 326 УК). Непосредственный объект преступления - установленный порядок государственного учета и регистрации транспортных средств.

Предметом преступления являются: а) идентификационный номер транспортного средства; б) номер кузова; в) номер шасси; г) номер двигателя; д) государственный регистрационный знак транспортного средства; е) транспортное средство с поддельным идентификационным номером, номерами кузова, шасси, двигателя или поддельным государственным регистрационным знаком; ж) кузов, шасси, двигатель с поддельным номером. Под транспортным средством понимается техническое устройство, предназначенное для перевозки людей и грузов. Идентификационный номер транспортному средству присваивает завод-изготовитель. То же касается номера кузова, шасси, двигателя. Государственный регистрационный знак транспортного средства - это номер установленного образца, размещаемый на корпусе транспортного средства по решению компетентного органа (ГИБДД, таможенного органа и т.п.). Идентификационный номер, номера кузова, шасси, двигателя, государственный регистрационный знак фиксируются в паспорте транспортного средства и в свидетельстве (постоянном или временном) о государственной регистрации транспортного средства, а также в некоторых других документах (например, в доверенности на право вождения транспортного средства).

Объективная сторона преступления характеризуется альтернативными действиями: подделка, уничтожение, сбыт. Подделка представляет собой полную или частичную переделку идентификационного номера, номера кузова, шасси, двигателя или государственного регистрационного знака любым способом (перебивка, вытравливание, наплавление и др.). Уничтожение означает полную ликвидацию номера или знака, в результате чего невозможно идентифицировать транспортное средство или его часть. Сбыт заключается в возмездном или безвозмездном отчуждении транспортного средства, кузова, шасси, двигателя путем передачи указанных предметов другому лицу (продажа, обмен, дарение, отдача долга и т.п.).

Преступление считается оконченным с момента совершения любого из перечисленных действий.

Уничтожение или повреждение, а также подделка идентификационного номера, номеров кузова, шасси, двигателя или государственного регистрационного знака не на самом транспортном средстве, а в его паспорте или свидетельстве о государственной регистрации не охватываются составом преступления, предусмотренного ст. 326 УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком субъективной стороны уничтожения идентификационного номера, номеров кузова, шасси, двигателя или подделки указанных номеров либо государственного регистрационного знака является цель эксплуатации или сбыта транспортного средства.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующим признаком является совершение преступления группой лиц по предварительному сговору.

Подделка, изготовление или сбыт поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков (ст. 327 УК). Непосредственным объектом является установленный порядок удостоверения фактов, имеющих юридическое значение.

В части 1 ст. 327 УК содержится основной состав преступления, предметом которого являются: а) удостоверение; б) иной официальный документ, предоставляющий права или освобождающий от обязанностей; в) государственные награды РФ, РСФСР, СССР; г) штампы; д) печати; е) бланки.

Удостоверение - это именной официальный документ, содержащий сведения о физическом (юридическом) лице и удостоверяющий его правовой статус. Бланк - стандартный лист бумаги с воспроизведенной на нем постоянной информацией документа и местом, отведенным для переменной информации. Содержание понятий официального документа, предоставляющего права или освобождающего от обязанностей,

государственных наград РФ, РСФСР, СССР, штампа, печати аналогично данным понятиям применительно к ст. 325 УК.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением хотя бы одного из следующих действий: подделка, изготовление или сбыт перечисленных в законе предметов. Подделка представляет собой нарушение истинности документа путем: а) изменения его формы (подписи, оттисков печати, штампа и т.п.); б) изменения его содержания (исправление текста, его дописка, подчистка, пометка другим числом и т.п.); в) создания полностью подложного документа - как по форме, так и по содержанию. Сбыт означает передачу поддельного удостоверения или иного официального документа, предоставляющего права или освобождающего от обязанностей, другому лицу возмездно или безвозмездно. Под изготовлением следует понимать как полное создание поддельных государственных наград, штампов, печатей, так и их частичную подделку (изменение реквизитов, нанесение недостающих деталей).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Подделка удостоверения, иного официального документа, предоставляющего права или освобождающего от обязанностей, а также изготовление поддельных государственных наград РФ, РСФСР, СССР, штампов, печатей, бланков осуществляется в целях их дальнейшего использования либо сбыта.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующим признаком является цель осуществления другого преступления.

В части 3 ст. 327 УК сформулирован самостоятельный состав преступления, предметом которого является подложный документ, когда информация, содержащаяся в нем, и (или) его реквизиты не соответствуют действительности.

Под использованием следует понимать извлечение полезных свойств документа путем его предъявления или представления органу, учреждению или организации, которые могут предоставить права или освободить от обязанностей. Предъявление предполагает демонстрацию подложного документа компетентному лицу для подтверждения наличия того или иного права, а представление означает вручение документа соответствующему лицу (органу или организации), когда документ остается в ведении этого лица (органа, организации). Использование подлинного документа, принадлежащего другому лицу, или предъявление вместо надлежащего документа схожего с ним не образует состава данного преступления.

Субъективная сторона использования подложного документа характеризуется виной в виде прямого умысла.

Уголовную ответственность по ч. 3 ст. 327 УК может нести лицо, достигшее возраста 16 лет, не являющееся изготовителем подложного документа. Использование заведомо подложного документа лицом, совершившим его подделку, охватывается ч. 1 ст. 327 УК и дополнительной квалификации по ч. 3 не требует. Изготовитель подложного документа несет ответственность за его использование только в том случае, если по тем или иным законным основаниям он не привлекается за подделку, например при истечении срока давности привлечения к уголовной ответственности.

Изготовление, сбыт поддельных марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия либо их использование (ст. 327.1 УК). В статье 327.1 УК содержится два самостоятельных состава преступления, посягающих на установленный порядок маркирования товаров, реализуемых на потребительском рынке РФ.

Предметом преступления являются марки акцизного сбора, специальные марки или знаки соответствия, защищенные от подделки. Содержание этих понятий раскрыто при описании состава, предусмотренного ст. 171.1 УК.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением одного из следующих действий: изготовление или сбыт перечисленных предметов (ч. 1) либо их использование (ч. 2). Под изготовлением следует понимать создание марок или знаков с помощью копировальных, множительных или иных технических средств, если при этом

обеспечивается их сходство с подлинными средствами маркировки. Содержание понятия сбыта аналогично этому понятию применительно к ст. 326 УК. Использование означает применение указанных в законе средств маркировки по их прямому назначению, т.е. размещение на продукции и (или) ее упаковке (таре), применение в рекламе, печатных изданиях, на официальных бланках и вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках и т.п.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком субъективной стороны изготовления указанных в законе предметов является цель их дальнейшего сбыта.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

§ 5. Преступления, посягающие на порядок призыва на военную и альтернативную гражданскую службу

Уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы (ст. 328 УК). Непосредственным объектом является установленный порядок комплектования Вооруженных Сил РФ.

Объективная сторона преступления, ответственность за которое предусмотрена в ч. 1 ст. 328 УК, выражается в уклонении от призыва на военную службу при отсутствии законных оснований для освобождения от нее. Призыву на военную службу подлежат граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, состоящие или обязанные состоять на воинском учете и не имеющие права на освобождение или отсрочку от военной службы. Призыву на военную службу не подлежат лица: отбывающие наказание в виде обязательных работ, исправительных работ, ограничения свободы, ареста или лишения свободы; имеющие неснятую или непогашенную судимость; в отношении которых ведется предварительное расследование или уголовное дело которых передано в суд. От призыва на военную службу освобождаются лица: признанные негодными или ограниченно годными к военной службе по состоянию здоровья; проходящие или прошедшие военную службу в РФ; проходящие или прошедшие альтернативную гражданскую службу; прошедшие военную службу в другом государстве. Отсрочка от призыва на военную службу предоставляется гражданам: признанным временно не годными к военной службе по состоянию здоровья; занятым уходом за членом семьи, нуждающимся в посторонней помощи при отсутствии других лиц, обязанных по закону доставлять указанному члену семьи содержание и заботиться о нем; имеющим ребенка и воспитывающим его без матери; имеющим двух и более детей; в некоторых других случаях.

Уклонение заключается: а) в неявке в указанные в повестке военного комиссариата или иного органа, осуществляющего воинский учет, место и срок без уважительных причин; б) в незаконном получении освобождения или отсрочки от военной службы (в том числе до получения повестки).

Уважительными причинами неявки при условии их документального подтверждения являются: заболевание или увечье лица, связанные с утратой трудоспособности; тяжелое состояние здоровья или смерть близкого родственника, супруга, а также лица, на воспитании которого находился гражданин; непреодолимая сила; иные обстоятельства, признанные судом уважительными.

Преступление считается оконченным с момента, когда лицо не явилось в установленные место и время по повестке компетентного органа, или с момента незаконного получения права на освобождение или отсрочку от военной службы.

Непосредственным объектом преступления, ответственность за которое предусмотрена в ч. 2 ст. 328 УК, является установленный порядок привлечения граждан к альтернативной гражданской службе. Отношения, связанные с реализацией гражданами РФ конституционного права на замену военной службы по призыву альтернативной

гражданской службой, регулируются Федеральным законом от 25 июля 2002 г. N 113-ФЗ "Об альтернативной гражданской службе" <1>.

<1> СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3030.

Объективная сторона преступления характеризуется уклонением от альтернативной гражданской службы, которая представляет собой особый вид трудовой деятельности в интересах общества и государства, осуществляемой гражданами взамен военной службы по призыву. Уклонение может выражаться в следующем: а) неявка в военный комиссариат гражданина, в отношении которого призывной комиссией вынесено заключение о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой, в срок, указанный в повестке военного комиссариата, чтобы получить предписание для убытия к месту прохождения службы; б) неявка гражданина к месту прохождения службы в срок, указанный в предписании, полученном под расписку.

Субъективная сторона уклонения от военной или альтернативной гражданской службы характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - специальный. К ответственности по ст. 328 УК может быть привлечено: а) по ч. 1 - лицо, обязанное нести военную службу, б) по ч. 2 - лицо, освобожденное от военной службы, которое обязано нести альтернативную гражданскую службу.

§ 6. Преступления, посягающие на авторитет Государственного герба и Государственного флага Российской Федерации

Надругательство над Государственным гербом Российской Федерации или Государственным флагом Российской Федерации (ст. 329 УК). Непосредственным объектом является авторитет государственной власти Российской Федерации. Предмет преступления составляют Государственный флаг РФ или Государственный герб РФ. Надругательство над флагом либо гербом бывшего СССР, субъекта РФ или муниципального образования, а также общественных организаций не образует состава данного преступления.

Государственный герб РФ представляет собой четырехугольный, с закругленными нижними углами, заостренный в оконечности красный геральдический щит с золотым двуглавым орлом, поднявшим вверх распущенные крылья. Орел увенчан двумя малыми и - над ними - одной большой короной, соединенными лентой. В правой лапе орла - скипетр, в левой - держава. На груди орла, на красном щите, - серебряный всадник в синем плаще на серебряном коне, поражающий серебряным копьём опрокинутого навзничь и попранного конем дракона (ст. 1 Федерального конституционного закона от 25 декабря 2000 г. N 2-ФКЗ "О Государственном гербе Российской Федерации" <1>).

<1> СЗ РФ. 2000. N 52. Ч. I. Ст. 5021.

Государственный флаг РФ представляет собой прямоугольное полотнище из трех равновеликих горизонтальных полос: верхнего - белого, среднего - синего и нижнего - красного цвета (ст. 1 Федерального конституционного закона от 25 декабря 2000 г. N 1-ФКЗ "О Государственном флаге Российской Федерации" <1>).

<1> СЗ РФ. 2000. N 52. Ч. I. Ст. 5020.

Объективная сторона преступления выражается в надругательстве над указанными символами государственной власти РФ, т.е. в уничтожении, повреждении, срывании флага или герба РФ, их осквернении (нанесение непристойных надписей или знаков, топтание и т.п.). Эти действия должны обладать признаком публичности, т.е. либо совершаться в

присутствии хотя бы одного лица, либо результаты надругательства должны быть доступны для восприятия другими лицами.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

§ 7. Преступления, посягающие на порядок осуществления споров о праве

Самоуправство (ст. 330 УК). Непосредственный объект - установленный порядок реализации прав или исполнения обязанностей.

Объективная сторона преступления характеризуется рядом признаков: а) самовольное совершение каких-либо действий, правомерность которых оспаривается организацией или гражданином; б) причинение существенного вреда такими действиями; в) причинная связь между этими действиями и причиненным вредом. Самовольность совершения действий означает, что они осуществляются вопреки порядку, предусмотренному законом или иным нормативным правовым актом (например, указом Президента РФ, постановлением Правительства РФ, нормативным правовым актом органа государственной власти субъекта РФ или органа местного самоуправления). Правомерность действий может оспариваться любой организацией или физическим лицом в претензионном, административном, судебном либо ином порядке.

Вред может быть как материальным, так и нематериальным (затруднение нормального функционирования органа, учреждения, организации; нарушение конституционного права того или иного лица и т.п.). Существенность вреда определяется судом исходя из конкретных обстоятельств содеянного, имущественного положения потерпевшего и т.п.

Состав преступления является материальным.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины.

Субъект самоуправства - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующим признаком самоуправства является применение насилия или угроза его применения. Под применением насилия понимается физическое воздействие на потерпевшего, которое может заключаться в его связывании, запираении, причинении ему побоев, легкого, средней тяжести вреда здоровью. Умышленное либо неосторожное причинение смерти потерпевшему, а также умышленное причинение тяжкого вреда его здоровью требуют дополнительной квалификации по статьям, предусматривающим ответственность за преступления против личности. Угроза применить насилие выражается в психическом воздействии на потерпевшего. По смыслу закона виновный может угрожать любым насилием вплоть до убийства.

Глава XIX. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ

§ 1. Понятие и общая характеристика преступлений против военной службы

В соответствии с Конституцией РФ защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации, который несет военную службу в соответствии с Федеральным законом (ст. 59).

Основополагающие положения в сфере организации военной службы содержатся в Федеральных законах от 31 мая 1996 г. N 61-ФЗ "Об обороне" <1>, от 28 марта 1998 г. N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе" <2>, от 27 мая 1998 г. N 76-ФЗ "О статусе военнослужащих" <3>.

<1> СЗ РФ. 1996. N 23. Ст. 2750.

<2> СЗ РФ. 1998. N 13. Ст. 1475; Военное законодательство России. Сб. норм. документов. М., 2007. С. 16 - 71.

<3> СЗ РФ. 1998. N 22. Ст. 2331.

Отношения в рассматриваемой сфере регламентируются также общевоинскими уставами Вооруженных Сил Российской Федерации и другими нормативными правовыми актами, например Положением о порядке прохождения военной службы, утв. Указом Президента РФ от 16 сентября 1999 г. N 1237 <1>, Положением о призыве на военную службу граждан Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 11 ноября 2006 г. N 663 <2>.

<1> Военное законодательство России. Сб. норм документов С. 153 - 209.

<2> СЗ РФ. 2006. N 47. Ст. 4894.

В соответствии с Федеральным законом "Об обороне" (ст. 1) под обороной понимается система политических, экономических, военных, социальных, правовых и иных мер по подготовке к вооруженной защите и вооруженная защита Российской Федерации, целостности и неприкосновенности ее территории. В целях обороны устанавливается воинская обязанность граждан РФ, создаются Вооруженные Силы РФ.

Помимо Вооруженных Сил РФ к обороне привлекаются Пограничные войска ФСБ, другие войска, воинские формирования, иные государственные органы.

Федеральный закон "О воинской обязанности и военной службе" определяет военную службу как особый вид федеральной государственной службы, исполняемой гражданами в Вооруженных Силах РФ, а также во внутренних войсках МВД России, войсках гражданской обороны, инженерно-технических и дорожно-строительных воинских формированиях при федеральных органах исполнительной власти, Службе внешней разведки РФ, ФСБ, федеральных органах государственной охраны, федеральном органе обеспечения мобилизационной подготовки органов государственной власти РФ и создаваемых на военное время специальных формированиях.

Граждане проходят военную службу по призыву или по контракту. Во время прохождения военной службы они приобретают статус военнослужащего.

Призыву на военную службу подлежат: граждане Российской Федерации мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, состоящие или обязанные состоять на воинском учете и не пребывающие в запасе, а также окончившие государственные, муниципальные или имеющие государственную аккредитацию по соответствующим направлениям подготовки (специальностям) негосударственные образовательные учреждения высшего профессионального образования и зачисленные в запас с присвоением воинского звания офицера.

Контракт о прохождении военной службы заключается гражданином с Министерством обороны РФ или федеральным органом исполнительной власти; в этом контракте предусмотрена военная служба, письменно, по типовой форме и в порядке, определяемом Положением о порядке прохождения военной службы. Первый контракт о прохождении военной службы вправе заключить только граждане в возрасте от 18 до 40 лет.

Согласно Положению о порядке прохождения военной службы началом военной службы считается:

1) для граждан, призванных на военную службу, не пребывавших в запасе, - день убытия из военного комиссариата субъекта РФ к месту прохождения военной службы;

2) для граждан, поступивших на военную службу по контракту, - день вступления контракта в силу;

3) для граждан, поступивших в военно-учебные заведения и не проходивших военную службу или прошедших военную службу ранее, - день зачисления в указанные учебные заведения.

Срок военной службы истекает:

1) для военнослужащих, проходящих военную службу по призыву, - в соответствующее число последнего месяца срока военной службы по призыву;

2) для военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, - в соответствующие месяц и число последнего года контракта либо в соответствующее число последнего месяца срока контракта, если контракт заключен на срок до одного года.

Днем окончания военной службы считается день исключения военнослужащего из списков личного состава воинской части. Военнослужащий должен быть исключен из списков личного состава воинской части в день истечения срока его военной службы.

Ответственность за преступления против военной службы установлена гл. 33 разд. XI Особенной части УК. В статье 331 УК сформулировано понятие преступления против военной службы: предусмотренные гл. 33 УК преступления против установленного порядка прохождения военной службы, совершенные военнослужащими, проходящими военную службу по призыву или по контракту в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

В соответствии со статьями гл. 33 УК уголовную ответственность несут военные строители военно-строительных отрядов (частей) Министерства обороны РФ, других министерств и ведомств России.

Положения об ответственности, содержащиеся в гл. 33 УК, распространяются только на мирное время. Уголовная ответственность за преступления против военной службы в военное время или в боевой обстановке определяется законодательством РФ военного времени.

Родовой объект преступлений против военной службы совпадает с видовым объектом, поскольку разд. XI "Преступления против военной службы" содержит всего одну главу с тем же наименованием. Родовым (видовым) объектом этих преступлений является установленный порядок несения и прохождения военной службы военнослужащими, обеспечивающий нормальную деятельность Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и иных государственных органов, где предусмотрено прохождение военной службы.

Если военнослужащими совершаются преступления, предусмотренные другими разделами Особенной части УК (убийство - ст. 105 УК, кража - ст. 158 УК, хулиганство - ст. 213 УК, нарушение правил дорожного движения - ст. 264 УК, разглашение государственной тайны - ст. 283 УК и др.), не посягающие на порядок несения и прохождения военной службы, то ответственность наступает по статьям соответствующих глав на общих основаниях.

Непосредственными объектами являются общественные отношения, образующие отдельные элементы порядка несения и прохождения военной службы. Некоторые авторы предлагают различные классификации, основанные на непосредственном объекте воинских преступлений. Так, Т.А. Лесниевски-Костарева, исходя из непосредственного объекта, выделяет общие и специальные виды воинских преступлений. Общие преступления: 1) против порядка подчиненности и воинских взаимоотношений (ст. ст. 332 - 336 УК); 2) против порядка пребывания на военной службе (ст. ст. 337 - 339 УК) и порядка пользования военным имуществом (ст. ст. 345 - 348 УК). Специальные преступления: 1) против порядка несения специальных (охранных) видов военной службы (ст. ст. 340 - 344 УК); 2) против порядка использования опасных в эксплуатации военно-технических средств (ст. ст. 349 - 352 УК) <1>. Имеются и другие точки зрения <2>.

<1> См.: Уголовное право. Словарь-справочник. М., 2000. С. 277.

<2> См.: Уголовное право. Особенная часть / Под ред. И.Я. Козаченко. М., 1998. С. 713.

Исходя из анализа существующих позиций и нормативного материала, включенного в гл. 33 Особенной части УК, по основному непосредственному объекту целесообразно выделить четыре группы преступлений против военной службы.

1. Преступления против порядка подчиненности и уставных взаимоотношений между военнослужащими: неисполнение приказа (ст. 332 УК); сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы (ст. 333 УК); насильственные действия в отношении начальника (ст. 334 УК); нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности (ст. 335 УК); оскорбление военнослужащего (ст. 336 УК).

2. Преступления против порядка прохождения военной службы: самовольное оставление части или места службы (ст. 337 УК); дезертирство (ст. 338 УК); уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иными способами (ст. 339 УК).

3. Преступления против порядка несения специальных служб: нарушение правил несения боевого дежурства (ст. 340 УК); нарушение правил несения пограничной службы (ст. 341 УК); нарушение уставных правил караульной службы (ст. 342 УК); нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности (ст. 343 УК); нарушение уставных правил несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне (ст. 344 УК).

4. Преступления против порядка обращения с военным имуществом, оружием, источниками повышенной опасности, использования и эксплуатации военной техники: оставление погибающего военного корабля (ст. 345 УК); умышленное уничтожение или повреждение военного имущества (ст. 346 УК); уничтожение или повреждение военного имущества по неосторожности (ст. 347 УК); утрата военного имущества (ст. 348 УК); нарушение правил обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих (ст. 349 УК); нарушение правил вождения или эксплуатации машин (ст. 350 УК); нарушение правил полетов или подготовки к ним (ст. 351 УК); нарушение правил кораблевождения (ст. 352 УК).

Применительно к ряду преступлений против военной службы можно выделить помимо основного дополнительный непосредственный объект. Так, предусмотренные ст. ст. 333 - 335 УК составы предполагают в качестве дополнительного объекта здоровье военнослужащих, ст. ст. 335, 336 УК - честь и достоинство, ст. ст. 349 - 352 УК - жизнь и здоровье.

Обязательным признаком составов, предусмотренных ст. ст. 346 - 352 УК, является наличие предмета преступления - оружия, машин, военных летательных аппаратов и т.д.

Объективная сторона преступлений против военной службы может выражаться как в действии (ст. ст. 333 - 336, 346 УК), так и в бездействии (ст. ст. 332, 337 - 344, 348 - 352 УК) либо как в той, так и в иной форме (ст. 347 УК).

К формальным следует отнести составы преступлений, предусмотренные ст. ст. 336 - 338, 345 УК, к материальным - ст. ст. 332, 342 - 344, 346 - 352 УК, к формально-материальным - ст. ст. 333, 335, 339 - 341 УК.

Субъект преступлений против военной службы - специальный: 1) военнослужащие, проходящие военную службу по призыву или по контракту в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ (перечисленные выше); 2) граждане, пребывающие в запасе, во время прохождения ими военных сборов; 3) военные строители военно-строительных отрядов (частей) Министерства обороны России, других министерств и ведомств Российской Федерации.

В соответствии с Федеральным законом "О статусе военнослужащих" к военнослужащим относятся:

офицеры, прапорщики и мичманы, курсанты военных образовательных учреждений профессионального образования, сержанты и старшины, солдаты и матросы, проходящие военную службу по контракту;

офицеры, призванные на военную службу в соответствии с указом Президента РФ;

сержанты, старшины, солдаты и матросы, проходящие военную службу по призыву, курсанты военных образовательных учреждений профессионального образования до заключения с ними контракта.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. N 9 "О некоторых вопросах применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих" <1> разъясняется (п. 1), что этот статус имеют также военнослужащие, прикомандированные в установленном порядке к федеральным органам государственной власти, другим государственным органам и учреждениям, органам государственной власти субъектов РФ, международным организациям в соответствии с международными договорами РФ, государственным унитарным предприятиям, имущество которых находится в федеральной собственности, акционерным обществам, 100% акций которых находится в федеральной собственности и которые выполняют работу в интересах обороны страны и безопасности государства, а также прикомандированные к иным предприятиям, учреждениям и организациям, если это предусмотрено федеральным законом.

<1> БВС РФ. 2000. N 4.

Субъективная сторона преступлений против военной службы может выражаться как в умышленной (ст. ст. 333 - 339, 343 - 346 УК), так и в неосторожной (ст. ст. 347 - 352 УК) формах вины.

Составы, предусмотренные ст. ст. 332, 340 - 342 УК, предполагают наличие умышленной или неосторожной формы вины.

Обязательным признаком субъективной стороны составов преступлений, предусмотренных ст. ст. 337 - 339 УК, является цель - временное или постоянное уклонение от военной службы.

§ 2. Преступления против порядка подчиненности и уставных взаимоотношений между военнослужащими

Непосредственным объектом этой группы преступлений является порядок подчиненности и взаимоотношений между военнослужащими, определяемый общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, утвержденными Указом Президента РФ от 10 ноября 2007 г. N 1495<1>, действие которых распространяется также на другие войска, воинские формирования и государственные органы, поскольку в них предусмотрена военная служба. К общевоинским уставам относятся: Устав внутренней службы Вооруженных Сил РФ; Дисциплинарный устав Вооруженных Сил РФ; Устав гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил РФ, Строевой устав Вооруженных Сил РФ.

<1> СЗ РФ. 2007. N 47. Ч. 1. Ст. 5749.

Одним из принципов строительства Вооруженных Сил РФ, руководства ими и взаимоотношений между военнослужащими согласно Уставу внутренней службы Вооруженных Сил РФ является единоначалие. Оно заключается в наделении командира (начальника) всей полнотой распорядительной власти по отношению к подчиненным и возложении на него персональной ответственности перед государством за все стороны жизни и деятельности воинской части, подразделения и каждого военнослужащего. Единоначалие выражается в праве командира (начальника), исходя из всесторонней

оценки обстановки, единолично принимать решения, отдавать соответствующие приказы в строгом соответствии с требованиями законов, воинских уставов и обеспечивать их выполнение.

Начальник вправе отдавать подчиненному приказы и требовать их исполнения. При этом он должен быть для подчиненного примером тактичности и выдержанности. Подчиненный обязан беспрекословно выполнять приказы начальника. Выполнив приказ, он может подать жалобу, если считает, что по отношению к нему поступили неправильно.

Начальник по служебному положению - это военнослужащий, которому другие военнослужащие подчинены по службе.

Начальниками по воинскому званию являются состоящие на военной службе:

маршалы РФ, генералы армии, адмиралы флота - для старших и младших офицеров, прапорщиков, мичманов, сержантов, старшин, солдат и матросов;

генералы, адмиралы, полковники и капитаны первого ранга - для младших офицеров, прапорщиков, мичманов, сержантов, старшин, солдат и матросов;

старшие офицеры в воинских званиях подполковника, капитана второго ранга, майора, капитана третьего ранга - для прапорщиков, мичманов, сержантов, старшин, солдат и матросов;

младшие офицеры - для сержантов, старшин, солдат и матросов;

прапорщики и мичманы - для сержантов, старшин, солдат и матросов одной с ними воинской части;

сержанты и старшины - для солдат и матросов одной с ними воинской части.

Приказ - это распоряжение командира (начальника), обращенное к подчиненным и требующее обязательного выполнения определенных действий, соблюдения правил или устанавливающее определенный порядок, положение. Он может быть отдан письменно, устно или по техническим средствам связи. Письменный приказ является основным распорядительным служебным документом военного управления, издаваемым на правах единоначалия командирами воинских частей (начальниками учреждений).

В Уставе внутренней службы Вооруженных Сил РФ, а также других общевоинских уставах определяются правила взаимоотношений военнослужащих. При этом указывается, что военнослужащие должны быть примером высокой культуры, скромности, их взаимоотношения должны строиться на основе взаимного уважения.

Неисполнение приказа (ст. 332 УК). Объективная сторона преступления состоит в неисполнении подчиненным приказа начальника, отданного в установленном порядке, что причинило существенный вред интересам службы.

Согласно Уставу внутренней службы Вооруженных Сил РФ подчиненный обязан беспрекословно выполнять приказы начальника. Обсуждение приказа недопустимо, а неисполнение приказа является воинским преступлением (ст. 39).

Приказ должен быть отдан письменно, устно или по техническим средствам связи в той форме, которая установлена для такого вида приказов уставами и иными нормативными правовыми актами.

Неисполнение приказа может выражаться как в активном, так и в пассивном поведении подчиненного военнослужащего. В первом случае он открыто заявляет, что не будет выполнять отданный ему приказ, во втором - проявляет внешнюю готовность выполнить приказ, но фактически умышленно отказывается от его исполнения.

Состав преступления - материальный. Необходимо установить наличие не только деяния в виде неисполнения подчиненным приказа, отданного в установленном порядке, но и наступление в результате этого последствий - существенного вреда интересам службы.

Под существенным вредом следует понимать причинение легкого вреда здоровью людей, значительного материального ущерба воинской части, срыв воинских мероприятий по выполнению текущих задач, поставленных перед воинской частью, воинским формированием, и т.п.

Между неисполнением приказа и последствиями в виде существенного вреда интересам службы необходимо установить причинную связь, т.е. доказать, что неисполнение приказа было главным фактором, вызвавшим рассматриваемые последствия.

Субъективная сторона преступления предполагает умышленную форму вины в виде прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что не исполняет приказ командира (начальника), предвидит наступление последствий в виде причинения существенного вреда интересам службы и желает или сознательно допускает наступление этого вреда либо относится к нему безразлично.

Субъект преступления специальный - военнослужащий Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований или иных государственных органов, где он несет военную службу, который является подчиненным по отношению к командиру (начальнику), отдавшему приказ.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 332 УК: то же деяние, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, а равно повлекшее тяжкие последствия.

Понятие группы лиц, группы лиц по предварительному сговору и организованной группы раскрывается в ст. 35 УК.

Понятие тяжких последствий в законе не раскрыто. Исходя из судебной практики, под такого рода последствиями необходимо понимать причинение по неосторожности смерти, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью людей, срыв мероприятий по обеспечению постоянной боевой готовности воинской части, уничтожение или вывод из строя военной техники, невыполнение боевой задачи и т.п.

Субъективная сторона предполагает наличие двух форм вины: умышленной относительно неисполнения приказа и неосторожной по отношению к тяжким последствиям.

Часть 3 ст. 332 УК предусматривает неисполнение приказа вследствие небрежного или недобросовестного отношения к службе, повлекшее тяжкие последствия.

В отличие от ч. ч. 1 и 2 ст. 332 УК субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 332 УК, предполагает не умышленную, а неосторожную форму вины.

Неосторожная форма вины может быть выражена здесь в виде легкомыслия и небрежности. Виновный либо предвидит возможность наступления тяжких последствий неисполнения приказа вследствие недобросовестного отношения к службе, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этих последствий, либо не предвидит возможности причинения тяжких последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог их предвидеть.

Сопrotивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы (ст. 333 УК). Дополнительным объектом преступления могут быть жизнь, здоровье и свобода командира (начальника) либо иного лица, исполняющего возложенные на него обязанности военной службы.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 333 УК, состоит в совершении двух самостоятельных деяний: 1) в сопротивлении начальнику, а равно иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, сопряженном с насилием или угрозой его применения; 2) в принуждении начальника, а равно иного лица, исполняющего возложенные на него обязанности военной службы, к нарушению этих обязанностей, сопряженном с насилием или угрозой его применения.

Под сопротивлением понимается активное противодействие начальнику (командиру) или иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, в исполнении этих обязанностей.

Принуждение начальника (командира) либо иного указанного выше лица заключается в активных действиях, направленных на то, чтобы путем насилия или угрозы

его применения заставить их нарушить обязанности военной службы. При этом насилие может быть как физическим, так и психическим. Например, подчиненный угрожает начальнику причинением вреда здоровью, если тот применит к нему предусмотренный Дисциплинарным уставом Вооруженных Сил РФ арест за совершение грубого дисциплинарного проступка.

Состав преступления - формальный; оно считается оконченным с момента оказания сопротивления начальнику или иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, или принуждения к нарушению этих обязанностей, сопряженных с насилием или угрозой его применения, независимо от того, было ли реально нарушено исполнение этих обязанностей.

Обязанности военной службы предусмотрены федеральными законами, общевойсковыми уставами Вооруженных Сил РФ, иными нормативными правовыми актами. Не будет состава рассматриваемого преступления, когда насилие или угроза его применения по отношению к начальнику или иному лицу имели место не в связи с исполнением ими обязанностей военной службы, а по другим мотивам (личные неприязненные отношения и т.д.).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что оказывает сопротивление начальнику или иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, либо принуждает их к нарушению этих обязанностей путем насилия или угрозы его применения, и желает совершить эти действия.

Субъект преступления - специальный: военнослужащий Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований или иных государственных органов, где он несет военную службу, находящийся в подчинении у начальника, в отношении которого осуществляется сопротивление или принуждение, а равно военнослужащий, не находящийся в отношении подчиненности к лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, при сопротивлении этому лицу или принуждении его к нарушению указанных обязанностей.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 333 УК. Квалифицирующими признаками являются совершение деяний, предусмотренных ч. 1 ст. 333 УК: 1) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; 2) с применением оружия; 3) с причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий.

Понятие группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы определяется в ст. 35 УК.

При раскрытии понятия оружия следует исходить из Закона об оружии. Под оружием понимаются устройства и предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой или иной цели, подачи сигналов.

Применением оружия считается его фактическое использование для физического или психического воздействия, т.е. нанесения вреда здоровью или демонстрации оружия потерпевшему в качестве реальной угрозы, произведения выстрелов в воздух и т.п. с целью заставить его нарушить обязанности военной службы или воспрепятствовать их исполнению.

Понятие тяжкого вреда здоровью определено в ст. 111 УК, а вреда средней тяжести - в ст. 112 УК. Под иными тяжкими последствиями следует понимать причинение по неосторожности смерти человеку, срыв мероприятий по обеспечению постоянной боевой готовности воинской части, невыполнение боевой задачи, уничтожение или вывод из строя военной техники и т.п.

Между действиями виновного и причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий необходимо установить причинную связь.

Насильственные действия в отношении начальника (ст. 334 УК). Дополнительным объектом преступления является здоровье начальника.

Объективная сторона преступления заключается в нанесении побоев или применении иного насилия в отношении начальника, совершенных во время исполнения им обязанностей военной службы или в связи с исполнением этих обязанностей.

Определение побоев дано в ст. 116 УК. Под иным насилием следует понимать причинение легкого вреда здоровью потерпевшего, ограничение свободы, причинение физической боли без расстройства здоровья и т.п.

Ответственность наступает только при условии, что побои или иное насилие применены к начальнику в связи с исполнением, во время исполнения им обязанностей военной службы или этих обязанностей. Например, в ответ на справедливое замечание начальника о том, что тот не выполнил требования Строевого устава Вооруженных Сил РФ относительно воинского приветствия, подчиненный наносит начальнику побои.

Следует иметь в виду, что рассматриваемое деяние квалифицируется по ст. 334 УК только в том случае, когда в поведении виновного не содержатся признаки состава преступления, предусмотренного ст. 333 УК. Если такие признаки имеют место, деяние квалифицируется по ст. 333 УК (дополнительной квалификации по ст. 334 УК не требуется).

Субъективная сторона преступления предполагает прямой умысел. Виновный осознает, что совершает насильственные действия в отношении своего начальника, исполняющего обязанности военной службы, или в связи с исполнением им этих обязанностей, и желает совершить эти действия.

Субъект преступления специальный - военнослужащий, находящийся в подчинении начальника, в отношении которого совершаются насильственные действия.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 334 УК - те же деяния, совершенные: 1) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; 2) с применением оружия; 3) с причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий.

Эти квалифицирующие признаки тождественны квалифицирующим признакам, предусмотренным ч. 2 ст. 333 УК.

Нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности (ст. 335 УК). Дополнительным объектом преступления могут быть честь, достоинство, жизнь и здоровье потерпевших.

Объективная сторона включает нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности, связанное с унижением чести и достоинства или издевательствам над потерпевшим либо сопряженное с насилием (ч. 1 ст. 335 УК).

Правила взаимоотношений между военнослужащими определяются прежде всего гл. 2 Устава внутренней службы Вооруженных Сил РФ, а также другими общевоинскими уставами. При выяснении объективной стороны рассматриваемого деяния важно определить, какие именно уставные правила взаимоотношений военнослужащих были нарушены.

Честью является оценка военнослужащего окружающими, а достоинством - его самооценка. Унижение чести и достоинства военнослужащего означает подрыв его авторитета, репутации, выраженной в неприличной, т.е. не соответствующей принятым в обществе нормам морали и взаимоотношений форме. Под издевательствами следует понимать активное воздействие на потерпевшего, причиняющее ему физическую боль (систематические избиения, термическое воздействие и т.д.) или страдания (из-за лишения пищи, обмундирования, сна и проч.).

Под насилием, предусмотренным ч. 1 ст. 335 УК, понимается причинение физической боли, легкого вреда здоровью потерпевшего, связывание, лишение свободы и т.п.

Состав преступления - формальный; оно считается оконченным с момента совершения указанных действий.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого умысла. Виновный осознает, что унижает честь и достоинство, издевается или применяет насилие к потерпевшему, нарушая таким образом уставные правила взаимоотношений между военнослужащими, и желает совершить эти действия.

Цели и мотивы преступления не имеют значения при квалификации содеянного, но могут быть учтены при назначении наказания.

Субъект преступления специальный - военнослужащий, не связанный с потерпевшим отношениями подчиненности.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 335 УК - то же деяние, совершенное: а) в отношении двух или более лиц; б) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в) с применением оружия; г) с причинением средней тяжести вреда здоровью.

Квалификация деяния по п. "б" ч. 2 ст. 335 УК не зависит от наличия или отсутствия единого умысла и совпадения места и времени.

Понятие группы, группы лиц по предварительному сговору и организованной группы разъясняется в ст. 35 УК.

Применением оружия признается его фактическое использование в целях оказания на потерпевшего физического или психического воздействия.

Понятие средней тяжести вреда здоровью раскрыто в ст. 112 УК.

Особо квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 3 ст. 335. Особо квалифицирующим признаком являются тяжкие последствия. К ним следует отнести причинение по неосторожности смерти, тяжкого вреда здоровью военнослужащего, самоубийство потерпевшего и др.

Оскорбление военнослужащего (ст. 336 УК). Дополнительный объект преступления - честь и достоинство личности.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 336 УК, состоит в оскорблении одним военнослужащим другого во время или в связи с исполнением обязанностей военной службы.

Под оскорблением понимается унижение чести и достоинства военнослужащего, выраженное в неприличной форме. В Уставе внутренней службы Вооруженных Сил РФ подчеркивается, что военнослужащие должны защищать свое достоинство и уважать достоинство других. Взаимоотношения между военнослужащими строятся на основе взаимного уважения. Начальники, обращаясь по службе к подчиненным, называют их по воинскому званию и фамилии. Подчиненные, обращаясь по службе к начальнику, называют их по воинскому званию (ст. 59 Устава). Оскорбление одним военнослужащим другого грубо нарушает эти основополагающие уставные правила.

Оскорбление может быть устным (путем нецензурной брани в адрес потерпевшего и др.), письменным (унижающие честь и достоинство измышления, связанные с исполнением потерпевшим обязанностей по военной службе) либо выражаться в конкретных оскорбительных действиях (нанесение пощечины, плевков в лицо и т.п.).

Не будет рассматриваемого состава преступления в том случае, если один военнослужащий оскорбил другого не во время и не в связи с исполнением обязанностей военной службы. Ответственность в этой ситуации наступает на общих основаниях в соответствии со ст. 130 УК.

Состав преступления - формальный; оно считается оконченным с момента нанесения оскорбления.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого умысла. Виновный осознает, что оскорбляет (в неприличной форме унижает честь и достоинство) другого военнослужащего во время исполнения или в связи с исполнением им обязанностей военной службы, и желает нанести оскорбление.

Субъект преступления специальный - военнослужащий, не находящийся с потерпевшим в отношениях подчиненности.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 336 УК. Квалифицирующим признаком является оскорбление подчиненным начальника, а равно начальником подчиненного во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы.

В отличие от ч. 1 ст. 336 УК в квалифицированном составе субъектом преступления является военнослужащий, находящийся с потерпевшим в отношениях подчиненности.

§ 3. Преступления против порядка прохождения военной службы

Основным непосредственным объектом рассматриваемой группы преступлений является порядок прохождения военной службы, определяемый Федеральными законами "О воинской обязанности и военной службе", "О статусе военнослужащих", Положением о порядке прохождения службы, общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, а также иными нормативными правовыми актами.

В соответствии с Положением о порядке прохождения военной службы этот порядок касается прохождения гражданами Российской Федерации военной службы по призыву и в добровольном порядке (по контракту) в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах, предусмотренных Федеральным законом "О воинской обязанности и военной службе", в мирное время. Особенности прохождения военной службы в период мобилизации, при введении чрезвычайного положения, военного положения и в военное время определяются федеральными конституционными законами, федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Самовольное оставление части или места службы (ст. 337 УК). Объективная сторона преступления состоит в самовольном оставлении части или места службы, а равно неявке в срок без уважительных причин на службу при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или лечебного учреждения продолжительностью свыше двух, но не более 10 суток, совершенных военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

Под самовольным оставлением части или места службы следует понимать выбытие военнослужащего из этой части или места службы без разрешения начальника (командира) либо иных законных оснований. В соответствии с Дисциплинарным уставом Вооруженных Сил РФ самовольное оставление воинской части, опоздание из отпуска, командировки и лечебного учреждения, опоздание или самовольный уход со службы относятся к разряду грубых дисциплинарных проступков военнослужащих, за которые может последовать дисциплинарное взыскание в виде ареста с содержанием на гауптвахте (при отсутствии признаков преступления, предусмотренного ст. 337 УК).

Предусмотренная ч. 1 ст. 337 УК неявка в срок на службу при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или лечебного учреждения предполагает, что (в отличие от самовольного оставления части или места службы) военнослужащий выбыл с места службы или из части на законном основании, но не возвратился в срок без каких-либо уважительных причин (например, стихийное бедствие, железнодорожная авария, тяжелая болезнь военнослужащего).

Состав преступления - формальный; оно считается оконченным с момента отсутствия военнослужащего без уважительных причин в части или по месту службы в течение установленного в ч. 1 ст. 337 УК срока.

Субъективная сторона предполагает наличие прямого умысла. Виновный осознает, что самовольно оставил часть или место службы, а равно без уважительных причин не является на службу, и желает совершить эти деяния.

Субъект преступления специальный - военнослужащий, проходящий военную службу по призыву.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 337 УК: совершение того же деяния военнослужащим, отбывающим наказание в дисциплинарной воинской части.

Частью 3 ст. 337 УК предусмотрено самовольное оставление части или места службы, а равно неявка в срок без уважительных причин на службу продолжительностью свыше 10 суток, но не более одного месяца, совершенные военнослужащим, проходящим военную службу по призыву или по контракту.

В отличие от ч. 1 ст. 337 УК в этом составе увеличивается срок отсутствия в части или по месту службы, а субъектом преступления становится военнослужащий, проходящий военную службу не только по призыву, но и по контракту. Таким образом, уголовная ответственность за рассматриваемые деяния для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, наступает при отсутствии в части или по месту службы продолжительностью свыше 10 суток. В то время как для военнослужащего, проходящего военную службу по призыву, уголовная ответственность предусмотрена при отсутствии по месту службы или в части свыше двух суток (ч. 1 ст. 337 УК), а при отсутствии свыше 10 суток она только усиливается (ч. 3 ст. 337 УК).

Частью 4 ст. 337 УК установлена ответственность за совершение деяний, предусмотренных ч. 3 ст. 337 УК, продолжительностью свыше одного месяца. Указанная продолжительность деяний выполняет роль квалифицирующего признака, усиливающего уголовную ответственность.

В примечании к ст. 337 УК содержится положение о том, что военнослужащий, впервые совершивший деяния, предусмотренные этой статьей, может быть освобожден от уголовной ответственности, если самовольное оставление части явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств.

Под стечением тяжелых обстоятельств понимается внезапная смерть или тяжкая болезнь родителей и других близких родственников военнослужащего, стихийное бедствие по месту их жительства, требующие срочного прибытия военнослужащего для оказания необходимой помощи, серьезные конфликты в семье, грозящие ее распадом, и т.п.

Дезертирство (ст. 338 УК). Объективная сторона преступления заключается в дезертирстве, т.е. самовольном оставлении части или места службы с целью уклониться от прохождения военной службы, а равно в неявке в тех же целях на службу.

Дезертирство относится к разряду длящихся преступлений с формальным составом. Оно считается оконченным с момента самовольного оставления части или места службы или неявки на службу в указанных уголовным законом целях. Преступление может быть прекращено военнослужащим добровольно (явка с повинной) либо путем его задержания правоохранительными органами. Кроме того, прекращение преступления связывается с юридически значимыми событиями: для военнослужащего, проходящего военную службу по призыву, это достижение возраста 28 лет, поскольку призыву подлежат граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет; для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, - прекращение действия контракта с исключением военнослужащего из списков личного состава воинской части.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого умысла и цели - уклониться от прохождения военной службы. Виновный осознает, что в целях уклонения от военной службы самовольно оставляет часть или место службы либо не является на службу, и желает совершить эти деяния.

Субъект преступления - специальный: военнослужащий, проходящий военную службу по призыву или по контракту.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 338 УК: дезертирство с оружием, вверенным по службе, а равно дезертирство, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Под оружием, вверенным по службе, понимается оружие, выданное военнослужащему в установленном порядке для выполнения обязанностей военной службы.

Понятие группы лиц по предварительному сговору и организованной группы дано в ст. 35 УК.

В примечании к ст. 338 УК содержится положение о том, что военнослужащий, впервые совершивший дезертирство, предусмотренное ч. 1 ст. 338 УК, может быть освобожден от уголовной ответственности, если дезертирство явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств.

Понятие стечения тяжелых обстоятельств рассмотрено ранее применительно к содержанию примечания к ст. 337 УК.

Уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иными способами (ст. 339 УК). Объективная сторона состоит в уклонении виновного от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни, или причинения себе какого-либо повреждения (членовредительство), или подлога документов, или иного обмана.

Под симуляцией болезни следует понимать ложное приписывание себе и демонстрацию признаков определенного болезненного состояния или физического недостатка либо осознанное преувеличение симптомов действительно имеющегося заболевания.

Членовредительство - это умышленное причинение вреда своему здоровью путем повреждения органов, тканей тела, нарушения их функционирования, инфицирования болезни или ее обострения. Повреждения такого рода могут наноситься при помощи различных видов оружия, а также термических, химических, лекарственных и иных средств. При этом вред здоровью может быть причинен как самим военнослужащим, так и по его просьбе другим лицом, которое следует признавать в этом случае пособником преступления.

Под подлогом документов понимается внесение в них заведомо ложных сведений, а равно исправлений, искажающих их действительное содержание, что позволяет военнослужащему уклониться от обязанностей военной службы. Например, внесение в документы ложной информации о смерти или тяжелой болезни близких родственников, исправлений, изменяющих возраст, время заболевания военнослужащего и иные данные.

Уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем иного обмана может осуществляться как посредством сообщения различного рода ложной информации (о повреждении оружия, военной техники, чрезвычайных обстоятельствах и т.п.), так и при умышленном сокрытии информации, которую военнослужащий обязан был сообщить (об излечении от заболевания, исчезновении иных препятствий для выполнения обязанностей военной службы).

Состав преступления - формальный; оно считается оконченным с момента фактического прекращения выполнения военнослужащим обязанностей военной службы.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого умысла и цели уклонения военнослужащего от исполнения обязанностей военной службы. Виновный осознает, что с целью уклонения от военной службы симулирует болезнь, причиняет себе какое-либо повреждение, осуществляет подлог документов или иной обман, и желает совершить эти действия.

Субъект преступления - специальный: военнослужащий, проходящий военную службу по призыву или по контракту.

Квалифицированный состав предусмотрен ч. 2 ст. 339 УК: то же деяние, совершенное в целях полного освобождения от исполнения обязанностей военной службы.

Сопоставление ч. 1 и ч. 2 ст. 339 УК показывает, что предусмотренная ч. 1 ст. 339 УК цель предполагает временное или частичное освобождение его от указанных

обязанностей, в то время как ч. 2 ст. 339 УК предусматривает иную цель: полное освобождение от исполнения обязанностей военной службы, т.е. не временно, а постоянно.

§ 4. Преступления против порядка несения специальных служб

Основным непосредственным объектом рассматриваемой группы преступлений является порядок несения специальных служб, определяемый Уставом внутренней службы Вооруженных Сил РФ, Уставом гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил РФ, а также иными нормативными правовыми актами.

Нарушение правил несения боевого дежурства (ст. 340 УК). Порядок несения боевого дежурства определяется приказами Вооруженных Сил РФ, иными нормативными правовыми актами.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 340 УК, состоит в нарушении правил несения боевого дежурства (боевой службы) по своевременному обнаружению и отражению внезапного нападения на Россию либо по обеспечению ее безопасности, если это деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

В соответствии с приказами Вооруженных Сил РФ боевое дежурство (боевая служба) является выполнением боевой задачи. Оно осуществляется дежурными силами и средствами, назначенными от воинских частей и подразделений видов Вооруженных Сил и родов войск. В состав дежурных сил и средств входят боевые расчеты, экипажи кораблей и летательных аппаратов, дежурные смены пунктов управления, сил и средств боевого обеспечения и обслуживания. На Военно-Морском Флоте боевая служба является высшей формой поддержания боевой готовности сил флота в мирное время. Боевое дежурство организуется командиром воинской части, который отвечает за выполнение задач дежурными силами и средствами. Заместители командира воинской части, начальники родов войск и служб отвечают за боевую готовность, обеспечение и подготовку дежурных сил и средств в части, их касающейся.

Личному составу при несении боевого дежурства запрещается:

передавать кому бы то ни было исполнение обязанностей по несению боевого дежурства без разрешения командира дежурных сил и средств (оперативного дежурного, начальника смены, расчета, дежурного командного пункта);

отвлекаться, заниматься делами, не связанными с выполнением обязанностей по несению боевого дежурства;

самовольно оставлять боевой пост или другое место несения боевого дежурства;

проводить работы на вооружении и военной технике, снижающие их установленную готовность.

Нарушение этих и иных установленных правил несения боевого дежурства (боевой службы) образует рассматриваемый состав преступления, который относится к разряду формально-материальных. Преступление считается оконченным с момента, когда нарушение правил несения боевого дежурства повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Под причинением вреда интересам безопасности государства следует понимать срыв боевого задания, вывод из строя вооружения или военной техники, вызвавшие снижение уровня контроля над ситуацией, ослабление наблюдения за порученными целями и т.п. Между причиненным вредом и нарушением правил несения боевого дежурства необходимо установить причинную связь. Если вред не был причинен, то следует доказать, что угроза такого вреда существовала и была вполне реальной.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что нарушает правила несения боевого дежурства (боевой службы) по своевременному обнаружению и отражению внезапного нападения на Россию

либо по обеспечению ее безопасности, предвидит неизбежность или возможность причинения вреда интересам безопасности государства и желает или сознательно допускает наступление этих последствий либо относится к ним безразлично.

Субъект преступления - специальный: военнослужащий, осуществляющий несение боевого дежурства (боевой службы) согласно приказу соответствующего командира (начальника).

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 340 УК: то же деяние, повлекшее тяжкие последствия.

Под тяжкими последствиями понимается незаконное проникновение на территорию РФ военных летательных аппаратов, военных кораблей иностранных государств, вывод из строя значительной части боевых сил и средств, срыв особо важных боевых заданий, гибель людей и т.п. Преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 340 УК, предполагает наличие двух форм вины: умышленной по отношению к деянию и неосторожной относительно тяжких последствий.

Часть 3 ст. 340 УК предусматривает нарушение правил несения боевого дежурства (боевой службы) вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия.

Субъективная сторона характеризуется здесь наличием неосторожной формы вины.

Нарушение правил несения пограничной службы (ст. 341 УК). Порядок несения пограничной службы определяется Законом РФ от 1 апреля 1993 г. N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" с последующими изменениями и дополнениями <1>, Уставом внутренней службы Вооруженных Сил РФ, иными нормативными правовыми актами.

<1> ВВС РФ. 1993. N 17. Ст. 594.

Объективная сторона состоит в нарушении правил несения пограничной службы лицом, входящим в состав пограничного наряда или исполняющим иные обязанности пограничной службы, если это деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Основной функцией Пограничной службы ФСБ России является охрана Государственной границы РФ. Согласно Закону РФ "О Государственной границе Российской Федерации" таковой признается линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) РФ, т.е. пространственный предел действия государственного суверенитета РФ. Защита Государственной границы РФ является частью системы обеспечения безопасности государства, а ее охрана - составной частью защиты.

Нарушение правил несения пограничной службы может заключаться в неправомерном изменении установленного маршрута следования пограничного наряда, оставлении боевого поста, отвлечении от несения службы для решения вопросов, не связанных с исполнением обязанностей пограничной службы, в неправомерных контактах с иностранными гражданами и т.д.

Состав преступления - формально-материальный; оно считается оконченным с момента создания реальной угрозы причинения вреда интересам безопасности государства или с момента причинения такого вреда. В последнем случае между деянием и причинением вреда необходимо установить причинную связь.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом. Виновный осознает, что нарушает правила несения пограничной службы, предвидит возможность или неизбежность причинения при этом вреда интересам безопасности государства и желает или сознательно допускает причинение этого вреда либо относится к нему безразлично.

Субъект преступления - специальный: военнослужащий, входящий в состав пограничного наряда или исполняющий иные обязанности пограничной службы.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 341 УК: то же деяние, повлекшее тяжкие последствия, к которым относятся перемещение через Государственную границу РФ оружия, военной техники, агентов иностранных разведок, гибель людей и т.п.

В этом случае преступление характеризуется двумя формами вины: умыслом относительно деяния и неосторожностью по отношению к тяжким последствиям.

Частью 3 ст. 341 УК установлена ответственность за нарушение правил несения пограничной службы вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия.

Субъективная сторона этого преступления предполагает наличие неосторожной вины в виде легкомыслия или небрежности. Виновный предвидит возможность причинения тяжких последствий в результате нарушения правил несения пограничной службы, но без достаточных оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение либо не предвидит возможности наступления указанных последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог их предвидеть.

Нарушение уставных правил караульной службы (ст. 342 УК). Порядок несения караульной службы определяется Уставом гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил РФ, а также иными нормативными правовыми актами.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении уставных правил караульной (вахтенной) службы лицом, входящим в состав караула (вахты), если это деяние повлекло причинение вреда охраняемым караулом (вахтой) объектам.

Согласно ст. ст. 115, 116 Устава гарнизонной и караульной служб караульная служба предназначена для охраны и обороны боевых знамен, хранилищ с оружием, военной техникой, другими материальными средствами, иных военных и государственных объектов, а также лиц, содержащихся в дисциплинарной воинской части.

Несение караульной службы является выполнением боевой задачи и требует от личного состава точного соблюдения устава. Для несения караульной службы назначаются гарнизонные и внутренние (корабельные) караулы.

Под караулом понимается вооруженное подразделение, назначенное для выполнения боевой задачи по охране и обороне боевых знамен, военных и государственных объектов, а также лиц, содержащихся в дисциплинарных воинских частях.

Согласно Федеральному закону от 6 февраля 1997 г. N 27-ФЗ "О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации" <1>, караульной признается также служба военнослужащих внутренних войск, входящих в составы караулов по охране важных государственных объектов, специальных грузов, сооружений на коммуникациях, складов, военных баз либо по конвоированию осужденных и лиц, заключенных под стражу.

<1> СЗ РФ. 1997. N 6. Ст. 711.

К караульной приравнена вахтенная служба на кораблях Военно-Морского Флота, предназначенная для охраны и обороны корабля и находящихся на нем объектов.

Нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы выражается в неправомерном оставлении охраняемого объекта, допуске на объект посторонних лиц, отклонении от установленного маршрута, неправильном применении боевого оружия, отвлечении от обязанностей караульной службы (чтение, сон на посту, употребление спиртных напитков) и т.п.

Состав преступления - материальный; оно считается оконченным с момента причинения в результате нарушения уставных правил несения караульной (вахтенной) службы вреда охраняемым караулом (вахтой) объектам.

Под вредом охраняемым караулом (вахтой) объектам следует понимать хищение оружия, боеприпасов, военного имущества, повреждение боевого знамени, побег арестованного из-под стражи и др.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что нарушает уставные правила несения караульной (вахтенной) службы, предвидит возможность или неизбежность причинения вреда охраняемым караулом (вахтой) объектам и желает или сознательно допускает наступление этого вреда либо относится к нему безразлично.

Субъект преступления - специальный: военнослужащий, входящий в состав караула (вахты).

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 342 УК: то же деяние, повлекшее тяжкие последствия.

К тяжким последствиям следует отнести хищение значительных объемов оружия и важного военного имущества с охраняемых объектов, утрату боевого знамени, уничтожение военной техники, повреждение корабля, пожар на охраняемом объекте, который нанес ему крупный ущерб, и т.п.

С субъективной стороны это преступление характеризуется двумя формами вины: умыслом по отношению к деянию и неосторожностью относительно тяжких последствий.

Частью 3 ст. 342 УК установлена ответственность за нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия.

Субъективная сторона характеризуется в этом составе неосторожной формой вины.

Нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности (ст. 343 УК). Порядок несения военной службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности определяется федеральными законами, общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ и другими нормативными правовыми актами.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении правил несения службы лицом, входящим в состав войскового наряда по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, если это деяние причинило вред правам и законным интересам граждан.

Основной объем работы по охране общественного порядка и общественной безопасности возложен на МВД России.

В соответствии со ст. 37 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" военнослужащий исполняет обязанности военной службы в случае оказания помощи органам внутренних дел по защите прав и свобод человека и гражданина, охране правопорядка и обеспечению общественной безопасности.

Общественная безопасность - это система правоотношений, обеспечивающая безопасные условия жизнедеятельности людей, а общественный порядок - часть системы общественной безопасности, которая касается поведения людей в общественных местах.

Правила несения службы войсковыми нарядами, оказывающими помощь органам внутренних дел по охране общественного порядка и общественной безопасности, определены Федеральным законом "О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации", общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, Уставом внутренних войск Министерства внутренних дел РФ, иными нормативными правовыми актами.

Нарушение этих правил выражается в неправомерном ограничении прав и свобод граждан, превышении пределов необходимой обороны или мер по задержанию

преступника, необоснованном применении физической силы, оружия, специальных средств и т.д.

Состав преступления - материальный; оно окончено с момента причинения вреда правам и законным интересам граждан. К вреду такого рода следует отнести легкий или средней тяжести вред здоровью потерпевшего, унижение его чести и достоинства, повреждение или уничтожение имущества и т.п.

Между нарушением рассматриваемых правил и указанным вредом необходимо установить причинную связь.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом. Виновный осознает, что нарушает правила несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, предвидит возможность или неизбежность причинения при этом вреда правам и законным интересам граждан и желает или сознательно допускает причинение этого вреда либо относится к нему безразлично.

Субъект преступления - специальный: военнослужащий, входящий в состав войскового наряда по охране общественного порядка и общественной безопасности.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 343 УК: то же деяние, повлекшее тяжкие последствия.

Под тяжкими последствиями следует понимать причинение тяжкого вреда здоровью или смерти человеку, уничтожение дома, автомашины или иного имущества граждан в крупном размере и т.д.

Субъективная сторона этого преступления характеризуется наличием двух форм вины: умысла по отношению к деянию и неосторожности относительно наступивших тяжких последствий.

Нарушение уставных правил несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне (ст. 344 УК). Порядок несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне определяется Уставом внутренней службы Вооруженных Сил РФ, Уставом гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил РФ.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении уставных правил несения внутренней службы лицом, входящим в суточный наряд части (кроме караула и вахты), а равно нарушении уставных правил патрулирования в гарнизоне лицом, входящим в состав патрульного наряда, если эти деяния повлекли тяжкие последствия.

Суточный наряд назначается для поддержания внутреннего порядка, охраны личного состава, вооружения, военной техники и боеприпасов, помещений и имущества воинской части (подразделения), контроля за состоянием дел в подразделениях, своевременного принятия мер по предупреждению правонарушений, а также для выполнения других обязанностей по внутренней службе. Обязанности суточного наряда изложены в ст. ст. 256 - 316 Устава внутренней службы Вооруженных Сил РФ.

Патрулирование в гарнизоне является одной из функций гарнизонного наряда. В каждом гарнизоне для поддержания порядка и контроля за соблюдением военнослужащими воинской дисциплины на улицах и в других общественных местах, на железнодорожных станциях, вокзалах, в портах, аэропортах, а также в прилегающих к гарнизону населенных пунктах приказом начальника гарнизона организуется патрулирование. Для этого из состава воинских частей гарнизона назначаются гарнизонные патрули, а при военной комендатуре - резервный патруль с транспортным средством. Обязанности патрульных нарядов изложены в ст. ст. 79 - 93 Устава гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил РФ.

Нарушение уставных правил несения внутренней службы или патрулирования в гарнизоне выражается в оставлении поста без соответствующего разрешения, самовольном изменении маршрута патрулирования, неправомерном использовании оружия, физической силы, унижении чести и достоинства военнослужащих и т.п.

Состав преступления - материальный; оно считается оконченным с момента наступления тяжких последствий, под которыми следует понимать тяжкий вред здоровью человека, гибель людей, пожар на охраняемом объекте, повреждение или уничтожение имущества в крупном размере и т.п.

Субъективная сторона преступления предполагает неосторожное отношение к наступившим тяжким последствиям.

Субъект преступления специальный - военнослужащий, входящий в суточный наряд части (кроме караула и вахты) либо в состав патрульного наряда.

§ 5. Преступления против порядка обращения с военным имуществом, оружием, источниками повышенной опасности, использования и эксплуатации военной техники

Основным непосредственным объектом рассматриваемой группы преступлений является порядок обращения с военным имуществом, оружием, источниками повышенной опасности, использования и эксплуатации военной техники, установленный общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, а также иными нормативными правовыми актами.

Оставление погибающего военного корабля (ст. 345 УК). Порядок оставления погибающего военного корабля определен Корабельным уставом Военно-Морского Флота.

Объективная сторона преступления состоит в оставлении погибающего военного корабля: 1) командиром, не исполнившим до конца свои служебные обязанности; 2) лицом из состава команды корабля без надлежащего на то распоряжения командира.

В случае создания обстановки, угрожающей гибелью военного корабля, командир обязан принять все меры к спасению корабля, личного состава, военного имущества. Выполнив эти обязанности, командир покидает корабль последним.

В обстановке гибели военного корабля все военнослужащие, входящие в состав его команды, обязаны точно выполнять свои обязанности по спасению корабля, личного состава, военного имущества. Без распоряжения командира (или лица, его замещающего) они не вправе покинуть корабль.

Состав преступления - формальный; оно считается оконченным с момента неправомерного оставления погибающего корабля его командиром или военнослужащими из состава команды корабля.

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что неправомерно покидает гибнущий военный корабль, и желает совершить эти действия.

Субъект преступления специальный: а) командир корабля; б) другой военнослужащий, входящий в состав команды корабля.

Умышленное уничтожение или повреждение военного имущества (ст. 346 УК). Порядок сбережения военного имущества установлен общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, а также иными нормативными правовыми актами. Предмет преступления - военное имущество: оружие, боеприпасы, предметы военной техники (танки, боевые машины пехоты, боевые летательные аппараты, военные корабли и др.).

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 346 УК, состоит в умышленном уничтожении или повреждении оружия, боеприпасов или предметов военной техники.

Под уничтожением военного имущества понимается приведение его в полную негодность, когда оно не подлежит восстановлению, а под повреждением - приведение имущества в такое состояние, когда оно может быть восстановлено и после ремонта использовано по назначению.

Состав преступления - материальный; оно считается оконченным с момента уничтожения или повреждения военного имущества. Между деянием виновного и уничтожением или повреждением имущества необходимо установить причинную связь.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом. Виновный осознает, что совершает противоправные действия, предвидит возможность или неизбежность уничтожения или повреждения в результате этих действий военного имущества и желает либо сознательно допускает наступление этих последствий или относится к ним безразлично.

Мотивы или цели не являются обязательными признаками состава данного преступления. Если умышленное уничтожение или повреждение военного имущества совершено с целью подрыва обороноспособности РФ, оно образует состав диверсии и квалифицируется в этом случае не по ст. 346 УК, а по ст. 281 УК.

Субъект преступления - специальный: военнослужащий.

Квалифицированный состав преступления: ч. 2 ст. 346 УК предполагает те же деяния, повлекшие тяжкие последствия, к которым относятся уничтожение или повреждение имущества в крупных и особо крупных размерах, способом, повлекшим гибель людей (взрыв склада боеприпасов и др.), причинение вреда здоровью человека и т.п.

Уничтожение или повреждение военного имущества по неосторожности (ст. 347 УК). Объективная сторона преступления заключается в уничтожении или повреждении оружия, боеприпасов или предметов военной техники, повлекших тяжкие последствия.

Состав преступления - материальный; оно считается оконченным с момента наступления тяжких последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности. Виновный предвидит, что в результате его действий (бездействия) может быть уничтожено или повреждено военное имущество, с причинением тяжких последствий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этих последствий либо не предвидит возможности их наступления, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог их предвидеть.

Субъект преступления - специальный: любой военнослужащий.

Утрата военного имущества (ст. 348 УК). Объективная сторона преступления состоит в нарушении правил сбережения вверенного для служебного пользования оружия, боеприпасов или предметов военной техники, если это повлекло по неосторожности их утрату.

Нарушение правил сбережения оружия, боеприпасов или предметов военной техники выражается в хранении указанных предметов в неотведенных для этого местах, неосуществлении необходимых мероприятий по уходу за ними, отсутствии должного контроля за их сбережением и т.п.

Под утратой рассматриваемых предметов следует понимать выход их помимо воли военнослужащего из его владения.

Преступление может быть совершено путем как действия, так и бездействия. Состав преступления - материальный; оно считается оконченным с момента утраты военного имущества, вверенного военнослужащему в служебное пользование.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие неосторожной формы вины в виде легкомыслия или небрежности.

Субъект преступления - специальный: военнослужащий, которому вверены для служебного пользования оружие, боеприпасы или предметы военной техники.

Нарушение правил обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих (ст. 349 УК). Порядок обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, определен общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, иными нормативными правовыми

актами. Дополнительный объект преступления - жизнь и здоровье человека, сохранность военного имущества. Предмет преступления - оружие, боеприпасы, радиоактивные материалы, взрывчатые или иные вещества и предметы, представляющие повышенную опасность для окружающих.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении правил обращения с оружием, боеприпасами, радиоактивными материалами, взрывчатыми или иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, если это повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека, уничтожение военной техники либо иные тяжкие последствия.

Понятие тяжкого вреда здоровью определяется в ст. 111 УК. К иным тяжким последствиям помимо уничтожения военной техники следует отнести повреждение важных военных и гражданских объектов, заражение воздуха, воды больших участков земли, массовое уничтожение рыбных запасов, животных и т.п.

Состав преступления считается оконченным с момента причинения тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека, уничтожения военной техники либо наступления иных тяжких последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности. Виновный предвидит, что в результате нарушения правил обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, могут наступить указанные тяжкие последствия, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращения либо не предвидит возможности наступления таких последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог предвидеть.

Субъект преступления - специальный: любой военнослужащий.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 349 УК: то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Особо квалифицированный состав содержится в ч. 3 ст. 349 УК. Особо квалифицирующим признаком признается причинение по неосторожности смерти двум и более лицам.

Нарушения правил вождения или эксплуатации машин (ст. 350 УК). Порядок использования и эксплуатации передвижной военной техники (машин) предусмотрен общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, иными нормативными правовыми актами. Предмет преступления - боевые машины (танки, самоходные артиллерийские установки, бронетранспортеры и др.), специальные машины (бульдозеры, скреперы и др.), транспортные машины для перевозки личного состава, оружия, боеприпасов и иного военного имущества.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении правил вождения или эксплуатации боевой, специальной или транспортной машины, повлекшем по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека.

Правила вождения и эксплуатации боевых, специальных или транспортных машин определены Правилами дорожного движения, общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, иными нормативными правовыми актами.

К нарушениям указанных правил относятся выпуск в рейс технически не подготовленных машин, допуск к управлению военнослужащих в болезненном состоянии, превышение установленной скорости движения, неправильный обгон движущегося транспорта, выезд на полосу встречного движения и др.

Состав преступления - материальный; оно считается оконченным с момента причинения тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека.

Понятие тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека раскрывается в ст. ст. 111 и 112 УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

Субъект преступления - специальный: военнослужащий, управляющий машиной или отвечающий за ее эксплуатацию.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 350 УК: то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Особо квалифицированный состав преступления содержится в ч. 3 ст. 350 УК. Особо квалифицирующим признаком является причинение по неосторожности смерти двум или более лицам.

Нарушение правил полетов или подготовки к ним (ст. 351 УК). Правила полетов, подготовки к ним, иные правила эксплуатации военных летательных аппаратов определены Воздушным кодексом РФ, специальными наставлениями Вооруженных Сил РФ, иными нормативными правовыми актами.

Предмет преступления - военные летательные аппараты: самолеты, вертолеты, планеры и др., находящиеся на вооружении в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении правил полетов или подготовки к ним либо иных правил эксплуатации военных летательных аппаратов, повлекшем по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

Нарушение правил полетов, подготовки к ним либо иных правил эксплуатации военных летательных аппаратов могут выражаться в отклонении от установленного маршрута полета, заданной высоты и иных обязательных условий производства полета, выпуске в полет технически неисправного летательного аппарата, допуске к полету членов экипажа, находящихся в болезненном или ином состоянии, препятствующем производству полета, и т.п.

К иным тяжким последствиям следует отнести причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью нескольких лиц, уничтожение летательного аппарата, разрушение военных и гражданских объектов, срыв выполнения важного боевого задания и др.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие неосторожной формы вины в виде легкомыслия или небрежности.

Субъект преступления - специальный: военнослужащий, управляющий военным летательным аппаратом либо отвечающий за его подготовку к полету и эксплуатацию.

Нарушение правил кораблевождения (ст. 352 УК). Порядок вождения и эксплуатации военных кораблей определен Корабельным уставом Военно-Морского Флота, иными нормативными правовыми актами.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении правил вождения или эксплуатации военных кораблей, повлекшем по неосторожности смерть человека либо иные тяжкие последствия.

Нарушение правил вождения военного корабля выражается в неправомерном отклонении от установленного курса, превышении скорости вблизи берегов и отмелей, неправильной буксировке другого корабля и т.п.

Под нарушением правил эксплуатации военных кораблей следует понимать изменение установленного порядка обслуживания различных агрегатов военного корабля, непроведение в установленный срок ремонтных и профилактических работ по обслуживанию военного корабля и др. Иными тяжкими последствиями признаются причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью нескольких лиц, серьезное повреждение военного корабля, срыв важного боевого задания и т.п.

Состав преступления - материальный; оно считается оконченным с момента причинения по неосторожности смерти человека или иных тяжких последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности. Виновный предвидит, что в результате нарушения правил вождения или эксплуатации военного корабля может быть причинена смерть человеку или иные тяжкие последствия, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение, либо не предвидит возможности

причинения указанных последствий, хотя при необходимой внимательности и осмотрительности должен был и мог их предвидеть.

Субъект преступления - специальный: военнослужащий, на которого возложены обязанности по вождению корабля (командир корабля, его помощники, штурман) или его эксплуатации.

Глава XX. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА И БЕЗОПАСНОСТИ ЧЕЛОВЕЧЕСТВА

§ 1. Общая характеристика и виды преступлений против мира и безопасности человечества

Современное международное право признает только индивидуальную уголовную ответственность физических лиц за совершенные ими преступления против мира и безопасности человечества. Если преступные деяния таких лиц связаны с преступной деятельностью государств, последние должны нести международную ответственность, а физические лица - уголовную. Лицо, совершившее преступление во исполнение приказа своего правительства или начальства, не освобождается от уголовной ответственности. Официальный статус лица (глава государства или правительства) также не может служить основанием для освобождения от уголовной ответственности. Следует, однако, иметь в виду, что многие преступления против мира и безопасности человечества не связаны с политикой соответствующих государств и их правительств (наемничество, геноцид, экоцид и др.). За совершением таких преступлений может стоять не государство, а какая-либо группа лиц, организация, партия или общественное движение.

Преступления против мира и безопасности человечества относятся к международным преступлениям, посягающим на основные принципы международного права, обеспечивающие мир и безопасность человечества.

Источниками норм об ответственности за преступления указанной группы в международном праве считаются: Устав Международного военного трибунала по делу главных военных преступников в Германии, виновных в развязывании Второй мировой войны, а также Устав Токийского международного военного трибунала. Определения преступлений против человечества эти Уставы не содержат, но определяют основания уголовной ответственности за совершение таких деяний и их классификацию. Всеобщее значение Уставов Нюрнбергского и Токийского трибуналов было подтверждено специальными резолюциями Генеральной Ассамблеи ООН 1946 и 1947 гг., а также (с определенными уточнениями) уставами международных трибуналов для Югославии и Руанды и Статутом международного уголовного суда <1>.

<1> Текст приводимых в главе 20 международно-правовых документов см.: Международное право в документах / Сост. Н.Т. Блатова, Г.М. Мелков. М., 2003.

В соответствии со ст. 6 Устава Нюрнбергского трибунала преступления против мира и безопасности человечества делятся на три группы:

1) преступления против мира: планирование, подготовка, развязывание и ведение агрессивной войны или войны в нарушение международных документов, соглашений или заверений или участие в общем плане или заговоре, направленных к осуществлению любого из вышеперечисленных действий;

2) военные преступления: нарушение законов или обычаев войны (убийство, истязание, увод в рабство или для других целей гражданского населения оккупированной территории; убийство или истязание военнопленных; убийство заложников; ограбление общественной или частной собственности и др.).

Перечень военных преступлений был дополнен и конкретизирован Уставом Международного трибунала для судебного преследования лиц, ответственных за серьезные нарушения международного гуманитарного права, совершенные на территории бывшей Югославии с 1991 г., а также Уставом Международного уголовного трибунала для судебного преследования лиц, ответственных за геноцид и другие серьезные нарушения международного гуманитарного права, совершенные на территории Руанды, и граждан Руанды, ответственных за геноцид и другие подобные нарушения, совершенные на территории соседних государств в период с 1 января по 31 декабря 1994 г.

В данный перечень были включены биологические эксперименты; принуждение военнопленного или гражданского лица служить в вооруженных силах неприятеля; взятие гражданских лиц в качестве заложников и др.;

3) преступления против человечности (убийство, истребление, порабощение, ссылка и другие жестокости), совершенные в отношении гражданского населения до или во время войны, либо преследование по политическим, расовым или религиозным мотивам с целью совершения или в связи с любым преступлением, подлежащим юрисдикции Трибунала независимо от того, являлись ли эти действия нарушением внутрисударственного права страны, где они были совершены. Уставы международных трибуналов для Югославии и Руанды дополнили этот перечень, включив в него такие преступления, как пытки, заключение в тюрьму, изнасилование и терроризм.

Список преступлений против человечества был расширен международно-правовыми документами, принятыми после Нюрнбергского и Токийского процессов, в которых к числу таких преступлений были отнесены геноцид (Конвенция о предупреждении преступления геноцида и наказании за него 1948 г.), колониализм (Декларация о предоставлении независимости колониальным странам и народам 1960 г.), применение ядерного оружия (Декларация Генеральной Ассамблеи ООН 1961 г. о запрещении применения ядерного оружия для целей войны), расизм и расовая дискриминация (Конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации 1966 г.), апартеид (Конвенция о пресечении преступления апартеида и наказании за него 1973 г.).

17 июля 1998 г. в Риме Дипломатическая конференция правомочных представителей под эгидой ООН приняла Римский статут Международного уголовного суда. В этот документ включены положения, относящиеся к материальному и процессуальному уголовному праву, а также к судоустройству и сотрудничеству государств, обеспечивающих деятельность суда.

Указанный Статут содержит развернутое описание составов наиболее серьезных преступлений, затрагивающих интересы международного сообщества в целом (геноцид, преступления против человечности, военные преступления, преступления агрессии). При этом подчеркивается, что относящиеся к преступлениям против человечности действия подпадают под юрисдикцию Суда лишь в том случае, если они совершены в рамках широкомасштабных или систематических нападений на гражданских лиц, а военные преступления - если они совершены в рамках плана или политики или при крупномасштабном совершении таких преступлений. К юрисдикции Суда отнесены и военные преступления, совершаемые в ходе вооруженных конфликтов немеждународного характера.

Определения агрессии Статут не содержит, поскольку государства не смогли его согласовать. Было принято решение, что Суд сможет осуществлять свою юрисдикцию в отношении такого преступления лишь после договоренности стран-участниц об определении агрессии и внесении соответствующих положений в Статут.

В настоящее время в Комиссии международного права ООН проводится разработка Кодекса преступлений против мира и безопасности человечества на основании резолюции 177 Генеральной Ассамблеи ООН. На своей 43-й сессии в 1991 г. Комиссия международного права в предварительном порядке приняла проект Кодекса и передала его правительствам государств с тем, чтобы они высказали свои предложения и

замечания. Генеральная Ассамблея в декабре 1991 г. предложила Комиссии в рамках работы над проектом Кодекса провести дальнейшее рассмотрение и анализ проблем, касающихся вопроса об органе уголовной юстиции, включая предложения о создании международного уголовного суда.

В Комиссии международного права проводится также работа по совершенствованию редакции многих статей проекта. В новом тексте ст. 1 этого документа преступлением против мира и безопасности человечества предлагается считать любое действие или бездействие лица, которое само по себе представляет серьезную и непосредственную угрозу миру и безопасности человечества или приводит к их подрыву. В проекте Кодекса предусматривается 12 преступлений против мира и безопасности человечества: 1) агрессия; 2) угроза агрессии; 3) вмешательство (во внутренние и внешние дела другого государства); 4) колониальное господство и другие формы иностранного господства; 5) геноцид; 6) апартеид; 7) систематическое и массовое нарушение прав человека; 8) исключительно серьезные военные преступления; 9) вербовка, использование, финансирование и обучение наемников; 10) международный терроризм; 11) незаконный оборот наркотических средств; 12) преднамеренный и серьезный ущерб окружающей среде.

Таким образом, на международном уровне классификация преступлений против мира и безопасности человечества находится в стадии формирования, что затрудняет принятие государствами национального уголовного законодательства.

Тем не менее гл. 34 УК в целом соответствует действующим и разрабатываемым международно-правовым документам.

Родовым объектом преступлений против мира и безопасности человечества являются общественные отношения, складывающиеся в результате соблюдения норм международного права и обеспечивающие основы существования государств и народов, а также основные принципы обеспечения международного мира и безопасности (мирное разрешение споров, неприменение силы, неприкосновенность границ, территориальная целостность, самоопределение народов и невмешательство во внутренние дела других государств, уважение прав человека и добросовестное выполнение международных обязательств), которые в целом обеспечивают мирное урегулирование споров и разрешение конфликтов между народами и государствами, а также охраняют безопасные условия существования человечества. Поскольку раздел XII УК не подразделяется на главы, родовый и видовой объекты рассматриваемых преступлений совпадают.

Одним из обязательных признаков некоторых преступлений против мира и безопасности человечества является предмет преступления (например, в ст. 355 УК - химическое, биологическое, токсинное и другие виды оружия массового поражения).

Большинство составов преступлений анализируемой главы сконструированы по типу формальных. Их объективная сторона в качестве обязательного признака включает только совершение общественно опасного деяния, а наступление последствий лежит за рамками состава. Только характеризуя объективную сторону экоцида, законодатель указал, что это деяние наказуемо при условии, что оно способно вызвать определенные общественно опасные последствия - экологическую катастрофу.

Все преступления против мира и безопасности человечества совершаются действиями. В число обязательных признаков объективной стороны некоторых составов (например, применение запрещенных средств и методов ведения войны - ст. 356 УК) входит особая обстановка совершения преступления - обстановка вооруженного конфликта или военных действий.

Субъективная сторона всех преступлений, предусмотренных гл. 34 УК, характеризуется виной в виде прямого умысла. В некоторых составах преступлений против мира и безопасности человечества одним из обязательных субъективных признаков является цель их совершения (например, в геноциде - цель полного или частичного уничтожения национальной, этнической, расовой или религиозной группы).

Субъектами преступлений против мира и безопасности человечества могут быть лица, достигшие 16 лет. Некоторые преступления предполагают наличие специального субъекта (например, лицо, занимающее высшие государственные должности РФ или субъекта РФ, - ст. 353 УК, участник вооруженного конфликта - ст. 356 УК).

Классифицировать преступления рассматриваемой группы в зависимости от их непосредственных объектов можно следующим образом:

- 1) преступления против мира (ст. ст. 353 - 355 УК);
- 2) военные преступления (ст. 356 УК);
- 3) преступления против человечности (ст. ст. 357, 358 УК);
- 4) посягательство на принципы правового регулирования вооруженных конфликтов (ст. 359 УК);
- 5) посягательство на неприкосновенность лиц и учреждений, пользующихся международной защитой (ст. 360 УК).

§ 2. Преступления против мира

Планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны (ст. 353 УК). Непосредственным объектом являются общественные отношения по охране мира и мирного сосуществования государств, т.е. система отношений, построенная на принципах неприменения силы, неприкосновенности границ, территориальной целостности, самоопределения народов и невмешательства, которые в целом обеспечивают мирное урегулирование споров и разрешение конфликтов между государствами и народами.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением деяния в одной из альтернативно предусмотренных ст. 353 УК форм: планирование, подготовка или развязывание агрессивной войны. Понятие агрессивной войны приводится в решениях Генеральной Ассамблеи ООН, в частности в специальной резолюции 3314/XXIX "Определение агрессии" от 14 декабря 1974 г. В соответствии с этим определением агрессией считается применение вооруженной силы государством против суверенитета, территориальной неприкосновенности или политической независимости другого государства или каким-либо другим образом, несовместимым с Уставом ООН. Положение аналогичного содержания содержится в проекте Кодекса преступлений против мира и безопасности человечества. Однако приведенное определение сформулировано как руководство для Совета Безопасности ООН и касается агрессии, совершаемой государствами, а не отдельными лицами. В связи с этим согласно сложившейся международной практике, нашедшей отражение в подготовленном проекте Кодекса преступлений против мира и безопасности человечества, возбуждение судебного преследования физических лиц за агрессию возможно лишь в случае, если Совет Безопасности сначала вынесет определение о том, что данное государство совершило акт агрессии в обстоятельствах, когда преступление агрессии является предметом обвинения.

Планирование агрессивной войны представляет собой деятельность по разработке стратегических или тактических планов начала или ведения военных действий. Планирование обычно предшествует военным действиям, но может осуществляться и в период их ведения. Примерами планирования агрессивной войны являются составление планов агрессии Германии против СССР во время Второй мировой войны, отраженное в Директиве Генерального штаба сухопутных войск от 31 января 1941 г. по сосредоточению войск (план "Барбаросса"), а также планы нападения и поражения других стран (Чехословакии - план "Грюн", Польши - операция "Вейс", Югославии и Греции - операция "Марита" и др.).

Подготовка агрессивной войны заключается в совершении действий, обеспечивающих реализацию соответствующих планов начала и ведения войны. Они могут состоять в передислокации вооруженных сил, проведении специальных разведывательных операций, наращивании производства военной техники, увеличении

количества подразделений действующей армии, создании новых армейских подразделений (например, в ходе Второй мировой войны на стадии подготовки формировались специальные подразделения для массового убийства людей - "эйнзацкоманды" и спецчасти для повсеместного грабежа - штаб "Ольденбург" и т.д.).

Под развязыванием агрессивной войны понимается совершение конкретных действий по ее началу и осуществлению первого акта агрессии. В решениях Генеральной Ассамблеи ООН (и проекте Кодекса преступлений против мира и безопасности человечества) приводится перечень возможных проявлений агрессии, в который включены:

а) вторжение или нападение вооруженных сил государства на территорию другого государства или любая военная оккупация, какой бы временный характер они ни носили, являющиеся результатом такого вторжения или нападения, или любая, с применением силы, аннексия другого государства;

б) бомбардировка вооруженными силами одного государства территории другого государства или применение любого оружия против территории другого государства;

в) блокада портов или берегов государства вооруженными силами другого государства;

г) нападение вооруженными силами одного государства на сухопутные, морские или воздушные силы либо флоты другого государства;

д) применение вооруженных сил одного государства, находящихся на территории другого государства, по соглашению с принимающим государством, в нарушение условий, предусмотренных в соглашении, или любое продолжение их пребывания на этой территории по прекращении действия соглашения;

е) действия государства, позволяющего, чтобы его территория использовалась другим государством для совершения акта агрессии против третьего государства;

ж) засылка государством или от имени государства вооруженных банд, групп, иррегулярных сил или наемников, которые осуществляют акты применения вооруженной силы против другого государства, носящие столь серьезный характер, что это равносильно перечисленным выше актам, или его значительное участие в нем;

з) любые другие деяния, квалифицируемые Советом Безопасности ООН в качестве актов агрессии в соответствии с положениями Устава ООН.

Из последнего пункта следует, что приведенный перечень не является исчерпывающим. Право квалифицировать деяние как агрессию принадлежит Совету Безопасности ООН, причем любое его определение наличия акта агрессии имеет обязательную силу для национальных судов.

Состав преступления, предусмотренного ст. 353 УК, формальный. Оно признается оконченным с момента совершения любого из указанных в диспозиции уголовно-правовой нормы действий.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что своими действиями осуществляет планирование, подготовку или развязывание агрессивной войны, и желает совершить эти действия. Мотивы и цели могут быть различными и на квалификацию содеянного не влияют.

Субъектом этого преступления может быть лицо, занимающее высшую государственную должность РФ или субъекта РФ.

Часть 2 ст. 353 УК устанавливает уголовную ответственность за наиболее опасную форму совершения анализируемого преступления - ведение агрессивной войны. В отличие от развязывания войны, представляющей собой начало осуществления акта агрессии, ведение предполагает широкомасштабные операции военного характера, связанные, как правило, с реализацией преступных планов, разработанных в стадии планирования и подготовки. Можно согласиться с мнением, что ведение агрессивной войны является

самостоятельной формой рассматриваемого деяния <1>. Данное преступление относится к длЯщимся и совершается на протяжении более или менее длительного периода.

<1> См.: Уголовное право России. Практический курс. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 750.

Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны (ст. 354 УК). Непосредственным объектом преступления является мирное сосуществование государств и народов.

Объективная сторона характеризуется совершением действий, состоящих в обращениях к неопределенному числу лиц с целью убедить их в необходимости развязывания агрессивной войны (осуществления одного из актов агрессии против другого государства). Призывы могут выражаться в устной, письменной или любой иной форме и обязательно должны быть публичными. Публичность в данном случае означает их совершение в присутствии значительного числа лиц либо в расчете на их ознакомление с подобными призывами впоследствии (например, наклеивание плакатов, лозунгов, распространение листовок соответствующего содержания).

В отличие от подстрекательства к развязыванию агрессивной войны публичные призывы носят общий характер и не связаны с психологическим или иным воздействием непосредственно на волю конкретного лица, которое может выступать субъектом развязывания агрессии.

Состав анализируемого преступления относится к числу формальных. Оно окончено с момента совершения описанных действий независимо от дальнейшего развития событий и наступивших при этом последствий. Если в результате призывов какое-либо официальное лицо совершило действия по развязыванию агрессивной войны, оно несет самостоятельную уголовную ответственность по ст. 353 УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что публично призывает к совершению действий по развязыванию агрессивной войны, и желает поступать таким образом.

Субъектом преступления может быть любое вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет (независимо от его гражданства).

В части 2 ст. 354 УК к числу квалифицирующих признаков данного преступления отнесены использование при его совершении средств массовой информации (опубликование призывов в печати, распространение их с использованием радио- и телепрограмм и др.), а также совершение преступления лицом, занимающим государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ.

Разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения (ст. 355 УК). Непосредственным объектом преступления является безопасность человечества. К числу обязательных признаков преступления относится предмет преступления: химическое, биологическое, токсинное оружие, а также другие виды оружия массового поражения, запрещенные международным договором РФ.

В УК РСФСР содержалось определение, согласно которому под биологическим оружием понимается любой живой организм, в том числе микроорганизм, вирус, другой биологический агент, а также любое вещество, произведенное живым организмом или полученное методом генной инженерии, или любое его производное, а равно средства их доставки, созданные с целью вызвать гибель, заболевание или иное неполноценное функционирование человеческого или иного живого организма, заражение окружающей природной среды, продовольствия, воды и иных материальных объектов. К биологическому оружию не относятся биологические агенты либо средства их доставки, разрабатываемые и используемые в мирных целях, например профилактических или медико-защитных.

К токсинному оружию относятся токсины бактериального, растительного или животного происхождения, способные угнетать физиологические функции и вызывать, при попадании в организм животных или людей, заболевания или гибель. Бактериальные средства могут применяться с помощью специальных ракет, артиллерийских снарядов, авиабомб и других боеприпасов. В соответствии с Конвенцией о запрещении разработки, производства и накопления запасов бактериального (биологического) и токсинного оружия и об их уничтожении 1972 г. каждое государство - участник Конвенции обязуется не разрабатывать, не производить, не приобретать каким-либо иным образом и не сохранять микробиологические или другие биологические агенты или токсины таких видов и в таких количествах, которые не имеют назначения для профилактических, медицинских или других мирных целей, а также оружие, оборудование или средства доставки, предназначенные для использования таких агентов или токсинов во враждебных целях или в вооруженных конфликтах.

Химическим оружием являются высокотоксичные отравляющие вещества и средства их боевого применения (специальные бомбы, ракеты, мины, фугасы, химические гранаты и т.д.). Поражающее действие химического оружия основано на токсичных свойствах химических соединений, которые, находясь в парообразном, жидком или аэрозольном состоянии, могут проникать в организм через органы дыхания, кожные покровы, слизистые оболочки, пищевой тракт. Целевое назначение химического оружия состоит в поражении живой силы противника. Однако его применение способно также привести к заражению флоры и фауны, вывести из строя боевую технику, вооружение и т.д.

В соответствии с Конвенцией о запрещении разработки, производства, накопления и применения химического оружия и о его уничтожении 1993 г. государства-участники взяли на себя обязательства не разрабатывать, не производить, не приобретать иным образом, не накапливать и не сохранять химическое оружие, а также не передавать его прямо или косвенно кому-либо, не применять химическое оружие, не помогать, не поощрять и не побуждать кого-либо к проведению деятельности, запрещенной Конвенцией.

В соответствии с определением, выработанным ООН еще в 1948 г., к оружию массового уничтожения (поражения) относится оружие, действующее атомным взрывом, оружие, действующее при помощи радиоактивных материалов, а также смертоносное химическое и биологическое оружие и любое разрабатываемое в будущем оружие, которое обладает характеристиками, сравнимыми по разрушительному действию с атомной бомбой и другим упомянутым выше оружием. Как уже отмечалось, химическое, биологическое и токсинное оружие находятся под всеобъемлющим запретом, установленным Конвенцией о запрещении разработки, производства, накопления и применения химического оружия и о его уничтожении 1993 г. и Конвенцией о запрещении разработки, производства и накопления запасов бактериологического (биологического) и токсинного оружия и об их уничтожении 1972 г. Указанные виды оружия запрещено не только применять в войне, но и разрабатывать, производить, накапливать, а имеющиеся запасы должны быть уничтожены или переключены на мирные цели.

Что касается ядерного оружия, то его производство ограничено, а применение запрещено. Ядерное оружие - это оружие, в котором средством поражения является ядерный заряд (устройство, содержащее запас ядерной энергии). Действие ядерного оружия основано на использовании поражающих факторов ядерного взрыва (ударной волны, светового излучения, проникающей радиации, радиоактивного загрязнения). К ядерному оружию следует также относить средства его доставки к цели и средства управления. Ряд международных договоров ограничивает и запрещает проведение испытаний ядерного оружия (Договор о запрещении испытаний ядерного оружия в атмосфере, в космическом пространстве и под водой 1963 г., Договор о запрещении размещения на дне морей и океанов и в его недрах ядерного оружия и других видов

оружия массового уничтожения 1971 г., Договор о всеобъемлющем запрещении ядерных испытаний 1996 г. и др.).

Объективная сторона преступления характеризуется действиями в одной из пяти предусмотренных законом формах: разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения.

Разработка оружия представляет собой систему организационно-технических мероприятий, направленных на создание технологии и оружия соответствующего вида (осуществление исследовательских, испытательных и иных работ по созданию оружия).

Производство предполагает изготовление анализируемых видов оружия как промышленным, так и кустарным способом.

Накопление оружия массового поражения - это аккумуляция и наращивание его запасов.

Приобретение означает любой способ получения оружия массового поражения (купля, обмен, получение в дар и др.).

Сбыт - это возмездное или безвозмездное отчуждение предмета преступления, передача его любому физическому или юридическому лицу либо государству.

Данное деяние относится к числу преступлений с формальным составом. Оконченным оно признается с момента совершения любого из указанных в законе действий.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что совершает действия по производству, приобретению или сбыту оружия массового поражения, запрещенного международным договором, и желает их совершить.

Субъектом преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

§ 3. Военные преступления

Применение запрещенных средств и методов ведения войны (ст. 356 УК). Непосредственным объектом преступления является добросовестное выполнение международных обязательств в части использования средств и методов ведения военных действий, имеющее целью максимальную гуманизацию вооруженных конфликтов.

Статус войны с 1945 г. в значительной мере утратил свою определенность, и в большинстве вооруженных конфликтов, даже имеющих явно выраженный международный характер, отсутствует признак формального объявления войны. Поэтому, несмотря на то что в названии ст. 356 УК используется термин "средства и методы ведения войны", в настоящее время специалисты предпочитают ссылаться на нормы, применимые не к войне, а к вооруженным конфликтам. Следует также иметь в виду, что согласно Дополнительному протоколу II 1977 г. и Женевским конвенциям 1949 г. запрещение средств и методов ведения войны распространяется и на вооруженные конфликты немеждународного характера.

Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется совершением одного из перечисленных в законе действий: жестокое обращение с военнопленными или гражданским населением, депортация гражданского населения, разграбление национального имущества на оккупированной территории, применение в вооруженном конфликте средств и методов, запрещенных международным договором РФ.

Действующие в международном праве правила обращения с военнопленными и гражданским населением во время войны и вооруженных конфликтов определены в Женевских конвенциях 1949 г. (об обращении с военнопленными; о защите гражданского населения во время войны; об улучшении участи раненых и больных в действующих армиях; об улучшении участи раненых, больных и лиц, потерпевших кораблекрушение, из состава вооруженных сил на море).

Под военнопленными в соответствии с нормами международного права понимаются следующие категории лиц, попавших во власть неприятельской стороны во время войны или вооруженного конфликта:

личный состав вооруженных сил воюющей стороны, партизаны, личный состав ополчения и добровольческих отрядов, личный состав организованных движений сопротивления;

некомбатанты (лица из состава вооруженных сил, не принимающие непосредственного участия в военных операциях, - врачи, юристы, священники, корреспонденты, обслуживающий персонал, члены экипажей торгового флота и гражданской авиации);

стихийно восставшее население, если оно открыто носит оружие и соблюдает законы и обычаи ведения войны.

К гражданскому населению относятся лица, не являющиеся участниками вооруженного конфликта (ни комбатантами, т.е. лицами, входящими в состав вооруженных сил конфликтующей стороны и принимающими непосредственное участие в боевых действиях, ни некомбатантами, т.е. лицами, входящими в состав вооруженных сил воюющей стороны и оказывающими ей помощь в достижении успехов в боевых действиях, но не принимающих личного участия в этих действиях).

В условиях морской войны к гражданскому населению приравниваются команды и пассажиры торговых и пассажирских судов воюющих и нейтральных стран.

Под жестоким обращением с военнопленными или гражданским населением понимаются деяния, приводящие к гибели военнопленных или гражданских лиц либо ставящие в опасность их жизнь и здоровье (преднамеренное убийство, пытки, биологические эксперименты, преднамеренное причинение тяжелых страданий или серьезного увечья). Конвенции 1949 г. относят к жестокому обращению принуждение военнопленного или гражданского лица к службе в вооруженных силах неприятельской стороны, а также действия, лишаящие таких лиц права на беспристрастное судопроизводство, взятие гражданских лиц в заложники, унижение их чести и достоинства.

Депортация гражданского населения, запрещенная Женевской конвенцией от 12 августа 1949 г. о защите гражданского населения во время войны, означает насильственное перемещение всего или части гражданского населения в пределах оккупируемой территории или за ее пределы.

Под разграблением национального имущества следует понимать осуществляемые в больших масштабах действия по произвольному разрушению, присвоению имущества, не вызываемые военной необходимостью, расхищение его различными способами, обращение в собственность оккупирующей стороны.

Наиболее опасной формой совершения анализируемого преступления является применение в вооруженном конфликте средств и методов, запрещенных международным договором РФ.

К средствам ведения военных действий относятся оружие и иная военная техника, применяемые вооруженными силами воюющих сторон для уничтожения живой силы и материальных средств противника, подавления его сил и способности к сопротивлению. Согласно действующим международно-правовым нормам запрещенным является применение оружия, снарядов, веществ и методов ведения военных действий, способных причинить излишние повреждения и страдания, а также обширный, долговременный, серьезный ущерб природной среде (Дополнительный протокол I к Женевским конвенциям 1949 г.). Запрещенными средствами ведения войны также являются: оружие неизбирательного действия, истребляющая сила которого такова, что она не может быть направлена лишь на заранее определенные военные цели; оружие, снаряды и вещества, способные причинить излишние повреждения, страдания или делающие неизбежной смерть людей, выведенных из строя, а также имеющие предательский, коварный характер

(напалмовые, шариковые, кассетные, фосфорные бомбы, нейтронная бомба; оружие, основное действие которого заключается в нанесении повреждений осколками, не обнаруживаемыми в человеческом теле с помощью рентгеновских лучей, мины-ловушки и др.). Помимо указанного Дополнительного протокола I к Женевским конвенциям 1949 г. к международным договорам, содержащим нормы о запрещении средств, применяемых в вооруженных конфликтах, относятся Конвенция о запрещении или ограничении применения конкретных видов обычного оружия, которые могут считаться наносящими чрезмерные повреждения или имеющими неизбирательное действие от 10 апреля 1980 г. (с четырьмя протоколами к ней), Конвенция о запрещении применения, накопления запасов, производства и передачи противопехотных мин и об их уничтожении от 18 сентября 1997 г. и некоторые другие соглашения, ратифицированные Россией в установленном порядке.

Методы ведения военных действий - это порядок, способы и приемы использования средств ведения войны в ходе военных действий. К запрещенным методам относятся такие нападения неизбирательного характера, последствия которых не могут быть ограничены поражением лишь военных объектов. Конвенция о запрещении военного или любого иного враждебного использования средств воздействия на природную среду 1976 г. запрещает такие методы ведения военных действий, как "погодная война", "экологическая агрессия" и иные действия, способные повлечь широкие, долгосрочные или серьезные последствия для экологических процессов (изменение динамики, состава, структуры Земли и др.). В соответствии с Конвенцией 1980 г. о запрещении или ограничении применения конкретных видов обычного оружия запрещенными методами ведения военных действий являются: нападения с применением зажигательного оружия на гражданское население или на гражданские объекты, а также на военные объекты, поражение которых в силу их расположения (в районе сосредоточения гражданского населения), применяемых средств доставки зажигательного оружия или других обстоятельств не позволяет ограничить зажигательное воздействие только на военный объект и избежать или свести к минимуму случайные жертвы среди гражданского населения и повреждение гражданских объектов, а также совершение таких нападений на леса и другие виды растительного покрова (кроме случаев, когда такие природные элементы являются военными объектами). К запрещенным методам помимо названных относятся превращение необороняемых местностей и демилитаризованных зон в объект нападения, нападение на лиц, прекративших принимать участие в военных действиях, нападения на установки или сооружения, содержащие опасные силы (когда известно, что такое нападение явится причиной чрезмерных потерь жизней, ранений среди гражданских лиц или причинит ущерб гражданским объектам), и др.

Одним из обязательных объективных признаков рассматриваемого преступления является особая обстановка его совершения - обстановка вооруженного конфликта. В международном праве такие конфликты делят на два вида. Международный конфликт представляет собой вооруженное столкновение между государствами либо между национально-освободительным движением и метрополией, т.е. между восставшей (воюющей) стороной и войсками соответствующего государства. Под вооруженным конфликтом немеждународного характера понимается столкновение антиправительственных организованных вооруженных отрядов с вооруженными силами правительства, происходящее на территории какого-либо государства.

Состав преступления относится к числу формальных, поэтому преступление признается окончанным с момента совершения любого из перечисленных в диспозиции данной нормы действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом: виновный осознает, что применяет в вооруженном конфликте запрещенные средства и методы (в форме жестокого обращения с военнопленными или гражданским населением, депортации гражданского населения и др.), и желает совершить такие действия.

Субъектом данного преступления может выступать вменяемое лицо, входящее в состав участников вооруженного конфликта и достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 356 УК предусматривает ответственность за применение одного из наиболее опасных средств войны - оружия массового поражения, запрещенного международным договором РФ. Предмет этого преступления аналогичен предмету деяния, предусмотренного ст. 355 УК. К оружию массового поражения, применение которого запрещено, относится биологическое, химическое и ядерное оружие. Пока еще не выработано универсальных норм, устанавливающих прямое запрещение так называемых новых видов оружия массового поражения (радиологического, инфразвукового и др.). Однако применение и такого оружия при наличии прочих признаков состава рассматриваемого преступления следует квалифицировать по ч. 2 ст. 356 УК, если оружие применено по его прямому назначению - для массового поражения, уничтожения живой цели или для разрушения материальных объектов.

§ 4. Преступления против человечности

Геноцид (ст. 357 УК). В 1946 г. Генеральная Ассамблея ООН в резолюции 96 (I) объявила геноцид преступлением, нарушающим нормы международного права и противоречащим духу и целям ООН. В 1948 г. была принята, а в 1951 г. вступила в силу Конвенция о предупреждении преступления геноцида и наказании за него.

Непосредственным объектом геноцида являются общественные отношения, обеспечивающие безопасные условия жизни национальных, этнических, расовых или религиозных групп. Дополнительными объектами следует считать жизнь и здоровье людей. Национальной группой считается связанная с принадлежностью к определенной нации группа людей независимо от территории ее проживания. Нация представляет собой исторически сложившуюся группу людей, характеризующуюся общностью языка, психического склада и культуры, территории проживания и другими особенностями быта и традиций. Под этнической группой понимается исторически возникший вид устойчивой социальной группы людей, представленной племенем, народностью, нацией. Расовой группой называется общность людей, характеризующаяся определенной совокупностью внешних признаков (цветом кожи, волос, глаз и т.д.) и другими исторически сложившимися особенностями. Религиозная группа - общность людей, исповедующих соответствующую религию, отличную от доминирующей в данном обществе.

Объективная сторона геноцида характеризуется действиями, направленными на полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы в одной из предусмотренных диспозицией ст. 357 УК форм:

- а) убийство членов такой группы;
- б) причинение тяжкого вреда их здоровью;
- в) насильственное воспрепятствование деторождению, т.е. принятие мер, способных ограничить или полностью прекратить процесс рождения детей среди членов национальной, этнической, расовой или религиозной группы (принудительные стерилизация, кастрация, принуждение к аборту, к использованию противозачаточных средств и т.д.);
- г) принудительная передача детей, т.е. их насильственное изъятие у родителей и передача членам другой национальной, этнической, расовой или религиозной группы;
- д) насильственное переселение, т.е. насильственное перемещение всей или части группы за пределы территории их проживания;
- е) иное создание жизненных условий, рассчитанных на физическое уничтожение членов группы.

Состав анализируемого преступления является формально-материальным. Некоторые формы его совершения предполагают наступление соответствующих последствий (смерть, тяжкий вред их здоровью). Геноцид, совершаемый в других формах,

признается оконченным в момент совершения действий, направленных на достижение указанных в законе целей, даже если эти цели не были достигнуты и последствия (в виде уничтожения данной группы людей, прекращения деторождения в их среде и т.п.) не наступили.

Субъективная сторона геноцида характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что совершает действия, направленные на уничтожение в одной из перечисленных в ст. 357 УК форм этнической, национальной, расовой или религиозной группы людей, и желает совершить такие действия. Одним из обязательных субъективных признаков геноцида является цель - полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы. Наличие такой цели отличает геноцид от некоторых преступлений против личности (убийство, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью) и некоторых форм преступления, предусмотренного ст. 356 УК. От применения запрещенных средств и методов ведения войны геноцид отличается еще и тем, что его совершение не связано с наличием военного конфликта.

Субъектом геноцида может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Экоцид (ст. 358 УК). Опасность экоцида заключается в том, что нарушение экологического равновесия в каком-либо регионе способно вызвать негативные изменения в других, иногда далеко расположенных местностях.

Конвенцией против экоцида считается Конвенция 1976 г. о запрещении военного или любого иного враждебного использования средств воздействия на природную среду. В дальнейшем были заключены и другие многосторонние и двусторонние договоры о взаимодействии в области экологии (Конвенция 1979 г. о трансграничном загрязнении воздуха, Конвенция 1992 г. о трансграничном воздействии промышленных аварий, Конвенция 1991 г. об оценке воздействия на окружающую природную среду в трансграничном контексте и др.). В соответствии с этими международно-правовыми документами в УК включена ст. 358, предусматривающая ответственность за экоцид.

Непосредственным объектом экоцида является экологическая безопасность человечества.

Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется действиями, совершенными в одной из альтернативно указанных в ст. 358 УК форм:

1) массовое уничтожение растительного и животного мира, т.е. разрушение экологической системы определенного региона вследствие полного или частичного истребления его флоры и фауны;

2) отравление атмосферы или водных ресурсов, т.е. насыщение атмосферного воздуха, водоемов и водных источников отравляющими веществами (в том числе радиоактивными отходами, боевыми отравляющими веществами, ядохимикатами промышленного или бытового назначения и т.д.);

3) совершение иных действий, способных вызвать экологическую катастрофу.

Под растительным миром понимается совокупность растительных сообществ (фитоценозов) страны или региона, экологически взаимосвязанных между собой условиями окружающей среды.

Животный мир представляет собой совокупность всех видов диких животных, обитающих на территории страны или ее региона и находящихся в состоянии естественной свободы, а также относящихся к природным ресурсам континентального шельфа и исключительной экономической зоны РФ.

Атмосферой считается газообразная оболочка над территорией Земли, состоящая из смеси азота, кислорода, аргона и других элементов, а также воды во всех ее состояниях.

Водные ресурсы составляют запасы поверхностных и подземных вод, находящихся в водных объектах, которые используются или могут быть использованы.

Экоцид относится к преступлениям с формально-материальным составом. Некоторые его формы признаются оконченными с момента наступления соответствующих последствий. Например, уничтожение растительного или животного

мира предполагает прекращение вида или совокупности видов и форм растительных сообществ или живых организмов или животных (массовым такое уничтожение признается, если оно распространяется на большое число или на неограниченный круг растительных сообществ). Отравление атмосферы или водных ресурсов также предполагает изменение их состояния вследствие насыщения вредными веществами.

Совершение иных действий, способных вызвать экологическую катастрофу, может выразиться в любой производственной, исследовательской, экспериментальной и иной деятельности человека, которая при несоблюдении мер предосторожности может повлечь необратимые, опасные для человечества изменения в окружающей природной среде (экологическую катастрофу). Такая катастрофа может выразиться в серьезном нарушении относительной устойчивости видового состава живых организмов, их численности, продуктивности, в нарушении сезонных изменений и т.д.

Экоцид признается оконченным как при наступлении экологической катастрофы, так и при возникновении реальной опасности ее наступления.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что совершает массовое уничтожение растительного или животного мира, отравляет атмосферу или водные ресурсы либо иные действия, грозящие экологической катастрофой, предвидит неизбежность или возможность наступления последствий в виде такой катастрофы и желает причинить их либо сознательно допускает их наступление или относится к ним безразлично.

Субъектом экоцида может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

§ 5. Посягательство на причины правового регулирования вооруженных конфликтов

Наемничество (ст. 359 УК). Устав ООН определяет обязательство каждого государства воздерживаться от организации иррегулярных сил или вооруженных банд, в том числе наемников, для вторжения на территорию другого государства.

Содержание понятия "наемник" раскрывается в ст. 47 Дополнительного протокола I "О международном вооруженном конфликте" к Женевским конвенциям о защите жертв войны 1949 г., а также в Конвенции о запрещении вербовки, использования, финансирования и обучения наемников 1989 г. Согласно указанным международно-правовым документам наемником признается лицо, которое:

специально завербовано на месте или за границей для участия в вооруженном конфликте;

фактически принимает непосредственное участие в военных действиях;

руководствуется при этом желанием получить материальную выгоду и которому в действительности обещано стороной или по поручению стороны, находящейся в конфликте, материальное вознаграждение, существенно превышающее вознаграждение, обещанное или выплачиваемое комбатантам такого же ранга и функций, входящим в личный состав вооруженных сил данной стороны;

не является ни гражданином стороны, находящейся в конфликте, ни лицом, постоянно проживающим на территории, которая контролируется стороной, находящейся в конфликте;

не послано государством, которое не является стороной, находящейся в конфликте, для выполнения официальных обязанностей в качестве лица, входящего в состав его вооруженных сил;

завербовано для участия в заранее запланированных актах насилия, направленных на свержение правительства какого-либо государства, подрыв его конституционного строя или нарушение его территориальной целостности и неприкосновенности.

Наемник не имеет права на статус комбатанта и военнопленного. Он привлекается к уголовной ответственности по законам захватившего его государства.

Перечисленные признаки международно-правового определения восприняты российским законодательством и легли в основу сформулированного в примечании к ст. 359 УК понятия наемника.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие соблюдение принципов правового регулирования вооруженных конфликтов в целях их максимально возможной гуманизации.

Объективная сторона наемничества характеризуется совершением одного из перечисленных в диспозиции анализируемой нормы действий:

1) вербовка - деятельность по привлечению одного или нескольких лиц к участию в вооруженном конфликте в качестве наемника;

2) обучение - деятельность по подготовке уже завербованного наемника (наемников) к участию в вооруженном конфликте или военных действиях;

3) финансирование или иное материальное обеспечение деятельности наемника - предоставление ему денежных средств, экипировка обмундированием, вооружение наемников, снабжение боеприпасами, средствами передвижения и т.п.;

4) использование наемника в вооруженном конфликте или военных действиях - привлечение его к боевым операциям, отдача ему приказов, поручений, распоряжений по обеспечению акций военного характера. В отличие от первых трех форм объективная сторона использования наемника характеризуется еще одним обязательным признаком - обстановкой вооруженного конфликта или военных действий.

Наемничество относится к преступлениям с формальным составом. Оно считается оконченным с момента совершения одного из вышеописанных действий.

Субъективная сторона наемничества характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что осуществляет действия по вербовке, обучению, финансированию или иному материальному обеспечению наемника либо использует его в вооруженном конфликте или военных действиях, и желает совершить такие действия.

Субъектом данного преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 359 предусматривает два квалифицирующих признака рассматриваемого преступления:

1) использование виновным при совершении преступления своего служебного положения (в этом случае субъектами преступления могут быть должностные лица, государственные и муниципальные служащие, а также лица, выполняющие управленческие функции в коммерческих или иных организациях);

2) совершение наемничества в отношении несовершеннолетнего (вербовка, обучение, финансирование или иное материальное обеспечение, а также использование в вооруженном конфликте или в военных действиях в качестве наемника лица, не достигшего 18-летнего возраста).

Часть 3 ст. 359 УК содержит самостоятельный состав преступления, связанный с наемничеством.

Объективная сторона этого преступления характеризуется действиями, состоящими в личном участии лица в вооруженном конфликте или военных действиях. В число обязательных объективных признаков также включается обстановка военных действий или вооруженного конфликта. Состав преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 359 УК, является формальным. Оно окончено с того момента, как лицо, завербованное в качестве наемника, совершает действия, состоящие в его непосредственном участии в планировании или проведении боевых действий и военных операций.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что участвует в качестве наемника в вооруженном конфликте или военных действиях, и желает действовать таким образом. Обязательным субъективным признаком

в данном случае является цель - получение лицом материального вознаграждения за свое участие в вооруженном конфликте или военных действиях.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 359 УК, - специальный: лицо, завербованное в качестве наемника. Понятие наемника, законодательно определенное в примечании к ст. 359 УК, практически совпадает с рассмотренным ранее международно-правовым определением.

§ 6. Посягательство на неприкосновенность лиц и учреждений, пользующихся международной защитой

Нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой (ст. 360 УК). Эта норма создана во исполнение Конвенции 1973 г. о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие охрану лиц и учреждений, пользующихся международной защитой. К ним относятся работники дипломатической, консульской или внешнеторговой служб, сами эти службы, а также некоторые общественные организации и их представители, которые в соответствии с международными соглашениями пользуются международной защитой (например, представители международных организаций и международных благотворительных обществ).

Дополнительным объектом преступления могут быть личная неприкосновенность, здоровье, честь и достоинство указанных лиц.

Объективная сторона преступления в данном случае характеризуется активными действиями, состоящими в нападении, т.е. в открытом или скрытом неожиданном агрессивном-насильственном воздействии на определенные законом объекты или лицо.

Объектами нападения, наказуемого по ст. 360 УК, могут быть:

1) представители иностранного государства или сотрудники международных организаций, пользующихся международной защитой (глава государства, глава правительства, министр иностранных дел; сопровождающие их лица, имеющие право на специальную защиту, агенты межправительственных международных организаций и др.);

2) служебные или жилые помещения, транспортные средства учреждений и лиц, пользующихся международной защитой.

Нападение может быть сопряжено и с угрозой немедленного применения насилия.

Нападение на служебные и жилые помещения выражается в незаконном вторжении, погромах, поджогах этих помещений, уничтожении или повреждении находящегося в них имущества.

Нападение на транспортные средства может состоять в их уничтожении, повреждении или угоне.

Убийство или умышленное причинение тяжкого вреда здоровью лиц, подвергшихся нападению, не охватывается составом рассматриваемого преступления и нуждается в дополнительной квалификации.

Состав преступления является формальным. Преступление признается оконченным с момента начала нападения.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает характер совершаемых действий, их направленность против лиц и учреждений, которые пользуются международной защитой, и желает совершить такие действия.

Субъектом преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 360 УК в качестве квалифицирующего признака данного преступления предусматривает специальную цель нападения - спровоцировать войну или осложнить международные отношения.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Авторский коллектив

Принятые сокращения

1. Нормативные правовые акты
2. Официальные издания

Глава I. Понятие, значение и система Особенной части уголовного права

- § 1. Понятие и система особенной части уголовного права
- § 2. Применение уголовного права
- § 3. Квалификация преступления

Глава II. Преступления против жизни и здоровья

- § 1. Общая характеристика преступлений против жизни
- § 2. Преступления против жизни. Убийство. Понятие и общая характеристика убийства
- § 3. Преступления против здоровья
- § 4. Преступления, ставящие в опасность здоровье человека и его жизнь

Глава III. Преступления против свободы, чести и достоинства личности

- § 1. Общая характеристика преступлений против свободы, чести и достоинства личности
- § 2. Преступления против личной свободы
- § 3. Преступления против чести и достоинства личности

Глава IV. Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности

- § 1. Общая характеристика преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности
- § 2. Посягательства на половую свободу и неприкосновенность личности
- § 3. Посягательства на половую свободу, неприкосновенность, нравственное и физическое здоровье несовершеннолетних

Глава V. Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина

- § 1. Общая характеристика преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина
- § 2. Преступления против гражданских (личных) прав и свобод
- § 3. Преступления против политических прав и свобод
- § 4. Преступления против социально-экономических прав и свобод

Глава VI. Преступления против семьи и несовершеннолетних

- § 1. Общая характеристика преступлений против семьи и несовершеннолетних
- § 2. Преступления против личности, совершаемые в сфере семейных правоотношений
- § 3. Преступления против личности несовершеннолетних, совершаемые вне сферы семейно-правовых отношений

Глава VII. Преступления против собственности

- § 1. Понятие и виды преступлений против собственности
- § 2. Понятие и признаки хищения чужого имущества
- § 3. Формы хищения
- § 4. Виды хищения
- § 5. Корыстные преступления против собственности, не содержащие признаков хищения
- § 6. Некорыстные преступления против собственности

Глава VIII. Преступления в сфере экономической деятельности

- § 1. Понятие и виды преступлений в сфере экономической деятельности
- § 2. Преступления в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности

- § 3. Преступления в сфере кредитных отношений
- § 4. Преступления в сфере отношений, обеспечивающих свободу и добросовестность конкуренции
- § 5. Преступления в сфере финансовых отношений и отношений, связанных с оборотом драгоценных металлов, драгоценных камней
- § 6. Преступления в сфере внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля
- Глава IX. Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях
 - § 1. Общие составы преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях
 - § 2. Специальные составы преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях
- Глава X. Преступления против общественной безопасности и общественного порядка
 - § 1. Понятие и виды преступлений против общественной безопасности
 - § 2. Преступления против общественной безопасности
 - § 3. Преступления против общественного порядка
 - § 4. Преступления, связанные с нарушением правил производства различного рода работ
 - § 5. Преступления, связанные с нарушением правил обращения с общепасными предметами
- Глава XI. Преступления против здоровья населения и общественной нравственности
 - § 1. Понятие и виды преступлений против здоровья населения и общественной нравственности
 - § 2. Преступления против безопасности здоровья населения
 - § 3. Преступления против общественной нравственности
- Глава XII. Экологические преступления
 - § 1. Общая характеристика экологических преступлений
 - § 2. Экологические преступления, связанные с причинением вреда отдельным элементам природы при осуществлении деятельности, посягающей на экологический баланс
 - § 3. Преступления, посягающие на основы должной сохранности недр
 - § 4. Преступления, посягающие на объекты животного и растительного мира (фауны и флоры)
- Глава XIII. Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта
 - § 1. Общая характеристика и виды преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта
 - § 2. Преступления, посягающие на безопасность движения и эксплуатации транспорта
 - § 3. Иные преступления в сфере функционирования транспорта
- Глава XIV. Преступления в сфере компьютерной информации
 - § 1. Понятие и общая характеристика преступлений в сфере компьютерной информации
 - § 2. Характеристика конкретных видов преступлений в сфере компьютерной информации
- Глава XV. Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства
 - § 1. Общая характеристика преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства
 - § 2. Преступления против внешней безопасности Российской Федерации
 - § 3. Преступления, посягающие на основы политической системы Российской Федерации

§ 4. Посягательства на экономическую безопасность и обороноспособность Российской Федерации

§ 5. Посягательства на общественные отношения, обеспечивающие недопущение экстремистской деятельности

§ 6. Преступления, посягающие на сохранность государственной тайны

Глава XVI. Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления

§ 1. Общая характеристика преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления

§ 2. Злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК)

§ 3. Нецелевое расходование бюджетных средств (ст. 285.1 УК)

§ 4. Нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов (ст. 285.2 УК)

§ 5. Превышение должностных полномочий (ст. 286 УК)

§ 6. Отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию Российской Федерации или Счетной палате Российской Федерации (ст. 287 УК)

§ 7. Присвоение полномочий должностного лица (ст. 288 УК)

§ 8. Незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 289 УК)

§ 9. Взятничество (ст. ст. 290 - 291 УК)

§ 10. Служебный подлог (ст. 292 УК)

§ 11. Халатность (ст. 293 УК)

Глава XVII. Преступления против правосудия

§ 1. Общая характеристика преступлений против правосудия

§ 2. Общие преступления против правосудия

§ 3. Преступления, посягающие на общественные отношения, обеспечивающие нормальное осуществление правосудия судом

§ 4. Преступления, посягающие на общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания по осуществлению уголовного преследования

§ 5. Посягательства на общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность органов по исполнению судебного акта

Глава XVIII. Преступления против порядка управления

§ 1. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против порядка управления

§ 2. Преступления, посягающие на нормальную управленческую деятельность представителей власти, сотрудников правоохранительных и контролирующих органов, а также сотрудников мест лишения свободы или содержания под стражей

§ 3. Преступления, посягающие на неприкосновенность Государственной границы Российской Федерации

§ 4. Преступления, посягающие на порядок обращения официальных документов, штампов, печатей, бланков и государственных наград

§ 5. Преступления, посягающие на порядок призыва на военную и альтернативную гражданскую службу

§ 6. Преступления, посягающие на авторитет Государственного герба и Государственного флага Российской Федерации

§ 7. Преступления, посягающие на порядок осуществления споров о праве

Глава XIX. Преступления против военной службы

§ 1. Понятие и общая характеристика преступлений против военной службы

§ 2. Преступления против порядка подчиненности и уставных взаимоотношений между военнослужащими

§ 3. Преступления против порядка прохождения военной службы

§ 4. Преступления против порядка несения специальных служб

§ 5. Преступления против порядка обращения с военным имуществом, оружием, источниками повышенной опасности, использования и эксплуатации военной техники

Глава XX. Преступления против мира и безопасности человечества

§ 1. Общая характеристика и виды преступлений против мира и безопасности человечества

§ 2. Преступления против мира

§ 3. Военные преступления

§ 4. Преступления против человечности

§ 5. Посягательство на причины правового регулирования вооруженных конфликтов

§ 6. Посягательство на неприкосновенность лиц и учреждений, пользующихся международной защитой

THE BOOK IS MADE BY

AXI-ROSE

AXI-ROSE@YA.RU