

САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
ГЕНЕРАЛЬНОЙ ПРОКУРАТУРЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Л. Ф. РОГАТЫХ

**КВАЛИФИКАЦИЯ
КОНТРАБАНДЫ**

Учебное пособие



Санкт-Петербург
1999

САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
ГЕНЕРАЛЬНОЙ ПРОКУРАТУРЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Л. Ф. РОГАТЫХ

КВАЛИФИКАЦИЯ
КОНТРАБАНДЫ

Учебное пособие

Санкт-Петербург
1999

ББК 67.99(2)8

Рогатых Л. Ф. Квалификация контрабанды: Учебное пособие. СПб., 1999. 64 с.

Рецензенты

1. Зам. начальника следственной службы Управления ФСБ России по Санкт-Петербургу и Ленинградской области канд. юрид. наук, доцент полковник А. В. ФЕДОРОВ.

2. Начальник отдела Северо-Западного таможенного управления полковник таможенной службы В. В. КУЛЕШОВ.

В работе излагаются проблемы квалификации контрабанды. Основная часть работы посвящена уголовно-правовому анализу состава. Дается история становления уголовного законодательства об этом преступлении, затрагиваются некоторые вопросы разграничения контрабанды и смежных составов преступлений.

Учебное пособие предназначено студентам и слушателям Института, а также практическим работникам.

ISBN 5-89094-082-1

Экономическая преступность сегодня стала основным тормозом в осуществлении реформ, реально угрожает экономической безопасности общества и государства. Наблюдаются неблагоприятные тенденции в динамике преступлений в сфере экономики. Среди наиболее распространенных преступлений таких, как налоговые, преступления против собственности, фальшивомонетничество, называются и таможенные преступления¹. “Статистические данные о распространенности “таможенных” преступлений за 1994—1996 гг. показывают, что в 1996 г. отмечен их существенный рост практически по всем видам. Так, за уклонение от уплаты таможенных платежей в 1996 г. привлечено 1296 человек (в 1994 г. их было всего 42), число нарушений таможенного законодательства (контрабанда — Л. Р.) выросло более чем в три раза”². В 1997 г. таможенными органами было обнаружено и задержано в 1548 случаях более 8451 кг наркотических средств, сильнодействующих и психотропных веществ, что в 1,2 раза больше, чем в 1996 г.³

Для российских таможенных и других правоохранительных органов актуальной задачей является пресечение незаконного оборота оружия. Активизация преступной деятельности по незаконному перемещению через таможенную границу оружия и боеприпасов вызвана неизменно высоким спросом на них в криминальной среде и интернационализацией преступных сообществ. Согласно статистике в 1995 г. было отмечено 31 062

¹ См.: Преступность и реформы в России. М., 1998. С. 216.

Следует оговориться, что в среде криминалистов нет единого мнения относительно выделения такой группы преступлений, как таможенные преступления. Нами данное понятие использовано по аналогии с вышеназванной работой.

² Там же. С. 229.

³ Состояние законности в Российской Федерации (1996—1997 годы). М., 1998. С. 28.

случая задержания на границе оружия и боеприпасов, в 1996 г. — 16 786, в 1997 г. — 23 951¹.

Как свидетельствует та же беспристрастная статистика, при росте нарушений таможенных правил снижается число уголовных дел, находящихся в производстве. В 1996 и 1997 гг. расследовалось 2429 уголовных дел о контрабанде².

Одной из причин слабого использования правоохранительными органами уголовно-правовых методов борьбы с контрабандой является недостаточное знание законодательства о ней, а также сложность и противоречивость таможенного законодательства, которое необходимо учитывать при применении бланкетной статьи о контрабанде в УК РФ. В судебной практике возникает немало проблем при толковании данного состава, и они будут рассмотрены в предлагаемой работе.

При написании учебного пособия использовались опубликованная судебная практика, материалы уголовных дел, поступавших на кафедру уголовного права Института из различных регионов страны для дачи заключений, результаты опросов следователей и прокуроров, обучавшихся на факультете повышения квалификации, а также Модельный Уголовный кодекс для государств — участников СНГ и другие материалы.

¹ Там же. С. 28.

² Там же. С. 29.

I. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА КОНТРАБАНДУ ПО РОССИЙСКОМУ И СОВЕТСКОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ

Контрабанда как правонарушение появилась в XIV—XVI вв. с зарождением капитализма, в период бурного развития товарно-денежных отношений, когда беспрепятственный ввоз и вывоз товаров для экономики страны стал невыгодным, в связи с чем устанавливались определенные правила провоза товаров через государственную границу. Это, в свою очередь, потребовало, для осуществления контроля над провозом товаров через границу, создания специальных государственных учреждений — таможи¹. Всякое нарушение установленных законом правил провоза товаров и ценностей через границу стало именоваться контрабандой, а виновные в совершении таких действий подлежали наказанию.

Следует отметить, что в нормативных актах более раннего периода также встречаются нормы, содержание которых дает основание для вывода о том, что существовали различные правила перемещения товаров и ответственность за их нарушение. Но эти правила регулировали провоз товаров в пределах территории одной страны, а не между суверенными государствами².

Слово “контрабанда” заимствовано из итальянского языка (*contra* — против, *bando* — правительственный указ) и вошло во многие современные языки³. Оно включает понятие нарушения закона государства или правительственного распоряжения. Слово “контрабанда” означает также товар или какой-либо запрещенный законом к ввозу или вывозу предмет, тайно провезенный или пронесенный через границу государства⁴.

¹ Слово “таможня” произошло от тюркского “тамга”, означавшего у кочевых народов Средней Азии клеймо, которое обычно ставилось на различные предметы в качестве знака собственности. В Древней Руси, в эпоху монголо-татарского ига тамгой именовалась торговая пошлина (См.: Марков Л. Н. Очерки по истории таможенной службы. Иркутск, 1987. С. 31).

² См. об этом: Габричидзе Б. Н., Зобов В. Е. Таможенная служба Российской Федерации. М., 1993; Кисловский Ю. Г. Контрабанда: история и современность. М., 1996; Аграшников А. В. Развитие правовой базы отечественной таможенной системы в царствование Елизаветы Петровны // Ученые записки Санкт-Петербургского им. В. Б. Бобкова филиала Российской таможенной академии. 1996. № 2 (2). С. 31—40.

³ Юридическая энциклопедия / Под общ. ред. М. Ю. Тихомирова. М., 1997. С. 211.

⁴ См. об этом: Угаров Б. М. Международная борьба с контрабандой. М., 1981; Володько Н. В. Ответственность за контрабанду по советскому праву:

Таможенные ограничения в разных странах вводились не одинаково и неравномерно, но повсюду этот процесс начинался с установления таможенных запретов, которые послужили толчком к развитию контрабанды. «Иначе говоря, контрабанда возникла и стала развиваться как противодействие введенным ограничениям и установленным государством на границах таможенным барьерам»¹.

Возникновение контрабанды в России относится к периоду образования единого рынка и установления на государственной границе таможенных барьеров. В 1649 г. было принято Соборное Уложение, в котором можно найти свидетельства того, что правительством принимались меры защиты внутреннего рынка, направленные на его укрепление и развитие, в том числе и методами уголовного преследования. «Соборным Уложением 1649 года были определены составы различных преступлений. Так, в нем предусматривались преступления против порядка управления, к которым относилось, в частности, кормчество, под которым понималось незаконное производство, контрабандный ввоз и продажа спиртных напитков и других товаров, составляющих государственную монополию»².

Вслед за Соборным Уложением, в 1653 г., принимается Таможенный устав, а в 1667 г. — Новоторговый устав. В этих документах провозглашается строгий контроль за соблюдением законодательства, определяющего порядок перемещения товаров через границу, а также подтверждается ответственность за нарушение правил, запрещающих ввоз товаров, на которые существовал запрет потреблять их (например, табак) либо устанавливалась государственная монополия (спиртные напитки). За контрабандный ввоз спиртных напитков не только били кнутом, но и отсекали руки и ноги³.

Вполне систематизированное законодательство о контрабанде в России появилось с принятием Таможенного устава 1819 г., а затем Уложения о наказаниях 1845 г. Под контрабандой стали подразумевать перемещение товаров и предметов мимо таможни или хотя через таможню, но с сокрытием от таможенного контроля. С течением времени эта формулировка то расширялась, то наполнялась иным содержанием, но и по ныне действующему Уголовному кодексу смысл уголовно наказуемой

Учебное пособие. Киев, 1978; Контрабанда и борьба с ней: Сборник / Под общ. ред. А. Потяева. М., 1925 и др.

¹ Угаров Б. М. Указ. соч. С. 7.

² Там же. С. 17.

³ См.: Марков Л. Н. Указ. соч. С. 38.

контрабанды заключается именно в незаконном перемещении товаров и предметов через таможенную границу России помимо таможни или через таможню, но с использованием таких приемов, которые направлены на избежание таможенного контроля.

Из законов досоветского периода следует отметить Таможенный устав 1906 г., по которому контрабандой признавались: а) ввоз из-за границы помимо таможенных учреждений или хотя и через таковые, но с сокрытием от таможенного контроля товаров иностранных, пошлинных и запрещенных; б) вывоз за границу или попытка вывоза помимо таможенных учреждений или хотя и через таковые, но с сокрытием от таможенного контроля отечественных товаров, запрещенных к вывозу; в) выпуск на внутренний рынок поступивших в таможню товаров, запрещенных к ввозу и допущенных к обратному вывозу за границу, но не вывезенных из пределов России.

Особенностью норм, предусматривавших ответственность за контрабанду, являлся их казуистический характер. Действия, составлявшие рассматриваемое преступление, выражались в ввозе и вывозе определенных товаров, а также, как, например, по Таможенному уставу 1906 г., в выпуске на внутренний рынок товаров, не подлежащих ввозу в Россию. Менялась категория товаров. Так, если по Соборному Уложению 1649 г. к предмету контрабанды относились спиртные напитки и другие товары, составлявшие государственную монополию, то позднее это были товары различного назначения (например, пушнина), иностранные товары, запрещенные товары и т. п.

Отличительной чертой законодательства, направленного на борьбу с контрабандой в период после октября 1917 г., являлось то, что оно было призвано защищать и охранять монополию внешней торговли, провозглашенную и осуществляемую вновь созданным государством в соответствии с Декретом СНК РСФСР от 22.04.18 г. Понятие контрабанды в Декрете не раскрывалось. Не было точного определения контрабанды и по Декрету от 17.10.21 г.¹, лишь в ст. 15 указывалось, что конфискации таможенными учреждениями подлежат: а) предметы, проносимые через границу мимо таможенных учреждений; б) предметы, воспрещенные к вывозу и ввозу, скрытые от таможенного контроля путем какого-либо ухищрения или путем неправильной декларации при почтовых отправлениях; в) предметы, разрешенные к вывозу или ввозу, но скрытые от тамо-

¹ Собрание документов по истории уголовного законодательства СССР и РСФСР 1917—1952 гг. / Под ред. проф. И. Т. Голякова. М., 1953. С. 107.

женного контроля с целью избежания оплаты сборов; г) предметы, не разрешенные к обращению в Республике (оружие, военное снаряжение и т. п.), задержанные при ввозе их без необходимого разрешения; д) документы, вредные для РСФСР в политическом и экономическом отношении; е) предметы старины и искусства, вывозимые за границу без разрешения. В ст. 97 УК РСФСР 1922 г., помещенной в главу “Преступления против порядка управления”, о контрабанде говорилось в общих чертах, как о нарушении законов и постановлений о провозе товаров через границу.

Таким образом, в первые годы после революции нормы с достаточно широкой диспозицией отсутствовали. Характер преступного деяния определялся путем перечисления ряда действий: “сокрытие от таможенного контроля”, “вывоз без разрешения”. При отнесении предметов к “контрабандным” руководствовались соображениями идеологического характера: “документы, вредные в политическом и экономическом отношении”.

Впервые определение контрабанды, близкое по форме и по существу действующему, было сформулировано в Декрете СНК РСФСР от 24.04.23 г.¹ Контрабандой признавалось перемещение или покушение на перемещение какого-либо имущества через государственную пограничную черту с сокрытием от таможенного контроля. Сами эти понятия раскрывались в Инструкции НКВД, утвержденной 17.10.23 г. Под *перемещением* понимались всевозможные способы передвижения имущества: пронос, перебрасывание, провоз на лошадях, вьючных животных, при помощи механических средств транспортирования, летательных аппаратов и т. д. *Покушением на перемещение* имущества через государственную пограничную черту помимо таможенных учреждений следовало признавать действия, направленные на совершение указанного перемещения, когда совершитель не выполнил всего того, что было необходимо для приведения его намерения в исполнение, или когда, несмотря на выполнение им всего того, что он считал необходимым, преступный результат не был достигнут по причинам, от него не зависящим. *Сокрытием* считался факт перемещения имущества помимо таможенных учреждений, а также через них, но с применением особых ухищрений с целью избежания таможенного досмотра перемещаемого имущества (например, сокрытие его в особо устроенных помещениях, зашивка под подкладку платья и т. п.).

¹ СУ РСФСР. 1923. № 33. Ст. 372.

Что же касается *имущества*, то по Инструкции НКВД к нему относились не только товары и ценности, но вообще всякое имущество, как предназначенное для личного употребления, так и обращающееся в торгово-промышленном обороте, причем его ветхость, малоценность и непригодность для использования по прямому назначению не освобождали виновного от ответственности за контрабанду.

Принятый в 1924 г. Таможенный устав каких-либо изменений в понятие контрабанды не внес.

Изменения в ст. 97 УК РСФСР были внесены Декретом СНК РСФСР от 1.03.26 г. Контрабанда определялась как перемещение через пограничную черту товаров, ценностей, имущества и всякого рода предметов помимо таможенных учреждений или через таковые, но с сокрытием от таможенного контроля.

Уголовный кодекс РСФСР 1926 г. полностью воспринял данное определение.

В 1927 г. было принято Положение о преступлениях государственных¹, в соответствии с которым контрабанда относилась к группе государственных, т. е. особо для Союза ССР опасных деликтов против порядка управления.

Уголовное законодательство о борьбе с контрабандой, сложившееся к 1928 г., оставалось почти неизменным на протяжении 30-ти лет — до принятия Закона СССР от 25.12.58 г. об уголовной ответственности за государственные преступления². В ст. 15 названного Закона указывалось, что “контрабанда, т. е. незаконное перемещение товаров или иных ценностей через государственную границу СССР, совершенная с сокрытием предметов в специальных хранилищах, либо с обманном использованием таможенных и иных документов, либо в крупных размерах, либо группой лиц, организовавших для занятия контрабандой, либо должностным лицом с использованием служебного положения, а равно контрабанда взрывчатых, наркотических, сильнодействующих и ядовитых веществ, оружия и воинского снаряжения — наказывается лишением свободы на срок от трех до десяти лет с конфискацией имущества и со ссылкой на срок от двух до пяти лет или без ссылки”³. Данное определение контрабанды было включено в УК РСФСР 1960 г. и существенно не изменялось до 1994 г.

¹ Собрание законодательства СССР. 1927. № 12. Ст. 123.

² Сборник законов СССР 1938—1975 гг. Т. 3. С. 351.

³ Данная статья дана с учетом дополнений, внесенных Указом Президиума Верховного Совета СССР от 18.05.61 г. // Ведомости Верховного Совета СССР. 1961. № 21. Ст. 222.

В соответствии с Федеральным законом от 1.07.94 г.¹ статья о контрабанде была изложена в новой редакции (ст. 78 УК РСФСР). Ответственность наступала за незаконное перемещение через таможенную границу России с использованием одного из названных в статье способов только наркотических средств, психотропных, сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, радиоактивных и взрывчатых веществ, вооружения, взрывных устройств, огнестрельного оружия, боеприпасов к нему (кроме гладкоствольного охотничьего оружия, патронов к нему), оружия массового поражения, материалов и оборудования, которые могут быть использованы при его создании, стратегически важных сырьевых товаров, предметов художественного, исторического и археологического достояния народов России и зарубежных стран. Все другие товары и транспортные средства могли стать предметом данного преступления только в случае открытого перемещения их через таможенную границу вопреки прямому запрету присутствующего при этом должностного лица, осуществляющего таможенный контроль (прорыв таможенной границы). В ином случае незаконное перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу рассматривалось как нарушение таможенного законодательства и влекло уголовную ответственность в случае совершения этих действий в крупных размерах (ст. 169¹ УК РСФСР).

Однако при принятии Уголовного кодекса 1996 г. данная позиция законодателя претерпела изменение, и теперь в УК РФ имеет место одна статья — 188, в части первой которой предусматривается ответственность за незаконное перемещение товаров и иных предметов, а по части второй уголовная ответственность наступает в случае незаконного перемещения общепаспортных предметов, перечень которых исчерпывающий.

II. УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СОСТАВА КОНТРАБАНДЫ

1. Понятие объекта контрабанды

Вопрос об объекте контрабанды, как родовом, так и непосредственном, в юридической литературе является дискуссионным². В значительной степени это объясняется тем, что, во-

¹ Собрание законодательства РФ. 1994. № 10. Ст. 1109.

² В учебной литературе прослеживается явная тенденция четырехступенчатой классификации объектов преступления. См. об этом, например: Наумов А.

первых, в законе отсутствует прямое указание на виды общественных отношений, выступающих в качестве объекта контрабанды, и, во-вторых, контрабанда, как и многие другие преступления, может причинить вред одновременно нескольким видам общественных отношений, охраняемых уголовным законом (например, незаконный ввоз наркотических, сильнодействующих, ядовитых и т. п. веществ посягает на установленный порядок их перемещения через таможенную границу РФ и здоровье населения).

При определении родового объекта контрабанды традиционно исходят из того, в каком разделе Особенной части Уголовного кодекса находится исследуемая норма. Статья о контрабанде помещена законодателем в главу 22 “Преступления в сфере экономической деятельности”, которая, в свою очередь, является составной частью восьмого раздела УК РФ “Преступления в сфере экономики”.

Авторы учебного пособия “Новое уголовное право России” определяют родовой объект преступлений в сфере экономики как “охраняемую государством систему общественных отношений, складывающихся в сфере экономической деятельности общества, ориентированного на развитие рыночной экономики”¹. Н. А. Лопашенко пишет: “...родовой объект преступлений, осуществляемых в сфере экономической деятельности, — общественные отношения в сфере реализации принципов осуществления этой деятельности”². В. И. Михайлов и А. В. Федоров приходят к выводу, что “родовым объектом контрабанды является совокупность общественных отношений, обеспечивающих нормальное функционирование и развитие экономики Российской Федерации”³. В ряде учебных изданий по уголовному праву России можно обнаружить схожие определения данного понятия⁴.

В. Уголовное право. Общая часть: Курс лекций. М., 1996. С. 152—153; Уголовное право Российской Федерации. Общая часть / Под ред. Б. В. Здравомыслова. М., 1996. С. 116—122 и др.

¹ Новое уголовное право России: Учебное пособие. Особенная часть / Под ред. Н. Ф. Кузнецовой. М., 1996. С. 114.

² Лопашенко Н. А. Вопросы квалификации преступлений в сфере экономической деятельности. Саратов: Изд-во Саратовского университета, 1997. С. 11—12.

³ Михайлов В. И., Федоров А. В. Уголовная ответственность за контрабанду: Учебно-практическое пособие. СПб., 1997. С. 9.

⁴ См., например: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Б. В. Здравомыслова. М., 1996. С. 131; Российское уголовное право: Учебник / Под ред. В. Н. Кудрявцева и А. В. Наумова. М., 1997. С. 174—175 и др.

Таким образом, можно проследить общее мнение относительно определения родового объекта преступлений в сфере экономики: что это общественные отношения по поводу осуществления экономической деятельности.

При решении вопроса о видо в о м объекте учитывается многосторонний характер экономической деятельности. В частности, Н. А. Лопашенко считает, что “экономическая деятельность — деятельность в сфере производства по созданию общественного продукта, направленная на жизнеобеспечение общества и государства. Разумеется, что далеко не все аспекты экономической деятельности могут выступать в качестве объектов уголовно-правовой охраны...”¹. Б. В. Волженкин пишет: “Определяющими для установления уголовно-правовых запретов в сфере экономики явились положения ст. 8 Конституции РФ, согласно которой в Российской Федерации гарантируется свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности, признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности, а также ст. 34, говорящей о праве каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности и о запрете экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию”². Авторы работы “Преступления в сфере экономической деятельности и против интересов службы в коммерческих и иных организациях” указывают, что “видовым объектом преступлений главы 22 УК РФ являются охраняемые законом общественные отношения в сфере экономической деятельности”³. В. И. Михайлов и А. В. Федоров определяют видовой объект как общественные отношения в сфере государственного регулирования экономической деятельности⁴.

Таможенная политика, а также средства ее реализации: порядок и условия перемещения через таможенную границу Российской Федерации товаров и транспортных средств,

¹ Лопашенко Н. А. Указ. соч. С. 11; она же. Преступления в сфере экономической деятельности: понятие, система, проблемы квалификации и наказания. Саратов, 1997. С. 7—25.

² Волженкин Б. В. Комментарий Уголовного кодекса Российской Федерации. СПб., 1996. С. 211—212.

³ Горелик А. С., Шишко И. В., Хлупина Г. Н. Преступления в сфере экономической деятельности и против интересов службы в коммерческих и иных организациях. Красноярск, 1998. С. 5.

⁴ Михайлов В. И., Федоров А. В. Указ. соч. С. 9.

таможенного оформления, взимания таможенных платежей, таможенный контроль осуществляются в соответствии с Конституцией России (ст. 71) в целях обеспечения единого экономического пространства внутри государства и экономической интеграции на международном рынке. Другими словами, деятельность государства в области таможенного дела направлена на организацию части экономической деятельности путем установления порядка и условий ввоза и вывоза товаров с одной таможенной территории на другую. При совершении преступлений, посягающих на порядок и условия перемещения товаров, нарушаются те общественные отношения, которые связаны с организацией экономической деятельности.

Приведенные выше доводы позволяют определить, что если видовой объект контрабанды составляют общественные отношения в сфере организации экономической деятельности, то ее непосредственным объектом является порядок перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу Российской Федерации. Этой же точки зрения придерживаются и другие авторы, в частности, И. В. Шишко считает, что “основным непосредственным объектом контрабанды стали охраняемые законом отношения по поводу перемещения товаров и иных предметов через таможенную границу РФ”¹.

К основным элементам общественного отношения относится предмет, по поводу которого оно существует. Предмет в статье о контрабанде — конститутивный признак. Именно по предмету различаются части 1 и 2 ст. 188 УК РФ. “Учитывая характер незаконно перемещаемых через таможенную границу предметов, можно признать, что контрабанда в ряде случаев (ч. 2 ст. 188) является посягательством на национальную и общественную безопасность, экологические, культурные и другие интересы России”².

Товары, являющиеся предметом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 188 УК РФ, а к ним относится любое движимое имущество, в том числе валюта, валютные ценности, электрическая, тепловая, иные виды энергии, транспортные средства, традиционно составляют основу торговых сделок, в том числе и в международных торговых отношениях. “В центре таможенного механизма фокусируются имущественные отношения, складывающиеся на основе товарного обращения, поэтому можно счи-

¹ Горелик А. С., Шишко И. В., Хлупина Г. Н. Указ. соч. С. 98. См. также: Михайлов В. И., Федоров А. В. Указ. соч. С. 10.

² Волженкин Б. В. Экономические преступления. СПб., 1999. С. 182.

тать, что основным предметом таможенного регулирования являются товары и транспортные средства”¹.

В связи с этим серьезные сомнения возникают относительно определения объекта контрабанды по ч. 2 ст. 188 УК РФ как экономических отношений, так как предметы, перечисленные в ней — наркотические средства, психотропные, сильнодействующие, ядовитые, отравляющие, радиоактивные или взрывчатые вещества, вооружение, взрывные устройства, огнестрельное оружие или боеприпасы, ядерное, химическое, биологическое и другие виды оружия массового поражения, материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения и в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Российской Федерации, стратегически важные сырьевые товары и культурные ценности, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Российской Федерации,— изъяты из гражданского оборота полностью или частично, что, в свою очередь, предполагает наличие специальных правил их оборота, в том числе и при перемещении через таможенную границу России². Такие правила преследуют цель поставить оборот этой группы предметов под жесткий контроль со стороны государства для обеспечения общественного порядка, общественной безопасности и здоровья населения, культурных и национальных интересов. Как правило, торговые сделки с данной группой предметов осуществляются от имени либо по поручению государства. Например, перемещение наркотических средств через таможенную границу РФ допускается только в целях использования их в медицинской промышленности. Поэтому при несоблюдении правил их провоза через таможенную границу нарушаются, прежде всего, отношения в области общественной безопасности, общественного порядка, охраны здоровья населения и т. д.

Как справедливо замечает Г. Н. Борзенков, “предметом хищения может быть и имущество, изъятое из гражданского оборота. Но если похищается имущество, владение которым и оборот которого представляет угрозу общественной безопасности или здоровью населения (оружие, наркотические средства или психотропные вещества, радиоактивные вещества), то содеянное квалифицируется не как имущественное преступление, а по

¹ Козырин А. Н. Таможенное право России. Общая часть. М., 1995. С. 25.

² Нормативные документы об обороте вышеназванных предметов будут приведены ниже — при рассмотрении вопроса о предмете.

соответствующим статьям главы 24 настоящего Кодекса”¹ (*Преступления против общественной безопасности — Л. Р.*). В данном случае речь идет о хищении, но это в полной мере можно отнести и к другим действиям по незаконному обороту опасных предметов.

Предмет преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 188 УК РФ, имеет уголовно-правовое значение. В нашем случае предмет общественного отношения в силу своей социальной природы определяет содержание самого общественного отношения. Социальная роль перечисленных в ч. 2 ст. 188 УК РФ предметов и вещей обусловлена тем, что в силу своих свойств все они источники повышенной опасности, за исключением культурных ценностей, являющихся национальным достоянием. Использование их полезных качеств в интересах общества гарантировано лишь при наличии контроля за их оборотом со стороны государства. Это позволяет утверждать, что совершение преступления с использованием исследуемых предметов, в том числе и при их незаконном перемещении через границу, является посягательством на общественную безопасность, общественный порядок, национальное достояние народа и здоровье населения, а не на отношения в сфере экономической деятельности. Анализ международных и национальных нормативных актов свидетельствует, что в отношении данной группы предметов международный обмен разрешен лишь в силу необходимости обеспечения интересов человечества. Например, в Преамбуле Единой конвенции о наркотических средствах 1961 г. прямо утверждается, что использование наркотических средств ограничивается медицинскими и научными целями.

Представляется, что именно вышеизложенные обстоятельства учтены разработчиками Модельного Уголовного кодекса для государств — участников СНГ. Ответственность за контрабанду, предмет которой составляют наркотические средства, психотропные, сильнодействующие, ядовитые, отравляющие, радиоактивные или взрывчатые вещества, вооружение, военная техника, взрывные устройства, огнестрельное оружие и боеприпасы, ядерное, химическое, биологическое и другие виды оружия массового поражения, материалы и оборудование, которые могут быть использованы для создания оружия массового поражения, предусмотрена в главе “Преступления против общественной безопасности”, а в главе “Преступления против поряд-

¹ Новый комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. В. И. Радченко, М., 1996. С. 242.

ка осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности”, в ст. 278 — за экономическую контрабанду¹. Аналогично решен этот вопрос и в Уголовном кодексе Республики Казахстан.

2. Характеристика предмета контрабанды

Обязательным признаком состава контрабанды является предмет преступления.

К предмету контрабанды по ч. 1 ст. 188 УК РФ отнесены товары и иные предметы, стоимость которых превышает пятьсот минимальных размеров оплаты труда.

В различных отраслях права понятие *товар* имеет свой смысл. В Таможенном кодексе РФ 1993 г. и в Федеральном законе от 13.10.95 г. “О государственном регулировании внешнеторговой деятельности”³, имеющих непосредственное отношение к внешнеторговой деятельности и вопросам перемещения товаров через границу, товар определяется по-разному.

Так, согласно ст. 18 ТК РФ под товарами следует понимать *любое движимое имущество*, в том числе валюту, валютные ценности, электрическую, тепловую, иные виды энергии и транспортные средства, за исключением транспортных средств, используемых для международных перевозок пассажиров и товаров, включая контейнеры и другое транспортное оборудование. В соответствии со ст. 2 Федерального закона “О государственном регулировании внешнеторговой деятельности” товар — это “любое движимое имущество (включая все виды энергии) и отнесенные к недвижимому имуществу воздушные, морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты, являющиеся предметами внешнеторговой деятельности. Транспортные средства, используемые при договоре о международной перевозке, товаром не являются”.

Различие в приведенных определениях товара заключается лишь в том, что во втором случае этим понятием охватываются вещи, которые согласно ч. 1 ст. 130 ГК РФ отнесены к недвижимому имуществу, а именно “подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты”.

¹ См.: Модельный Уголовный кодекс для государств — участников СНГ // Правоведение. 1996. № 1.

² См., например: Гражданское законодательство России. Концепции и комментарии гражданских законов / Под ред. С. С. Алексеева. М., 1996. С. 593.

³ Собрание законодательства РФ. 1995. № 42. Ст. 3923.

На практике возникает вопрос в отношении этой категории товаров. Так, Северо-Западной транспортной прокуратурой в 1995 г. расследовалось уголовное дело о законности продажи морского судна иностранному покупателю, а также о законности его перемещения через таможенную границу. Продавец не поставил в известность о сделке таможенные органы, мотивируя свое решение тем, что в Таможенном кодексе речь идет лишь о движимом имуществе, к которому морские суда не относятся. Позднее адвокат по уголовному делу заявил ходатайство о прекращении уголовного дела в части незаконного перемещения судна через таможенную границу Российской Федерации по тем же основаниям¹.

Представляется, что деление имущества на движимое и недвижимое юридически значимо лишь для случаев, когда имеет место переход права собственности: в отношении недвижимого имущества требуется государственная регистрация, а в отношении движимого имущества такой порядок применяется, если это прямо вытекает из закона (ч. 2 ст. 130 ГК РФ). Это обстоятельство не препятствует хождению как движимого, так и недвижимого имущества на товарном рынке. И кроме того, Федеральный закон от 13.10.95 г. принят позднее и потому имеет приоритет при решении спорных вопросов.

Теория таможенного права в связи с этим говорит, что “недвижимые вещи, находящиеся в одном и том же месте, обладающие индивидуальными признаками, как правило, не являются предметами таможенного регулирования. Иногда объекты недвижимости (здания, сооружения, растения на корню) могут стать движимыми и, как таковые, предметами таможенного регулирования. В этом случае говорят о “будущей движимой собственности”².

Понятие движимой вещи дано в ч. 2 ст. 130 ГК РФ, согласно которой “вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются движимым имуществом”.

Деньги как товар в смысле ч. 1 ст. 188 УК РФ охватываются понятиями “валюта” и “валютные ценности”, определение которых дано в Законе РФ от 9.10.92 г. “О валютном регулировании

¹ Уголовное дело по данному факту было прекращено, но по другим основаниям.

²

и валютном контроле”¹. В соответствии со ст. 1 этого Закона под валютой понимается валюта Российской Федерации и иностранная валюта.

Валюту Российской Федерации составляют:

а) находящиеся в обращении, а также изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену рубли в виде банковских билетов (банкнот) Центрального банка Российской Федерации и монеты;

б) средства в рублях на счетах в банках и иных кредитных учреждениях в Российской Федерации;

в) средства в рублях на счетах в банках и иных кредитных учреждениях за пределами Российской Федерации на основании соглашения, заключаемого между Правительством Российской Федерации и Центральным банком Российской Федерации с соответствующими органами иностранного государства об использовании на территории данного государства валюты Российской Федерации в качестве законного платежного средства.

Иностранная валюта включает в себя:

а) денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным платежным средством в соответствующем иностранном государстве или группе государств, а также изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену денежные знаки;

б) средства на счетах в денежных единицах иностранного государства и международных денежных или расчетных единицах.

К валютным ценностям относятся:

а) иностранная валюта;

б) ценные бумаги в иностранной валюте — платежные документы (чеки, векселя, аккредитивы и др.), фондовые ценности (акции, облигации) и другие долговые обязательства, выраженные в иностранной валюте;

в) драгоценные металлы — золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий) в любом виде и состоянии, за исключением ювелирных и других бытовых изделий, а также лома таких изделий;

г) природные драгоценные камни — алмазы, рубины, изумруды, сапфиры и александриты в сыром и обработанном виде, а также жемчуг, за исключением ювелирных и других бытовых изделий из этих камней и лома таких изделий.

¹ Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 45. Ст. 2542.

Ввоз и вывоз в Российскую Федерацию товаров с содержанием драгоценных металлов, драгоценных камней, янтаря и изделий из него определен Положением, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.01.94 г. № 35¹. Это Положение регламентирует порядок ввоза и вывоза не только драгоценных природных камней и драгоценных металлов, но и лома и отходов названных предметов, ювелирных изделий из них, изделий культурно-бытового и производственно-технического назначения, проводов и кабелей с проводниками из драгоценных металлов и т. д. Случаи незаконного перемещения данной группы товаров также могут образовать состав контрабанды, поскольку могут быть объектом внешнеэкономической сделки.

Ценные бумаги в валюте Российской Федерации также являются предметом контрабанды, поскольку относятся к движимому имуществу (ст. 130 ГК РФ).

Электрическая, тепловая и иные виды энергии как товар могут перемещаться через таможенную границу РФ трубопроводным транспортом и по линиям электропередач. Оформление и таможенный контроль этого товара возложен на энергетическую таможню Российской Федерации², которая осуществляет свою деятельность на основании Положения об энергетической таможне, утвержденного Приказом ГТК РФ от 10.11.94 г. № 576³. В соответствии с п. 1.2 указанного Положения энергетическая таможня производит таможенное оформление и осуществляет таможенный контроль сырой нефти, природного газа, продуктов их переработки и электроэнергии, перемещаемых через таможенную границу РФ трубопроводным транспортом и по линиям электропередач. Порядок перемещения такого товара предусматривается инструкциями: “О порядке вывоза и таможенного оформления нефти, экспортируемой из Российской Федерации трубопроводным транспортом” (утв. совместным Приказом ГТК РФ от 26.10.92 г. № 20/6456 и Минтопэнерго РФ от 27.10.92 г.)⁴; “О порядке вывоза и таможенного оформления нефтепродуктов, экспортируемых из Российской Федерации трубопроводным транспортом” и “О порядке вывоза и таможенного оформления газа, экспортируемого из Российской Фе-

¹ Собрание законодательства РФ. 1997. № 43. Ст. 4977.

² Создана приказом ГТК РФ от 31.05.94 г. № 238 “О создании энергетический таможни”.

³ Экономика и жизнь. 1994. № 50.

⁴ Российские вести. 1993. № 38.

дерации трубопроводным транспортом” (утв. совместным Приказом ГТК РФ и Минтопэнерго РФ от 26.10.92 г.)¹.

Понятие *транспортные средства* в таможенном законодательстве употребляется в двух значениях.

Транспортные средства являются товаром, если они перемещаются физическими лицами не для производственной или иной коммерческой деятельности и если они не используются для международных перевозок пассажиров и грузов. Порядок их перемещения установлен постановлением Правительства РФ от 18.07.96 г. № 808 “О порядке перемещения физическими лицами через таможенную границу Российской Федерации товаров, не предназначенных для производственной или иной коммерческой деятельности” (п. 6) и приказом ГТК РФ от 31.07.96 г. № 467 “О временных неотложных мерах по реализации Постановления Правительства Российской Федерации от 18.07.96 г. № 808”; а в случае их перемещения для производственной и коммерческой деятельности — Инструкцией о порядке заполнения грузовой таможенной декларации, утвержденной Приказом ГТК РФ от 25.04.94 г.²

В п. 4 ст. 18 ТК РФ о транспорте, включая контейнеры и другое оборудование, упоминается как о *средствах, используемых для международных перевозок пассажиров и товаров*. Порядок перемещения транспортных средств определен в ст.ст. 107 и 170 ТК РФ. В этом случае транспортные средства, как правило, не могут быть предметом контрабанды, поскольку не являются товаром, что прямо следует из п. 1 ст. 18 ТК РФ. Нарушение правил их перемещения образует состав административного правонарушения.

Авторы работы “Уголовная ответственность за контрабанду” относят к товарам как предмету контрабанды и *объекты интеллектуальной собственности*. В обоснование своей позиции они пишут: “Такой вывод, на наш взгляд, можно сделать из анализа ст. 10 Таможенного кодекса России, согласно которой органам таможи вменено в обязанности пресечение незаконного оборота через таможенную границу Российской Федерации наркотических средств, оружия, предметов художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран, объектов интеллектуальной собственности и других товаров”³.

¹ Там же.

² Налоговый вестник. 1995. № 9.

³ Михайлов В. И., Федоров А. В. Указ. соч. С. 16.

Согласившись с тем, что объекты интеллектуальной собственности могут быть предметом контрабанды, нельзя признать справедливыми доводы, приведенные авторами вышеназванной работы в пользу обозначенной позиции. Определение товара, а именно он является предметом контрабанды, дано в п. 1 ст. 18 ТК РФ, а в ст. 10 перечислены основные функции таможенных органов России.

Результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность), — один из видов объектов гражданских прав¹. Интеллектуальную собственность следует считать предметом контрабанды в силу того, что она может быть объектом купли-продажи либо иной сделки и перемещаться через таможенную границу РФ.

Согласно ст. 2 Конвенции об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС)² к интеллектуальной собственности относятся:

- литературные, художественные, научные произведения;
- исполнительская деятельность артистов, звукозапись, радио- и телевизионные передачи;
- изобретения во всех областях человеческой деятельности;
- научные открытия;
- промышленные образцы;
- товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и коммерческие обозначения;
- защита против недобросовестной конкуренции;
- а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественных областях.

Анализ правовых актов, обеспечивающих правовую защиту интеллектуальной собственности, позволяет сделать вывод о том, что такая защита возможна в рассматриваемом случае, если результат духовной деятельности зафиксирован на материальном носителе с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать. В качестве носителя информации могут выступать различные материальные объекты, в том числе магнитные диски, компакт-диски, бумажные носители информации и т. п.

Согласно указанию ГТК РФ от 11.07.96 г. № 01-14/606 “О таможенном оформлении записанных носителей информации” предметом внешнеторговой сделки является совокупность но-

¹ См. ст. 128 ГК РФ.

² Подписана в Стокгольме 14.07.67 г. и изменена 2.10.79 г. В действие вступила в 1979 г.

сителя и записанной на нем информации, причем сам носитель призван выполнять вспомогательные функции. В ст. 1 данного Указания ГТК РФ говорится, что “при ввозе на таможенную территорию носителей информации (магнитных дисков, бумажных носителей информации и т. д.) с записанной на них информацией товаром является не собственно носитель информации, а указанный носитель с записанной на нем информацией в совокупности. Соответственно таможенная стоимость таких товаров определяется исходя из того, что в нее включается как стоимость самой информации, так и стоимость ее носителя”.

Правовой базой участия России в международном информационном обмене является Федеральный закон от 4.07.96 г. “Об участии в международном информационном обмене”¹.

К *иным предметам* относятся те объекты международного обмена, которые не охватываются понятием “товары” и не названы в части второй ст. 188 УК РФ. Примером могут служить изделия производственно-технического назначения из драгоценных природных камней, лом и отходы, содержащие драгоценные металлы, в том числе технически изношенные кино-, фото-, рентгеноматериалы и продукты их сжигания (зола), лом радиоэлектронной техники и электротехнического оборудования и т. п.²

В примечании к ст. 188 УК РФ пояснено, что “деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, признается совершенным в крупном размере, если стоимость перемещаемых товаров превышает пятьсот минимальных размеров оплаты труда”. Если же стоимость товаров и иных предметов на момент перемещения составляет пятьсот либо менее минимальных размеров оплаты труда, то возможна ответственность лишь по Таможенному кодексу Российской Федерации.

При определении стоимости товара руководствуются Законом РФ от 21.05.93 г. “О таможенном тарифе”³.

¹ Собрание законодательства РФ. 1996. № 28. Ст. 3347.

² См., например: Перечень товаров с содержанием драгоценных металлов, драгоценных камней, янтаря и изделий из него, ввоз и вывоз которых осуществляется по лицензиям: Приложение к Положению о порядке ввоза в Российскую Федерацию и вывоза из Российской Федерации товаров с содержанием драгоценных металлов, драгоценных камней, янтаря и изделий из него. Утв. Постановлением Правительства РФ от 24.01.94 г. // Собрание законодательства РФ. 1997. № 43. Ст. 4977.

³ Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. № 23. Ст. 821; Собрание законодательства РФ. 1995. № 32. Ст. 3204; № 48. Ст. 4567; 1996. № 1. Ст. 4; 1997. № 6. Ст. 709; О регулировании внешнеэкономической деятельности: Таможенный справочник. СПб., 1997. Вып. 11.

Методы определения стоимости товара и порядок их применения закреплены в главе 4 Закона “О таможенном тарифе”. Из ст. 18 названного Закона следует, что определение таможенной стоимости товаров, ввозимых на таможенную территорию РФ, производится, как правило, по цене сделки (по стоимости контракта). Эти сведения представляются лицом, перемещающим товар. Но если, по мнению таможенного органа, стоимость товара указана недостоверно, то могут быть использованы и другие способы ее определения (по цене сделки с идентичными товарами; по цене сделки с однородными товарами; путем вычитания стоимости; сложения стоимости; с помощью резервного метода).

Представляется, что названные выше методы определения таможенной стоимости в полной мере относятся и к “иным предметам”.

Более опасный вид контрабанды предусмотрен ч. 2 ст. 188 УК РФ. Ее предмет составляют: 1) наркотические средства; 2) психотропные вещества; 3) сильнодействующие вещества; 4) ядовитые вещества; 5) отравляющие вещества; 6) радиоактивные вещества; 7) взрывчатые вещества; 8) оружие; 9) взрывные устройства; 10) огнестрельное оружие; 11) боеприпасы; 12) оружие массового поражения (ядерное, химическое, биологическое и другое); 13) материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения и в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу РФ; 14) стратегически важные сырьевые товары и 15) культурные ценности. В отношении двух последних установлены специальные правила перемещения через таможенную границу РФ, что определяет их относимость к предмету контрабанды. Этот перечень является исчерпывающим.

К *наркотическим средствам* 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 Российской Федерации, международными договорами Российской Федера-

Представляется, что при определении стоимости товара можно опираться на указанный Закон, поскольку в основу методов определения таможенной стоимости положены общепринятые приемы, например, стоимость контракта есть не что иное, как рыночная стоимость товара. Термин “таможенная стоимость” означает лишь то, что речь идет о ситуациях, связанных с перемещением товаров через таможенную границу.

ции, в том числе Единой конвенцией о наркотических средствах 1961 г.¹

Психотропные вещества — это 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 Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации, в том числе Конвенцией о психотропных веществах 1971 г.²

Прекурсоры не относятся к предмету контрабанды, предусмотренной ч. 2 ст. 188 УК РФ.

Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, утвержден Постановлением Правительства РФ от 30.06.98 г. № 681³.

Сильнодействующие вещества — вещества, способные вызывать ожоги или другие повреждения организма, а также смерть человека. К ним относятся различные кислоты, едкие щелочи, обезболивающие средства (новокаин, биомидин, кофеин) и др.

Ядовитыми считаются те вещества, которые оказывают отравляющее действие на человека и способны при их употреблении в определенных, даже небольших дозах вызвать смерть или причинить тяжкий вред здоровью. Это мышьяк, цианистый калий, стрихнин, сулема, фенол, эрготамин, яд змеиный и другие. Порядок их вывоза из Российской Федерации и ввоза в Российскую Федерацию устанавливается постановлением Правительства РФ от 16.03.96 г. № 278 “О порядке ввоза в РФ и вывоза из РФ наркотических средств, сильнодействующих и ядовитых веществ”, которым было утверждено одноименное Положение,⁴ и приказом ГТК РФ от 23.09.96 г. № 580 “О порядке ввоза в РФ и вывоза из РФ наркотических средств, сильнодействующих и ядовитых веществ”.

Радиоактивные вещества — вещества искусственного и естественного происхождения, которые обладают способностью к ионизирующему распаду, ведущему к электромагнитному или корпускулярному излучению в дозах, вредных для жизнедея-

¹ См.: О наркотических средствах и психотропных веществах: Федеральный закон от 8.01.98 г. // Собрание законодательства РФ. 1998. № 2. Ст. 219.

² См.: Там же.

³ Российская газета. 1998. 17 июля.

⁴ Собрание законодательства РФ. 1996. № 13. Ст. 1350.

тельности и структуры живых организмов (радий, кобальт-60, цезий, стронций, уран, плутоний и др.).

Взрывчатые вещества — порох, динамит, тротил, нитроглицерин, аммониты, пластиты, эластиты, твердое ракетное топливо и другие химические соединения или смеси, способные к взрыву в результате зажигания, удара, детонации, изготовленные фабричным путем или кустарные.

Вооружение представляет собой совокупность оружия различных видов, которым обеспечиваются Вооруженные Силы России и другие законно существующие вооруженные формирования в целом и каждая их единица в отдельности.

Взрывные устройства — специальные устройства, конструктивно предназначенные для производства взрыва (срабатывания) боеприпаса при определенных внешних воздействиях или в требуемый момент (например, запал, детонатор, взрыватель).

Огнестрельное оружие — оружие, предназначенное для механического поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда (ст. 1 Федерального закона от 13.12.96 г. “Об оружии”).

Боеприпасы — предметы вооружения и метаемое снаряжение, предназначенные для поражения цели и содержащие разрывной, метательный, пиротехнический или вышибной заряды либо их сочетание. К метаемому снаряжению относятся: патроны, артиллерийские снаряды и мины, военно-инженерные подрывные заряды и мины, ручные и реактивные противотанковые гранаты, боевые ракеты, авиабомбы и т. п. Предметы вооружения включают боевое холодное оружие, боевую технику, тренажеры, средства связи, десантирования, навигационные приборы, радиолокационную аппаратуру, прицелы, средства защиты от боевых отравляющих веществ, а также боевое неогнестрельное (холодное и иное) оружие и др.¹

Ядерное оружие — оружие массового поражения взрывного действия, основанное на использовании внутриядерной энергии, которая выделяется при цепных реакциях деления тяжелых ядер некоторых изотопов урана и плутония или при термоядерных

¹ О государственной тайне: Федеральный закон от 21.07.93 г. с изменениями и дополнениями от 6.10.97 г. // Собрание законодательства РФ. 1997. № 41. Ст. 4673; О перечне сведений, отнесенных к государственной тайне: Указ Президента РФ от 24.01.98 г. № 61 // Собрание законодательства РФ. 1998. № 5. Ст. 561.

реакциях синтеза легких ядерных изотопов водорода, дейтерия и трития в более тяжелые, например, ядра изотопов гелия.

Химическое оружие — оружие массового поражения, действие которого основано на токсических свойствах химических веществ. Такое оружие вызывает смертельное или тяжкое поражение живой силы противника, характеризуется разносторонним токсическим действием.

Биологическое оружие — оружие массового поражения, действие которого основано на использовании болезнетворных свойств микроорганизмов, способных вызывать различные массовые заболевания людей, животных, растений. Сюда относятся возбудители заболеваний (холеры, чумы, проказы, энцефалита, оспы и т. д.). Болезнетворные микроорганизмы (бактериальные и патогенные) могут доставляться в любой заданный район боевых действий или территории с проживанием на них большого количества людей путем использования различных средств доставки. Например, пуска ракет, сброса авиабомб, артиллерийского обстрела.

Под *другими видами оружия массового поражения* следует понимать все другое оружие, которое обладает соответствующими характеристиками оружия массового поражения. Например, нейтронное, лазерное и другое.

Материалы и оборудование, которые наряду с применением их в мирных целях могут быть использованы при создании оружия массового поражения: уран, плутоний, бериллий (металлы и сплавы, содержащие более 50 % бериллия по весу), соединения бериллия и изделия из них, сульфид церия, оксид эрбия, оксид магния, обкатные вальцовочные и гибочные станки, печи электродугового плавления, линейные измерительные инструменты и т. д.¹ Список оборудования и материалов двойного назначения и соответствующих технологий, применяемых в ядерных целях, экспорт которых контролируется, утвержден Указом Президента РФ от 21.02.96 г. № 228².

Стратегически важные сырьевые товары, в отношении которых установлены соответствующие правила вывоза, — особо важные с точки зрения задач обеспечения экономической безопасности Российской Федерации товары, правила вывоза которых установлены Правительством РФ. Перечень основных видов стратегического минерального сырья утвержден Распоряжением Правительства РФ от 16.01.96 г. № 50-р. К ним отно-

¹ Эта группа предметов еще имеет название “оборудование и материалы и соответствующие технологии двойного назначения”.

² Собрание законодательства РФ. 1996. № 9. Ст. 802.

сятся нефть, природный газ, уран, хром, олово, титан, золото, серебро, алмазы и т. д.

Правила перемещения вышеперечисленных предметов установлены постановлением Правительства РФ от 8.05.96 г. № 574 “Об утверждении Положения о порядке экспорта и импорта ядерных материалов, оборудования, специальных неядерных материалов и соответствующих технологий”,¹ постановлением Правительства РФ от 8.05.96 г. № 575 “Об утверждении Положения о порядке контроля за экспортом из РФ оборудования и материалов двойного назначения и соответствующих технологий, применяемых в ядерных целях, экспорт которых контролируется”,² письмами ГТК РФ от 5.11.96 г. № 01-15/19636 “О пропуске патронов к гражданскому и служебному оружию” и от 14.11.96 г. № 25-20/6153 “О разъяснении порядка ввоза гражданами Российской Федерации оружия”³.

Культурные ценности — это предметы, представляющие особую ценность для государства, имеющие художественное, историческое и научное значение. Условия отнесения предметов к культурным ценностям и порядок их перемещения через таможенную границу Российской Федерации определены в Законе РФ от 15.04.93 г. “О вывозе и ввозе культурных ценностей”⁴.

3. Объективная сторона контрабанды

Объективная сторона контрабанды характеризуется де я н и е м — *перемещение через таможенную границу предметов контрабанды*, м е с т о м — *таможенная граница* и с п о с о б о м перемещения — одним или несколькими: а) помимо таможенного контроля; б) с сокрытием от таможенного контроля; в) с обманным использованием документов; г) с обманным использованием средств таможенной идентификации; д) с недекларированием; ж) недостоверным декларированием.

Под *перемещением* в соответствии с таможенным законодательством следует понимать совершение действий по ввозу на таможенную территорию и вывозу с таможенной территории Российской Федерации товаров и транспортных средств любым способом⁵. Это сложное понятие, включающее в себя два обяза-

¹ Собрание законодательства РФ. 1996. № 20. Ст. 2358.

² Там же. Ст. 2359.

³ Оружие: гражданское, охотничье, служебное. М., 1997. С. 123—126, 133—134.

⁴ Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. № 20. Ст. 718.

⁵ П. 5 ст. 18 ТК РФ.

тельных элемента: а) совершение действий по ввозу или вывозу и б) пересечение таможенной границы. Верховный суд Российской Федерации по одному из дел подчеркнул это обстоятельство: “Согласно Таможенному кодексу Российской Федерации перемещение через таможенную границу Российской Федерации — это *совершение действий* по ввозу и вывозу на таможенную территорию Российской Федерации товаров и транспортных средств и *фактическое пересечение* таможенной границы”¹ (*курсив наш — Л. Р.*). Такое толкование слова “перемещение” не противоречит его значению — “переместить, перенести в другое место”² и полностью совпадает с определением объективной стороны состава, сформулированным в диспозиции ст. 188 УК РФ. Например, лицо въезжает в Россию и везет с собой огнестрельное оружие. После фактического пересечения таможенной границы ему предстоит совершить действия по прохождению таможенного контроля: предъявить вещи для досмотра, заполнить декларацию и т. д. Однако на стадии декларирования лицо заявляет о наличии у него оружия. Несмотря на то, что огнестрельное оружие пересекло таможенную границу России, в рассматриваемом случае не будет ответственности за контрабанду, поскольку нет нарушения порядка перемещения. Напротив, если указанное лицо поместит данный предмет в тайник и не предъявит для осмотра при прохождении таможенного контроля, налицо состав контрабанды, поскольку имеет место нарушение порядка перемещения в виде сокрытия от таможенного контроля и пересечение таможенной границы.

Так, судебная коллегия по уголовным делам Ленинградского областного суда расценила как соучастие действия Голубева и Степанова, должностных лиц таможенного поста “Торфяновка” Выборгской таможни. Указанные лица за вознаграждение, без проведения таможенного досмотра, ставили на транспортные документы печать, дающую право на пересечение таможенной границы между Россией и Финляндией. Поскольку Голубев и Степанов совершали свои действия на таможенной границе в зоне таможенного контроля — они соучастники контрабанды. Но так как проставление печати на документах не относится к действиям по перемещению, то их нельзя привлечь за соучастие в контрабанде в форме соисполнительства. Голубев и Степанов лишь содействовали незаконному перемещению товаров через таможенную границу Российской Федерации, что и было отмечено судом.

¹ Бюллетень Верховного суда РФ. 1998. № 6. С. 14.

² Ожегов С. И., Шведова Н. Ю. Толковый словарь русского языка. М., 1994. С. 497.

³ См.: Юридическая практика: Информационный бюллетень Центра права специального юридического факультета СПбГУ. 1995. № 1. С. 40, 41.

Принципы и порядок перемещения товаров¹ предусмотрены в разделе II Таможенного кодекса России. Действия по ввозу и вывозу совершаются в строго определенном месте, порядке и в установленном законом время в соответствии с видом таможенного режима товара.

Согласно ст. 192 ТК РФ товары находятся под таможенным контролем: при ввозе — с момента пересечения таможенной границы РФ до выпуска товаров и транспортных средств, при вывозе — с момента принятия таможенной декларации и до его завершения.

Таким образом, действия, направленные на вывоз, могут совершаться с момента принятия таможенной декларации таможенным органом. Это нашло свое закрепление в ст. 176 ТК РФ, в соответствии с которой изменение, дополнение или изъятие таможенной декларации может производиться только до: 1) начала проверки таможенной декларации; 2) начала досмотра товаров и транспортных средств; 3) установления таможенным органом Российской Федерации недостоверности указанных сведений.

Так, Н., следовавший из аэропорта “Пулково” в Берлин, имел при себе 13 тыс. долларов США. 10 тыс. долларов Н. в конверте положил в сумку с вещами. Оставшиеся деньги находились у него в портмоне, которое лежало в кармане пиджака. Проходя таможенный контроль, он предъявил таможенную декларацию, в которой было указано, что при себе он имеет 500 долларов США. На предложение инспектора таможни показать заявленную валюту, Н. достал пять купюр. Пересчитав их, инспектор установил, что предъявленные деньги составляют сумму в 180 долларов. После этого Н. было предложено предъявить для осмотра портмоне, в котором было обнаружено 3 тыс. долларов. На вопрос о наличии другой валюты Н. достал из сумки конверт с 10 тыс. долларов и передал его сотрудникам таможни.

В описанной ситуации возникает вопрос о разграничении покушения на контрабанду и добровольного отказа от совершения преступления.

В соответствии со ст. 31 УК РФ добровольным отказом от преступления признается прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца.

Предъявляя декларацию, содержащую недостоверные сведения, Н. совершил действия, направленные на незаконное пере-

¹ Здесь и далее под товарами подразумеваются как сами товары, так и транспортные средства, а также предметы, перечисленные в ч. 2 ст. 188 УК РФ, если иное не следует из текста.

мещение валюты США через таможенную границу Российской Федерации, и уже в процессе досмотра вместо 500 долларов предъявил 180. После обнаружения в портмоне других денег Н. понял, что таможенные органы могут провести более тщательный таможенный досмотр его вещей и личный досмотр. Это явилось причиной передачи оставшихся денег таможенным органам. В сложившейся ситуации Н. не имел возможности довести свой умысел на незаконное перемещение иностранной валюты через таможенную границу России до конца, осознавал это, что позволяет говорить о том, что здесь нет добровольного отказа от совершения контрабанды.

В то же время, если предположить, что Н. удалось пройти таможенный контроль, но затем (например, находясь в самолете) он принимает решение выдать предмет контрабанды и делает это, то в этом случае будет иметь место добровольный отказ от совершения контрабанды, поскольку Н. осознавал наличие реальной возможности довести умысел до конца. Пройдя таможенный контроль и не пересекая фактически таможенной границы России, Н. выполнил действия, составляющие только часть объективной стороны состава контрабанды.

С учетом вышесказанного следует заметить, что до заполнения таможенной декларации, в момент ее заполнения могут совершаться действия, квалифицируемые как приготовление к незаконному перемещению¹; после подачи декларации и принятия ее таможенным органом, в процессе таможенного оформления, все действия, направленные на незаконное перемещение, до момента фактического пересечения таможенной границы, следует квалифицировать как покушение на контрабанду, а после фактического пересечения таможенной границы — как оконченный состав.

При ввозе процедура перемещения начинается с фактического пересечения таможенной границы и продолжается до выпуска товара из зоны таможенного контроля².

В соответствии с таможенным законодательством зоны таможенного контроля создаются не только непосредственно на

¹ Подача таможенной декларации есть самостоятельный этап таможенного оформления, он предшествует декларированию. Сроки подачи таможенной декларации оговорены в ст. 171 ТК РФ. Только *после принятия* таможенной декларации начинается непосредственно декларирование.

² Выпуск — передача таможенными органами Российской Федерации товаров или транспортных средств после их таможенного оформления в полное распоряжение лица. Условный выпуск — выпуск товаров и транспортных средств, сопряженный с обязательствами лица о соблюдении установленных ограничений, требований или условий (пп. 13 и 14 ст. 18 ТАК КАК РФ).

таможенной границе в месте ее пересечения, но и в других местах. Такими местами чаще всего являются аэропорты, морские и речные порты. Кроме того, по просьбе отправителя товара таможенный контроль осуществляется на территории, принадлежащей владельцу товара. Это может быть склад, цех либо другое помещение. Поскольку в таких зонах лица, вывозящие товар, совершают составляющие порядок перемещения действия перед пересечением таможенной границы, то в случае обнаружения сокрытия товаров от таможенного контроля, недостоверного декларирования и т. д. такие действия квалифицируются как покушение на контрабанду. На такой позиции стоит и судебная практика.

Так, Крапивин, вылетая в туристическую поездку в Объединенные Арабские Эмираты из аэропорта г. Минеральные Воды, не указал в таможенной декларации и не заявил при устном опросе сотруднику таможни о трех тысячах долларов США, которые были обнаружены у него при таможенном досмотре.

Суд расценил действия Крапивина как контрабанду в крупном размере. Однако по не зависящим от него причинам он не смог довести свой преступный умысел до конца в связи с обнаружением предметов контрабанды при личном досмотре¹, т. е. совершил покушение на контрабанду.

Следует иметь в виду, что в соответствии со ст. 193 ТК РФ таможенный контроль может проводиться и вне зависимости от выпуска товаров и транспортных средств, если есть основания полагать, что было допущено нарушение законодательства Российской Федерации или международного договора Российской Федерации, контроль за исполнением которых возложен на таможенные органы России. Но данное положение таможенного законодательства не влияет на решение вопросов квалификации контрабанды. Если в процессе такой проверки установлено, что был нарушен порядок перемещения, то это все равно контрабанда.

Как подчеркивалось выше, перемещение — это ввоз или вывоз товаров с таможенной территории одного государства на таможенную территорию другого либо с территории свободной экономической зоны или склада на остальную территорию Российской Федерации. Исходя из этого нельзя признать уголовно наказуемым нарушение установленного порядка перемещения товаров с одной части территории Российской Федерации (Рязанская область) на другую ее часть (Калининградская область) через Белоруссию и Литву. При данных обстоятельствах можно

¹ Бюллетень Верховного суда РФ. 1996. № 2. С. 9.

говорить о нарушении режима транзита¹, а не о незаконном перемещении через таможенную границу. И кроме того, в таких случаях нет умысла на незаконный вывоз с таможенной территории Российской Федерации².

Таможенным законодательством предусмотрены случаи, когда при ввозе товара на внешней таможенной границе осуществляется только таможенный контроль, направленный на обеспечение законности ввоза товара на таможенную территорию Российской Федерации. При этом мероприятия по обеспечению правильности исчисления и уплаты таможенных платежей проводятся внутренними таможенными органами.

Примером может служить дело Полина и Чадромцева, которые ввезли с территории Финляндии на таможенную территорию России через Выборгскую таможенную автомобильную границу иностранного производства. При пересечении таможенной границы, в зоне деятельности Выборгской таможни, они представили таможенные декларации формы Т-6, в которых было заявлено, что автомобили ввозятся не для коммерческих целей, и с них было взято обязательство о доставке автотранспортных средств в Сыктывкарскую таможню в течение 10 дней со дня пересечения границы. Однако обязательство о доставке автомобилей в Сыктывкарскую таможню выполнено не было.

Полин и Чадромцев, до того как им выехать за пределы России с целью ввоза автомашин, изготовили фиктивные паспорт транспортного средства и справку-счет для постановки ввезенных автомашин на учет в органах ГИБДД. Данный факт свидетельствует о том, что, заявляя при ввозе автомобилей таможенный режим транзита³, а применение таможенного режима входит в понятие «порядок перемещения»⁴, Полин и Чадромцев совершили перемещение с недостоверным декларированием, и их действия должны быть квалифи-

¹ В соответствии со ст. 35 ТК РФ «транзит товаров — таможенный режим, при котором товары перемещаются под таможенным контролем между двумя таможенными органами Российской Федерации, в том числе через территорию иностранного государства, без взимания таможенных пошлин, налогов, а также без применения к товарам мер экономической политики.

² См.: Сучков О., Сучков Ю. Калининградские проблемы // Российская юстиция. 1996. № 2. 9.

³ В ст. 36 ТК РФ предусмотрены условия помещения товаров под указанный таможенный режим. На практике не все признают, что в подобных рассматриваемому случаях может быть допущен режим транзита, утверждая, что он возможен только при перемещении товаров между пограничными таможенными органами Российской Федерации. Такой вывод является ошибочным и не вытекает из определения, данного в ст. 36 ТК РФ. Приказом ГТК РФ от 16.04.93 г. № 136 утверждено Положение о процедуре внутреннего таможенного транзита. Механизм таможенного контроля при режиме внутреннего таможенного транзита различается в зависимости от направления перемещения товара — ввозится он или вывозится.

⁴ Ст. 230 ТК РФ.

цированы как уголовно наказуемая контрабанда (при наличии крупного размера)¹.

Относительно неуплаты таможенных платежей их действия следует расценивать как приготовление к совершению данного преступления, а само уклонение выразилось в неявке в Сыктывкарскую таможню (подробнее об этом см. раздел “Контрабанда и смежные составы преступлений”).

С понятием перемещения через таможенную границу связано определение стадии совершения контрабанды: имеет ли место оконченное преступление или только покушение на него. В теории уголовного права контрабанда относится к преступлениям с формальным составом и признается оконченной с момента совершения действий, указанных в законе². Однако, по мнению Н. А. Лопашенко, “вопрос о моменте окончания преступления решается различно в зависимости от ввоза или вывоза товаров и места совершения преступления. При ввозе товаров или иных предметов на таможенную территорию и при вывозе с территории свободных таможенных зон и со свободных складов на остальную часть таможенной территории моментом окончания преступления является фактическое пересечение таможенной границы. При вывозе товаров или иных предметов с таможенной территории и при ввозе товаров с остальной части таможенной территории на территорию свободных таможенных зон и на свободные склады момент окончания преступления связан с подачей таможенной декларации или иным действием, непосредственно направленным на реализацию намерения соответственно вывезти либо ввезти предмет преступления”³. Данная позиция основана на п. 5 ст. 18 ТК РФ, в соответствии с которым действия по перемещению товаров через таможенную границу различаются в зависимости от того, совершаются они при ввозе или вывозе товара.

С таким суждением вряд ли можно согласиться по мотивам, изложенным выше. И кроме того, уголовно-правовые понятия

¹ На этапе проведения предварительных операций предусмотрена возможность подачи краткой декларации (ст. 143 ТК РФ).

² См., например: Гравина А. А. Уголовная ответственность за контрабанду // Комментарий судебной практики. М., 1997. Вып. 3. С. 135; Михайлов В. И., Федоров А. В. Указ. соч. С. 32; Сучков Ю. И. Защита внешнеэкономической деятельности РФ по уголовному и таможенному законодательству. (проблемные аспекты теории и законодательства): Автореф. дисс. ... д-ра юрид. наук. СПб., 1997. С. 33—34.

³ Лопашенко Н. А. Преступления в сфере экономической деятельности: понятие, система, проблемы квалификации и наказания. Саратов, 1997. С. 218. См. также: Горелик А. С., Шишко И. В., Хлупина Г. И. Указ. соч. С. 100—101; Новый комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. В. И. Радченко. М., 1996. С. 315—316 и др.

не всегда идентичны близким по смыслу понятиям других отраслей права. Определение контрабанды, данное в ст. 188 УК РФ, отличается от определения, содержащегося в Таможенном кодексе. В этом смысле в полной мере следует согласиться с А. И. Чучаевым и С. Ю. Ивановой, которые пишут: “Формулирование норм таможенным правом, по своему содержанию являющихся уголовно-правовыми, имеет исторические корни (см., например, Таможенный устав 1910 г.). Однако надо признать, что такая практика в настоящее время не согласуется с развитием отраслей права, с разделением ими “сфер влияния”. Установление наказуемости деяний, их описание — беспорная прерогатива уголовного права. Да и практическое значение обрисовки составов преступлений в иных отраслях права, в том числе и таможенном, по сути ничтожно, поскольку во всех случаях закон содержит оговорку, сводящую на нет стремление законодателя зафиксировать его признаки: “наказывается в соответствии с уголовным законодательством Российской Федерации”. Более обоснованным представляется иной путь, согласно которому в законодательных актах не уголовно-правового характера лишь содержится указание на то, что деяние, в случае признания его преступлением, наказывается по уголовному законодательству”¹.

Под *таможенной границей* понимается линия, ограничивающая таможенную территорию, на которой в полном объеме действует таможенное законодательство. В соответствии со ст. 3 ТК РФ “таможенную территорию Российской Федерации составляют сухопутная территория Российской Федерации, территориальные и внутренние воды и воздушное пространство над ними.

Таможенная территория Российской Федерации включает в себя также находящиеся в морской исключительной экономической зоне Российской Федерации искусственные острова, установки и сооружения, над которыми Российская Федерация обладает исключительной юрисдикцией в отношении таможенного дела”. Поскольку территории свободных таможенных зон и свободных складов² исключены из таможенной территории, их периметры также образуют таможенную границу.

Таким образом, таможенная граница Российской Федерации представляет собой линию, складывающуюся из внешних *пределов* тамо-

¹ Чучаев А. И., Иванова С. Ю. Таможенные преступления в новом УК РФ // Государство и право. 1998. № 11. С. 45—46.

² Определение этих понятий см. в главе 12 ТК РФ.

женной территории Российской Федерации и *периметров* свободных таможенных зон и свободных складов. Именно таможенная граница является местом совершения контрабанды, что следует из диспозиции статьи 188 У К РФ. С учетом сказанного нет оснований соглашаться с мнением, что местом совершения рассматриваемого преступления может быть также таможенная территория, свободные таможенные зоны и свободные склады¹.

На практике часто возникает вопрос о том, есть ли таможенная граница в аэропортах и морских портах, расположенных во внутренних пределах таможенной территории? Ответ на поставленный вопрос должен быть отрицательным, поскольку в указанных местах создаются зоны таможенного контроля, и в этих зонах таможенное законодательство РФ действует в полном объеме. Тем самым зоны таможенного контроля отличаются от свободных таможенных зон и свободных складов, на территории которых таможенное законодательство страны не действует. Зона таможенного контроля имеет границы. Любая деятельность в пределах такой зоны допускается только с разрешения таможенных органов Российской Федерации и под их контролем (ст. 181 ТК РФ). За нарушение режима зоны таможенного контроля предусматривается административная ответственность в соответствии со ст. 249 ТК РФ.

Существенное влияние на определение таможенной территории, а в результате и на определение таможенной границы, оказывает практика создания *таможенных союзов*. В ст. 24 Генерального соглашения по тарифам и торговле (ГАТТ)² таможенный союз определяется как замена двух или нескольких таможенных территорий одной. Таможенный союз предполагает формирование общей таможенной территории, на которой осуществляется свободное обращение товаров, устанавливается общая внешняя граница для принятия мер по тарифному и нетарифному регулированию торговли со странами не членами таможенного союза. Примером создания таможенного союза является Соглашение о Таможенном союзе между Российской Федерацией и Республикой Беларусь от 6.01.95 г.³, к которому впоследствии присо-

¹ Лопашенко Н. А. Преступления в сфере экономической деятельности.. С. Ц 4.

² См.: Мовчан И. И. Таможенные вопросы в деятельности российских предпринимателей: Практическое пособие. М., 5995. С. 10.

³ Собрание законодательства РФ. 1996. № 45. Ст. 5057. (Соглашение ратифицировано 4.11.95 г. и вступило в силу 30.11.95 г. См.: Собрание законодательства РФ. 1995. № 45. Ст. 4240).

единились Республика Казахстан — 20.01.95 г. и Киргизская Республика — 29.03.96 г. На основании этого Соглашения был принят Указ Президента РФ от 25.05.95 г. № 525 “Об отмене таможенного контроля на границе Российской Федерации с Республикой Беларусь”, а также приказ ГТК РФ от 21.03.95 г. № 167 “О первоочередных мерах по реализации Соглашения о Таможенном союзе между Российской Федерацией и Республикой Беларусь”¹. Приказ ГТК РФ № 167 применяется и при перемещении товаров присоединившихся государств. Образование российско-белорусского Таможенного союза привело к переносу таможенного контроля с границы Российской Федерации с Республикой Беларусь на внешние границы Республики Беларусь. В свою очередь, в уго-ловно-правовом смысле это значит, что при ввозе товаров происхождения третьих стран в Россию через Белоруссию местом совершения контрабанды является граница Таможенного союза. Сложившаяся ситуация порождает ряд правовых проблем.

Особенностью этой ситуации является то, что имеет место объединение таможенных границ и при этом сохраняется самостоятельность таможенного законодательства в пределах каждого из государств. Возникает вопрос о том, законодательство какой страны должно применяться в таком случае? Для лиц, пересекающих таможенную границу Таможенного союза, это означает, что они должны руководствоваться законодательством того государства, куда товар ими ввозится: если в Республику Беларусь, следует осуществлять перемещение товаров по правилам этого государства, ну а если в Россию — действуют российские законы. Практика отдела дознания Санкт-Петербургской таможни свидетельствует о том, что данная проблема решается именно таким образом. Это, в свою очередь, влечет за собой трудности в применении уголовного, уголовно-процес-суального законов и т. д. Несомненно, что вопрос требует законодательного решения².

¹ Приказом ГТК РФ от 7.07.95 г. № 443 “Об отмене таможенного контроля и таможенного оформления товаров и транспортных средств, перемещаемых через границу Российской Федерации с Республикой Беларусь” приказа ГТК РФ от 21.03.95 г. № 167 в отношении товаров, перемещаемых между Российской Федерацией и Республикой Беларусь, не применяется. Он сохраняет свое действие в отношении товаров, перемещаемых между Российской Федерацией и другими участниками Союза. Согласно Приказу ГТК РФ № 443 пункты пропуска на российско-белорусской границе упразднены с 15.07.95 г.

² Таможенное оформление и таможенный контроль за товарами, ввозимыми на территорию Российской Федерации через границу Республики Беларусь, осуществляется белорусскими таможенными органами на внешней границе Таможенного союза, т. е. декларирование, таможенное оформление и тамо-

В соответствии со ст. 188 УК РФ контрабандой признается перемещение через таможенную границу товаров и иных предметов, совершенное с использованием хотя бы одного из перечисленных в ней способов: помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, либо сопряженное с недекларированием или недостоверным декларированием.

Перемещение помимо таможенного контроля. Под таможенным контролем понимается совокупность мер, осуществляемых таможенными органами РФ в целях обеспечения соблюдения законодательства РФ о таможенном деле, а также законодательства РФ и международных договоров РФ, контроль за исполнением которых возложен на таможенные органы России (п. 16 ст. 18 ТК РФ). В ст. 276 ТК РФ уточняется, что под перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ помимо таможенного контроля следует понимать перемещение *вне определенных таможенными органами мест или вне установленного времени производства таможенного оформления*¹. Таким образом, данным способом охватываются лишь действия, выражающиеся в противоправном перемещении товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ. Как справедливо отмечает В. Егизарова, «исходя из смысла ст. 276 ТК, непредставление для производства таможенного контроля товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу РФ в местах, определенных таможенным органом, и во время производства таможенного оформления, не образует объективную сторону рассматриваемого правонарушения»².

Пересечение товарами и транспортными средствами таможенной границы РФ допускается в местах, определяемых таможенными органами, и во время их работы (ст. 27 ТК РФ). Под местами пересечения таможенной границы РФ понимаются зоны таможенного контроля, которые создаются вдоль таможенной границы РФ (ст. 181 ТК РФ). Таможенное законодательство Российской Федерации допускает воз-

женный контроль перенесены на внешнюю границу Союза // См.: Градина А. А., Терещенко Л. К., Шестакова М. Г. Таможенное законодательство. Судебная практика/Под ред. А. А. Гравиной. М., 1998. С. 14.

¹ В ст. 180 ТК РФ определены формы проведения таможенного контроля, которые включают в себя целый спектр действий, осуществляемых не только в момент пересечения таможенной границы, но и на таможенной территории Российской Федерации.

² Егизарова В., Сошников А., Турчина С. Ответственность за нарушения таможенных правил // Хозяйство и право. 1998. № 5. С. 132.

возможность пересечения таможенной границы РФ в иных местах, а также вне времени работы таможенных органов, но только с их предварительного согласия.

Время производства таможенного оформления согласно ст. 127 ТК РФ определено как время работы таможенного органа, что означает возможность выполнения объективной стороны рассматриваемого состава, выражающейся в пересечении товарами и транспортными средствами таможенной границы, до начала или по окончании производства таможенного оформления, хотя и в установленных таможенными органами местах.

В каждом таможенном органе определены конкретные места, в которых выполняется таможенный контроль — досмотровые комнаты и залы. Это означает, что пересечение таможенной границы вне места, предназначенного для осуществления такого контроля, будет охватываться рассматриваемым способом, например, перебрасывание через ограждение режимной территории и т. п.

Перемещение с сокрытием от таможенного контроля. Под сокрытием в данном случае понимается использование тайников либо других способов, затрудняющих обнаружение товаров, или придание одним товарам вида других (ст. 277 ТК РФ).

Под способом, затрудняющим обнаружение предметов, понимается физическое сокрытие перемещаемых предметов, при котором лицо, производящее таможенный досмотр багажа пассажира, товаров и транспортных средств, не может их обнаружить путем обычного визуального осмотра, либо помещение таких предметов в местах, не предназначенных для транспортировки товаров: в складках одежды, под одеждой, в естественных полостях тела, в тамбурах поездов, хвостовой части самолета и т. п.

Особым способом, затрудняющим обнаружение товаров, является использование тайников, к каковым относятся: а) специально оборудованные для сокрытия предметов от таможенного контроля, т. е. полностью изготовленные для незаконного перемещения предметов (магнитные контейнеры, прикрепляемые к транспортным средствам в труднодоступных местах, дополнительные полости в автомашинах, не предусмотренные заводской конструкцией, и т. п.); б) приспособленные, т. е. подвергнутые конструктивным изменениям (предварительная разборка и монтаж конструктивных емкостей на транспортных средствах, оборудование их дополнительной оснасткой, приспособлениями, оборудование чемоданов с двойным дном и т. п.).

Под приданием одним товарам вида других понимается существенное изменение внешних характерных признаков предметов, что позволяет отнести их к предметам иного вида, например, антикварную чашу, представляющую историческую ценность, обмазывают глиной и наносят на нее специальный орнамент; изготавливают стреляющее устройство в виде обычной пишущей ручки и т. п.

Перемещение товаров с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации. Обман выражается в представлении таможенному органу во время перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ ненадлежащих документов, использовании поддельного средства идентификации либо подлинного, но относящегося к другим товарам и транспортным средствам.

Ненадлежащими документами в соответствии со ст. 182 ТК РФ признаются поддельные документы, недействительные документы, документы, полученные незаконным путем, документы, содержащие недостоверные сведения, документы, относящиеся к другим транспортным средствам.

Под *поддельными документами* понимаются полностью изготовленные фиктивные документы или подлинные документы, но незаконно измененные (путем исправления или уничтожения части текста, внесения в него дополнительных данных, проставления оттиска поддельного штампа и т. п.). Например, путевой лист на бланке собственного изготовления.

Недействительными документами являются документы, утратившие юридическую силу либо не приобретавшие ее. Примером такого документа может служить доверенность, в которой не указана дата ее совершения.

К *документам, полученным незаконным путем*, относятся документы, выданные с нарушением процедуры их выдачи либо полученные в результате неправомερных действий должностного лица, выдавшего такой документ. Например, сертификат качества, полученный на основе поддельного заключения химической лаборатории,

Документами, содержащими недостоверные сведения, считаются документы, фактически являющиеся подлинными, но сведения в которых не соответствуют действительности. В качестве примера можно привести гарантийное обязательство, в котором сумма гарантии указана неверно.

Документами, относящимися к другим товарам и транспортным средствам, признаются документы, отвечающие установленным тре-

бованиям, но являющиеся основанием для перемещения иных товаров и транспортных средств.

В ст. 182 ТК РФ речь идет о документах, которые в соответствии со своим назначением могут быть подразделены на торговые, транспортные, таможенные, иные документы, необходимые для таможенного контроля¹.

К торговым документам относятся контракты, счета-фактуры, спецификации, инвойсы, упаковочные документы и др. Согласно письму ГТК РФ от 12.10.95 г. № 01-13/14450 “Ю местах таможенного оформления и документах, используемых в таможенных целях”, для проведения таможенного контроля могут приниматься любые, в том числе факсимильные, копии контрактов, а также выписки из таких контрактов. Копии контрактов и выписки из них должны быть заверены подписью руководителя организации, заключившей контракт, а также печатью этой организации. Однако при наличии оснований полагать, что представленные документы содержат недостоверные сведения, должностные лица таможенных органов вправе потребовать оригиналы контрактов. Для подтверждения сведений о контрактодержателях могут приниматься подготовленные ими письма-заявления с указанием регистрационных и банковских реквизитов, подписанные руководителем и главным бухгалтером и заверенные печатью организации.

Транспортные документы — документы, по которым товары перемещаются через таможенную границу: коносаменты, накладные, применительно к железнодорожному транспорту — дорожные ведомости, вагонные листы, передаточные ведомости, багажные квитанции.

Таможенные документы выдаются и удостоверяются должностными лицами таможенных органов. Таможенными документами являются таможенные декларации, иные документы на товар, подлежащие вручению таможенному органу назначения (документы контроля доставки), свидетельства о допуске транспортных средств (контейнеров) для перевозки товаров под таможенными печатями и пломбами, различные лицензии и квалификационные аттестаты, выдаваемые таможенными органами (лицензии на осуществление деятельности в качестве таможенного брокера, таможенного перевозчика,

¹ В соответствии с Таможенным кодексом РФ установлен перечень документов, которые необходимо предоставлять при подаче таможенной декларации. Этот перечень определен во Временных правилах приема, регистрации и хранения таможенной декларации, утвержденных Приказом ГТК РФ от 28.11.94 г. № 624 в ред. Приказа ГТК РФ от 4.04.96 г. № 20.

квалификационный аттестат специалиста по таможенному оформлению и т. д.), а также другие документы.

К иным документам, необходимым для таможенного контроля, могут быть отнесены учредительные документы, подтверждающие право заниматься внешнеэкономической деятельностью, сертификаты качества, соответствия, карантинные, разрешительные документы, выдаваемые иными государственными органами, воинские пропуска и др. Должностное лицо таможенного органа вправе потребовать от декларанта предоставления дополнительных документов. Их перечень устанавливается таможенными органами исходя из целей таможенного контроля. Например, в соответствии с Инструкцией об особенностях таможенного оформления товаров, происходящих из государств — участников СНГ и ввозимых из этих государств в Россию в соответствии с таможенным режимом выпуска для свободного обращения¹, для проверки сведений, заявленных в грузовой таможенной декларации, таможенным органом может быть затребована копия грузовой таможенной декларации, оформленной таможенным органом государства отправления².

Для документального контроля нефти, экспортируемой из России трубопроводным транспортом, используются грузовые таможенные декларации, оперативные коммерческие и транспортные документы (отгрузочные телексы, телексы-инвойсы и т. п.), а также акты приема-передачи, подтверждающие количество и качество отгруженной нефти, которые составляются в пунктах ее сдачи иностранному заказчику³.

Особые требования предъявляются к документам, необходимым для производства таможенного контроля морских и речных судов, воздушных судов, а также автотранспортных средств, перевозящих пассажиров⁴.

Идентификация товаров и транспортных средств производится таможенными органами России путем наложения пломб, печатей,

¹ Утверждена Приказом ГТК РФ от 22.03.95 г. № 174.

² Характер сведений в грузовой таможенной декларации определен Соглашением об упрощении и унификации процедур таможенного оформления на таможенных границах, подписанным 8.07.94 г. в Москве. В связи с этим также действует Указание ГТК РФ от 14.11.94 г. № 01-12/1302.

³ Инструкция о порядке вывоза и таможенного оформления нефти, экспортируемой из Российской Федерации трубопроводным транспортом. Утв. приказами ГТК РФ от 26.10.92 г. № 01-20/6456 и Министерства топлива и энергетики РФ от 27.10.92 г. № Г-6079-19.

⁴ Подробнее об этом см.: Комментарий к Таможенному кодексу РФ / Под ред. А. Н. Козырина. М., 1996. С. 306—309.

нанесения цифровой, буквенной и иной маркировки, идентификационных знаков, проставления штампов, взятия проб и образцов, описания товаров и транспортных средств, составления чертежей, изготовления масштабных изображений, фотографий, иллюстраций, использования товаросопроводительной и иной документации и других средств идентификации (ст. 185 ТК РФ)¹, Данный перечень не является исчерпывающим. Так, совместным письмом ГТК РФ от 24.06.96 г. № 01-15/1511257 и МПС России от 25.06.96 г. № М-5615 "Об особенностях таможенного оформления разрядных грузов" к средствам таможенной идентификации отнесены также личная номерная печать должностного лица таможенного органа и номер грузовой таможенной декларации.

Вопрос об относимости того или иного средства к идентификационным следует решать в зависимости от целей применения таких средств — обеспечение сохранности товара, предотвращение незаконных операций с товарами и неправомерного осуществления деятельности, подлежащей таможенному контролю, а также отождествление товара. Например, по мнению В. Егия-заровой и других авторов, марка акцизного сбора не обеспечивает выполнение ни одной из задач таможенной идентификации и потому не относится к идентификационным сборам².

После завершения таможенного контроля должностные лица таможи проставляют на таможенных, транспортных и товаросопроводительных документах соответствующие подписи, штампы, печати, разрешающие дальнейшее следование товаров и транспортных средств через таможенную границу. На отдельные грузовые упаковки, грузовые отсеки транспортных средств, контейнеры должны быть наложены атрибуты таможенного обеспечения. Например, товары должны перевозиться в упаковках, транспортных средствах или контейнерах, изготовленных и оборудованных таким образом, чтобы предметы не могли извлекаться из опечатанного грузового помещения, транспортного средства или контейнера или помещаться туда без оставления видимых следов вскрытия или повреждения средства таможенного обеспечения. На практике встречаются случаи, когда после

¹ В ТК РФ употребляется термин “средства идентификации”, в то время как в международной таможенной практике укоренился термин “атрибуты таможенного обеспечения”. Последний является более точным с оперативно-технической точки зрения. (См.: Комментарий к Таможенному кодексу РФ / Под ред. А. Н. Козырина. М., 1996. С. 310).

² См. об этом подробнее: Егиязарова В., Сошников А., Турчина С. Ответственность за нарушения таможенных правил // Хозяйство и право. 1998. № 9. С. 130—131.

завершения таможенного оформления наложенные средства идентификации удаляются, в контейнеры либо другие места помещаются контрабандные товары, а затем средства идентификации воспроизводятся злоумышленниками; либо опечатанный ранее груз вскрывается с целью помещения контрабандных товаров, а затем накладываются на упаковку дополнительные средства идентификации. Так, по просьбе отправителя таможенное оформление груза было осуществлено на территории предприятия. После завершения таможенного оформления владельцы груза вскрыли ранее опечатанные контейнеры и поместили туда контрабандный груз, а затем восстановили средства идентификации. Такие действия следует расценивать как совершение контрабанды с обманным использованием средств идентификации.

Идентификация является одним из видов таможенного контроля, и она используется таможенными органами в различных целях. В нашем случае речь идет о ситуациях, когда средства идентификации используются с целью незаконного перемещения товаров или транспортных средств через российскую таможенную границу.

Перемещение, сопряженное с недекларированием или недостоверным декларированием. Понятие декларирования дано в ст. 168 ТК РФ, согласно которой это заявление таможене по установленной форме (письменной; устной или иной) точных сведений о товарах и транспортных средствах, необходимых для производства таможенного оформления и проведения таможенного контроля. В соответствии с таможенным законодательством декларирование производится при перемещении товаров и транспортных средств через российскую таможенную границу; при изменении таможенного режима в соответствии со ст. 25 ТК РФ (например, режим таможенного склада меняется на режим выпуска для свободного обращения, если товар, хранившийся на таможенном складе, продается покупателю) и в других случаях, определяемых нормами российского законодательства (например, товары, помещенные под таможенный режим магазина беспошлинной торговли, подлежат повторному таможенному оформлению, предполагающему подачу новой таможенной декларации, при аннулировании, отзыве лицензии на учреждение магазина беспошлинной торговли, а также в других случаях ликвидации магазина)¹. В нашем случае имеет значение порядок декларирования при перемещении товаров и транспортных средств через таможенную границу.

¹ Положение о магазинах беспошлинной торговли. Утв. Приказом ГТК РФ от 9.07.94 г. № 256.

Недекларирование или недостоверное декларирование товаров или транспортных средств заключается в незаявлении либо заявлении недостоверных сведений о товарах и транспортных средствах, их таможенном режиме и других сведений, необходимых для таможенных целей.

Примером недостоверного декларирования могут служить действия лица, ввозящего автомашину для личного пользования и заявившего в момент пересечения таможенной границы таможенный режим транзита товаров. Ввозя приобретенный за границей автомобиль, лицо заполняет декларацию на таможенном посту на границе, в которой указывает, что окончательное таможенное оформление он пройдет на внутренней таможне, например в Санкт-Петербурге. При этом он заведомо не имеет намерения выполнить взятые на себя обязательства о доставке ввезенной автомашины в указанную таможню. Поскольку применение таможенного режима охватывается порядком перемещения (ст. 230 ТК РФ) и выбор таможенного режима провозглашается за лицом, ввозящим товары (ст. 25 ТК РФ), заявление заведомо неверного таможенного режима в таможенной декларации образует незаконное перемещение, сопряженное с недостоверным декларированием.

4. Субъект и субъективная сторона контрабанды

Рассматриваемое преступление может быть совершено умышленно и только с прямым умыслом. Виновный сознает, что нарушает таможенное законодательство, незаконно перемещая товары или иные предметы в крупных размерах (ч. 1), сознает, что перемещает товары или иные предметы, обладающие особыми свойствами (ч. 2), сознает, что перемещение осуществляет указанными в диспозиции статьи способами, т. е. совершает контрабанду, и желает этого. Как справедливо указывает Б. В. Волженкин, “для вменения контрабанды, предусмотренной ч. 2 ст. 188 УК, необходимо, чтобы сознанием виновных охватывались те характеристики предметов контрабанды, которые повышают ответственность за содеянное”. Отстаивая эту позицию, он пишет: “В связи с этим ошибочным является утверждение С. В. Максимова, что отсутствие у виновного осведомленности о включении того или иного товара в перечень стратегически важных сырьевых товаров не является основанием для освобождения его от ответственности за контрабанду такого рода товаров. Нести ответственность такое лицо должно, на мой взгляд, по ч. 1 ст. 188 УК”¹.

¹ Волженкин Б. В. Экономические преступления. СПб., 1999. С. 190.

Мотив и цель совершения преступления значения для квалификации не имеют, но могут учитываться судом при назначении наказания. Однако в юридической литературе встречается и другое мнение. Так, Ю. И. Сучков считает, что “контрабанде присуща строго определенная и ярко выраженная цель, направленная не только на незаконное перемещение товаров или иных предметов через таможенную границу Российской Федерации, но и обязательный их вывоз на территорию иностранного государства для реализации на внешнем рынке (продажи, обмена, передачи другим лицам или организациям безвозмездно, использования для удовлетворения личных потребностей и т. д.) либо такой же ввоз с территории иностранного государства на таможенную территорию России для реализации на ее внутреннем рынке. При отсутствии такой цели как промежуточного звена между моментом перемещения предметов через таможенную границу и достижением конечного преступного результата, например, извлечения личной выгоды, названное деяние не подпадает под признаки субъективной стороны состава контрабанды”¹.

Данное утверждение противоречит диспозиции ст. 188 У К РФ, из которой следует, что это преступление с формальным составом. Объективная сторона контрабанды включает в себя только деяние в виде перемещения, совершаемого на таможенной границе с использованием одного или нескольких способов, перечисленных в законе.

Субъектом контрабанды может быть гражданин РФ, иностранный гражданин или лицо без гражданства, достигшее 16-ти лет.

Однако на практике, в связи с тем, что Таможенный кодекс Российской Федерации знает понятия “лицо, перемещающее товар”, “декларант” и “перевозчик”, а также потому, что в перемещении участвует несколько человек, возникают трудности с определением лица, ответственного за незаконное перемещение. Примером может служить ситуация, когда гражданин России Х. приобретает на территории Турции товары, нанимает для их перевозки гражданина Турции М., владельца грузовика (он же водитель). При этом Х. передает М. товар, сопроводительные документы на него, а сам возвращается в Россию самолетом и встречает товар не на границе, а по месту нахождения предприятия в Санкт-Петербурге. Установлено, что товаротранспортные документы содержат недостоверные сведения о количестве товара, его наимено-

¹ Сучков Ю. И. Ответственность за контрабанду по Уголовному кодексу Российской Федерации 1996 г. // Юридическая практика. Информационный бюллетень Центра права специального юридического факультета СПбГУ. 1996. №4 (7). С. 72—73.

вании (вместо зимних пальто было указано, что перевозятся мужские пиджаки). М. при пересечении таможенной границы России представляет декларацию вместе с вышеназванными документами.

Для правильного решения вопроса о субъекте необходимо обратиться к ст. 18 ТК РФ.

К лицам, перемещающим товар, относятся собственники товара, его покупатели, владельцы либо лица, выступающие в ином качестве, достаточном в соответствии с законодательством Российской Федерации для совершения от собственного имени с товаром действий, предусмотренных Таможенным кодексом.

Декларант — это лицо, перемещающее товары, и таможенный брокер (посредник), декларирующие, представляющие и предъявляющие товары и транспортные средства от собственного имени.

Перевозчик — лицо, фактически перемещающее товары либо являющееся ответственным за использование транспортного средства.

Оценка действий Х. должна основываться на том, что он является лицом, перемещающим товар, так как он является его собственником, а значит, и ответственным за контрабанду. Именно Х. совершил действия в виде представления таможенным органам в процессе перемещения недостоверных документов, используя при этом М. (так называемое посредственное исполнение преступления).

В свою очередь, М. может быть декларантом лишь в случае, если он является сотрудником предприятия — таможенного брокера (посредника)¹, что на практике встречается довольно редко.

Вероятнее всего, М. может быть лицом, ответственным за использование транспортного средства. Вопрос об ответственности М. зависит от того, было ли ему известно о недостоверности документов, переданных Х. Если да, то М. будет соучастником незаконного перемещения, а именно соисполнителем; если нет, то ответственность исключается за отсутствием в его действиях вины, а исполнителем контрабанды будет только владелец товара Х.

III. КВАЛИФИЦИРОВАННЫЕ ВИДЫ КОНТРАБАНДЫ

¹ В соответствии со ст. 157 ТК РФ “таможенным брокером (посредником) может быть созданное в соответствии с законодательством Российской Федерации предприятие, обладающее правами юридического лица и получившее лицензию Государственного таможенного комитета Российской Федерации на осуществление деятельности в качестве таможенного брокера. Взаимоотношения таможенного брокера с представляемым лицом строятся на основе нотариально удостоверенного договора”.

Контрабанда признается *неоднократной*, если она совершена два и более раза. Причем каждый эпизод должен быть совершен по вновь возникшему умыслу. Контрабанду, совершенную неоднократно, необходимо отграничивать от единого продолжаемого преступления, например, незаконного перемещения товара или иных предметов через таможенную границу РФ, совершенного в несколько приемов, когда все признаки объективной стороны охватываются единым умыслом и действия виновных направлены на достижение единого результата. Примером единой продолжаемой контрабанды может служить ситуация, когда лицо подготовило для перемещения за границу несколько антикварных предметов, а затем вывозило их по одному.

Ранее отмечалось, что таможенное законодательство знает внутреннюю и внешнюю таможенные границы. В связи с этим возникает вопрос о неоднократности, если лицо везет контрабандный товар на свободную экономическую зону, пересекая при этом как внешнюю, так и внутреннюю таможенные границы. Представляется, что в этом случае нет признака неоднократности, поскольку пересечение таможенной границы в нескольких местах при перемещении одного и того же предмета контрабанды с единым умыслом не свидетельствует о совершении двух и более самостоятельных преступлений, что требуется устанавливать при вменении данного квалифицирующего обстоятельства.

Исходя из положения ч. 1 ст. 16 УК РФ о том, что неоднократно преступлений признается совершение двух или более преступлений, предусмотренных одной статьей или частью статьи, следует, что только по п. "а" ч. 3 ст. 188 УК РФ возможно квалифицировать совершение самостоятельных эпизодов, подпадающей под ч. 1 либо под ч. 2 ст. 188 УК РФ. Если же лицо вначале совершает деяние, образующее признаки ч. 1, а

затем — ч. 2 ст. 188 УК РФ, то в соответствии со ст. 17 УК РФ это совокупность, и каждый эпизод требует самостоятельной квалификации, причем при квалификации второго преступления следует вменять признак неоднократности⁹⁷.

Необходима самостоятельная квалификация и тогда, когда имеет место оконченный эпизод, а затем покушение на контрабанду, поскольку правила квалификации требуют отражения юридически значимых обстоятельств.

Однако, если лицо одновременно, т. е. одним действием, незаконно перевозит предметы контрабанды, подпадающие под части 1 и 2 ст. 188 УК РФ, например, валюту и оружие, то это должно квалифицироваться самостоятельно по каждой части статьи, и признака неоднократности здесь не будет. Это идеальная совокупность преступлений.

Нельзя квалифицировать контрабанду как совершенную неоднократно, если за ранее совершенное преступление лицо было в установленном порядке освобождено от уголовной ответственности, например, за истечением сроков давности, либо судимость была погашена или снята.

Для квалификации контрабанды по признаку совершения ее *должностным лицом с использованием своего служебного положения* в обязательном порядке следует установить, что лицо использовало для совершения преступления должностное положение.

Понятие должностного лица дается в примечании к ст. 285 УК РФ, в соответствии с которым к таковым относятся лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. К ним должны быть отнесены работники таможенной службы: начальники таможни, их заместители, инспекторы, а

⁹⁷ Совершенно очевидно, что такой подход противоречит принципу справедливости, закрепленному в ст. 6 УК РФ 1996 г. Исследуя данное обстоятельство, Б. В. Волженкин отмечает, что “при совокупности преступлений наказание назначается отдельно за каждое совершенное преступление. Когда при смешанной неоднократности наказание за второе преступление будет определено с учетом квалифицирующего признака “неоднократно”, получается, что за первое преступление виновный как бы несет ответственность дважды”. (Волженкин Б. В. Принципы справедливости и проблемы множественности преступлений по УК РФ // Законность. 1998. № 12. С. 3).

также должностные лица вышестоящих таможенных учреждений; начальники погранично-контрольных пропускных пунктов, пограничных застав и другие лица, осуществляющие контроль на границе⁹⁸. Не признаются должностными лицами и поэтому не могут привлекаться к ответственности за контрабанду по п. “б” ч. 3 ст. 188 УК РФ лица, выполняющие управленческие функции в коммерческой или иной организации независимо от форм собственности, а также в некоммерческой организации, являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением. “Так, не является должностным лицом специалист по таможенному оформлению, имеющий квалификационный аттестат и действующий от имени таможенного брокера, поскольку таможенным брокером является коммерческая организация”⁹⁹. Специалисты таможенного перевозчика не могут быть субъектом рассматриваемого преступления по тем же основаниям — они работники коммерческой организации.

Старший инспектор Московской региональной таможни Ш. лично принял участие в оформлении грузовой таможенной декларации на спирт, который был обозначен в самой декларации и товаросопроводительных документах как сок. В указанных документах Ш. также поставил отгиск своей личной печати, штамп Московской региональной таможни “выпуск разрешен” число и свою подпись. Автомашина была задержана при досмотре в г. Бресте¹⁰⁰.

Давая оценку данному делу, автор пишет: “Должностные лица, способствующие совершению контрабанды, несут ответственность не как пособники, а как соисполнители, независимо от того, что товар, перемещаемый через таможенную границу, им не принадлежит”¹⁰¹.

Представляется, что Ш. будет отвечать как соисполнитель прежде всего потому, что он допустил нарушение правил перемещения, выразившееся в обманном использовании документов, необходимых для таможенных целей. Тот факт, что товар ему не принадлежит, значения не имеет. Ш. принял участие в выполнении объективной стороны контрабанды, нарушив правила перемещения. Поэтому решение суда о квалификации действий Ш. как покушение на контрабанду, совершенное с использованием своего служебного положения, соответствует закону.

Должностные лица не таможенных или пограничных органов также могут быть субъектами рассматриваемого преступления, если они, ис-

⁹⁸ Гравина А. А. Уголовная ответственность за контрабанду // Комментарий судебной практики. Вып. 3. М., 1997. С. 141.

⁹⁹ Волженкин Б. В. Экономические преступления С. 190.

¹⁰⁰ Там же. С. 141—142.

¹⁰¹ Там же. С. 141.

пользуя свое служебное положение, своими действиями участвовали или способствовали перемещению товаров помимо или с сокрытием от таможенного контроля, с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации либо сопряженному с недекларированием или недостоверным декларированием.

Речь идет прежде всего о лицах, указанных в ст. 188 ТК РФ. Таможенному досмотру не подлежит личный багаж Президента Российской Федерации, вице-президента Российской Федерации. Личный багаж народных депутатов и членов правительства России освобождается от таможенного досмотра, если указанные лица пересекают таможенную границу Российской Федерации в связи с исполнением своих депутатских или служебных обязанностей.

Председатель ГТК РФ или лицо, его замещающее, вправе освободить отдельных лиц, отдельные товары и транспортные средства от определенных форм таможенного контроля в случаях, когда это отвечает жизненно важным интересам Российской Федерации.

Повышенная ответственность установлена законодателем за совершение контрабанды с *применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль.*

Таможенный контроль проводится должностными лицами таможенных органов Российской Федерации¹⁰².

На основании ст. 183 ТК РФ таможенные органы вправе привлекать в соответствии с законодательством Российской Федерации специалистов других правоохранительных и контролирующих органов, предприятий, учреждений и организаций независимо от форм собственности и подчиненности, а также экспертов для оказания содействия в проведении таможенного контроля. Полагаем, что “содействие в проведении таможенного контроля” нельзя расценивать как его проведение, поэтому вышеназванные специалисты не могут быть признаны потерпевшими по данному составу.

В соответствии с Законом РФ от 1.04.93 г. “О Государственной границе Российской Федерации”¹⁰³ на пограничные войска возложено осуществление не только пограничного, но и, при необходимости, таможенного и других видов контроля.

Поскольку в ч. 3 ст. 188 УК РФ говорится о применении насилия к лицам, осуществляющим таможенный контроль, а такая обязанность

¹⁰² Ст. 180 ТК РФ.

¹⁰³ Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. № 17. Ст. 594; Собрание законодательства РФ. 1994. № 16. Ст. 1861; 1996. №50. Ст. 5610.

возложена и на пограничников (пограничный и таможенный контроль осуществляются именно на границе), а также с учетом того, что внешняя таможенная граница совпадает с Государственной границей, применение насилия к пограничникам при осуществлении ими таможенного контроля следует квалифицировать по указанной статье УК РФ¹⁰⁴.

Под насилием следует понимать применение физического и психического насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль. Оно может выражаться в угрозе применения насилия, связывании, нанесении побоев, причинении легкого, средней тяжести и тяжкого вреда здоровью, а также в убийстве.

В случае причинения тяжкого вреда здоровью и убийства лица, осуществляющего таможенный контроль, действия виновных квалифицируются по п. “в” ч. 3 ст. 188 и соответственно по п. “а” ст. 111 или по п. “б” ч. 2 ст. 105 УК РФ как умышленное причинение тяжкого вреда здоровью или убийство лица в связи с выполнением им служебной деятельности. Остальные виды последствий, с учетом санкции ч. 3 ст. 188 УК РФ, охватываются данным составом.

Одна лишь угроза насилием, не реализовавшаяся в его фактическом применении, не дает оснований для квалификации контрабанды по п. “в” ч. 3 ст. 188 УК РФ¹⁰⁵.

¹⁰⁴ О возможности квалификации насильственных действий, совершенных в отношении представителей пограничных войск, по п. “а” ч. 3 ст. 188 УК РФ нет единства мнений. Б. В. Волженкин полагает, что “насилие, совершенное при контрабандном перемещении товаров в отношении сотрудников Федеральной пограничной службы, сотрудников правоохранительных органов, других представителей власти, не относящихся к лицам, осуществляющим таможенный контроль, квалифицирующий признак контрабанды не создает” (См.: Волженкин Б. В. Экономические преступления. С. 191). В то же время Ю. И. Сучков считает иначе. Поскольку на пограничные войска возложена обязанность задерживать в отсутствие таможенных органов обнаруженные при пограничном контроле незаконно перемещаемые предметы, должностные лица пограничных войск выполняют функции таможенной службы. Поэтому насилие в отношении эти?: лиц с целью осуществления контрабанды должно квалифицироваться по ч. 3 ст. 188 УК РФ (См.: Сучков Ю. И. Ответственность за контрабанду по Уголовному кодексу Российской Федерации 1996 г. // Юридическая практика: Информационный бюллетень Центра права специального юридического факультета СПбГУ. 1996. № 4 (7). С. 73—74). Соглашаясь с мнением о возможности квалификации вышеназванных действий по ч. 3 ст. 188 УК РФ, необходимо еще раз подчеркнуть, что такое решение может иметь место лишь только в тех случаях, когда насилие в отношении должностных лиц пограничных войск осуществляется именно в связи с проведением таможенного контроля.

¹⁰⁵ Такой же точки зрения придерживается и Б. В. Волженкин (См.: Волженкин Б. В. Экономические преступления. С. 191). Однако С. И. Никулин выска-

Особо квалифицированной признается *контрабанда, совершенная организованной группой*, ответственность за которую предусмотрена ч. 4 ст. 188 УК РФ. Не случайно законодатель установил повышенную ответственность именно за этот вид контрабанды. Практика показывает, что чаще всего для занятия контрабандой объединяются несколько человек, поскольку это облегчает достижение преступного результата.

Так, Новаковский, Бобро, Нагаев, а также другие, не установленные следствием лица, объединились для совершения контрабанды цветных металлов за границу Российской Федерации. Новаковским были организованы скупка и складирование в контейнеры цветного металла, Бобро осуществлял прием, сопровождение и погрузку автомашин, прибывших из Финляндии за контрабандным цветным металлом. Нагаев с целью подделки документов, необходимых для таможенных целей, изготовил поддельные печати таможи и различных предприятий, а также осуществил подкуп должностных лиц таможенного поста. Все указанные лица были осуждены за совершение контрабанды организованной группой¹⁰⁶.

Если преступная деятельность организованной группы подпадает под квалифицирующие признаки ч. 3 ст. 188 УК РФ, то такие действия охватываются только ч. 4 ст. 188 УК РФ, однако все эти признаки должны быть перечислены при предъявлении обвинения.

Члены организованной группы контрабандистов могут выполнять различные функции (приобретать, перемещать товар, подделывать документы и т. д.), но независимо от выполняемой роли они привлекаются к ответственности как исполнители преступления.

Лицо, создавшее организованную группу для занятия контрабандой и руководившее ею, подлежит уголовной ответственности за все случаи незаконного перемещения товаров, совершенные организованной группой, если они охватывались его умыслом. Другие члены организованной группы отвечают за те преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали.

Часто контрабанда совершается в соучастии двух и более лиц. Исполнителями (соисполнителями) должны признаваться те лица, которые непосредственно участвовали в перемещении предметов контрабанды через таможенную границу России одним из указанных в ст. 188 УК РФ способов либо совершали это преступление, используя лиц, не

зывает иное мнение. Он пишет: “Под применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль (п. “в” ч. 3), следует понимать любое физическое или психическое насилие независимо от того, повлекло оно причинение вреда здоровью потерпевшего или нет” (См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. В. И. Радченко. М., 1996. С. 316).

¹⁰⁶ Юридическая практика: Информационный бюллетень Центра права специального юридического факультета СПбГУ. 1995. № 1. С. 41—42.

подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости, или пользуясь неосведомленностью других лиц.

Несут уголовную ответственность за соучастие в контрабанде со ссылкой на ст. 33 У К РФ организаторы или подстрекатели преступления, заказчики контрабандного перемещения товаров или иных предметов, лица, содействующие совершению деяния советами, указаниями, предоставлением информации, средств и орудий совершения преступления либо устранением препятствий, заранее обещающие сбыть контрабандный товар и т. д.

IV. КОНТРАБАНДА И СМЕЖНЫЕ СОСТАВЫ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

Наибольшее количество общих признаков контрабанда имеет с уклонением от уплаты таможенных платежей (ст. 194 УК РФ), незаконным экспортом технологий, научно-технической информации, услуг, сырья, материалов и оборудования, используемых при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (ст. 189 УК РФ), невозвращением на территорию Российской Федерации предметов художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран (ст. 190 У К РФ). Все названные статьи помещены в одну главу Особенной части УК РФ, что предполагает наличие общего родового объекта — общественные отношения в сфере экономической деятельности. Однако непосредственный объект у каждого из четырех составов свой.

Решить проблему разграничения контрабанды и **уклонения от уплаты таможенных платежей** позволит ответ на вопрос: возможна ли их идеальная совокупность.

Остановимся на анализе элементов этих составов и прежде всего их непосредственного объекта и объективной стороны.

Как отмечалось выше, непосредственным объектом контрабанды является установленный порядок перемещения товаров и транспортных средств, т. е. *те правовые отношения, которые складываются между таможенными органами, представляющими интересы государства, и лицами, осуществляющими перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу Российской Федерации.*

При определении непосредственного объекта уклонения от уплаты таможенных платежей следует учесть, что это состав материальный, поскольку будет окончен, как следует из примечания к ст. 194 УК РФ, лишь в том случае, если сумма *неуплаченных таможенных платежей,*

превышающая одну тысячу минимальных размеров оплаты труда, фактически не поступит в фонд государства, “В “материальных” составах объект определяется посредством указания на вредные последствия и иногда на предмет посягательства”¹⁰⁷. Предмет посягательства может быть определен как денежная масса, которую недополучит государство в результате невыполнения гражданином обязательств по уплате таможенных платежей при перемещении товаров с одной таможенной территории на другую. Таким образом, исходя из характера вредных последствий в виде непоступления денег в бюджет и из предмета посягательства — деньги в виде таможенных платежей, рассматриваемый состав охраняет *общественные отношения по поводу формирования доходной части бюджета государства и порядок уплаты таможенных платежей*. Необходимо отметить, что в юридической литературе непосредственный объект уклонения от уплаты таможенных платежей определяется в целом именно так¹⁰⁸.

Таким образом, контрабанда и уклонение от уплаты таможенных платежей охраняют различные общественные отношения, что позволяет разграничивать данные преступления по непосредственному объекту.

Наибольшие трудности возникают при разграничении рассматриваемых составов по объективной стороне. Причина этого кроется в том, что контрабанда может быть совершена путем обманного использования документов, необходимых для таможенных целей, а также путем недекларирования или недостоверного декларирования. По мнению подавляющего большинства юристов, уклонение от уплаты таможенных платежей также может быть исполнено путем внесения недостоверных сведений в документы, необходимые для определения размера таможенных платежей, непредставления таких документов таможенным органам и т. п., и совершаться такие действия могут в процессе перемещения. Рассуждая таким образом, В. И. Михайлов полагает, что “уклонение от уплаты таможенных платежей часто сопряжено с совершением контрабанды и других преступлений. Такие действия

¹⁰⁷ Кудрявцев В. Н. Общая теория квалификации преступлений. М., 1972. С.151.

¹⁰⁸ См.: Сучков Ю. И. Защита внешнеэкономической деятельности РФ ... С. 37 5 Волженкин Б. В. Экономические преступления. С. 201; Деятельность таможенных органов по выявлению и раскрытию преступлений / Под общ. ред. В. Г. Драганова. СПб., 1998. С. 139 и др.

подлежат дополнительной квалификации по соответствующим статьям УК России”¹⁰⁹.

В свою очередь, Б. В. Волженкин поддерживает противоположную точку зрения, суть которой в том, что “привлечение к ответственности за уголовно наказуемую контрабанду по ст. 188 УК РФ охватывает и факт имевшей при этом неуплаты таможенных платежей, взимаемых с организаций или физического лица. Как правильно отмечает И. В. Шишко, “контрабанде имманентно присуще уклонение от уплаты; таможенных платежей”¹¹⁰. К сожалению, авторы не приводят доводы в обоснование высказанного мнения. Ни одна из указанных позиций не только не дает ответа на вопрос о разграничении контрабанды и уклонения от уплаты таможенных платежей, но и не позволяет определить стадии преступного уклонения от уплаты таможенных платежей.

Для определения стадий преступного уклонения от уплаты таможенных платежей следует уяснить характер и содержание объективной стороны состава. Это зависит от толкования термина “уклонение”, “Понятие уклонения для российского права является традиционным; оно встречается как в дореволюционном таможенном и уголовном законодательстве, так и в Таможенном и Уголовном кодексах советского и постсоветского периода. Его значение в литературе, по сути, трактуется однозначно: уклонение — преднамеренный отказ плательщика таможенных платежей уплатить их в установленные таможенным законодательством сроки”¹¹¹. Другими словами, объективная сторона ст. 194 УК РФ выражается в невыполнении лежащей на лице правовой обязанности по уплате таможенных платежей.

Если исходить из того, что таможенные платежи должны быть уплачены в установленные сроки, то соблюдение этих сроков, внесение платежей в этот период и будет реальным исполнением обязанности по уплате. Следовательно, началом и окончанием данного преступления являются указанные сроки. Совершение приготовления к рассматриваемому преступлению возможно, соответственно, до начала течения срока, в который платежи должны вноситься.

Таможенное законодательство сроки уплаты таможенных платежей увязывает с подачей таможенной декларации. В ст. 119 ТК РФ названы два срока уплаты таможенных платежей.

¹⁰⁹ Деятельность таможенных органов по выявлению и раскрытию преступлений / Под общ. ред. В. Г. Драганова. СПб., 1998.

¹¹⁰ Волженкин Б. В. Экономические преступления. С. 204.

¹¹¹ Чучаев А., Иванова С. Проблемы ответственности за уклонение от уплаты таможенных платежей // Уголовное право. 1998. № 2. С. 20.

до принятия таможенной декларации и одновременно с принятием таможенной декларации. Если таможенная декларация не была подана в установленный срок, то сроки уплаты таможенных платежей исчисляются со дня истечения срока подачи таможенной декларации.

Одновременно с подачей таможенной декларации уплачиваются таможенные платежи при перемещении товаров не для коммерческих целей.

Следует обратить внимание на то, что таможенные платежи должны уплачиваться именно в момент *подачи таможенной декларации*, т. е. на стадии, *предшествующей* декларированию. Контрабанда же может быть совершена только на стадии декларирования (путем недостоверного декларирования или недеklarирования). Рассмотрим это на примере.

Лицо перемещает автомашину из Германии в Россию. После пересечения таможенной границы, находясь в зоне таможенного контроля, в целях завершения перемещения подает в таможенный орган России таможенную декларацию, в которой указывает недостоверные сведения о таможенной стоимости перемещаемого транспортного средства. Стадия подачи таможенной декларации продолжается до того, как декларация будет передана в руки представителя таможенного органа, осуществляющего таможенный контроль. После фактического вручения декларации официальному лицу начинается проверка сведений, заявленных в ней, другие действия, направленные на обеспечение законности ввоза автомашины, т. е. стадия декларирования. В соответствии с таможенным законодательством возможны два варианта развития событий:

1) товар выпускается для свободного обращения, и лицо, ввозящее автомашину, получает все необходимые документы для постановки ее на учет в ГИБДД. В соответствии со ст. 119 ТК РФ срок уплаты таможенных платежей определяется временем, затраченным на подачу декларации. Именно в течение этого времени платежи не были уплачены. Преступление уклонение от уплаты таможенных платежей, при наличии всех признаков состава, является оконченным. А так как после совершения вышеописанных действий имело место декларирование с указанием недостоверных сведений, то это образует незаконное перемещение, совершенное путем недостоверного декларирования;

2) лицо, перемещающее транспортное средство, уплату таможенных платежей пожелает осуществить таможенному органу, расположенному не на таможенной границе, а на таможенной территории, например в Санкт-Петербурге (см. пример на с. 31—32). В этом случае

срок уплаты таможенных платежей исчисляется датой явки в таможенный орган в Санкт-Петербурге, и уклонение будет окончательным с момента истечения даты явки виновного лица в таможенный орган в Санкт-Петербурге¹¹². Таким образом, представляется, что в отношении состава, предусмотренного ст. 194 УК РФ, на стадии подачи таможенной декларации было совершено *приготовление* к совершению этого преступления. А в отношении контрабандного перемещения товара с недостоверным декларированием оценка останется такой же, как и ранее, т. е. это окончательный состав контрабанды.

Приведенные выше примеры касались ввоза. При вывозе товаров и иных предметов процесс имеет такие же стадии, т. е. сначала подается декларация, а затем осуществляется само декларирование.

Сроки уплаты таможенных платежей устанавливаются в зависимости от таможенного режима, в соответствии с которым товар перемещается через таможенную границу Российской Федерации¹¹³.

До принятия таможенной декларации уплачиваются таможенные платежи при перемещении товаров для коммерческих целей. В этом случае сроки исчисляются с даты представления товаров и транспортных средств, перевозящих товары (ч. 2 ст. 171 ТК РФ).

Порядок перемещения товаров для коммерческих • целей представляет собой процедуру, суть которой сводится к тому, что сначала товар заявляется таможенному органу для оформления. При ввозе это имеет место с момента пересечения таможенной границы РФ, при вывозе — с момента представления товара таможенному органу¹¹⁴.

Способы, которые могут быть использованы при уклонении от уплаты таможенных платежей, определены в таможенном законодательстве. Так, уклонение от уплаты таможенных платежей может быть совершено путем действий, направленных на неправомерное освобождение от уплаты таможенных платежей (заявление в таможенной декларации и иных документах, необходимых для таможенных целей, недостоверных сведений о таможенном режиме, таможенной стоимости либо стране происхождения товаров и транспортных средств или заяв-

¹¹² Дата явки в таможенный орган устанавливается в зависимости от времени, необходимого для транспортировки товара от границы до внутренней таможни.

¹¹³ См.: Бондарева Л. А., Удовенко С. П. Таможенные платежи: порядок уплаты, особенности начисления и взимания при различных таможенных режимах: Учебное пособие. СПб., 1997.

¹¹⁴ Товар представляется таможенному органу либо путем доставления его в зону таможенного контроля либо это оформление осуществляется на территории отправителя.

ление иных недостоверных сведений, дающих основание для освобождения от таможенных платежей или занижения их размера), а также действий, направленных на возврат уплаченных таможенных платежей, получение выплат и иных возмещений либо их невозвращение без надлежащих к тому оснований (представление таможенному органу Российской Федерации документов, содержащих недостоверные сведения, дающие право на возврат уплаченных таможенных платежей, получение выплат и иных возмещений или их невозвращение либо возвращение не в полном объеме)¹¹⁵.

Кроме того, Таможенный кодекс России предусматривает ответственность за нарушение сроков уплаты таможенных платежей, т. е. за неуплату таможенных платежей в установленные сроки¹¹⁶. Представляется, что само по себе нарушение сроков уплаты не образует уголовно-правового деяния. В тех случаях, когда таможенному органу известно о фактах неуплаты таможенных платежей, он может использовать средства воздействия на неплательщика, не связанные с уголовным правом. В частности, ст. 124 ТК РФ предусматривает возможность взыскания неуплаченных таможенных платежей в бесспорном порядке с юридических лиц и в судебном порядке — с физических лиц.

Понятие и виды таможенных платежей даны в разделе 3 Таможенного кодекса Российской Федерации. При перемещении через таможенную границу Российской Федерации и в других случаях¹¹⁷ уплачиваются следующие таможенные платежи: таможенная пошлина, налог на добавленную стоимость, акцизы, сборы за выдачу лицензии таможенными органами Российской Федерации и возобновление действия лицензии, сборы за выдачу квалификационного аттестата специалиста по таможенному оформлению и возобновление действия аттестата, таможенные сборы за таможенное оформление, хранение товаров,

¹¹⁵ См. ст.ст. 282, 283 ТК РФ. В соответствии со ст. 125 ТК РФ “суммы излишне уплаченных таможенных или взысканных таможенных платежей подлежат возврату по требованию лица в течение одного года с момента уплаты или взыскания таких платежей”. По этому вопросу см. также Бондаренко Л. А., Удовенко С. П. Таможенные платежи в Российской Федерации: порядок уплаты, особенности начисления и взимания при различных таможенных режимах: Учебное пособие. СПб., 1997. С. 80.

¹¹⁶ См. ст. 284 ТК РФ.

¹¹⁷ Исходя из задач разграничения смежных составов, в работе подробно анализируется объективная сторона рассматриваемого состава лишь тогда, когда это связано с фактическим перемещением товаров через таможенную границу, и не затрагиваются случаи уклонения от уплаты таможенных платежей, имеющих место в других случаях, установленных Таможенным кодексом Российской Федерации.

таможенное сопровождение товаров, плата за информирование и консультирование, плата за принятие предварительного решения, плата за участие в таможенных аукционах.

Таким образом, объективная сторона состава уклонения от уплаты таможенных платежей и состава контрабанды имеет самостоятельное содержание, что позволяет отграничивать их друг от друга. Действия по уплате таможенных платежей и по перемещению не совпадают во времени, что исключает идеальную совокупность уклонения от уплаты таможенных платежей и контрабанды. Возможна лишь реальная совокупность рассматриваемых составов, что требует самостоятельной квалификации каждого из них.

Возникают определенные сложности и при отграничении состава контрабанды от **незаконного экспорта технологий, научно-технической информации, услуг, сырья, материалов и оборудования, используемых при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники** (ст. 189 У К РФ). Тем более, что рассматриваемые составы имеют совпадение в предмете преступной деятельности, в частности речь идет о сырье, материалах и оборудовании, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники.

Представляется, что в этом случае разграничение следует проводить прежде всего по объекту и объективной стороне.

Так, в отличие от контрабанды, характер общественных отношений, охраняемых рассматриваемой нормой, определен в диспозиции статьи — это правила специального экспортного контроля. В ст. 16 Федерального закона “О государственном регулировании внешнеторговой деятельности”¹¹⁸ приведены основные положения экспортного контроля. Его цели состоят в защите национальных интересов России, в соблюдении международных обязательств Российской Федерации по нераспространению оружия массового поражения и иных наиболее опасных видов оружия и технологий их создания.

Объективная сторона состава — незаконный экспорт предметов преступления. Под экспортом понимаются любые виды вывоза технологий, научно-технической информации, услуг, сырья, материалов и оборудования, используемых при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники, с территории России за границу

¹¹⁸ Собрание законодательства РФ. 1995. № 42. Ст. 3923; 1997. № 28. Ст. 3305. 22 июня 1999 г. принят Государственной Думой и 18 июля подписан Президентом РФ Федеральный закон “Об экспортном контроле” // Российская газета. 1999. 29 июля.

без обязательства об обратном ввозе. Экспорт незаконен, если он нарушает положения об экспорте указанных опасных предметов. К нормативным документам, регулирующим экспорт таких предметов, относятся Указы Президента РФ “О контроле за экспортом из Российской Федерации оборудования и материалов двойного назначения и соответствующих технологий, применяемых в ядерных целях, экспорт которых контролируется” от 21.02.96 г.¹¹⁹; “Об утверждении Списка ядерных материалов, оборудования, специальных неядерных материалов и соответствующих технологий, подпадающих под экспортный контроль” от 14.02.96 г.¹²⁰; “О контроле за экспортом из Российской Федерации оборудования, материалов и технологий, применяющихся при создании ракетного оружия” от 16.08.96 г.¹²¹ и другие акты.

И при контрабанде, и при незаконном экспорте технологий, научно-технической информации, услуг, сырья, материалов и оборудования совершаются действия, суть которых заключается в вывозе предметов за границу. Однако при контрабанде нарушаются правила перемещения товаров через таможенную границу Российской Федерации, и эти действия могут быть совершены только на таможенной границе, а при незаконном экспорте имеет место нарушение специальных правил. Поэтому, если незаконный экспорт перечисленных в диспозиции статьи предметов осуществляется через таможенную границу с нарушением правил перемещения, перечисленных в диспозиции статьи о контрабанде, то имеет место совокупность вышеназванных преступлений. Однако представляется, что при наличии нарушений правил экспорта перемещение через таможенную границу страны может совершаться с соблюдением правил перемещения. Тогда содеянное подлежит квалификации лишь по ст. 189 УК РФ.

Разграничение контрабанды и *невозвращения на территорию Российской Федерации предметов художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран* (ст. 190 УК РФ) возможно по объекту, объективной стороне и субъекту.

Непосредственным объектом рассматриваемого состава являются общественные отношения в сфере государственного регулирования деятельности, связанной с владением и распоряжением предметами художественного, археологического и исторического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран.

¹¹⁹ Собрание законодательства РФ. 1996. № 9. Ст. 802.

¹²⁰ Собрание законодательства РФ. 1996. № 8. Ст. 742.

¹²¹ Собрание законодательства РФ. 1996. № 39. Ст. 4567.

Объективная сторона преступления заключается в невозвращении в установленный срок на территорию России указанных выше предметов, вывезенных за ее пределы¹²².

Под невозвращением культурных ценностей на территорию России следует понимать оставление их на территории иностранного государства по истечении обусловленного договором срока. Срок возвращения культурных ценностей устанавливается в договоре о возврате временно вывезенных культурных ценностей, который заключается между организацией, вывозящей ценности, и их владельцем (государством в лице его учреждений, организаций, другим владельцем).

Особенностью субъекта данного состава является то, что им может быть лицо, на которое возложена ответственность за возвращение предметов культурного достояния в Россию. При отсутствии такой обязанности лицо не может отвечать по ст. 190 УК РФ.

Вопрос о разграничении с другими составами, например, с *незаконным оборотом наркотиков, оружия, драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга*, следует решать исходя из того, что совершение контрабанды возможно лишь на таможенной границе. Поэтому если имеют место незаконные действия в части оборота вышеперечисленных предметов, а также их перемещение через таможенную границу, то должна быть квалификация по совокупности — как контрабанда и соответствующая статья Уголовного кодекса Российской Федерации. В п. 18 постановления Пленума Верховного суда России от 27.05.98 г. “О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами”¹²³ говорится: “Действия, связанные с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных, сильнодействующих и ядовитых веществ, а также наркотикосодержащих растений или их частей, при незаконном перемещении этих средств, веществ и растений через таможенную гра-

¹²² Для уяснения данного состава, в частности, предмета преступления, порядка вывоза культурных ценностей за границу, следует обращаться к Положению об особо ценных объектах культурного наследия народов Российской Федерации, утв. Указом Президента РФ от 30.11.92 г. № 1487 // Собрание актов Президента и Правительства РФ. 1992. № 23. Ст. 1961; Федеральному закону “О вывозе и ввозе культурных ценностей” от 15.04.93 г. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. № 20. Ст. 718; к Федеральному закону “О музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации” от 24.04.96 г. // Собрание законодательства РФ. 1996. № 2, 2. Ст. 2591.

¹²³ Бюллетень Верховного суда РФ. 1998. № 7.

ницу Российской Федерации, подлежат дополнительной квалификации по ст. 188 УК РФ”.

РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА

1. Модельный Уголовный кодекс для государств — участников СНГ // Правоведение. 1996. № 1.
2. Об уголовной ответственности за государственные преступления: Закон СССР от 25.12.58 г. // Сборник законов СССР 1938—1975 гг. Т. 3.
3. О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс РСФСР и Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР: Федеральный закон от 1.07.94 г. // Собрание законодательства РФ. 1994. № 10. Ст. 1109.
4. Таможенный кодекс РФ.
5. О валютном регулировании и валютном контроле: Закон РФ от 9.10.92 г. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. №45. Ст. 2542.
6. О таможенном тарифе: Закон РФ от 21.05.93 г. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. № 23. Ст. 821; Собрание законодательства РФ. 1995. № 32. Ст. 3204; № 48. Ст. 4567; 1996. № 1. Ст. 4; 1997. № 6. Ст. 709.
7. О наркотических средствах и психотропных веществах: Федеральный закон от 8.01.98 г. // Собрание законодательства РФ. 1998. № 2. Ст. 219.
8. Положение о порядке ввоза в Российскую Федерацию и вывоза из Российской Федерации наркотических средств, сильнодействующих и ядовитых веществ. Утв. Постановлением Правительства РФ от 16.03.96 г. № 278 // Собрание законодательства РФ. 1996. № 13. Ст. 1350.
9. О вывозе и ввозе культурных ценностей: Закон РФ от 15.04.93 г. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. № 20. Ст. 718.
10. О государственной тайне: Закон РФ от 21.07.93 г. с изменениями, внесенными Федеральным законом от 6.10.97 г. // Собрание законодательства РФ. 1997. №41. Ст. 4673.
11. Об участии в международном информационном обмене: Федеральный закон от 4.07.96 г. // Собрание законодательства РФ. 1996. № 28. Ст. 3347.
12. О государственной -границе Российской Федерации: Закон РФ от 1.04.93 г. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. №17. Ст. 594.
13. О порядке перемещения физическими лицами через таможенную границу Российской Федерации товаров, не предназначенных для производственной и иной коммерческой деятельности: Постановление Правительства РФ от 18.07.96 г. № 808 // Собрание законодательства РФ. 1996. № 30. Ст. 3660.
14. Об утверждении перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации: Постановление Правительства РФ от 30.07.98 г. № 681 // Собрание законодательства РФ. 1998. № 27 Ст. 3198; Российская газета. 1998. 17 июля.
15. Перечень основных видов стратегического минерального сырья. Утв. распоряжением Правительства РФ от 16.01.96 г. № 50^р // Собрание законодательства РФ. 1996. № 4. Ст. 390.
16. Перечень сведений, отнесенных к государственной тайне. Утв. Указом Президента РФ от 24.01.98 г. № 5 // Собрание законодательства РФ. 1998. № 5. Ст. 561.
17. Положение о порядке экспорта и импорта ядерных материалов, оборудования, специальных неядерных материалов и соответствующих технологий. Утв. Постановлением Правительства РФ от 8.05.96 г. № 575 // Собрание законодательства РФ. 1996. № 9.
18. Положение о порядке ввоза в Российскую Федерацию и вывоза из Российской Федерации товаров с содержанием драгоценных металлов, драгоценных камней, янтаря

и изделий из него. Утв. Постановлением Правительства РФ от 24.01.94 г. // Собрание законодательства РФ. 1997. № 43. Ст. 4977.

19. Положение об энергетической таможене. Утв. Приказом ГТК РФ от 10.11.94 г. № 576 // Экономика и жизнь. 1994. № 50.

20. Список оборудования и материалов двойного назначения и соответствующих технологий, применяемых в ядерных целях, экспорт которых контролируется. Утв. Указом Президента РФ от 21.02.96 г. № 228 // Собрание законодательства РФ. 1996. № 9. Ст. 802.

21. Соглашение о Таможенном союзе между Российской Федерацией и Республикой Беларусь от 6.01.95 г. // Собрание законодательства РФ. 1995. № 45. Ст. 4240; 1996. № 45. Ст. 5057.

22. Аграшенков А. В. Развитие правовой базы отечественной таможенной системы в царствование Елизаветы Петровны // Ученые записки Санкт-Петербургского им. В. Б. Бобкова филиала Российской таможенной академии. 1996. №2 (2).

23. Верин В. П. Преступления в сфере экономики. М., 1999.

24. Волженкин Б. В. Уголовный кодекс Российской Федерации. Комментарий. СПб., 1996.

25. Волженкин Б. В. Экономические преступления. СПб., 1999.

26. Волженкин Б. В. Принцип справедливости и проблемы множественности преступлений по УК РФ // Законность. 1998. № 12.

27. Волженкин Б. В. Преступления в сфере экономической деятельности по Уголовным кодексам стран СНГ // Уголовное право. 1998. № 1.

28. Волженкин Б. В. Преступления в сфере экономической деятельности по Уголовному кодексу Российской Федерации (общая характеристика) // Юридический мир. 1998. № 6—7.

29. Гравина А. А. Уголовная ответственность за контрабан-ду // Комментарий судебной практики. М., 1997. Вып. 3.

30. Горелик А. С., Шишко И. В., Хлупина Г. Н. Преступления в сфере экономической деятельности и против интересов службы в коммерческих организациях. Красноярск, 1998.

31. Егизарова Е., Сошников Н., Турчина С. Ответственность за нарушения таможенных правил // Хозяйство и право. 1998. № 5, 9.

32. Кисловский К. Г. Контрабанда: история и современность. М., 1996.

33. Козырин А. Федеральный закон “О государственном регулировании внешнеторговой деятельности”: Комментарий // Хозяйство и право. 1998. № 1. С.21—30.

34. Кулешов В. В. Понятие таможенных платежей и проблемы их определения // Ученые записки Санкт-Петербургского им. В. Б. Бобкова филиала Российской таможенной академии. СПб., 1996. № 2 (2).

35. Мельникова Ю., Устинова Т., Шмаров И. Ответственность за контрабанду и нарушение таможенного законодательства. Российской Федерации // Российская юстиция. 1995. № 1.

36. Михайлов В. Новое в уголовной ответственности за контрабанду и незаконные сделки с валютными ценностями // Закон. 1994. № 11.

37. Михайлов В. И., Федоров А. В. Уголовная ответственность за контрабанду: Учебно-методическое пособие. СПб., 1997.

38. Никулин С. Уголовная ответственность за контрабанду // Законность 1995. № 1.

39. Рассмотрение уголовных дел о контрабанде // Бюллетень Верховного суда СССР. 1978. № 6. С. 29—35.

40. Рогатых Л. Ф. Некоторые вопросы квалификации таможенных преступлений // Вопросы совершенствования прокурорско-следственной деятельности: Сборник статей. СПб., 1996. Вып. 8.
41. Рогатых Л. Ф. Об ответственности за контрабанду // Вопросы уголовной ответственности и ее дифференциации (в проекте Особенной части Уголовного кодекса Российской Федерации). Ярославль, 1994.
42. Сучков Ю. И. Контрабанда и ответственность. Калининград, 1975.
43. Сучков Ю. И. Защита внешнеэкономической деятельности Российской Федерации по уголовному и таможенному законодательству (проблемные аспекты теории и законодательства): Автореф. дисс. ... д-ра юрид. наук. СПб., 1997.
44. Сучков Ю. И. Использование должностным лицом служебного положения как признак контрабанды // Правоведение. 1988. № 6.
45. Сучков Ю. И. Ответственность за контрабанду по Уголовному кодексу Российской Федерации 1996 г. // Юридическая практика: Информационный бюллетень Центра права специального юридического факультета СПбГУ. 1996. №4 (7).
46. Сучков Ю. И. Понятие и сущность организованной группы по делам о контрабанде // Правоведение. 1990. № 3.
47. Сучков Ю., Сучков О. Калининградские проблемы // Российская юстиция. 1996. №9.
48. Гравина А. А., Терещенко Л. К., Шестакова М. Г. Таможенное законодательство. Судебная практика. М., 1998.
49. Все пошлины, сборы, платежи и налоги на таможне: Практическое пособие / Под ред. В. В. Карпова. М., 1998.
50. Расследование контрабанды: Практическое пособие / Под ред. К. Ф. Скворцова. М., 1999.
51. Деятельность таможенных органов по выявлению и раскрытию преступлений / Под ред. В. Г. Драганова. СПб., 1998.

СОДЕРЖАНИЕ

I. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА КОНТРАБАНДУ ПО РОССИЙСКОМУ И СОВЕТСКОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ

II. УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СОСТАВА КОНТРАБАНДЫ.....

1. Понятие объекта контрабанды.....

2. Характеристика предмета контрабанды.....

3. Объективная сторона контрабанды.....

4. Субъект и субъективная сторона контрабанды. III. КВАЛИФИЦИРОВАННЫЕ ВИДЫ КОНТРАБАНДЫ.....

IV. КОНТРАБАНДА И СМЕЖНЫЕ СОСТАВЫ ПРЕСТУПЛЕНИИ.....

РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА.

*Любовь Федоровна РОГАТЫХ,
старший преподаватель*

КВАЛИФИКАЦИЯ КОНТРАБАНДЫ

Учебное пособие

ЛР № 020979 от 17 апреля 1995 г.

*Редактор Н. Я. Ёлкина
Компьютерный набор
и верстка Ю. А. Веселова
Корректор Н. В. Валерьянова*

Подписано к печати 27.08.99 г. Печ. л. 4,0 Уч.-изд. л. 4,25
Тираж 500 экз. (1-й завод 1—200) Заказ 1392.

Редакционно-издательский отдел
Санкт-Петербургского юридического института
Генеральной прокуратуры РФ

191104, Санкт-Петербург, Литейный пр., 44

Отпечатано с оригинал-макета в печатно-множительной лаборатории

Санкт-Петербургского юридического института
Генеральной прокуратуры РФ